

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК В 3-Х ТОМАХ

ТОМ 1

Минск, 2007

Гражданское право. В 3-х томах. Том 1. Учебник. 2-е издание, переработанное и дополненное. Ответственный редактор – доктор юридических наук, профессор В.Ф. Чигир. Учебник подготовлен коллективом кафедры гражданского права юридического факультета Белорусского государственного университета в составе:

- Каравай А.В. – кандидат юридич. наук, доцент (гл. 5, § 4 и 5; гл. 17, гл. 20)
Лаевская Е.В. – кандидат юридич. наук, доцент (гл. 2)
Мороз В.П. – кандидат юридич. наук, доцент (гл. 19)
Романенко В.А. – кандидат юридических наук, доцент (гл. 13)
Романович А.Н. – кандидат юридич. наук, доцент (гл. 9, 10, 22)
Салей Е.А. - кандидат юридич. наук, доцент (гл.8)
Свадковская Е.А. – кандидат юридич. наук (гл. 3)
Соколов С.П. – кандидат юридич. наук, доцент (гл. 21)
Третьякова И.П. – кандидат юридич. наук, доцент (§ 1 и 2 гл. 15, гл.18)
Храпуцкий А.Ф. - § 3 гл. 15
Чигир В.Ф. – доктор юридич. наук, профессор (гл. 1, 4, 6, 7, 11, 12, 16, § 1-3 гл. 17, гл. 23)

Оглавление

Раздел I. Введение в гражданское право

Глава 1. Гражданское право Республики Беларусь – самостоятельная отрасль системы ее права

Глава 2. Гражданское законодательство

Глава 3. Гражданское право как наука и учебная дисциплина

Глава 4. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных государств

Раздел II. Гражданское правоотношение

Глава 5. Гражданское правоотношение. Общие положения

Глава 6. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

Глава 7. Юридические лица

Глава 8. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права

Глава 9. Объекты гражданских правоотношений

Глава 10. Личные неимущественные права, не связанные с имущественными

Глава 11. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей

Глава 12. Сделки

Глава 13. Представительство. Доверенность

Глава 14. Сроки в гражданском праве. Исковая давность

Глава 15. Осуществление и защита гражданских прав и исполнение обязанностей

Раздел III. Право собственности и другие вещные права

Глава 16. Вещное право

Глава 17. Общие положения о праве собственности

Глава 18. Право собственности граждан (физических лиц)

Глава 19. Право собственности юридических лиц

Глава 20. Право государственной собственности.

Глава 21. Право общей собственности

Глава 22. Ограниченные вещные права

Глава 23. Защита права собственности и иных вещных прав

Раздел I. Введение в гражданское право

Глава 1. Гражданское право Республики Беларусь – самостоятельная отрасль системы ее права

§ 1. Предмет гражданского права. Понятие гражданского права

1. Гражданское право Республики Беларусь – часть системы ее права. Вся совокупность норм права, составляющих эту систему, делится на части (отрасли) по предмету правового регулирования, т.е. по предмету отрасли права. Предметом каждой отрасли права предопределяется и присущий ей метод правового регулирования.

В теории права исходят из того, что предметом права являются общественные отношения данного общества, а предметом отрасли права является их определенная группа.

Круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом (предмет гражданского права), определен ст.1 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК). Анализ правил этой статьи дает основания выделить *три группы общественных отношений, составляющих предмет гражданского права*: а) имущественные отношения; б) связанные с имущественными личные неимущественные отношения; в) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными отношениями, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений (отношения, связанные с осуществлением и защитой неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ).

Следует сразу отметить, что далеко не все имущественные отношения регулируются гражданским правом. Многие из имущественных отношений регулируются нормами других отраслей права, в частности земельного, трудового, семейного, административного права.

2. Основные виды имущественных и личных неимущественных отношений, регулируемых гражданским законодательством, установлены ч.1 п.1 ст.1 ГК. Оно определяет правовое положение участников гражданского 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. Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, являются товарно-денежными, стоимостными. В такие отношения ежедневно вступают организации между собой и с гражданами по обладанию различным имуществом в качестве собственников, субъектов права хозяйственного ведения

или права оперативного управления, по осуществлению права владения, пользования и распоряжения своим имуществом, купле-продаже товаров, строительству зданий и сооружений, перевозке грузов и пассажиров, расчетам, кредитованию, страхованию и т.д. В имущественные товарно-денежные отношения вступает Республика Беларусь как государство. Например, если торговое представительство за границей заключает сделки от имени Республики Беларусь, последняя отвечает по этим сделкам как субъект гражданского права. Государство выступает в качестве субъекта гражданского права во внутренних отношениях, в частности как субъект права государственной собственности, когда речь идет об объектах, не переданных унитарным предприятиям, государственным объединениям, учреждениям в хозяйственное ведение или оперативное управление. От имени государства в имущественных отношениях выступают государственные органы, уполномоченные государством, в рамках их компетенции.

На таких же началах участвуют в имущественных товарно-денежных отношениях административно-территориальные единицы. От их имени выступают органы местного управления и самоуправления и их исполнительные и распорядительные органы. В частности, они участвуют в имущественных товарно-денежных отношениях по поводу имущества, которое в данный момент не передано в хозяйственное ведение или оперативное управление коммунальных юридических лиц.

Широко распространены имущественные товарно-денежные отношения граждан (физических лиц)¹ с организациями. Чтобы удовлетворить свои материальные и духовные потребности, граждане вступают в отношения купли-продажи, подряда, аренды, страхования и т.д. с различными субъектами хозяйствования.

Граждане имеют право заниматься предпринимательской деятельностью, вести личное подсобное или создавать крестьянское (фермерское) хозяйство и вступать в связи с этим в имущественные (товарно-денежные) отношения с целью приобретения в собственность хозяйственных построек, машин, оборудования, сырья, материалов, рабочего и продуктивного скота, транспортных средств, удобрений, другого имущества, а также с целью реализации произведенной продукции и т.п.

Граждане вступают в имущественные отношения между собой. Они продают один другому и покупают один у другого жилые дома, квартиры, автомобили и другие вещи для удовлетворения своих потребностей и потребностей членов своей семьи, вступают в другие имущественные отношения.

В имущественных товарно-денежных отношениях в Республике Беларусь участвуют также совместные предприятия, иностранные граждане, иностранные

¹ Термином "граждане" в дальнейшем именуются все физические лица: граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства. - *Прим. авт.*

организации и иностранные государства. В частности, белорусские и иностранные юридические лица могут создавать совместные предприятия и реализовывать на рынке производимую продукцию.

Иностранные организации и граждане вправе иметь на территории Республики Беларусь в собственности промышленные и другие предприятия и осуществлять хозяйственную и иную деятельность в случаях и в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

4. Имущественные товарно-денежные отношения определяются экономической системой общества, которая развивается на основе частной собственности (граждан, юридических лиц) и государственной собственности. 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, а также всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Важнейшим средством, обеспечивающим эффективное функционирование имущественных товарно-денежных отношений в жизни страны, являются нормы гражданского права.

Нормы права, регулирующие имущественные товарно-денежные отношения, базирующиеся на частной и государственной собственности, представляют собой единую систему.

5. *Имущественные отношения, регулируемые нормами гражданского права, характеризуются следующими особенностями:*

а) их участники выступают как собственники принадлежащего каждому из них имущества или как лица, в хозяйственное ведение или в оперативное управление (о праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления см. гл.20) которых передано определенное имущество;

б) их участники действуют как самостоятельные и равноправные лица, которые самостоятельно в пределах предоставленных им законодательством правомочий распоряжаются принадлежащим им имуществом;

в) эти отношения, как правило, являются возмездными.

Возмездность имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, не означает, что товары, услуги и иные материальные ценности реализуются обязательно на эквивалентных началах. В силу ряда экономических условий цены на многие товары и услуги складываются со значительными отклонениями от их стоимости. Но возмездные, хотя и неэквивалентные, отношения являются товарно-денежными отношениями.

Гражданское право регулирует не только возмездные, но и безвозмездные имущественные отношения, которые основаны на равенстве их участников. Таковыми, например, являются отношения, по которым один участник передает другому в безвозмездное временное пользование имущество, предоставляет беспроцентный заем, дарит вещь, выполняет поручение без вознаграждения, бесплатно хранит чужие вещи и

т.д. Безвозмездные имущественные отношения, регулируемые гражданским законодательством, встречаются между гражданами, между организациями, между организациями и гражданами (например, библиотеки безвозмездно предоставляют гражданам в пользование книги, предприятия транспорта бесплатно перевозят пассажиров некоторых категорий).

6. Предметом гражданского права являются и личные неимущественные отношения, возникающие по поводу нематериальных духовных благ, обладание которыми влияет на социальную оценку гражданина или организации. К ним относятся: а) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными; б) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

В группу личных неимущественных отношений, связанных с имущественными, входят отношения по поводу авторства на произведения науки, литературы или искусства, на объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, топологии интегральных микросхем, селекционные достижения) и иные результаты интеллектуальной деятельности. Спор об авторстве не является спором об имуществе, хотя вознаграждение за использование достижений автора выплачивается ему. Такой спор может возникнуть и в случае, когда имущественные права автора не нарушены. Так, допускается использование изданного произведения другими лицами без согласия автора и без уплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого использовано в форме цитат в учебных изданиях, научных и критических работах в объеме, обусловленном целью издания. В случае такого использования опубликованного произведения без указания имени автора последний вправе требовать установления авторства в судебном порядке.

Имущественные отношения, возникающие в связи с авторством на указанные продукты интеллектуальной творческой деятельности людей, являются товарно-денежными, а поэтому и личные неимущественные отношения, с которыми они связаны, регулируются гражданским правом.

Гражданское законодательство регулирует личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, поскольку иное не вытекает из существа личного неимущественного отношения. Таковы, например, отношения, возникающие в связи с защитой чести, достоинства и деловой репутации гражданина или юридического лица, т.е. с такими благами, которые не могут быть отделены от личности.

В литературе предлагали принять нормы гражданского законодательства, которые обеспечили бы неприкосновенность жилища, тайну личной жизни и охрану других неимущественных прав и интересов граждан². Теперь

² Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М., 1981 г., с. 19, 23, 25, 30-31, 154.

гражданское законодательство регулирует такие личные неимущественные отношения.

7. Некоторые из вопросов о структуре предмета гражданского права и о социальной сущности имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, являются дискуссионными.

О.С. Иоффе исключал из круга общественных отношений, составляющих предмет гражданского права, личные неимущественные отношения, не связанные непосредственно с имущественными. Он полагал, что гражданское право не регулирует такие личные неимущественные отношения в их нормальном состоянии, а только обеспечивает их охрану от возможных нарушений. Доказывается это тем, что личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, закрепляются всей системой права либо регулируются специальными нормами, относящимися к другим отраслям права, сущность же отрасли права определяется не предметом ее охраны, а предметом ее регулирования³.

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) в п.1 ст.2 предусматривает, что гражданское законодательство регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а п.2 ст.2 содержит правило, согласно которому «неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ». Налицо терминологические различия в текстах п.1 и п.2 ст.2 ГК Российской Федерации относительно воздействия норм ГК на личные неимущественные отношения. Пункт 1 ст.2 предусматривает *регулирование* личных неимущественных отношений, связанных с имущественными, а п.2 этой же статьи – *защиту* указанных в нем нематериальных благ. На этом основании некоторые ученые Российской Федерации сделали вывод, что новым ГК «принята высказываемая неоднократно в литературе точка зрения, в силу которой гражданское право лишь защищает объекты неимущественных отношений, но не регулирует их». Исходят из того, что реальные формы использования нематериальных и неотчуждаемых благ «в большинстве случаев исключает их позитивное гражданско-правовое регулирование, поскольку носят чисто фактический характер»⁴. Поэтому «действующее российское гражданское законодательство ограничивается их охраной и защитой от неправомерных посягательств (п. 2 ст. 2 и п. 2 ст. 150 ГК)», что создавать «систему содержательных, «позитивных» правил, устанавливающих самостоятельный гражданско-правовой режим названных объектов, отечественному законодателю пока не удалось»⁵.

³ Иоффе О.С. Охрана чести и достоинства граждан // Советское государство и право. 1962 г., № 7, с. 62.

⁴ Гражданское право. В 4 т. Т. 1. Общая часть. Учебник. 3-е издание, перераб. и дополн. Отв. редактор Е.А. Суханов. М., 2006. с. 44.

⁵ Там же.

Противники этой точки зрения не без оснований утверждают, что, хотя неотчуждаемые нематериальные блага с учетом их характера регламентируются не столь полно и детально, как личные неимущественные права, все же в ряде случаев отношения, складывающиеся по поводу нематериальных благ и свобод, регламентируются достаточно полно, в частности, когда речь идет о таком неотчуждаемом благе, как имя⁶. Они считают также, что координации требуют отношения между автором писем и лицом, сведения о котором имеются в письмах, если принимается решение их опубликовать⁷. Делают общий вывод, что формулировка п.2 ст.2 ГК Российской Федерации не позволяет сделать обоснованный вывод, будто ст.2 «исключила неимущественные отношения, не связанные с имущественными, из предмета регулирования гражданского законодательства», как это утверждают авторы Комментария части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей⁸.

В отличие от п.2 ст.2 ГК Российской Федерации, п.2 ст.1 ГК Республики Беларусь предусматривает, что «отношения, связанные с осуществлением и защитой неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ (личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными), регулируются гражданским законодательством, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений».

И это правильно. Хотя неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага (личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными) тесно связаны с личностью и не нуждаются в столь полном и детальном регулировании, в котором нуждаются личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, путем установления определенных требований к поведению носителей этих благ и всех остальных граждан, они все же *подвергаются гражданско-правовому регулированию*. К тому же абсолютный характер рассматриваемых правоотношений предписывает всем без исключения лицам воздерживаться от нарушения этих благ, а это и есть правовое регулирование.

О.А. Красавчиков к отношениям, регулируемым гражданским правом, относил также определенную часть организационных отношений, которые строятся не на началах подчиненности, а на началах координации⁹. Таковы, по его мнению, связи, в которые вступают равноправные субъекты с целью упорядочения своих основных имущественных или неимущественных связей. В настоящее время эта идея поддерживается некоторыми авторами. Они утверждают, что между лицами, вступающими в отношения, регулируемые

⁶ См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Части первой (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. М., 1999 г., с. 8.

⁷ См.: Гражданское право: Учеб. для вузов. Ч. 1 /Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгалов, В.А. Плетнева. М., 1998 г., с. 7-8.

⁸ См.: Гражданское право: Учеб. Ч. 1 /Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М., 1997 г., с. 14.

⁹ См.: Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения //Советское государство и право. 1966 г., № 6; Советское гражданское право: Учеб. В 2 т. Т. 1. 3-е изд., испр. и доп. /Под ред. О.А. Красавчикова. М., 1998 г., с. 8-9.

гражданским правом, может возникнуть конфликт в процессе создания условий для возникновения, исполнения или прекращения основных правоотношений¹⁰. Так, между лицами, претендующими на квалификацию их технических решений в качестве изобретения, может возникнуть конфликт по поводу приоритета; организационный характер имеет процедура преобразования полного товарищества в общество с ограниченной ответственностью; процедура формирования ряда отношений имеет первостепенное значение на товарных и фондовых биржах и т.д. На этом основании сделан вывод, что «идея выделения на нормативной основе организационно-обеспечительных, процедурных, информационных связей в предмете регулирования представляется рациональной»¹¹. С этим трудно согласиться. Выделение особой группы организационных гражданско-правовых отношений является искусственным. Они существуют как одно из условий возникновения и наличия гражданско-правовых имущественных и личных неимущественных отношений¹². Так, если решение, на которое претендуют лица, не будет признано изобретением, вопрос о приоритете будет снят с рассмотрения. Аналогичные последствия наступят и в других случаях, которые приведены в качестве примеров, если не будет достигнута цель, которую стороны ставят, вступая в организационные отношения.

Продолжает оставаться спорным вопрос о том, что следует понимать под имущественными отношениями. Многие ученые полагают, что имущественные отношения – это волевые отношения между людьми по поводу распределения средств производства и предметов потребления. Эти отношения, по их мнению, тесно связаны с производственными отношениями, но не тождественны им.

Глубокую разработку эта концепция получила в работах С.Н. Братуся¹³. Ход его рассуждений следующий. Акт распоряжения имуществом (например, купля-продажа, сдача в аренду вещи или дарение) – это «несомненно имущественное отношение», но его нельзя считать производственным. Каждый такой акт – это экономический акт обмена, имеющий юридическую форму. Экономические акты – волевые акты, получающие свое выражение в юридических формах. Такие волевые отношения и следует считать имущественными отношениями, посредством регулирования которых направляется развитие производственных отношений по определенному пути. Необходимость отграничения имущественных отношений от материальных,

¹⁰ См.: Гражданское право: Учеб. для вузов. Ч. 1 /Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетьева. М., 1998 г., с. 8-9.

¹¹ Там же.

¹² См.: Пушкин А.А., Матвеев Г.К., Попов В.А. Новый учебник гражданского права //Советское государство и право. 1970 г., № 3, с. 143-144.

¹³ См.: Братусь С.Н. Имущественные и организационные отношения и их правовое регулирование в СССР //Вопросы общей теории советского права. М., 1960 г., с. 79-86; Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963 г., с. 9-35; Грибанов В.П. К вопросу о понятии права собственности //Вестник Моск. ун-та. Серия: экономика, философия, право. 1959 г., № 3, с. 185 и др. Подробно о сущности рассматриваемой концепции см.: Чигир В.Ф. К вопросу о понятии правоотношения //Вопросы советского государства и права. Минск, 1968 г., с. 170-173.

производственных и экономических объясняют тем, что материальные, производственные, экономические отношения носят объективный характер и поэтому не могут регулироваться нормами права. Однако люди могут воздействовать на них и направлять их развитие в определенном направлении, в том числе посредством правового регулирования имущественных отношений.

Эта концепция подвергается критике¹⁴. Основной недостаток этой концепции состоит в том, что она не дает ответа на вопрос о месте имущественных отношений в системе других общественных отношений, что ее авторы искусственно создают особый вид общественных отношений – конкретные имущественные отношения, не относящиеся ни к базисным, ни к надстроечным отношениям, а это не дает возможности четко отграничить материальные (производственные) и идеологические отношения.

С этими возражениями нельзя не согласиться. Но к ним необходимо добавить следующее. Выделение имущественных отношений из числа производственных в особую группу общественных отношений преследует цель объяснить механизм правового регулирования производственных отношений через волевой характер индивидуальных экономических актов. Но эта цель не достигается, ибо, хотя каждый экономический акт совершается по воле его участников, в своей совокупности эти экономические акты (имущественные отношения) от воли людей не зависят. А право регулирует не каждый отдельный экономический акт, а всю их совокупность. Следовательно, нет необходимости различать общественно-производственные и имущественные отношения. *Гражданское право регулирует имущественные отношения, возникающие в процессе производства, обмена и распределения.*

8. В юридической литературе советского периода в течение длительного времени велась дискуссия о необходимости выделить из гражданского законодательства массив правовых норм, регулирующих хозяйственные отношения социалистических организаций. По мнению ряда ученых того периода, хозяйственные отношения складывались при осуществлении хозяйственной деятельности (отношения по горизонтали) и при руководстве ею (отношения по вертикали, хозяйственно-управленческие отношения) между социалистическими организациями, а также между подразделениями, равно как между этими подразделениями и организацией в целом (внутрихозяйственные отношения). Утверждали, что отношения по горизонтали и отношения по вертикали представляют собой единство (сплав) и являются предметом регулирования самостоятельной отрасли права, именуемой хозяйственным правом. На этом основании предлагали издать два кодекса, нормы которого должны регулировать имущественные отношения – гражданский кодекс и хозяйственный кодекс. Первый из них, по мнению сторонников

¹⁴ Толстой Ю.К. Понятие права собственности // Проблемы гражданского и административного права. Л., 1962 г., с. 143-147; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. М., 1988 г., с. 3-8; Гражданское право. Ч. 1 С-Пб., 1996 г., с. 9-10.

рассматриваемой теории (В.В. Лаптева, В.К. Мамутова, Г.М. Свердлова, С.В. Тадевосяна и др.), должен регулировать имущественные отношения между гражданами, а другой – хозяйственные отношения социалистических организаций¹⁵. Концепция сторонников хозяйственного права в законодательстве Советского Союза и союзных республик не была воспринята.

После распада Советского Союза и переход к принципиально новой экономической системе, в основе которой лежат две формы собственности (государственная и частная) и свобода предпринимательской деятельности, сторонники хозяйственного права утверждают, что и в новых условиях хозяйственная деятельность – это предпринимательская деятельность, а хозяйственные отношения – отношения между предпринимателями как индивидуальными, так и коллективными (организациями). И те и другие вступают в отношения не только между собой (отношения по горизонтали), но и с органами государственного управления, производящими регистрацию, выдачу лицензий на осуществление определенных видов деятельности, антимонопольными, финансовыми, налоговыми и другими государственными органами (отношения по вертикали). По их мнению, отношения того и другого вида взаимосвязаны и обладают определенным единством¹⁶. Авторы этой концепции считают, что существуют две отрасли права, нормы которых регулируют имущественные отношения в сфере экономической деятельности: гражданское и предпринимательское (хозяйственное, коммерческое, торговое)¹⁷; что хозяйственные отношения регулируются по горизонтали и вертикали как частноправовыми, так и публично-правовыми нормами, и что такое понимание хозяйственных отношений и их правового регулирования принято в науке хозяйственного права в России и зарубежных странах¹⁸. На этом основании предлагают регулирование предпринимательской деятельности сосредоточить в комплексном законодательном акте типа Хозяйственного или Предпринимательского кодекса.

Факт, что хозяйственные отношения регулируются не только частноправовыми, но публично-правовыми нормами сомнений не вызывает, однако это не дает оснований утверждать, что хозяйственные (предпринимательские) отношения, регулируемые частноправовыми нормами, и хозяйственные (предпринимательские) отношения, регулируемые публично-правовыми нормами, обладают определенным единством. Названные отношения различны по своей сущности и регулируются нормами различных отраслей права. Нет никаких оснований утверждать, что существует

¹⁵ Обзор литературы того времени по проблемам хозяйственного права см.: С.В. Белых. Предпринимательское право в системе права России //правоведение, 2001 г., с. 115-118.

¹⁶ Лаптев В.В. Хозяйственное право - право предпринимательской деятельности //Хозяйство и право. 1999 г., № 1, с. 37.

¹⁷ Лаптев В.В. Предпринимательское право: понятие и субъекты. М., 1997 г., с. 3-41.

¹⁸ Мамутов В.К. Сближение современных систем правового регулирования хозяйственной деятельности //Государство и право, 1999 г., № 1, с. 18-24.

самостоятельная отрасль права, именуемая хозяйственным (предпринимательским, коммерческим, торговым) правом.

Ссылка на наличие в некоторых государствах, наряду с гражданскими кодексами, торговых кодексов не может служить основанием для конструирования самостоятельной отрасли права – хозяйственного (предпринимательского) права. Торговые кодексы Франции, Германии, Японии и некоторых других государств на основе гражданских кодексов регулировали имущественные отношения лишь в определенных сферах предпринимательства (см. гл. 4 §3 Учебника). Изложенное не означает, что массив норм права, регулирующих предпринимательскую деятельность в определенной сфере, не может быть выделен в отдельный кодекс. Подобные кодексы уже приняты и действуют. Примерами таких кодексов могут быть: Банковский кодекс, Инвестиционный кодекс. Нет препятствий принятию Хозяйственного (Предпринимательского) кодекса, нормы которого могли бы регулировать хозяйственную (предпринимательскую) деятельность. Однако такой кодекс не может не исходить из базовой отрасли гражданского права и Гражданского кодекса. Почти все главы IV ГК об отдельных типах обязательств применяются к имущественным отношениям независимо от того, кто вступает в соответствующие отношения, – субъекты хозяйственной (предпринимательской) деятельности или лица, не вступающие в хозяйственные (предпринимательские) отношения. Только договоры дарения не могут заключаться субъектами хозяйственной (предпринимательской) деятельности между собой (ст. 546 ГК), а в договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) могут вступать только субъекты такой деятельности (ст. 910 ГК).

В правовых системах Российской Федерации, Республики Беларусь, Республики Казахстан и ряда других государств СНГ приняты и действуют только гражданские кодексы, у них не принимались хозяйственные (предпринимательские, коммерческие, торговые) кодексы. Исключение составляет правовая система Украины, на территории которой с 1 января 2004 г. начали действовать два кодекса, нормы которых регулируют личные неимущественные и имущественные отношения участников гражданского оборота: Гражданский кодекс Украины и Хозяйственный кодекс Украины, принятые 16 января 2003 г.

Анализ структуры Хозяйственного кодекса Украины дает основание сделать вывод, что он является специальным законом, в значительной степени базируется на Гражданском кодексе Украины. При этом нормы права, входящие в один и тот же правовой институт, оказались частично в Гражданском кодексе, а частично – в Хозяйственном кодексе. Например, нормы права о хозяйственных товариществах и обществах сосредоточены частично в § 1 гл. 8 Гражданского кодекса, а частично – в гл. 9 Хозяйственного кодекса. Понятие договоров поставки, контрактации, обеспечения энергетическими и иными

ресурсами через присоединенную сеть даны в ГК, а нормы права об этих договорах оказались в Хозяйственном кодексе. Таких примером можно привести много.

Отрицательный ответ на вопрос о наличии в системе права самостоятельной отрасли права не исключает наличия юридической науки хозяйственного права и возможности изучения положений о хозяйственных (предпринимательских) правоотношениях в отдельной учебной дисциплине. Однако это не может свидетельствовать о наличии в системе права самостоятельной отрасли права, именуемой хозяйственным (предпринимательским) правом.

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные товарно-денежные отношения между самостоятельными и равноправными лицами, которые сами распоряжаются принадлежащим им имуществом, а также связанные с имущественными личные неимущественные отношения и иные личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, поскольку иное не вытекает из существа личного неимущественного отношения.

§ 2. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений и его существенные особенности

1. Метод (от греческого *methodos* – путь исследования, теория, учение) – способ достижения какой-либо цели, решения конкретной задачи; совокупность приемов или операций практического или теоретического освоения (познания) действительности¹⁹. Каждой отрасли права присущ свой метод правового регулирования общественных отношений, определяемый спецификой ее предмета. Метод правового регулирования – это система свойственных данной отрасли права юридических приемов, способов, средств, используемых для регулирования соответствующих общественных отношений²⁰.

2. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений характеризуется следующими особенностями.

Во-первых, ему свойственно такое положение субъектов гражданско-правовых отношений, что они выступают как самостоятельные носители имущественных прав и обязанностей. Внешне это проявляется в их юридическом равенстве: «субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и

¹⁹ Большой энциклопедический словарь. 2-е изд., перераб. и доп. /Под ред. А.М. Прохорова. М., 1998 г., с. 724.

²⁰ В литературе высказаны и иные мнения о понятии метода правового регулирования (см. Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Свердловск, 1972 г., с. 64) - *Прим. авт.*

имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов (принцип равенства участников гражданских отношений)» (абз.4 ч.2 ст.2 ГК). В отличие от участников государственно-правовых, административно-правовых, финансово-правовых и некоторых других отношений, ни один из субъектов гражданско-правовых отношений не осуществляет функций власти по отношению к другому. Они обладают полным юридическим равенством и строят свои отношения, как правило, на основе договоров и других волевых актов. Причем участник правоотношения вправе требовать от другого (других) выполнения определенных действий, например передачи проданной вещи, выполнения работы, оказания услуги. В условиях рыночных отношений эта особенность гражданско-правового метода чрезвычайно важна. Юридическое равенство участников имущественных товарно-денежных отношений вытекает из сущности этих отношений. Имущественные отношения перестают быть товарно-денежными, как только один из субъектов этих отношений получает право осуществлять функции власти по отношению к другому. Личные неимущественные отношения при таких условиях также перестали бы быть гражданско-правовыми и регулировались бы другими отраслями права.

Во-вторых, участники гражданско-правовых отношений обладают автономией воли. «Участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора» (ч.3 ст.2 ГК), а понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством (абз.6 ч.2 ст.2 ГК).

В-третьих, гражданско-правовой метод характеризуется наличием в гражданском праве значительного числа диспозитивных норм: благодаря этому участники гражданско-правовых отношений в ряде случаев имеют право урегулировать свое поведение иначе, чем это предусмотрено диспозитивной нормой права. Так, согласно ч.1 ст.224 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Участники договора вправе установить, что право собственности на отчуждаемую вещь возникает у приобретателя с момента заключения договора или с иного момента. Статья 212 ГК аналогично решает вопрос о моменте перехода на приобретателя вещи риска случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества. В современных условиях социальная ценность этой особенности гражданско-правового метода приобретает особую значимость. Диспозитивность позволяет как организациям, так и гражданам проявлять инициативу, развивать хозяйственную активность с целью достижения наилучших результатов в хозяйственной деятельности.

В-четвертых, характерной особенностью гражданско-правового метода является особый порядок защиты гражданских прав. Суть этого порядка сводится к тому, что гражданские права защищаются судом, хозяйственным судом, третейским судом обычно по инициативе лица, права которого нарушены, но допускается защита гражданских прав непосредственными действиями лица, права которого нарушаются, если такие действия не сопряжены с нарушением законодательства (ст.13 ГК).

В-пятых, специфическими являются и способы защиты гражданских прав (ст.13 ГК). Их суть состоит в восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, а если оно не возможно – в возмещении убытков (ст.14 ГК). Этот способ защиты гражданских прав вытекает из самой сущности гражданско-правовых отношений, их товарно-денежного характера и стоимостной формы.

§ 3. Функции гражданского права

1. Вопрос о понятии функции права в литературе рассматривается по-разному. Одни считают, что функции отрасли права – «это специальные задачи, которые решает данная отрасль права в общей системе права»²¹. Другие пришли к выводу, что функции отрасли права – это выражающие ее социальное назначение специфические направления правового регулирования имущественных отношений и личных неимущественных отношений в процессе решения стоящих перед ним задач²².

Представляется, что функции отрасли права не могут быть раскрыты посредством выявления ее задач. *Функции отрасли права* – это специфика действия подавляющего числа норм этой отрасли в процессе регулирования общественных отношений.

В общей теории права различают регулятивную и охранительную функции права²³.

2. *Основной функцией гражданского права является регулятивная.* Как отметил в свое время Ф. Энгельс, роль гражданского права «в сущности сводится к тому, что оно санкционирует существующие при данных обстоятельствах нормальные, экономические отношения между отдельными лицами»²⁴. Это высказывание всецело относится и к современному гражданскому праву. Его регулятивная функция в условиях рыночной экономики имеет особое значение. Об этом свидетельствует пакет основополагающих законодательных актов, принятых в последние годы с целью

²¹ См.: Советское гражданское право. Т. 1 /Отв ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. М., 1979 г., с. 5; Гражданское право. В 4 т. Т. 1. Общая часть. Учебник. 3-е издание, перераб. и дополн. Отв. редактор Е.А. Суханов. М., 2006. с. 48.

²² См.: Советское гражданское право. Ч. 1 /Отв. ред. В.Ф. Маслов и А.А. Пушкин. Киев, 1983 г., с. 19.

²³ См.: Ткаченко Ю.Г. Методологические вопросы теории правоотношения. М., 1980 г., с. 34.

²⁴ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 21, с. 31.

радикального изменения правового регулирования имущественных товарно-денежных отношений. Эти законодательные акты обеспечивают становление новой системы имущественных товарно-денежных отношений. Регулятивная функция гражданского права обеспечивает участникам гражданского оборота возможность самоорганизации, саморегулирования²⁵.

3. Важное значение имеет и *охранительная функция гражданского права*. Посредством этой функции обеспечивается возмещение ущерба, понесенного участником имущественных товарно-денежных отношений вследствие нарушения его прав и интересов, а также восстановление нарушенных личных неимущественных прав граждан и организаций.

4. Гражданскому праву присуща и превентивно-воспитательная функция. Осуществляя регулятивную и охранительную функции, нормы гражданского права стимулируют граждан к соблюдению законодательства, уважению моральных принципов общества, добросовестному исполнению своих обязательств, вытекающих из имущественных товарно-денежных отношений.

5. Функции гражданского права могут служить одним из критериев при решении вопроса об отраслевой принадлежности соответствующих норм права. Когда речь идет о нормах права, обеспечивающих возвращение имущества собственнику (субъекту права хозяйственного ведения или права оперативного управления), возмещение убытков или причиненного вреда, признание за гражданином права авторства или других личных неимущественных прав и т.д., мы имеем дело с нормами гражданского права. Когда же охранительная функция права осуществляется воздействием на личность нарушителя, например, путем лишения свободы либо привлечением к административной или дисциплинарной ответственности, мы имеем дело с нормами других отраслей права, например уголовного, административного или трудового.

§ 4. Задачи гражданского права

1. *Важнейшими задачами гражданского права являются совершенствование производственных отношений и обновление производительных сил, повышение материального уровня жизни людей, защита имущественных и личных неимущественных прав и законных интересов всех участников гражданского оборота.*

2. Выполнение этих задач гражданского права достигается воздействием гражданско-правовыми средствами на участников договоров в капитальном строительстве, договоров поставки, контрактации и перевозки, расчетных, кредитных и других хозяйственных отношений с целью укрепления договорной, финансовой дисциплины и хозяйственного расчета.

²⁵ Гражданское право. В 4 т. Т. 1. Общая часть. Учебник. 3-е издание, перераб. и дополн. Отв. редактор Е.А. Суханов. М., 2006. с. 48.

С целью выполнения названных задач нормы гражданского права содействуют становлению, развитию и укреплению всех форм собственности.

3. *Нормы гражданского права способствуют ускорению научно-технического прогресса, техническому перевооружению и реконструкции производства.* Выполнение этих задач обеспечивается регулированием отношений, связанных с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и других результатов творчества, используемых в производстве.

4. Важной задачей гражданского права является *обеспечение защиты прав и охраняемых законодательством интересов участников товарно-денежных и иных отношений, регулируемых его нормами.* Решение этой задачи достигается наличием в гражданском законодательстве системы норм права, обеспечивающих защиту права собственности и других вещных прав, субъективных прав участников обязательственных отношений, авторских прав, прав на изобретение и другие результаты творчества, используемых в производстве, а также прав наследников имущества умерших.

5. Одной из задач гражданского законодательства является воспитание участников отношений, регулируемых гражданским законодательством. Нормы гражданского права требуют от них уважительного отношения к правилам деловой этики и моральным принципам общества. Нарушение этих правил и принципов может повлечь признание заключенных сделок недействительными, отобрание по суду приобретенных вещей, отказ в удовлетворении исковых требований и т.д.

6. В условиях принципиально новой системы рыночных отношений появилась новая задача гражданского права – исключение недобросовестной конкуренции. Нормы гражданского законодательства не допускают недобросовестных действий, направленных на ущемление законных интересов лица, ведущего аналогичную предпринимательскую деятельность, и потребителей (недобросовестная конкуренция). К недобросовестной конкуренции, в частности, относится введение потребителей в заблуждение относительно изготовителя, назначения, способа и места изготовления, качества и иных свойств товара другого предпринимателя путем некорректного сравнения товаров в рекламной и иной информации, копирования внешнего оформления чужого товара и иными способами.

7. Гражданское право имеет своей задачей *создание благоприятных условий для удовлетворения духовных потребностей граждан.* Решение этой задачи достигается регулированием отношений в области интеллектуальной творческой деятельности и сфере реализации ее результатов, творческих и искусств.

§ 5. Принципы гражданского права

1. Слово «*принцип*» (от лат. *prīncipiūm* – начало, основа) применительно к гражданскому праву *означает основные исходные положения, присущие всем его нормам или многим его институтам.*

Изучение принципов гражданского права имеет как теоретическое, так и практическое значение, позволяет выяснить сущность этой отрасли права и правильно применять его институты и нормы.

В некоторых случаях, только опираясь на тот или иной принцип либо на их совокупность, можно решить конкретный спор.

2. В науке гражданского права нет единого мнения по вопросу о круге и содержании принципов этой отрасли²⁶. Правда, многие принципы названы всеми авторами.

В связи с установлением гарантий незыблемости прав человека, радикальными изменениями в производственных отношениях (особенно в отношениях собственности), переходом от командно-административных к экономическим методам управления экономическими процессами, созданием условий для формирования рынка, развитием инициативы и самостоятельности субъектов хозяйствования существенно изменилась и система принципов гражданского права.

В ст.2 ГК нашли законодательное закрепление важнейшие принципы гражданского права Республики Беларусь. Это означает, что они могут быть непосредственно применены в случаях, когда в гражданском законодательстве не обнаружены нормы права, регулирующие соответствующие имущественные или личные неимущественные отношения и необходимо применить аналогию права. В ст.2 ГК названы некоторые принципы, присущие всем отраслям права Республики Беларусь, а не только гражданскому праву. В частности, всей системе права присущи принципы, вытекающие из Конституции Республики Беларусь: верховенства права, социальной направленности регулирования экономической деятельности, приоритета общественных интересов.

К основным принципам гражданского права относятся принципы: 1) равенства участников гражданских правоотношений; 2) неприкосновенности собственности; 3) свободы договора; 4) добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений; 5) недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; 6) беспрепятственного осуществления гражданских прав; 7) обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты; 8) диспозитивности.

3. *Принцип равенства участников гражданских правоотношений* состоит в том, что все субъекты гражданского права участвуют в гражданских

²⁶ См.: Садиков О.Н. Принципы нового гражданского законодательства СССР // Советское государство и право. 1991 г., № 10. С. 20-29; Толстой Ю.К. Принципы гражданского права // Правоведение. 1992 г., № 2, с. 49-53; Гражданское право: Учеб. Т. 1. 4-е изд. / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М., 1999 г., с. 22-27; Гражданское право: Учеб. для вузов. Ч. 1 / Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгалю, В.А. Плетнева. М., 1998 г., с. 12-14; Гражданское право. В 4 т. Т. 1. Общая часть. Учебник. 3-е издание, перераб. и дополн. Отв. редактор Е.А. Суханов. М., 2006. с. 49-55; Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М., 1995 г., с. 27-30.

правоотношениях как лица равноправные. Ни один из них не может пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону. Ни один из субъектов гражданского права, даже если им является Республика Беларусь, административно-территориальная единица или государственное учреждение, вступая в правоотношение с другим субъектом гражданского права, не может применить к нему властные функции, приказать ему. Все субъекты гражданского права обязаны соблюдать одни и те же нормы гражданского права. Правда, в некоторых случаях к профессиональным участникам гражданского оборота, которыми являются предприниматели и юридические лица – субъекты хозяйствования, применяются более жесткие правила, чем нормы права, применяемые к гражданам, вступающим с ними в гражданские правоотношения. Например, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если иное не предусмотрено законодательством или договором, несут ответственность без вины и освобождаются от ответственности, если докажут, что ненадлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы (п.3 ст.372 ГК), хотя по общему правилу лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (п.1 ст.372 ГК).

4. *Принцип неприкосновенности собственности* означает, что собственность, приобретенная законным способом, защищается государством. Неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом, а принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости. Важно подчеркнуть, что при этом должны соблюдаться условия и порядок, определенные законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда. Статья 236 ГК содержит полный перечень оснований принудительного изъятия имущества у собственника. Действие этого принципа обеспечивает стабильность экономики страны.

5. *Принцип свободы договора* заключается в том, что в соответствии с этим принципом стороны сами решают вопрос, вступать или не вступать в договор, каковы должны быть условия договора, в какой вид договора целесообразно вступить. Понуждение к заключению договора не допускается, от кого бы оно ни исходило, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством. В частности, коммерческая организация не имеет права отказаться от заключения публичного договора по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг с каждым, кто к ней обратится. Условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных

категорий потребителей (ст.396 ГК). ГК предусматривает и другие случаи, когда одна из сторон вправе требовать заключения с ней договора (ст.497, 720 ГК)²⁷. Стороны могут заключить предварительный договор, в соответствии с которым обязаны в будущем заключить основной договор (ст.399 ГК).

6. *Принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений* закреплен в ст.158, 172, 176, 177, 180, 235, 283 и в ряде других статей ГК. Лицо, действовавшее недобросовестно, несет неблагоприятные для него последствия, предусмотренные соответствующими статьями ГК. В частности, у добросовестного приобретателя собственник вправе истребовать свое имущество только в случаях, когда оно выбыло из его владения помимо его воли (ст.283 ГК), а у недобросовестного приобретателя – всегда. Принцип разумности используется при расторжении договоров присоединения, заключенных на явно обременительных для присоединившейся стороны условиях (п. 2 ст.398 ГК), изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст.421 ГК), при определении сроков исполнения обязательств, когда они обязательством не предусмотрены (п.2 ст.295, 434, п.2 ст.436, п.4 ст.438, 440, 445, п.2 ст.447 и многие другие статьи ГК).

7. *Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела* вытекает из ст.28 Конституции Республики Беларусь, предусматривающей право каждого на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательств на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений, на его честь и достоинство. Никто, включая органы государственной власти, местного управления и самоуправления, не вправе произвольно вмешиваться в частные дела. Статья 2 ГК предусматривает исключение из этого принципа, допуская вмешательство в частные дела «на основании правовых норм в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц».

8. *Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав* выводится из ст.13 Конституции Республики Беларусь, предоставляющей всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Государство гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Этот принцип положен в основу Закона Республики Беларусь от 26 мая 1991 г. «О предпринимательстве в Республике Беларусь»²⁸ и нашел развитие в ряде разделов ГК.

²⁷ См.: Е.А. Свядковская. Заключение гражданско-правового договора с отступлением от принципа его свободы. Мн. 2006.

²⁸ Ведомости Верховного Совета Белорусской ССР, 1991 г., № 19, ст. 269; Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1994 г., № 6, ст. 72; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь, 1997

9. *Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты* вытекает из охранительной функции гражданского права. Он нашел прямое отражение в ст.10–15 ГК. Его суть состоит в восстановлении положения, существовавшего до нарушения права, а в случае, когда этого достичь не удастся, взыскиваются убытки (ст.14 ГК). Конкретные способы защиты гражданских прав перечислены в ст.11 ГК. Защита осуществляется в судебном порядке. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законодательством. При этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд. Например, граждане, проживающие в домах, грозящих обвалом, выселяются в административном порядке по постановлению прокурора с предоставлением жилого помещения типовых потребительских качеств (ст.38 ЖК Республики Беларусь).

10. *Принцип диспозитивности* проявляется в возможности выбора вариантов поведения. Участники гражданских правоотношений сами решают, вступать или не вступать в правоотношение, определяют свои права и обязанности, устанавливают пределы ответственности в случае невыполнения обязанностей, решают вопрос, обращаться ли в суд за судебной защитой и т.п. Они обязаны только не нарушать при этом императивные нормы гражданского права. Особенно часто этот принцип проявляется в нормах гражданского права о договорах.

§ 6. Отграничение гражданского права от смежных с ним отраслей права

1. Далеко не все имущественные отношения в нашем обществе регулируются нормами гражданского права. К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, а также к налоговым и другим бюджетным отношениям гражданское законодательство не применяется, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. К семейным, трудовым, земельным отношениям и отношениям по использованию других природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающим признакам гражданских отношений, применяется гражданское законодательство, если законодательством о браке и семье, трудовым, земельным и другим специальным законодательством не предусмотрено иное (ч.3 п.1 ст.1 ГК). Поэтому возникает вопрос о разграничении имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, и имущественных отношений, подпадающих под действие норм других отраслей права.

2. В отличие от норм гражданского права, регулирующих товарно-денежные имущественные отношения, субъекты которых выступают как юридически равноправные лица и строят свои отношения обычно на основе соглашений, *нормы административного права в имущественной сфере регулируют отношения, один из субъектов которых выступает как орган государственного управления, пользующийся правом применять власть в отношении другого.* Это отношения в сфере исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления. Таковы, например, отношения государственных органов, уполномоченных управлять государственным имуществом, с государственным унитарным предприятием, в отношении которого они приняли решение о его реорганизации и ликвидации.

Некоторые из имущественных отношений, регулируемых административным правом, столь тесно связаны с имущественными отношениями, входящими в предмет регулирования гражданского права, что и те и другие регулируются комплексными законодательными актами. Глубокая сущность таких гражданско-правовых отношений не может быть раскрыта без изучения их в комплексе с административно-правовыми отношениями. Этим объясняется то, что некоторые административно-правовые отношения изучаются в курсе гражданского права. Административное право регулирует некоторые личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, например, отношения, возникающие с изменением фамилий и имен.

3. Гражданское право тесно соприкасается с *финансовым правом, регулирующим имущественные отношения, возникающие в сфере финансовой деятельности государства (бюджетной, налоговой, в области финансирования организаций и т.д.).*

Гражданское право также регулирует имущественные отношения, возникающие между банками и организациями по расчетам между последними, органами государственного страхования и страхователями, кредитными учреждениями и вкладчиками и т.д. *Характерным для имущественных отношений, регулируемых финансовым правом, является то, что они безвозмездны.* Финансовые органы, выступающие в качестве субъектов финансово-правовых отношений, осуществляют функции органов государственного управления властными методами. Веления финансовых органов являются обязательными для всех других участников финансово-правовых отношений. Таким образом, отграничение гражданского права от финансового осуществляется как по предмету (характеру регулируемых им отношений), так и по методу правового регулирования (правовому положению субъектов правоотношения).

4. Законодательство об использовании земли и других природных ресурсов и охране окружающей среды регулирует отношения между исполнительными и распорядительными органами, с одной стороны, и гражданами и юридическими

лицами, созданными на основе частной или государственной собственности, с другой, по предоставлению им во владение и пользование земли и других природных ресурсов. Предметной особенностью названных отношений выступает то, что *они связаны с определенными участками земли. Законодательству об использовании и охране природных ресурсов присущ метод правового регулирования, мало чем отличающийся от метода административного права. Один из участников правоотношения обязан выполнять веления другого, обладающего функциями власти.*

Однако земельные отношения и отношения по использованию других природных ресурсов и охране окружающей среды, в которых их участники выступают как равноправные лица, регулируются гражданским законодательством. Так, земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, леса отнесены к недвижимым вещам (ст.130 ГК) и являются объектами гражданских правоотношений, хотя и с особым правовым режимом. С некоторыми особенностями они находятся в гражданском обороте (гл.17 ГК).

5. Трудовое право постепенно выделилось из гражданского права. Оно отличается от гражданского права по предмету правового регулирования. Трудовые отношения безусловно имеют имущественный товарно-денежный характер. За свой труд работник получает заработную плату. *Характерной особенностью трудовых отношений, составляющих предмет регулирования трудового права, является то, что они складываются между рабочими (служащими) и организациями на основе включения работника в состав коллектива данной организации.* Работник обязан соблюдать правила внутреннего трудового распорядка и дисциплину труда. Иное положение занимает участник гражданско-правового отношения, принявший на себя обязанность, например, выполнить определенную работу по договору подряда. Он не состоит в штате организации, самостоятельно организует выполнение работ и должен передать другой стороне готовый результат своего труда. Заказчик по договору подряда не имеет права вмешиваться в организацию подрячиком своего труда. Метод регулирования трудовых отношений характеризуется равноправием их участников с подчинением работника правилам внутреннего трудового распорядка.

6. Гражданское право следует отграничивать от семейного права, которое, так же как и трудовое право, постепенно отпочковалось от гражданского права и имеет свой *специфический предмет правового регулирования – отношения по созданию и функционированию особой естественной и основной ячейки общества (семьи) с целью воспроизведения человеческого рода.* Основу этих отношений составляют личные неимущественные отношения, которые нельзя отождествлять с личными неимущественными отношениями, регулируемым гражданским правом. Имущественные же отношения супругов, а также супругов и детей существенно отличаются от имущественных отношений, подпадающих под действие норм гражданского права. Они представляют собой

результат создания семьи и не строятся на началах возмездности, хотя и являются стоимостными. Гражданский кодекс Республики Беларусь 1998 г. расширил гражданско-правовое регулирование семейных отношений. В него включены правила об опеке и попечительстве (ст.32–36 ГК), о регистрации актов гражданского законодательства (ст.43 ГК), о совместной собственности супругов (ст.259 ГК).

Новый Кодекс Республики Беларусь о браке и семье от 9 июля 1999 г. предоставил супругам право заключать брачный договор, в котором они могут изменить правовой режим совместной собственности супругов, т.е. договориться о совместном имуществе и имуществе каждого из них, порядке раздела совместного имущества супругов в случае расторжения брака и по ряду других их имущественных и личных неимущественных отношений (ст.13 КоБС). Статья 7 названного Кодекса предусматривает, что гражданское, жилищное и иное законодательство применяются к семейным отношениям только в случае отсутствия регулирования этих отношений законодательством о браке и семье. На этом основании сделали вывод, что «семейное право образует наиболее крупное структурное подразделение гражданского права, именуемое подотраслью гражданского права»²⁹. С этим вряд ли можно согласиться. Расширение частноправовых начал в семейном праве не означает, что семейное право стало частью гражданского права. Имущественные отношения супругов и в новых условиях производны от их личных отношений, в новом семейном законодательстве сохраняются императивные нормы, регулирующие имущественные отношения супругов (ст.29–33 КоБС) и имущественные отношения родителей и детей (ст.91–113 КоБС).

7. Гражданское право очень тесно соприкасается с *гражданским процессуальным правом*. Но нормы послед - него не регулируют отношения, являющиеся предметом гражданского права, а лишь определяют форму (порядок) рассмотрения споров, возникающих между участниками отношений, регулируемых гражданским правом.

§ 7. Гражданское право в системе публичного и частного права

1. Деление права на публичное и частное было предложено римскими юристами. Руководствуясь чисто формальными признаками, они делили право на две части – право публичное и право частное. Согласно Ульпиану, «Publicum ius est quod ad statum rei Romanae spectat, privatum quod ad singulorum utilitatem pertinet» («Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства; частное – которое [относится] к пользе отдельных лиц»³⁰). Правда, в ряде случаев «публичное право» римскими юристами понималось в смысле

²⁹ Гражданское право: Учеб. Т. 1. 4-е изд. /Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М., 1999 г., с. 15.

³⁰ Римское частное право: Учеб. /Под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. М., 1996 г., с.4.

вообще норм, имеющих обязательную силу, которые не могут изменяться соглашением сторон.

Нельзя сказать, что изложенный критерий деления права на публичное и частное не вызывает сомнений³¹. Предпринималось немало попыток уточнить критерии деления права на публичное и частное. Однако они не увенчались успехом, и деление права на публичное и частное существует во всех развитых правовых системах.

Публичное право обеспечивает защиту интересов всего общества и государства как носителя политической власти. Отношения, составляющие предмет публичного права, регулируются властными предписаниями, обязательными для участников этих отношений.

Частное право имеет целью защиту интересов отдельных физических лиц и созданных ими организаций, обладающих правами юридических лиц. Отношения, регулируемые нормами частного права, возникают между равноправными лицами по собственной воле на основе координации своих пожеланий.

Исторически частное право развивалось параллельно с развитием частной собственности и свободы предпринимательской деятельности.

2. История прошедших столетий показывает, что регулирование экономических товарно-денежных отношений только нормами частного права или только нормами публичного права нельзя признать оптимальным.

Регулирование экономических отношений только нормами частного права без всякого влияния публичного права влечет неопределенность и разбалансированность производства материальных благ, кризисные явления, периодические спады и подъемы производства, подчинение более сильной стороне менее сильной в экономических отношениях стороны, неравенство и диктат в имущественных отношениях. Доказательством наличия этих недостатков частноправового регулирования экономических отношений является наличие в законодательстве государств с развитой рыночной экономикой антимонопольного законодательства, законов о лицензировании многих видов предпринимательской деятельности, государственной регистрации юридических лиц и частных предпринимателей, многих гражданско-правовых сделок, о защите прав потребителей и т.д., привлечение к административной и даже уголовной ответственности за многие правонарушения в сфере предпринимательской деятельности ее участников.

Опыт показал, что регулирование экономических товарно-денежных отношений только нормами публичного права не имеет никаких преимуществ перед частноправовым регулированием этих отношений, напротив, такое регулирование имеет более существенные недостатки и тормозит развитие

³¹ См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995 г., с. 9-13; Покровский И.А. основные проблемы гражданского права (по изданию 1917 г.). М., 1998 г., с. 7-19; Б.Б. Черепахин. К вопросу о частном и публичном праве. Иркутск, 1926 г.

производства, поскольку резко снижает заинтересованность работника в результатах своего труда, частную заинтересованность и частную инициативу. Это доказано практикой советского периода нашей истории.

3. Оптимальным в правовом регулировании экономических товарно-денежных отношений является разумное сочетание частноправового и публично-правового регулирования.

Между частноправовым и публично-правовым регулированием экономических отношений нет непреодолимых границ. Их нормы взаимодействуют. Защита нормами публичного права публичных интересов обеспечивает защиту прав и интересов частных лиц, например, от посягательств на их имущество. В то же время защита прав и законных интересов частных лиц нормами частного права способствует укреплению правопорядка в целом.

Как нормы публичного права, так и нормы частного права дифференцируются исходя из предмета правового регулирования. Так, нормы публичного права находятся в конституционном, административном, финансовом, экологическом, процессуальном и других отраслях права.

Нормы частного права также содержатся в различных отраслях права. Гражданское право нельзя отождествлять с частным правом. Оно лишь часть частного права.

4. Термин «гражданское право» происходит от латинского «*ius civile*». Это право применялось в отношениях римских граждан между собой³². Термин «*ius civile*» получил отражение в наименованиях первых кодификаций гражданского законодательства – Code civil (Французский гражданский кодекс (1804 г.)), Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch (Общее гражданское уложение Австрии (1811 г.)), Das bürgerliche Gesetzbuch (Германское гражданское уложение (1900 г.)). Правда, в этот период гражданское право стало уже не только правом граждан, но и созданных ими искусственных образований – юридических лиц. Это право, в отличие от права публичного, призвано обеспечивать защиту частных интересов граждан и их юридических лиц.

5. Постепенно из частного права выделились самостоятельные отрасли – гражданского, трудового, семейного, природоресурсового, международного частного права.

Некоторые из норм частного права оказались в отдельных отраслях публичного права (финансового, экологического). Однако основной массив норм частного права содержится в гражданском праве.

§ 8. Система гражданского права

³² См.: Перетерский И.С. Всеобщая история государства и права. Ч. 1. Древний мир. Вып. II. Древний мир. М., 1945 г., с. 110-111.

1. Система (от гр. *systema*) – целое, составленное из частей; соединение, множество элементов, находящихся в отношениях и связях друг с другом, образующих определенную целостность, единство³³.

Под системой права понимают его внутреннее строение, структуру. Она не является результатом произвольного решения законодателя, а предопределена общественными отношениями в данном обществе и государстве. Система права состоит из определенных частей, именуемых отраслями права и находящихся в определенном соотношении и взаимодействии.

Каждая из отраслей права имеет свою систему, состоящую из следующих структурных подразделений: правовых норм, субинститутов, институтов и подотраслей.

2. *Правовая норма* – обязательное правило, установленное государством и лежащее в основе отрасли права. Правовые нормы, регулирующие сравнительно небольшую группу однородных общественных отношений, образуют *субинститут данной отрасли права*. В отрасли гражданского права примерами субинститутов могут быть блоки норм права, регулирующие договоры розничной купли-продажи, поставки товаров, поставки товаров для государственных нужд, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, продажи предприятия. Нормы права, составляющие такие блоки, регулируют устойчивую группу однородных имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Хотя нормы права этих субинститутов имеют много общих черт, они все же отличаются, поскольку объекты каждого из упомянутых договоров имеют свои специфические особенности.

Нормы права близких по своей сущности субинститутов объединяются в *правовые институты данной отрасли права*. Как правило, в каждом институте выделяются группы норм, регулирующие ту часть общественных отношений, которую можно вычленить из отношений, регулируемых каждым из субинститутов. Применительно к приведенным выше примерам субинститутов такую группу норм выделяют в общие положения о купле-продаже. В ГК Республики Беларусь нормы права, образующие институты гражданского права, выделяются в отдельные главы, а каждому из субинститутов посвящается отдельный параграф соответствующей главы. Например, институт купли-продажи состоит из восьми частей, каждой из которой посвящен отдельный параграф: § 1 содержит общие положения о купле-продаже, а § 2–8 – правила каждого из указанных выше субинститутов.

Все сказанное об институте купли-продажи можно проследить и на других институтах гражданского права, в частности на институтах: юридические лица,

³³ Большой энциклопедический словарь. 2-е изд., перераб. и доп. /Гл. ред. А.М. Прохоров. М., 1998 г., с. 1002.

объекты гражданских прав, рента и пожизненное содержание с иждивением, аренда, подряд, хранение, обязательства из причинения вреда.

Однако не все институты гражданского права состоят из субинститутов. Некоторые из институтов гражданского права регулируют сравнительно небольшие группы однородных имущественных отношений и не делятся на субинституты. Примерами могут служить: исковая давность, дарение, безвозмездное пользование чужим имуществом, транспортная экспедиция, неосновательное обогащение.

Взаимосвязанные общими положениями качественно однородные институты отрасли гражданского права образуют ее *подотрасли*. В юридической литературе нет единого мнения о составе подотраслей гражданского права. Одни к подотраслям гражданского права относят авторское право, патентное, жилищное, наследственное, арбитражное³⁴. Другие считают, что в структуре гражданского права выделяются две сложившиеся подотрасли – право собственности и обязательственное право. В каждую из них, по их мнению, входят институты более конкретного содержания. Она считает также, что в структуру гражданского права входят крупные институты авторского, изобретательского права, защиты личных неимущественных прав и свобод³⁵. Наследственное право, по их мнению, занимает особое место. По мнению третьих, внутри гражданского права можно выделить шесть подотраслей: право собственности и другие вещные права, обязательственное право, личные неимущественные права, право на результаты творческой деятельности, семейное право, наследственное право³⁶.

3. В новом Гражданском кодексе Республики Беларусь четко просматриваются уже сложившиеся *четыре подотрасли гражданского права: право собственности и другие вещные права, обязательственное право, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность), наследственное право*. Что касается защиты личных неимущественных благ (чести, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц, жизни, здоровья, личной неприкосновенности граждан, их частной жизни), то массив норм гражданского права, обеспечивающих защиту личных неимущественных благ, явно недостаточен для формирования отдельной подотрасли гражданского права. Эти нормы составляют отдельный институт гражданского права, не входящий ни в одну из его подотраслей. В перспективе этот институт может развиваться в подотрасль.

Подотраслям и институтам гражданского права, получившим отражение в ГК Республики Беларусь, предшествуют общие положения раздела 1 ГК

³⁴ См.: Теория государства и права. Курс лекций /Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. М.: Юристъ, 1997 г., с. 351.

³⁵ Гражданское право: Учеб. для вузов. Ч. 1 /Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгалло, В.А. Плетнева. М., 1998 г., с. 15.

³⁶ Гражданское право: Учеб. Т. 1. 4-е изд. /Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М., 1999 г.

Республики Беларусь. Нормы гражданского права этого раздела применяются наряду и одновременно с нормами права всех подотраслей и отдельных институтов гражданского права.

4. Гражданское право Республики Беларусь восприняло пандектную систему, которая характеризуется наличием общей и особенной частей.

Такая систематизация норм гражданского права имеет неоспоримые преимущества. В общей части содержатся общие предписания о предмете гражданского права, его принципах, составе гражданского законодательства, действии его норм во времени и по аналогии, об основаниях возникновения гражданских прав и обязанностей, осуществлении и защите гражданских прав, лицах (физических и юридических), объектах гражданского права, сделках, представительстве и исковой давности.

Такое построение общей части гражданского права имеет не только теоретическое, но и практическое значение. В процессе применения норм подотраслей гражданского права в той или иной мере используются нормы его общей части.

5. *Все подотрасли гражданского права в совокупности образуют Особенную часть этой отрасли.*

Нормы подотрасли «Права собственности и другие вещные права» опосредуют имущественные отношения в их статическом состоянии, отражают присвоенность имущественных благ. В ней содержится комплекс общих норм о содержании, приобретении и прекращении права собственности и ее защите, а также соответствующие нормы о различных субъектах, формах, видах собственности, отдельных объектах недвижимости, праве хозяйственного ведения, оперативного управления и об общей собственности.

Самой крупной по массиву правовых норм и числу входящих в нее институтов является *подотрасль «Обязательственное право»*. Ее нормы отражают динамику имущественных отношений в сфере гражданского оборота. Эта подотрасль гражданского права имеет свою общую часть, нормы которой применяются ко всем обязательственным отношениям. Последние разделяются на договорные и внедоговорные. Договорные обязательства по предмету, выступающему в качестве их объекта, дифференцируются на следующие группы: по передаче имущества в собственность или иное вещное право, передаче имущества в возмездное или безвозмездное пользование, выполнению различных работ, оказанию услуг и по простому товариществу. К этой группе обязательственных правоотношений примыкают обязательства, возникающие из односторонних сделок. Внедоговорные обязательства также дифференцируются на обязательства, возникающие из причинения вреда (деликтные), и обязательства из неосновательного обогащения.

Подотрасль «Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность)», как и другие подотрасли права, имеет общие положения. Остальные нормы этой подотрасли условно

можно разделить на три большие группы, каждая из которых состоит из нескольких правовых институтов. Первую группу составляют нормы о правах авторов произведений науки, литературы и искусства (авторское право), вторую – нормы права о правах исполнителей, производителей фонограмм и организации эфирного и кабельного вещания (смежные права), третью – нормы о правах авторов и правообладателей на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, новые сорта растений и новые породы животных, топологии интегральных микросхем, нераскрытой информации, а также нормы о способах индивидуализации участников гражданского оборота, товаров или услуг и о недобросовестной конкуренции (право промышленной собственности).

Подотрасль «Наследственное право» объединяет нормы о переходе имущества умершего гражданина к другим лицам (наследникам). Она состоит из общих положений о наследовании и двух основных институтов: о наследовании по закону и о наследовании по завещанию.

Система гражданского права отражает сложившуюся систему имущественных товарно-денежных стоимостных отношений. Она не является застывшей и неподвижной и постепенно совершенствуется и развивается, отражая динамику процессов, происходящих в обществе.

Дополнительная литература:

1. Брагинский М.И. О месте гражданского права в системе «право публичное – право частное». В кн.: Проблемы современного гражданского права. Сб. статей. М., 2000.

2. Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963.

3. Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л., 1988.

4. Лаптев В.В. Предпринимательское право: понятие и субъекты. М., 1997.

5. Матвеев Г.К. Экономическая реформа и кодификация гражданского законодательства // Государство и право. 1992. № 5.

Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник в 2 т. Т. 1./ Отв. ред. О.М. Олейник. М., 1999.

6. Толстой Ю.К. Принципы гражданского права // Правоведение. 1992. № 2.

7. Яковлев В.Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. Свердловск, 1972.

Глава 2. Гражданское законодательство

§ 1. Понятие гражданского законодательства и его состав

1. Правовые нормы, в совокупности образующие гражданское право, имеют различные формы выражения и существования, то есть источники гражданского права различны.

Исторически к основным источникам гражданского права относят нормативно-правовой акт, правовой обычай, судебный прецедент.

Гражданское право Республики Беларусь развивается на принципах континентальной системы права, в которой основным источником права признается нормативно-правовой акт. «Нормативный правовой акт – официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение»³⁷. Нормативные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, в совокупности образуют систему гражданского законодательства.

2. *Система гражданского права и система гражданского законодательства* – тесно взаимосвязанные, но самостоятельные категории, представляющие два аспекта одной и той же сущности – гражданского права. Они соотносятся между собой как содержание и форма.

Система гражданского права как его содержание – это внутренняя структура права, соответствующая характеру регулируемых ими общественных отношений.

Система гражданского законодательства – внешняя форма права, выражающая строение его источников, то есть систему нормативно-правовых актов.

Структура гражданского права носит объективный характер и обусловлена экономическим базисом общества. Она не может строиться по произволу законодателя. Ее элементами, как известно, являются: норма права, субинститут, институт, подотрасль, отрасль, которые в своей совокупности призваны учитывать многообразие регулируемых общественных отношений, их специфику и динамизм. Обновление системы гражданского права связано с развитием и совершенствованием общественных процессов, актуальность которых способствует появлению новых правовых институтов.

³⁷ См. ст. 1 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 7. 2/136. 2002. №7. 2/830. 2004. №175. 2/1070. 2005. №179. 2/1152. 2006. №86. 2/1216. N 107. 2/1235

Законодательство – форма существования правовых норм, средство придания им определенности и объективности, их организации и объединения в конкретные правовые акты. В процессе правотворчества законодатель должен исходить из особенностей отдельных элементов гражданского права, своеобразия их соотношения друг с другом.

Относительная самостоятельность категорий «*гражданское право*» и «*гражданское законодательство*» проявляется в том, что:

1) первичным элементом системы права является норма, а первичным элементом системы законодательства выступает нормативный правовой акт, то есть внутренняя структура системы права не совпадает с внутренней структурой системы законодательства. Вертикальная структура системы законодательства строится в соответствии с юридической силой нормативных правовых актов, компетенцией издающего их органа в системе субъектов нормотворчества;

2) если система права носит объективный характер, то система законодательства в большей степени подвержена субъективному фактору и зависит во многом от воли законодателя³⁸.

Установление правильного соотношения между системой гражданского права и законодательства является важной теоретической и практической задачей. Надлежащее ее решение призвано обеспечить доступность, сокращение ненужной множественности актов, их согласованность.

3. Согласно ст.3 ГК гражданское законодательство образует систему нормативных правовых актов, которая включает:

– законодательные акты (Конституция Республики Беларусь, Гражданский кодекс 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 Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Национального банка Республики Беларусь, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами;

– 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.

³⁸ См. подробнее: Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права. Курс лекций. М., 1997. С.374-378.

Таким образом, в состав гражданского законодательства включены две группы нормативных правовых актов: законодательные акты, иные акты гражданского законодательства.

Кроме того, в соответствии со ст.1 Закона Республики Беларусь от 28 мая 1999 г. «О применении на территории Республики Беларусь законодательства СССР» акты законодательства СССР, регламентирующие гражданские отношения и не противоречащие законодательству Республики Беларусь, могут применяться в случае отсутствия соответствующего законодательства республики³⁹.

Определяя формальные рамки гражданского законодательства, следует также иметь в виду что, в соответствии со ст. 20 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» и ГК (ст.6), частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства являются нормы международных договоров Республики Беларусь, вступивших в силу. Они подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного нормативного правового акта.

§ 2. Виды гражданско-правовых нормативных актов

1. В системе гражданско-правовых нормативных актов объективно главенствующее место занимает *Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканском референдуме 24 ноября 1996 г., в редакции Решения республиканского референдума от 17 ноября 2004 N 1)*⁴⁰.

Конституция обладает высшей юридической силой. Законы, декреты, указы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с Конституцией Республики Беларусь (ст.137 Конституции). В случае расхождения нормативного правового акта с Конституцией Республики Беларусь, действует Конституция.

Основополагающее значение для гражданско-правового регулирования имеют конституционные нормы, определяющие содержание и формы права собственности (ст.ст.13, 44 Конституции Республики Беларусь). В основе гражданско-правового регулирования личных неимущественных отношений, возникающих по поводу чести и достоинства, неприкосновенности частной жизни, жилища, личной и семейной тайны лежат ст.ст.28, 29, 60 Конституции Республики Беларусь. Возможность правовой охраны интеллектуальной собственности предусмотрена ст.51 Конституции Республики Беларусь.

³⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 42. 2/36.

⁴⁰ В дальнейшем изложении – Конституция Республики Беларусь.

Ряд норм Конституции, не являющихся по своему характеру гражданско-правовыми, одновременно выступают в качестве принципов, оказывающих влияние на организацию гражданского оборота. Таковой, например, является норма ст.11 Конституции Республики Беларусь, в соответствии с которой иностранные граждане и лица без гражданства на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами. Таким же примером может быть норма ст.63 Конституции, в соответствии с которой осуществление предусмотренных Конституцией прав и свобод личности может быть приостановлено только в условиях чрезвычайного или военного положения в порядке и пределах, определенных Конституцией и законом.

2. Положения Конституции Республики Беларусь развиваются и детализируются в *законодательных актах* и в *иных актах гражданского законодательства*.

Следует отметить, что согласно ст.3 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» распоряжения Президента Республики Беларусь относятся к ненормативным правовым актам, если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь. Также могут иметь ненормативный характер и, соответственно, не будут относиться к иным актам гражданского законодательства отдельные указы Президента Республики Беларусь, Постановления Совета Министров Республики Беларусь, акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, постановления республиканского органа государственного управления, Национального банка Республики Беларусь, решения органов местного управления и самоуправления.

3. Вопрос об иерархической соподчиненности актов гражданского законодательства имеет большое практическое значение. Так как ввиду многочисленности нормативных правовых актов гражданского законодательства, несовершенства законодательной техники встречаются ситуации коллизии (расхождения) актов, когда различные нормативные акты по-разному решают один и тот же вопрос. В этом случае применяется акт, имеющий большую юридическую силу.

Соподчиненность актов гражданского законодательства определяется на основе ст.137 Конституции Республики Беларусь, ст.3 ГК и ст.10 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь».

Все акты гражданского законодательства должны соответствовать Конституции Республики Беларусь, которая занимает верхнюю ступень в иерархии нормативных правовых актов.

Законы, декреты, указы имеют большую юридическую силу по отношению к постановлениям палат Парламента - Национального собрания Республики Беларусь, Совета Министров Республики Беларусь, Пленума Верховного Суда Республики Беларусь, Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, актам Генерального прокурора Республики Беларусь и иным нормативным правовым актам.

Законы, декреты, указы и постановления Совета Министров Республики Беларусь имеют большую юридическую силу по отношению к нормативным правовым актам министерств, иных республиканских органов государственного управления и Национального банка Республики Беларусь.

Кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам.

ГК имеет большую юридическую силу по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы гражданского права.

В случае расхождения декрета или указа Президента Республики Беларусь с ГК или другим законом ГК или другой закон имеют верховенство лишь тогда, когда полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.

Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК. В случае расхождения указанных актов с ГК действует последний.

Нижнюю ступень в иерархии актов гражданского законодательства занимают нормативные правовые акты местных органов управления и самоуправления.

4. Центральное место в системе гражданского законодательства занимает отраслевой кодифицированный нормативный акт – *Гражданский кодекс Республики Беларусь*. Отраслевой кодификационный нормативный акт призван, в принципе, урегулировать все общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, и является базой для развития всего текущего гражданского законодательства на территории Республики Беларусь.

ГК принят Палатой представителей Национального собрания Республики Беларусь 28 октября 1998 г., одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г., подписан Президентом Республики Беларусь 7 декабря 1998 г., введен в действие с 1 июля 1999 г. (ст.1136 ГК), за исключением положений, для которых установлены иные сроки введения в действие. Так, глава 4 «Юридические лица» вступила в силу со дня официального опубликования, то есть с 5 марта 1999 г.

Структура ГК опирается на объективно существующую систему гражданского права, в основном соответствующей структуре Модельного Гражданского кодекса, принятого Межпарламентской Ассамблеей государств – участников СНГ.

ГК состоит из восьми разделов: общие положения; право собственности и другие вещные права; общая часть обязательственного права; отдельные виды

обязательств; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность); наследственное право; международное частное право; заключительные положения. Разделы объединяют 75 глав, насчитывающих 1173 статьи.

ГК исходит из идеи ученых в области гражданского права о единстве всех имущественных отношений, регулируемых гражданским законодательством, независимо от их субъектного состава. Его нормы предназначены для регулирования как имущественных отношений и связанных с ними личных неимущественных отношений с участием граждан – потребителей, так и различных форм имущественных отношений между юридическими лицами (коммерческими и некоммерческими) и гражданами-предпринимателями в различном сочетании⁴¹.

ГК является основой нормативной базы для гражданского оборота в условиях рыночной экономики. Вместе с тем, ГК не исключает государственного вмешательства в частные дела, но оно допускается только в случаях, когда такое вмешательство «осуществляется на основании правовых норм в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц» (ст.2 ГК).

5. Следует отметить, что после вступления в силу норм ГК 1998 г. считаются утратившими силу соответствующие нормы ГК 1964 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 3 марта 1994 г.). Однако, в настоящее время возможно применение отдельных норм ранее действовавшего кодекса. Так, в соответствии с ч.2 ст.1143 ГК к предусмотренному п.2 ст.182 ГК иску о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности, право на предъявления которого возникло до 1 июля 1999 г., применяется срок исковой давности, установленный для соответствующих исков ранее действовавшим законодательством.

6. Отдельные сферы общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, регулируются *кодифицированными актами*: Жилищным кодексом Республики Беларусь от 22 марта 1999 г.⁴², Кодексом о браке и семье от 9 июня 1999 г.⁴³, Кодексом о земле от 4 января 1999 г.⁴⁴, Воздушным кодексом от 16 мая 2006 г.⁴⁵, Кодексом торгового мореплавания от 15 ноября 1999 г.⁴⁶ и т.д. Так, Кодекс о земле помимо прочих регулирует отношения,

⁴¹ Гражданский кодекс Республики Беларусь: с коммент. к разделам / Коммент. В.Ф.Чигира. Минск: Амалфея, 1999. С.6.

⁴² Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1999. № 15. Ст.318.

⁴³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 55. 2/53. 2002. № 55. 2/847. 2003. №80. 2/969. 2004. № 107. 2/1047. 2004. №195. 2/1097. 2005. №120. 2/1134. 2006. N 112. 2/1244. N 122. 2/1261.

⁴⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 2-3. 2/1. 2002. №55. 2/848. 2006. N 179. 2/1267.

⁴⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №78. 2/1214.

⁴⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 90. 2/96. 2006. №6. 2/1173. N 107. 2/1235. N 122. 2/1259.

возникающие при осуществлении права частной собственности на землю, при наследовании земли, совершении сделок с землей и т.д. Отношения, вытекающие из договора найма жилого помещения, регулируются Жилищным кодексом Республики Беларусь (ст.642 ГК). Вместе с тем ГК содержит ряд норм, регулирующих семейные, земельные, трудовые отношения. Так, ст.ст.32-34 ГК содержат правила об опеке и попечительстве над детьми. В статьях главы 17 ГК регулируются отношения о вещных правах на землю. Нормы главы 58 ГК в том числе регулируют отношения по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 2 ст.1 ГК к семейным, трудовым, земельным отношениям, отношениям по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающим признакам отношений, регулируемых гражданским законодательством, гражданское законодательство применяется только в случаях, если законодательством о браке и семье, трудовым, земельным и другим специальным законодательством не предусмотрено иное. Этот принцип закреплен также в иных кодексах. Так, в соответствии со ст.3 Жилищного кодекса Республики Беларусь «гражданское законодательство Республики Беларусь применяется к жилищным отношениям постольку, поскольку эти отношения не урегулированы жилищным законодательством Республики Беларусь».

7. В систему гражданского законодательства входят *специальные законы*, регулирующие отдельные виды общественных отношений, входящих в предмет гражданского права. Например, Законы Республики Беларусь: от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей»⁴⁷, от 24 ноября 1993 г. «О залоге»⁴⁸, от 3 июня 1993 г. «О страховании»⁴⁹, от 12 марта 1992 г. «О ценных бумагах и фондовых биржах»⁵⁰, от 24 ноября 1993 г. «О поставках товаров для государственных нужд»⁵¹, от 8 января 1998 г. «О совместном домовладении»⁵², от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции Закона Республики Беларусь от 11 августа 1998г.⁵³, от 7 декабря 1998 г. «О правовой охране

⁴⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №10. 2/839. 2003. № 8. 2/932. 2006. N 107. 2/1235. N 122.2/1259.

⁴⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 35. Ст.449. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №6. 2/1173.

⁴⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 22. Ст.276; 1994. № 3. Ст.24. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №13. 2/142.

⁵⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. № 11. Ст.194; 1996. № 24. Ст.439. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №128. 2/897.

⁵¹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 33. Ст.432. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. N 122. 2/1259.

⁵² Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. № 7. Ст.88; № 20. Ст.219.

⁵³ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1996. № 20. Ст.366; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. № 31-32. Ст.472. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №8. 2/932.

топологий интегральных микросхем»⁵⁴ и т.д. Следует обратить внимание на то, что значительное количество специальных законов, содержащих нормы права, регулирующих гражданско-правовые отношения, были приняты до вступления в силу ГК. Они применяются в той части, в которой не противоречат кодексу (ст.1137 ГК).

8. В соответствии со ст.3 ГК к гражданско-правовым законодательным актам относятся также *декреты и указы Президента Республики Беларусь*. Это, например, Декрет Президента Республики Беларусь от 27 января 2003 г. №5 «Об упорядочении реализации заложенного имущества»⁵⁵, Декрет Президента Республики Беларусь от 20 октября 2004 г. № 10 «Об очередности погашения требований по денежному обязательству»⁵⁶, Указ Президента Республики Беларусь от 13 ноября 1997 г. № 587 «О лизинге»⁵⁷, Указ Президента Республики Беларусь от 6 июля 2005 г. №314 «О некоторых мерах по защите прав граждан, выполняющих работу по гражданско-правовым и трудовым договорам»⁵⁸, Указ Президента Республики Беларусь от 2 июня 2006 г. № 372 «О мерах по развитию агроэкотуризма в Республике Беларусь»⁵⁹ и другие.

9. В системе гражданско-правовых нормативных актов значительное место занимают *постановления Совета Министров Республики Беларусь*. Постановления Совета Министров Республики Беларусь принимаются по вопросам, отнесенным к компетенции Совета Министров Республики Беларусь Конституцией и иными законодательными актами Республики Беларусь. Положения, уставы, правила, принимаемые Советом Министров, утверждаются постановлениями Совета Министров Республики Беларусь. Как правило, указанные постановления принимаются в развитие положений кодексов, законов, декретов и указов Президента Республики Беларусь. Примерами таких актов могут служить, в частности, Положение о поставках товаров в Республике Беларусь, утвержденное постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 8 июля 1996 г. №444⁶⁰, Устав железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденный постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. №1196⁶¹, Типовые договоры найма жилых помещений государственного жилого фонда, утвержденные

⁵⁴ Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1999. № 1. Ст.3. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №87. 2/1035.

⁵⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. N 13. 1/4343.

⁵⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №87. 2/1035.

⁵⁷ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. № 32. Ст.1026. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 2. 1/1910.

⁵⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №107. 1/6603.

⁵⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №89. 1/7647.

⁶⁰ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1996. № 19. Ст.481; 1998. № 23. Ст.620. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №55. 5/3320.

⁶¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 67. 5/1506. 2001. №97. 5/9154. 2002. №46. 5/10295. 2005. 2005. N 52. 5/15728.

постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 марта 2006 г. №371⁶² и др.

10. Еще одним источником гражданского законодательства являются *нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления Республики Беларусь, Национального банка Республики Беларусь*. В соответствии со ст.18 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» указанные акты принимаются только в случаях и пределах, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь, законами, положениями о соответствующих органах, нормативными правовыми актами Совета Министров Республики Беларусь. Нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления Республики Беларусь, Национального банка Республики Беларусь принимаются в форме постановлений или приказов. Так, Правила проведения валютных операций утверждены постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 30 апреля 2004 г. №72.⁶³

Новеллой Гражданского кодекса Республики Беларусь является включение *актов Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь*, изданных в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней иными законодательными актами, в состав актов гражданского законодательства.

Нормативные правовые акты местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов, содержащие нормы гражданского права, издаются в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента, постановлениями Правительства Республики Беларусь. Эти нормативные акты принимаются в форме решений. Например, Инструкция о порядке организации и проведения аукционов на заключение договоров аренды земельных участков в г. Минске утверждена решением Минского городского исполнительного комитета от 23 октября 2003 г. №1869.⁶⁴

11. Согласно Конституции Республики Беларусь признается *приоритет общепризнанных принципов международного права* и обеспечение соответствия им законодательства Республики Беларусь (ст.8). Кроме этого «нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего ... гражданского законодательства, подлежат непосредственному применению» (ст.6 ГК). *Общепризнанные принципы международного права* представляют собой нормы

⁶² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 52. 5/22049.

⁶³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №76. 8/10973. 2005. №19. 8/12037.

⁶⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №132. 9/3025. 2004. N 147. 9/3683.

международного права, обладающие высшей степенью обобщенности, они определяют содержание других более конкретных норм. Основные принципы – это наиболее важные общепризнанные императивные нормы международного права. Важнейшим источником общепризнанных принципов международного права является Устав ООН (ст.103 Устава). Они систематизированы в Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом ООН (1970 г.), в документах иных международных организаций по наиболее общим и глобальным вопросам международного правопорядка, в многосторонних договорах (конвенциях), решениях Международного Суда.

Согласно ст.53 Венской конвенции о международных договорах 1969 г. императивная общая (то есть не региональная) норма международного права считается таковой, если она принимается и признается международным сообществом государств в целом, включая применяющее государство.

В ряде норм ГК и в некоторых других гражданско-правовых актах отражены положения, содержащиеся в международных договорах, получивших широкое признание в современном мире. Республика Беларусь является участником многих из них. Это: Парижская конвенция по охране промышленной собственности (Париж, 1883 г.), Всемирная конвенция об авторском праве (Женева, 1952 г.), Конвенция о международном финансовом лизинге (Оттава, 1977 г.), Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980 г.) и др.

Нормы международных документов обычно применяются к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных физических и юридических лиц, определяют их гражданско-правовой статус, порядок совершения внешнеэкономических сделок и т.д. Они подлежат применению и к отношениям между физическими и юридическими лицами Республики Беларусь, например, при осуществлении международных перевозок грузов, пассажиров и багажа.

Международные договоры Республики Беларусь, вступившие в силу, применяются к отношениям, входящим в предмет гражданского права, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта (имплементация). При этом нормы права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего на территории Республики Беларусь законодательства, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется принятие (издание) внутригосударственного нормативного правового акта, и имеют силу того нормативного правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора.

Вместе с тем, возможность прямого применения международных норм в отношении физических и юридических лиц Республики Беларусь ограничена. В отдельных законах имеются положения о приоритете международного договора в случае его коллизии с законом⁶⁵, однако, Конституция не предусматривает право судов применять международные нормы при осуществлении правосудия за исключением Конституционного Суда⁶⁶.

§ 3. Диспозитивные и императивные нормы гражданского права. Аналогия закона и права

1. Важнейшей чертой метода гражданского права является *диспозитивность* нормативно-правового регулирования, выражающаяся в том, что устанавливаемые гражданским законодательством правовые нормы зачастую представляют субъектам широкую свободу в определении и осуществлении их имущественных прав и содержат большое число диспозитивных правил.

Диспозитивная норма – это норма, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (ст.391 ГК). Сторонам предоставлено право определять характер взаимоотношений между ними полностью или в определенной мере по собственному усмотрению, а также предоставлена достаточно широкая возможность выбора между несколькими вариантами поведения, но в пределах, установленных законом. В диспозитивной норме проявляется принцип, когда свобода каждого ограничивается аналогичной свободой других лиц.

О диспозитивном характере правовых норм свидетельствуют содержащиеся в них оговорки типа «если иное не предусмотрено договором». Примерами диспозитивных норм, т.е. норм, устанавливая правило, позволяют сторонам гражданского правоотношения по своему усмотрению в договоре изменять его, в частности, являются: ст.211, ст.212, п.1,2 ст.221, п.1 ст.224, п.1 ст.238, ст.251, п.1 ст.254, п.2 ст.257, ст.455, п.2 ст.713 и т.д.

Так, ст.259 ГК предусматривает, что имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества. Это диспозитивная норма, так как содержащееся в ней правило может быть изменено договором между супругами. В частности, они могут определить в договоре, что имущество, нажитое ими во время брака, будет находиться в раздельной собственности.

2. *Императивные нормы* гражданского права точно определяют права и обязанности субъектов; в них содержатся правила, которым субъекты правоотношения обязаны неукоснительно следовать, не имея возможности

⁶⁵ См., напр.: Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах», ст.42 // Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. № 31-32. Ст.472.

⁶⁶ Павлова Л.В. Международное право в правовой системе Республики Беларусь // Система права и законодательства Республики Беларусь: состояние, перспективы развития. Ч.2. Гродно, 1999. С.44-49.

изменять их в соглашении. Об императивном характере гражданско-правовых норм свидетельствует формулировка текста, она содержит выражение долженствования в категоричной форме либо категорический запрет. В частности, на императивный характер нормы указывают запреты типа «не допускается», «не могут», «недействительна» и др.

Так, императивный характер имеет норма ст.21 ГК, в соответствии с которой «никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и порядке, установленных законом». В данном случае законодатель прямо указывает на императивный характер правовой нормы, особо обращая внимание на недопустимость соглашения сторон по вопросу ограничения правоспособности и дееспособности граждан. Императивными являются нормы п.3 ст.163, п.1 ст.166, ст.199, ст.550, п.2 ст.603, ст.638, ст.1040 ГК и др.

Существует значительное количество правовых норм, которые содержат *определения правовых понятий*, а также нормы отсылочного характера (бланкетные).

Так, в ст.19 ГК определено понятие места жительства гражданина, которым признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. В соответствии со ст.390 ГК договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Нормы-понятия содержатся в ст.3, ст.11, ст.63, ст.424, ст.476, ст.554, ст.643 и др. К нормам отсылочного характера (бланкетным) можно отнести п.1 ст.218; ч.2 п.1 ст.578; п.2 ст.578; ст.642; п.4 ст.772 и др.

В литературе отмечалось, что нормы, содержащие определения правовых понятий, отсылочные нормы не могут быть причислены ни к императивным, ни к диспозитивным⁶⁷. По нашему мнению, указанные нормы являются императивными, поскольку стороны в договоре не могут установить иные положения; они являются обязательными для сторон правилами, установленными законодательством.

3. В правоприменительной практике иногда возникают ситуации, когда очевидно, что спорное отношение требует правового разрешения, однако, это не предусмотрено конкретной нормой права. Возникает ситуация, когда правоприменитель обнаруживает пробел в законодательстве. Пробелы в законодательстве существуют в основном вследствие двух причин: во-первых, в результате появления новых общественных отношений, которые в момент принятия закона не существовали и не могли быть учтены законодателем; во-вторых, из-за упущений при разработке закона. Очевидно, что до устранения обнаруженного пробела отношения не могут оставаться неурегулированными. В таких случаях обычно используются специальные приемы: *аналогия закона и аналогия права*.

⁶⁷ Гражданское право БССР. Учебник. Т.1 / Под ред. В.Ф.Чигира. Минск, 1975. С.36.

Аналогия закона и аналогия права ранее предусматривались гражданско-процессуальным законодательством. ГК 1998 года трансформировал это правило в норму материального права, установив универсальность его применения всеми участниками правоотношений и всеми правоприменительными органами.

Так, ст.5 ГК устанавливает, что в случаях, когда предусмотренные ст.1 ГК отношения прямо не урегулированы актами законодательства или соглашением сторон, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется норма гражданского законодательства, регулирующая сходные отношения (аналогия закона).

Аналогия закона может применяться при наличии следующих условий:

1) общественное отношение, которое требует урегулирования, по своим признакам входит в предмет гражданского права, т.е. является имущественным, либо личным неимущественным; 2) общественное отношение не урегулировано нормой гражданского права или соглашением сторон; 3) имеется гражданско-правовая норма, регулирующая сходное общественное отношение, и это не противоречит существу подлежащих урегулированию отношений. Для применения *аналогии закона* необходимо наличие указанных условий в совокупности.

С развитием и существенным обновлением гражданского законодательства сфера применения аналогии закона сужается, поскольку препятствием для применения аналогии закона, как уже было сказано, является наличие нормы гражданского права, регулирующей общественное отношение, либо соглашения сторон.

В ряде случаев в самом законе предусматривается распространение норм, регулирующих определенные отношения, на другие отношения, упоминаемые в нем. Так, в соответствии со ст.538 ГК Республики Беларусь к договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже (глава 30), если это не противоречит правилам главы 31 и существу мены.

В этом случае речь не идет об аналогии закона, речь идет о правовом регулировании отношений, предусмотренных ГК, путем прямого распространения на них некоторых норм, относящихся к сходным отношениям, урегулированным в кодексе. Такой прием использован законодателем с целью недопущения повторений в правовом регулировании при наличии в обоих отношениях совпадающих моментов, требующих единообразного правового регулирования⁶⁸.

Также не следует смешивать аналогию закона с расширительным толкованием. Последнее предполагает наличие нормы, охватывающей по смыслу случай, прямо не оговоренный в тексте нормы.

⁶⁸ Гражданское право БССР. Т.1 / Под ред. В.Ф.Чигира. Минск, 1975. С.37.

4. При невозможности использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из основных начал и смысла гражданского законодательства (*аналогия права*) (п.2 ст.5 ГК).

Применение *аналогии права* обоснованно при наличии двух условий: при обнаружении пробела в законодательстве и при отсутствии нормы, регулирующей сходные отношения, что не дает возможности использовать аналогию закона. Общие начала гражданского законодательства, т.е. принципы гражданского права, сформулированы в ст.2 ГК. Под «смыслом гражданского законодательства» обычно понимают его характерные черты, закрепленные в предмете гражданского права.

Не допускается применение по аналогии норм, ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность. Использование аналогии закона и аналогии права возможно не только правоохранительными органами, в частности, судами, но и иными субъектами правоприменения, что существенно расширяет круг их гражданских прав. В любом случае применения нормы законодательства по аналогии правоприменительный орган обязан это обосновать.

§ 4. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц

1. Основные положения о *действии гражданского законодательства во времени* закреплены в ст.4 ГК и в ст.66-67 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь». Так, акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие, и к отношениям, существовавшим до введения их в действие, в части прав и обязанностей, возникших после введения их в действие. Иное может быть предусмотрено Конституцией и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами (ГК, декретами и указами Президента Республики Беларусь, законами). В соответствии со ст.67 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах» возможно придание обратной силы нормативному акту, если он смягчает или отменяет ответственность гражданина, либо иным образом улучшает положение лиц, либо когда в самом нормативном акте прямо предусматривается, что он распространяет свое действие на отношения, возникшие до его вступления в силу.

Так, действие статей 938 и 939 ГК распространяется также на случаи, когда причинение вреда потерпевшему имело место до 1 июля 1999 года, но не ранее 1 июля 1996 года и причиненный вред остался невозмещенным (ст.1149 ГК). Общее правило ч.1 ст.4 ГК не распространяется на отношения сторон по договору, который должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством. Если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при

заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством (п.2 ст.392 ГК). Таким образом, любой акт законодательства в отношении условий договора может иметь обратную силу.

ГК 1998 г. применяется к отношениям, возникшим после 1 июля 1999 г. По гражданским правоотношениям, возникшим до 1 июля 1999 г., Кодекс применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после вступления его в силу. По гражданским правоотношениям, возникшим до 1 июля 1999 г., но не урегулированным действовавшим в тот момент законодательством, применяются правила ГК 1998 г. (ст.1139 ГК).

2. *Общее правило о действии гражданского законодательства в пространстве* состоит в том, что акты гражданского законодательства действуют на территории, подведомственной принявшему их органу. Так, акты местных органов управления и самоуправления, изданные в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента Республики Беларусь и постановлениями Правительства Республики Беларусь, действуют на территории соответствующих административно-территориальных образований. Законодательные акты, иные акты гражданского законодательства, за исключением актов местных органов, действуют на всей территории Республики Беларусь. Однако орган, издавший гражданско-правовой нормативный акт, может ограничить территорию действия данного акта. Например, действие нормативного акта может быть ограничено территориями, загрязненными радионуклидами, районами свободных экономических зон и т.д. Кроме того, законодательство Республики Беларусь в отдельных случаях может применяться на территории другого государства. Так, участники внешнеэкономической сделки могут в соглашении определить положение о рассмотрении возникших между ними споров по правилам материального права страны истца, т.е. по гражданскому законодательству другой – для одной из сторон – страны.

3. *Правило о действии гражданского законодательства по кругу лиц* состоит в том, что акты гражданского законодательства распространяются на всех лиц, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство. Если действие гражданско-правового нормативного акта ограничивается определенной территорией, то акт действует только в отношении лиц, которые находятся на данной территории. В ряде случаев в самом акте гражданского законодательства ограничивается круг субъектов, на которых он распространяется. Примером может служить Закон Республики Беларусь от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей»⁶⁹.

§ 5. Толкование гражданско-правовых норм

⁶⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №10. 2/839. 2003. № 8. 2/932. 2006. N 107. 2/1235. N 122. 2/1259.

1. *Толкование гражданско-правовой нормы* – важный этап правоприменения. Прежде чем применить конкретную нормы права, необходимо уяснить ее подлинный смысл, а в некоторых случаях и разъяснить. Уяснение содержания (смысла) гражданско-правовой нормы путем устранения обнаруженных в ней неясностей и достигается в процессе толкования. Причины неясностей могут быть как объективными, так и субъективными: сложность специфической терминологии, юридических конструкций, система отсылочных норм, абстрактный характер нормы и т.п.⁷⁰

В зависимости от субъекта толкования и юридических последствий, к которым приводит разъяснение, различают официальное и неофициальное толкование.

Официальное толкование дается уполномоченными на то субъектами – государственными органами, должностными лицами. Так, в соответствии со ст.70 Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» в случае обнаружения неясностей и различий в содержании нормативного правового акта, а также противоречий в практике его применения нормотворческий орган (должностное лицо), принявший (издавший) этот акт, или, если иное не предусмотрено Конституцией Республики Беларусь, уполномоченный им орган осуществляют официальное толкование этих норм путем принятия (издания) соответствующего нормативного правового акта.

Официальное толкование ориентирует правоприменителей на однозначное понимание правовых норм и их единообразное применение. Аутентическое толкование имеет место тогда, когда смысл правовой нормы разъясняется тем же органом, который принял правовой акт. Казуальное толкование также является официальным, однако не имеет общеобязательного значения, сводится лишь к толкованию правовой нормы с учетом ее применения к конкретному случаю. Оно дается по поводу рассмотрения конкретного дела и обязательно лишь для него.

Неофициальное толкование – это разъяснение норм права, не являющееся юридически значимым. Оно может быть профессиональным, обыденным, доктринальным. В частности, научное (доктринальное) толкование имеет место в том случае, когда смысл правовой нормы разъясняется учеными в литературных источниках, комментариях к законам и кодексам, на конференциях и т.д. Научное толкование не является общеобязательным, но его значение велико, так как доктринальное толкование оказывает влияние на уяснение смысла нормативных правовых актов теми органами (должностными лицами), толкование которых имеет обязательную силу.

2. Выделяют основные способы толкования: *грамматический, логический, систематический, исторический*⁷¹.

⁷⁰ Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И.Матузова и А.В.Малько. М., 1997. .441-442.

⁷¹ См. подробнее: Черданцев А.Ф. Толкование советского права. М., 1979. С.35-117.

Грамматический (филологический, языковой) способ толкования представляет собой уяснение смысла гражданско-правовой нормы на основе анализа текста нормативно-правового акта с учетом правил грамматики, выявления терминологического смысла отдельных слов. Так, согласно ст.203 ГК в качестве оснований приостановления течения срока исковой давности выступает непреодолимая сила – чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Законодатель в данном случае использует соединительный союз «и», то есть признание конкретного юридического факта фактом действия непреодолимой силы зависит от того, характеризуется ли он как чрезвычайное, так одновременно и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство.

При *логическом* способе толкования смысл норм гражданского законодательства выявляется с учетом положений формальной логики. Так, в соответствии со ст.521 ГК договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Возникает вопрос, необходимо ли нотариальное удостоверение договора продажи дома? Прямого ответа ст. ст. 521, 522 ГК, а также нормы о форме сделок (ст.ст.159–166 ГК) не содержат. Для ответа на поставленный вопрос необходимо прибегнуть к соответствующим логическим рассуждением. Статья 1147 ГК предусматривает, что до вступления в силу акта законодательства о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним для договоров, предусмотренных ст.ст.522; 531; п.3 ст.545 ГК, сохраняют силу правила об обязательном нотариальном удостоверении таких договоров, установленные законодательством, действовавшим до вступления в силу ГК 1998 г. Следует отметить, что согласно ст.235 Гражданского кодекса Республики Беларусь, утвержденного Законом БССР от 11 июня 1964 г., с изменениями и дополнениями от 3 марта 1994 г.⁷², сделка купли-продажи дома должна была быть нотариально удостоверенной. В настоящее время в связи с вступлением в силу законодательства о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним данная императивная норма фактически утратила свое значение.⁷³

При *систематическом* толковании смысл нормы устанавливается посредством ее сопоставления с другими нормами; выявления общего и особенного в отдельных нормах по одному и тому же вопросу. Наиболее четко этот способ проявляется при сопоставлении норм общей и особенной части гражданского права.

Например, возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки за его неисполнение по общему правилу п.2 ст.367 ГК освобождает должника от исполнения обязательства в натуре. Однако при

⁷² СЗ БССР. 1964. № 17. Ст.183; Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1994. № 13. Ст.183.

⁷³ См. напр. Ст. ст. 67, 68 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002г “ О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него с сделок с ним”.

решении вопроса об ответственности продавца в случае неисполнения им обязательства по договору розничной купли-продажи следует руководствоваться специальной нормой ст.475 ГК, в которой содержится императив, в силу которого возмещение убытков и уплата неустойки не освобождает продавца от исполнения обязательства в натуре.

Историческое (историко-политическое) толкование преследует цель установить смысл норм права исходя из условий их возникновения. С помощью этого способа толкования выясняются исторические условия издания нормативного акта, социально-политические цели, которые преследовал законодатель. Данный способ помогает выявить такие правовые нормы, которые хотя формально, и не отменены, но фактически уже не действуют; то есть общественные отношения, которые норма регулировала, утратили свое значение либо значительно изменились. В примере, который был проанализирован ранее и касался ответа на вопрос об обязательности нотариального удостоверения сделки купли-продажи дома, в частности, также использовано историческое толкование.

3. В зависимости от результата толкования нормы различают *буквальное, ограничительное и расширительное* (распространительное) толкование.

Буквальное толкование – наиболее типичный и часто встречающийся вид толкования, когда «дух» и «буква» закона совпадают, т.е. словесное выражение нормы и ее действительный смысл идентичны. В отдельных случаях такое совпадение отсутствует, тогда как исключение могут применяться расширительное и ограничительное толкование.

При *расширительном* – смысл и содержание нормы шире, чем ее словесное выражение. Так, в соответствии со ст.154 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Однако участником сделок может быть и государство, что следует из п.1 ст.124 ГК, в соответствии с которым: «Республика Беларусь, административно-территориальные единицы участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных с иными участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами». Таким образом, систематическое толкование приводит в данном случае к расширительному пониманию ст.154 ГК.

Расширительное толкование не допускается, если речь идет об исключении из общего правила, а также тогда, когда в гражданско-правовой норме дается исчерпывающий перечень обстоятельств, при которых она применяется. В ряде случаев словесная формулировка правовой нормы оказывается шире ее подлинного смысла. В этом случае используется ограничительное толкование.

Например, п.3 ст.226 ГК регламентирует порядок приема на учет бесхозяйных недвижимых вещей, условия признания права коммунальной собственности на эти вещи. И хотя в соответствии с п.1 ст.130 ГК к недвижимым вещам относятся, в том числе, и земельные участки, норма п.3

ст.226 ГК неприменима к земле, так как земля не может находиться в коммунальной собственности в соответствии с земельным законодательством. Прекращение права собственности на землю в случае добровольного отказа от нее, а также в случаях ее не использования (нерационального использования) регулируется земельным законодательством.

Использование различных способов толкования норм гражданского законодательства способствует точному установлению смысла правовой нормы и более эффективному ее применению на практике.

§ 6. Значение судебной практики в применении и совершенствовании гражданского законодательства. Обычай как источник гражданского права. Взаимодействие гражданского законодательства и моральных принципов в практике применения норм гражданского права

1. В широком смысле в понятие *судебной практики* входят единообразные решения и определения судов общей компетенции и хозяйственных судов, вынесенные при разрешении по существу конкретных гражданских дел, а также постановления и разъяснения Пленумов Верховного Суда и Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь.

Судья при рассмотрении дела, по которому сложилась судебная практика, может вынести иное решение, если придет к выводу, что сложившаяся практика не соответствует закону. В таком понимании судебная практика не является источником гражданского права.

Вместе с тем судебная практика имеет большое значение для выработки единообразного понимания и применения гражданского законодательства судебными органами, без чего невозможно обеспечить правопорядок в обществе.

С одной стороны, судебная практика тесно взаимодействует с наукой гражданского права. Она воспринимает теории, идеи, вырабатываемые наукой. С другой стороны, практика является исходной базой для совершенствования гражданского законодательства. В частности, положение о продлении сроков исковой давности, пропущенных по уважительным причинам, сложилось на практике, и только потом было закреплено в гражданском законодательстве⁷⁴. Положения ст.970 ГК о способе и размерах компенсации морального вреда были внесены в ГК после обобщения судебной практики рассмотрения подобной категории дел в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 сентября 1996 г. «О применении законодательства, регулирующего материальное возмещение морального вреда»⁷⁵ и т.д.

Применение гражданско-правовых норм к разрешению конкретных споров в судебной практике дает возможность судить о полноте и эффективности действующих норм права, обнаруживать пробелы и ставить вопрос об их

⁷⁴ См. подробнее: Судебная практика в советской правовой системе. М., 1975.

⁷⁵ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь 1995-1997 гг. Минск, 1998. С.146-151.

устранении. Подобные обобщения судебной практики содержатся в постановлениях высших судебных инстанций. Так, Пленум Верховного Суда Республики Беларусь и Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь рассматривают материалы изучения и обобщения практики разрешения споров, судебной статистики и дают судам в порядке судебного толкования разъяснения по вопросам применения законодательства Республики Беларусь, возникающим при рассмотрении судебных дел.

В теории права высказана точка зрения об актах толкования высших судебных инстанций, как об *интерпретационных актах*⁷⁶. Следует отметить, что данные акты являются правовыми. Они издаются компетентными государственными органами (высшими судебными инстанциями), имеют обязательный характер, формально закреплены. В этом состоит их сходство с иными правовыми актами (нормативными и правоприменительными). Но имеются и различия. Так, нормативный акт содержит нормы права, а интерпретационный лишь толкует, объясняет эти нормы. Не имея норм права, интерпретационный акт неотделим от толкуемого нормативного акта. Соответственно, при утрате нормативным актом юридической силы утрачивает значение и интерпретационный акт. От правоприменительного акта интерпретационный отличается тем, что первый связан с решением конкретного дела, а последний имеет общий характер.

Эти предписания общего характера, содержащиеся в актах официального толкования, считают правоположениями. Суды при решении конкретных вопросов должны учитывать содержание правоположений, однако, правоположения не могут составлять основу правоприменительных решений. Правотворческие органы в свою очередь должны следить за правоприменительной практикой и оперативно вносить изменения в действующее законодательство, базируясь на сформировавшихся правоположениях.

Гражданское законодательство и судебная практика в процессе взаимодействия динамично развиваются и обогащают друг друга. Поэтому при изучении гражданского права необходимо не только учитывать содержание и тенденции развития законодательства, но и судебной практики.

2. Одним из источников гражданского и торгового права во многих странах, играющим второстепенную роль по сравнению с другими источниками, является *обычай*. В качестве основных признаков, которыми, как правило, характеризуется обычай, указываются следующие: продолжительность существования, постоянство соблюдения, определенность, непротиворечие публичному порядку и законодательству⁷⁷. По очередности применения обычаи стоят после гражданского законодательства и договоров. Они применяются при

⁷⁶ Теория государства и права / Под ред. В.М.Корельского. М., 1998. С.374-375.

⁷⁷ Гражданское и торговое право капиталистических государств / Отв. ред. Е.А.Васильев. – М., 1993. – С.30.

обнаружении в гражданском законодательстве пробела, который не восполняется соглашением сторон.

В Республике Беларусь *обычай* признается источником права в области регулирования гражданско-правовых отношений, осложненных иностранным элементом. Так, в соответствии со ст.1093 ГК право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо осложненным иным иностранным элементом, определяется на основании Конституции Республики Беларусь, ГК, иных законодательных актов, международных договоров Республики Беларусь и не противоречащих законодательству Республики Беларусь международных обычаев.

Такого рода *обычаи* распространены в сфере международной торговли. Они применяются при условии, что эти правила известны сторонам и нашли отражение в сделке в виде прямой отсылки. Многие из них, наиболее употребительные в той или иной отрасли торговли, нашли отражение в ряде документов различных международных организаций, например, в международных правилах толкования торговых терминов «Инкотермс» 1980, 1990 и 2000 гг.⁷⁸.

Что касается гражданско-правовых отношений, не осложненных иностранным элементом, то сфера применения обычая, обыкновения весьма ограничена в Республике Беларусь. В ГК содержатся отдельные упоминания об учете местных обычаев при обращении в собственность общедоступных для сбора вещей (ст.222 ГК), о необходимости соблюдать «обычно предъявляемые требования» при исполнении обязательств (ст.290, 293 ГК) и т.д.

Иной подход закреплен в ГК Российской Федерации, где обычаи делового оборота, применяемые исключительно в сфере предпринимательских отношений, выделены в числе источников гражданского права и освещен порядок их применения (см., например, ст.ст.5, 6, 309, 311, 314, 315, 421, 427 ГК Российской Федерации).

3. *Правила морали и нравственности* сами по себе не являются источниками гражданского права. Вместе с тем, будучи видами социальных норм, право и мораль тесно взаимодействуют. Моральные нормы и принципы опираются на складывающиеся в сознании общества представления о добре и зле, чести, достоинстве, справедливости и т.п., которые вырабатываются философией, религией, искусством в процессе этического осмысления мира. В современном обществе право поддерживается общественным сознанием, следование праву входит в число его моральных ценностей. Принято говорить об общечеловеческих ценностях (жизнь, свобода, равенство, справедливость и т.д.), которые закреплены как нравственные принципы и представлены в международных и национальных юридических актах как права человека.

⁷⁸ Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс». Новая редакций. Материалы международной торговой палаты. – Москва, Омега-Л, 2006. - 76с.

Значительное влияние моральные принципы оказывают на формирование гражданского законодательства, а также на практику его применения. Так, к основным началам гражданского законодательства относится положение о презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (ст.2 ГК).

В последующих статьях ГК законодатель последовательно проводит эту идею. Например, п.4 ст.9 ГК устанавливает презумпцию разумности и добросовестности участников гражданских правоотношений при осуществлении защиты гражданских прав. Подобные формулировки о необходимости соблюдения принципов «добросовестности», «разумности и справедливости», «гуманного отношения», «обычно предъявляемых требований» присутствуют во многих статьях ГК (ст.ст. 49, 221, 242, 290, 970 и т.п.).

Это свидетельствует о том, что, с одной стороны, *моральные нормы* могут выполнять функции оснований юридической оценки фактов, а с другой – нарушение моральных принципов является в некоторых случаях достаточным для наступления правовых последствий. Доказывать недобросовестность или неразумность действий должен тот, кто с таким поведением связывает правовые последствия. Так, при предъявлении требований к лицу, которое в силу закона или учредительных документов выступает от имени юридического лица, предъявившие их учредители должны доказать, что убытки вызваны недобросовестными или неразумными действиями этого лица (ст.49 ГК).

Дополнительная литература:

1. Василевич Г. А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина. Мн.: Тесей. – 2005.
2. Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. – М., 1998.
3. Гусев С.И. Руководящие разъяснения Пленумов Верховных Судов – важное средство укрепления законности // Советское государство и право. – 1995. – № 10.
4. Ершов В. Гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права // Российская юстиция. – 1995. – № 6.
5. Калмыков Ю.Х. Структура советского гражданского права и перспектива его развития // Советское государство и право. – 1988. – № 7.
6. Каравай А.В. Действие гражданско-правовых норм во времени. – Минск, 1999.
7. Новицкий И.Б. Источники советского гражданского права. – М., 1959.
8. Поленина С.В. Аналогия в гражданском праве // Советское государство и право. – 1969. – № 5.
9. Суханов Е.А. Гражданский кодекс в хозяйственной практике // Хозяйство и право. - 1997. - №5.

10. Толстой Ю.К. Что такое гражданское законодательство // Правоведение. – 1995. – № 3.

11. Черданцев А.Ф. Толкование советского права. – М., 1979.

12. Чигир В.Ф. Новый Гражданский кодекс Республики Беларусь // Юстиция Беларуси. – 1999. – № 1.

13. Щенникова Л.В. Справедливость и добросовестность в гражданском праве России (несколько вопросов теории и практики) // Государство и право. – 1997. – № 6.

Глава 3. Гражданское право как наука и учебная дисциплина

§1. Понятие и предмет науки гражданского права

Наука гражданского права является частью всего научного знания. В литературе науку рассматривают в трех аспектах: как особую форму общественного сознания, как познавательную деятельность или как саму исследовательскую работу, добывающую новые знания, и как социальный институт, проявляющийся в создании, например, сети научных организаций. Наука как особая форма общественного сознания представляет собой систему знаний, отражающих познанные законы и явления природы, общества, мышления⁷⁹.

Для всех юридических наук, в том числе и для науки гражданского права (или для цивилистики), такое многоаспектное понимание является справедливым. В учебной литературе рассматривается определение гражданско-правовой науки как системы знаний.

Целью изучения любой науки, в том числе гражданско-правовой, является выявление объективных закономерностей, которые лежат в основе предмета этой науки. Применительно к науке гражданского права цель изучения состоит в установлении тех объективных законов, не зависящих от воли людей, которые выражаются и закрепляются в нормах гражданского права. Правовые нормы, особенно гражданско-правовые, должны объективно отражать те реальные экономические отношения, которые на определенном этапе исторического развития существуют в обществе, несмотря на субъективный характер самого правотворчества.

Таким образом, гражданско-правовая наука – это наука о специфических социальных закономерностях гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Наука гражданского права изучает, прежде всего, предмет правового регулирования отрасли гражданского права, а также практику применения актов гражданского законодательства, позволяющую судить о том, насколько адекватны правовые нормы общественным отношениям, им регулируемым. В сферу изучения науки гражданского права попадает не только национальная система законодательства, но и система законодательства других государств континентальной, англо-американской и иных семей права, а также правоприменительный опыт разных стран. Интерес для науки гражданского права представляют нормы не только действующего законодательства, они рассматриваются в их историческом становлении и дальнейшем развитии.

⁷⁹ Красавчиков О.А. Советская наука гражданского права (понятие, предмет, состав и система) // Ученые труды. Т. VI. Серия «Гражданское право». - Свердловск: СЮИ, 1961. - С.19.

Еще известный дореволюционный российский цивилист Г.Ф. Шершеневич писал: «Наука гражданского права, которая вовсе не должна посвятить себя комментированию законов, но, кроме правильного уяснения их смысла на основании исторического и систематического толкования, она должна уяснить юридическую конструкцию каждого института, указать его социальную цель, подвергнуть критике действующее законодательство и предложить взамен лучший порядок»⁸⁰.

Наука гражданского права выполняет 3 основные задачи: познавательную, оценочную и систематизирующую (креативную). В рамках решения познавательной задачи устанавливается содержание тех правовых явлений, которые входят в предмет науки гражданского права. Это достигается путем позитивного уяснения теоретических положений и конкретных норм гражданского права, регулирующих общественные отношения.

Суть оценочной задачи заключается, во-первых, в выявлении противоречий, неточностей в правовом регулировании тех или иных общественных отношений на определенном временном этапе. Во-вторых, решение этой задачи позволяет установить недостатки в правоприменительной деятельности различных государственных органов и субъектов гражданского оборота на основе обобщения опыта применения соответствующих норм гражданского права.

Систематизирующая (креативная) задача науки гражданского права базируется на оценочной задаче, поскольку решение первой направлено на внесение конкретных предложений и рекомендаций по совершенствованию актов действующего законодательства и практики их применения, на отмену неработающих или неэффективно работающих норм права, на законодательное закрепление новых положений. Данная задача направлена не только на улучшение содержания актов гражданского законодательства, но и совершенствование юридической техники, т.е. самих подходов и правил изложения норм права.

При решении названных задач наука гражданского права имеет под собой фактическую и теоретическую основу⁸¹. К фактической основе в литературе относят эмпирические факты: 1) реальные – конкретные общественные отношения, которые нуждаются в гражданско-правовом регулировании; 2) нормативные – совокупность норм гражданского права; 3) правоприменительные – факты, образующиеся в результате практической реализации правовых норм⁸². Теоретическую основу науки составляют понятия и категории, абстрактно выражающие правовые явления. Именно в понятиях и

⁸⁰ Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. – М.: Статут, 2003. – С.247.

⁸¹ Красавчиков О.А. говорит о «теоретическом» и «практическом» звеньях состава науки гражданского права – См. Советская наука гражданского права (понятие, предмет, состав и система) / Категории науки гражданского права. Избранные труды: В 2 т. Т.1 М.: Статут, 2005. – С.332-349.

⁸² Иоффе О.С. Развитие цивилистической мысли в СССР. В 2 ч.- Ч.1. - Ленинград: Изд-во Ленинград. ун-та, 1975. – С.8-9.

категориях объективные закономерности науки гражданского права получают свое субъективное выражение. В то время как факты могут меняться, закономерности остаются постоянными и составляют саму сущность науки.

Науку гражданского права можно определить как систему теоретических форм отражения гражданско-правового регулирования общественных отношений.

В качестве теоретических форм выступают научные теории, идеи и категории, которые в отличие от правовых норм не обеспечиваются силой государственного принуждения. Они не являются обязательными для применения, могут поддерживаться лишь отдельной группой ученых и не признаваться правотворческими и правоприменительными органами на определенном этапе развития.

Критерием проверки правильности теоретических положений науки гражданского права выступает практика. Именно обобщенная практика способна с течением времени поддержать или опровергнуть те или иные теоретические выводы и концепции.

В содержание науки гражданского права входит вся совокупность знаний о гражданско-правовых категориях, таких как гражданское правоотношение, сделки, сроки, право собственности, обязательство, гражданско-правовой договор, гражданско-правовая ответственность и т.д.

Результаты научно-исследовательской деятельности публикуются в научных произведениях, которые исходя из своей направленности могут быть классифицированы на: монографии, журнальные статьи, рецензии, учебники и учебные пособия, комментарии законодательства, практические пособия, а также научно-популярную литературу.

Наука гражданского права имеет многовековую историю, восходящую еще к римскому частному праву, нормы которого легли в основу разных правовых семей, в первую очередь, романо-германской или семьи континентального права. В рамках континентальной правовой семьи особо выделялась дореволюционная российская наука гражданского права, которую впоследствии после революции 1917 г. сменила советская гражданско-правовая доктрина.

Наука гражданского права как система взглядов, концепций, идей, представлений о гражданских правоотношениях начала свое развитие в Республике Беларусь с 20-х годов XX века в рамках советской цивилистической доктрины, хотя нормы гражданского права, действовавшие на территории Беларуси, можно обнаружить еще в Статутах Великого Княжества Литовского, Своде законов Российской империи. Глубокого развития до войны наука гражданского права не получила, однако в послевоенные годы она начала быстро развиваться.

Еще до распада Советского Союза учеными БССР защищены четыре докторских диссертации по гражданскому и семейному праву (Ф.И. Гавзе, М.Г. Пронина, В.Ф. Чигир, Н.Г. Юркевич). Учеными кафедры гражданского

права Белорусского государственного университета впервые в Беларуси было опубликовано в 1975-1978 годах учебное пособие Гражданское право БССР в трех томах под редакцией В.Ф. Чигира. В этот же период было защищено более десятка кандидатских диссертаций по гражданскому и семейному праву.

После распада СССР и создания суверенной Республики Беларусь наука гражданского права продолжает интенсивно развиваться. В 2004 г. докторскую диссертацию по гражданскому праву защитил В.Н. Годунов. Защищены десятки кандидатских диссертаций. В 2000-2002 годах впервые в Беларуси ученые кафедры гражданского права Белорусского государственного университета опубликовали учебник Гражданское право в двух частях под редакцией В.Ф. Чигира. Учеными других высших учебных заведений Республики Беларусь изданы десятки монографий, учебных пособий по гражданскому и семейному праву, сотни научных статей.

Научными центрами по изучению гражданского права в Республике Беларусь являются соответствующие кафедры высших учебных заведений, секторов гражданского и предпринимательского права Института государства и права Национальной академии наук Беларуси.

§2. Гражданско-правовые методы исследования

Методологию любого исследования составляет система принципов, приемов и способов изучения общих закономерностей возникновения, становления и развития социально-правовых явлений. Научная методология, как правило, обуславливается определенным философским мировоззрением.

Советская наука гражданского права имела в своей методологической основе диалектический материализм. Диалектический метод, представленный в виде таких законов диалектики, как закон перехода количественного состояния в качественное, закон отрицания, закон единства и борьбы противоположностей, действует постоянно и повсеместно. В настоящее время материалистическая диалектика также применяется в гражданско-правовой науке в специфическом виде, соответствующем особенностям предмета изучения, и дополняется общими и частными методами исследования.

В науке гражданского права помимо диалектического метода широко применяются другие так называемые общенаучные методы исследования: исторический, логический, социологический, метод системного анализа.

Исторический метод позволяет проследить историю становления и развития отдельного правового понятия или института, проанализировать особенности правового регулирования общественных отношений с учетом конкретной исторической эпохи, специфических исторических условий, а также определить основные перспективы и тенденции эволюции правовых явлений в будущем. Проведение исследований с помощью этого метода требует, чтобы

оно осуществлялось с учетом исторических традиций, особенностей культуры, обычаев того или иного общества.

Логический метод относится к абстрактно-теоретическим методам и основывается на использовании анализа и синтеза, индукции и дедукции. Данный метод означает проведение исследований на основе законов логики, определяет порядок и последовательность выработки правовых понятий и категорий.

Социологический метод строится на использовании в науке гражданского права, во-первых, статистических данных органов государственной власти и управления, например, количество споров, вытекающих из договоров аренды, рассмотренных хозяйственными судами за отчетный период, или количество брачных договоров, удостоверенных нотариальными конторами по сравнению с предыдущими годами⁸³, во-вторых, позиций отдельных узко профильных специалистов по одному и тому же вопросу, а также мнений разных групп населения, получаемых путем опроса, анкетирования, собеседования, интервьюирования, наблюдения и т.п.

Полученные данные являются своеобразным критерием оценки адекватного правового регулирования тех или иных общественных отношений, результативности деятельности государственных органов. Использование в исследованиях социологического метода свидетельствует об учете всех или некоторых социальных факторов.

Метод системного анализа построен на рассмотрении того или иного явления или социального образования в качестве единой системы, имеющей сложную внутреннюю иерархическую структуру, подчиненную достижению общей цели. С помощью данного метода выявляются отдельные части (элементы) системы, устанавливается характер связей и взаимодействие элементов друг с другом для определения функций каждого из них. Применение данного метода позволяет разобраться в сложных договорных связях субъектов предпринимательской деятельности, равно как и оценить эффективность корпоративных отношений внутри хозяйственного общества.

Само гражданское право выступает как целостная система, состоящая из взаимосвязанных и взаимодополняющих правовых норм, институтов и подотраслей, каждая из которых в свою очередь систематизирована, поэтому системный анализ все чаще применяется в исследованиях гражданско-правовых явлений.

Для проведения гражданско-правового исследования используются и частнонаучные методы, которыми являются: формально-юридический, сравнительно-правовой, метод комплексного анализа.

Формально-юридический метод – традиционный метод, свойственный всей юридической науке, помогает описать, обобщить, классифицировать, передать полученные знания ясным, вполне определенным образом. Этот метод, во-

⁸³ Некоторые авторы отдельно выделяют статистический метод исследований

первых, предполагает изучение правовых явлений как абстракции, такими, какими явления должны быть в идеале, а, во-вторых, формирует понятия и категории, носящие общий характер, свойственные всему многообразию юридического мира.

Исследования с помощью формально-юридического метода проводятся для выработки практических предложений и рекомендаций по дальнейшему развитию и совершенствованию отдельных правовых норм и целых институтов, по систематизации существующего в том или ином государстве массива нормативных правовых актов, по улучшению законодательной и правоприменительной техники.

Сравнительно-правовой метод позволяет сопоставить качественно однородные объекты, правовые явления с целью выявления их различия или сходства. С помощью такого подхода сравниваются как существующие одновременно, так и существовавшие в разные временные периоды нормы права, правовые понятия, правовые обычаи и т.д.

Данный метод делает возможными масштабные теоретические обобщения в процессе сопоставления тех или иных актов законодательства, отдельных норм права, принятых, во-первых, в различных государствах одной правовой семьи, и, во-вторых, в различных государствах разных правовых семей.

Большое значение придается сравнению законодательств стран СНГ, имевших общую правовую основу в период существования СССР и почти одновременное формирование основ национальных законодательств. С одной стороны, сходство многих актов законодательства можно объяснить единой для всех государств СНГ целью: построением рыночной экономики, а с другой стороны, национальные особенности развития обусловили как более крупные, так и мелкие различия в правовом регулировании товарно-денежных отношений стран СНГ. Таким образом, в науке гражданского права сложилась благоприятная возможность сравнить исходную правовую базу разных государств и отличительные характеристики их роста с тем, чтобы в будущем учесть положительно зарекомендовавший себя у соседей правовой опыт.

Метод комплексного анализа служит для более глубокого исследования правовых явлений, имеющих разноотраслевую принадлежность, позволяет рассматривать явления с точки зрения нескольких отраслей права (гражданского и трудового, гражданского и семейного, гражданского и административного и т.д.), нацелен на использование понятийного аппарата других, прежде всего, правовых наук.

Некоторые явления, особенно гражданско-правовые, носят смешанный экономико-правовой характер, например, отношения собственности: без уяснения и анализа экономической категории собственности невозможно проведение полноценного исследования правовых отношений собственности, формирование понятие права собственности.

В качестве одной из тенденций последнего времени можно отметить рост диссертационных исследований на стыке правовых наук, а также междисциплинарных исследований, которые носят взаимообогащающий характер.

Именно этот метод должен лежать в основе принятия комплексных нормативных правовых актов, призванных регулировать отношения разной отраслевой принадлежности, которых в нашей правовой системе становится все больше и больше.

§3. Связь науки гражданского права с другими отраслями знаний

Наука гражданского права (цивилистика) является выделенной по отраслевому признаку самостоятельной частью юридической науки и входит в число отраслей частного права.

По отраслевому признаку она имеет тесные связи с науками почти всех отраслей права. Так, наука конституционного права изучает экономические основы государства, определяет формы собственности. Наука гражданского права изучает проблемы субъектов права каждой из форм собственности, правомочия собственников, основания возникновения и прекращения права собственности, охраны и защиты права собственности. С административно-правовой наукой наука гражданского права соприкасается при изучении вопросов государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, недвижимости, прав на нее и сделок с ней, национализацией и конфискацией собственности. Разрешение многих вопросов науки гражданского процессуального права невозможно без соответствующей опоры на гражданско-правовые понятия.

Однако наиболее тесная связь существует между наукой гражданского права и науками других отраслей права, регулирующих имущественные отношения. Это науки семейного права, международного частного права, трудового права, земельного права, аграрного права, которые постепенно выделялись из гражданско-правовой науки, не теряя связи с ней.

В советской литературе была поднята актуальная и по сей день проблема существования комплексных юридических наук наряду с отраслевыми юридическими науками. Однозначным сторонником выделения таких наук является Ю.К. Толстой, который в качестве примеров комплексных юридических наук приводил транспортное право, изобретательское право⁸⁴. Выделение отраслевой юридической науки всегда имеет под собой объективную основу, т.е. обособившиеся явления (общественные отношения)

⁸⁴ Толстой Ю.К. О теоретических основах кодификации гражданского законодательства // Правоведение. – 1957. - №1. – С.49.

реальной действительности, в то время как комплексные юридические науки предлагается основывать либо на правовых актах, входящих в комплексную отрасль законодательства, либо на чисто субъективной основе: мнении того или иного ученого.

Следует согласиться с мнением О.А. Красавчикова, что «комплексными могут быть лишь отдельные исследования в том смысле, что исследователь в соответствии с поставленной целью группирует изучаемый материал по какой-то им определенной линии»⁸⁵, а также учебные дисциплины. Можно говорить о комплексном характере науки в период ее становления, когда происходит сравнение новых знаний со старыми, но не признавать существование самостоятельных комплексных юридических наук, как это предлагают делать приверженцы концепции хозяйственного права⁸⁶.

Некоторые авторы, в отличие от комплексных наук, справедливо выделяют межотраслевые науки, примерами которых могут служить юридическая психология, судебная медицина, существование последних представляется неоспоримым.

В литературе стран СНГ все чаще акцентируется внимание на том, что происходит сближение родственных наук гражданско-правового цикла. Так, в учебные курсы по гражданскому праву в одних вузах включают семейное право, в других – международное частное право, обосновывая это единой правовой природой общественных отношений, регулируемых актами соответствующих отраслей законодательства. Система права разбивается на право частное и публичное. В таких условиях наука гражданского права приобретает несомненный приоритет по сравнению с остальными частно-правовыми науками. Наука гражданского права в последнее время стремится к поглощению считавшихся раньше самостоятельными наук семейного права, международного частного права, трудового права, земельного права, аграрного права.

Наука гражданского права имеет точки соприкосновения не только с правовыми (юридическими), но и с другими гуманитарными науками, прежде всего, с экономической наукой. Наука гражданского права изучает имущественные отношения, в основе которых лежат собственно экономические отношения в стоимостной форме, входящие в предмет исследования экономической науки. Нельзя сказать, что экономическая наука лишь обогащает юридическую, первая, в свою очередь также пользуется гражданско-правовыми научными достижениями, например, по вопросу соотношения экономической категории «собственность» и юридической категории «право собственности».

Взаимосвязь науки гражданского права с философией наглядно иллюстрирует проблема причинной связи: в гражданско-правовой науке она

⁸⁵ Красавчиков О.А. Советская наука гражданского права (понятие, предмет, состав и система) / Категории науки гражданского права. Избранные труды: В 2 т. Т.1 М.: Статут, 2005. - С.382.

⁸⁶ Дискуссию о соотношении гражданского права и хозяйственного права см. в первой главе учебника.

исследуется применительно к обязательствам вследствие причинения вреда и служит одним из необходимых условий для привлечения причинителя вреда к гражданско-правовой ответственности, а в философии ее рассматривают в контексте понятий «причина-следствие».

Выявление путей и причин развития гражданского законодательства на том или ином этапе подчеркивает связь гражданско-правовой науки с историей.

В некоторых случаях науке гражданского права требуются научные достижения естественных и технических наук, например, при решении проблемы отнесения компьютерной программы к объектам авторского права или права промышленной собственности; при разработке подходов к определению правовой природы такого объекта промышленной собственности как результаты биотехнологии.

В последнее время количество комплексных исследований неизмеримо растет по сравнению с чисто гражданско-правовыми, что свидетельствует о взаимном обогащении как различных правовых (юридических) наук, так и различных отраслей знаний.

§4. Гражданское право как учебная дисциплина

Одним из немаловажных понятий является понятие гражданского права как учебной дисциплины, изучающей гражданское право как отрасль права и гражданско-правовую науку. Роль гражданского права в обществе в последнее время заметно возросла, что связывается с переходом национальной экономики к сформировавшимся и формирующимся рыночным отношениям, кардинальными изменениями гражданского законодательства и свидетельствует о повышении значимости освоения соответствующего учебного курса.

Предмет гражданского права как учебной дисциплины составляет определенный круг знаний, навыков и умений, которые предстоит освоить в учебном процессе по данной дисциплине. Изучение этой дисциплины, в первую очередь, предполагает знакомство с нормами гражданского права, практикой их применения, а также приобретение навыков решения практических задач.

В отличие от науки гражданского права, в которой понятия и специальная терминология являются итогом научно-исследовательской деятельности, в учебной дисциплине с них начинается процесс обучения. В курсе гражданского права изучаются концептуальные положения науки гражданского права, позволяющие даже в случае изменения гражданского законодательства правильно оценивать и применять правовые нормы в каждом конкретном случае. Данная учебная дисциплина нацелена на освоение студентом закономерностей гражданско-правового регулирования соответствующих общественных отношений, на формирование у него гражданско-правового понятийного аппарата, способности к теоретическому обоснованию занимаемой позиции и обобщению полученных разрозненных знаний в целостную систему.

В рамках учебного курса приобретается информация об особенностях гражданско-правового регулирования общественных отношений в законодательствах государств различных семей права, в различные исторические эпохи. Приобретаемые в процессе изучения гражданского права как учебной дисциплины специальные знания формируют профессиональное правосознание будущих юристов.

Система курса гражданского права строится на основе системы гражданского права и гражданского законодательства, однако с учетом такой подачи материала, которая способствует его лучшему усвоению учащимися, а также необходимости изучения тем и вопросов теоретического содержания (например, конкуренция исков в гражданском праве).

Преподавание учебной дисциплины гражданского права осуществляется в рамках общего двухгодичного курса и отдельных специальных курсов «Договор в гражданском праве», «Право интеллектуальной собственности» и т.д. Основной курс гражданского права состоит из двух частей, каждая из которых распадается на разделы, включающие отдельные темы. Часть первая состоит из следующих 4 разделов: введение в гражданское право, гражданское правоотношение, вещное право, обязательственное право: общие положения. Вторая часть данной учебной дисциплины включает четыре раздела: отдельные виды обязательств (договорные и внедоговорные), исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность), наследственное право, заключительные положения.

Дополнительная литература

1. Брагинский М.И. О месте гражданского права в системе «право публичное – право частное» / Проблемы современного гражданского права. Сборник статей. – М.: 2000.

2. Иоффе О.С. Развитие цивилистической мысли в СССР. В 2 ч.- Ч.1. - Ленинград: Изд-во Ленинград. ун-та, 1975; Ч.2. - Ленинград: Изд-во Ленинград. ун-та, 1978.

3. Красавчиков О.А. Советская наука гражданского права (понятие, предмет, состав и система) / Категории науки гражданского права. Избранные труды: В 2 т. Т.1 М.: Статут, 2005.

4. Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. – М.: Статут, 2003.

Глава 4. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных государств

§ 1. Необходимость изучения гражданского и торгового права зарубежных государств

1. Республика Беларусь стремится углублять экономические, научно-технические, культурные, гуманитарные и иные связи с иностранными государствами, иностранными фирмами, другими организациями, обладающими правами юридических лиц, гражданами других государств. Она заинтересована в иностранных инвестициях, экспортирует и импортирует различные товары. В соответствии с Инвестиционным кодексом Республики Беларусь⁸⁷ в Беларуси создаются предприятия с иностранными инвестициями (совместные предприятия) или полностью иностранные предприятия. Растут объемы международных перевозок, расширяются расчетные и кредитные операции с участием иностранных субъектов, увеличивается число поездок граждан Республики Беларусь за границу и иностранных граждан в Беларусь, граждане Республики Беларусь вступают в браки с иностранными гражданами и т.д. В этих условиях могут возникать различные споры, рассматриваемые с применением норм гражданского права не только Республики Беларусь, но и национального права других государств (ст. 1093–1135 ГК). Суды Республики Беларусь в ряде случаев должны применять нормы гражданского права других государств. Все это свидетельствует о важности изучения гражданского и торгового права зарубежных государств, поскольку на практике приходится применять их нормы права.

2. Изучение гражданского и торгового права зарубежных государств, практики их применения, доктрин других государств имеет важное значение в законотворчестве Республики Беларусь. В процессе подготовки нового Гражданского кодекса Республики Беларусь тщательно анализировался как положительный, так и отрицательный опыт законодательства и доктрин зарубежных государств и соответственно использовался. Примерами могут служить главы Гражданского кодекса Республики Беларусь о лизинге, факторинге, франчайзинге, правила которых разработаны с учетом иностранного законодательства.

3. Бурное развитие внешнеэкономических отношений во всем мире способствует сближению и унификации гражданского права различных правовых систем. На основе сравнительного правоведения разрабатываются международные конвенции, соглашения и договоры, многие правила которых включаются в национальное законодательство ряда государств. Примерами могут служить глава 30 «Купля-продажа» ГК Республики Беларусь, впитавшая в

⁸⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., № 62, 2/780; 2004 г., № 126, 2/1062; № 175, 2/1074; 2006 г., № 122, 2/1256.

себя ряд правил Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Венская конвенция); раздел V «Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (Интеллектуальная собственность)», в котором воспроизведены многие правила Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (1886 г.), Парижской конвенции по охране промышленной собственности (1883 г.) и др.

§ 2. Основные правовые системы иностранного гражданского и торгового права

1. Обычно различают две основные системы иностранного гражданского и торгового права: *романо-германскую (континентальную, западноевропейскую с дуализмом гражданского права) и англо-саксонскую общего права (common law)*⁸⁸.

2. К числу государств, имеющих *романо-германскую систему права, относятся Франция и Германия, а также многие государства, законодательство которых в силу разных причин формировалось под сильным влиянием Французского гражданского кодекса (далее – ФГК) и Германского гражданского уложения (далее – ГГУ).*

Формирование гражданского права Франции и Германии проходило на основе рецепции римского права.

В романо-германской системе гражданского права имеются различия в структуре кодификационных актов. В одних государствах они построены по институционной системе (*institutio* – учение; так назывались учебники частного права римских юристов. Из них хорошо известны Институции Гая), в других – по пандектной (пандекты – от лат. *pandectae*, от греч. *pandectes* – всеобъемлющий. Сочинения римских юристов по вопросам частного права включали выдержки из законов и других нормативных актов. Известны также под названием «Дигесты»).

Для гражданского права романо-германской системы характерен дуализм. В странах с этой системой гражданского права наряду с гражданским кодексом существует торговый кодекс.

3. *В группу стран с системой общего (англо-саксонского) права входят Англия, США и многие другие страны, которые в прошлом были колониями Англии (Канада, Австралия, Новая Зеландия, Индия и др.).* В странах с этой системой гражданского права его источником является не рецепция римского права, а обычаи отдельных местностей, которые были использованы судами общего права при рассмотрении конкретных дел. Вследствие применения судом отобранного обычая создавался судебный прецедент, который применялся на территории всей страны этим же судом и нижестоящими судами.

⁸⁸ См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств. Ч. 1 /Отв. ред. Р.Л. Нарышкина. М.: Международные отношения, 1983. С. 20.

Прецедентными нормами права могли стать только решения палаты лордов, апелляционного и высокого судов. Позже в прецедентное право вошли и решения судов справедливости (суда короля и суда лорда-канцлера).

4. Отдельную семью гражданского и торгового права, именуемую скандинавской (северной семьей права) образуют законы Дании, Исландии, Норвегии, Финляндии, Швеции.

5. Значительной пестротой отличается гражданское право развивающихся стран.⁸⁹ Во многих мусульманских странах господствует религиозное право⁹⁰.

§ 3. Общая характеристика источников гражданского и торгового права иностранных государств с романо-германской системой частного права

1. Особенностью романо-германской системы частного права является дуализм. Систему частного права представляют два кодекса: гражданский и торговый. В их развитие после принятия кодексов издавались различные акты законодательства. В одних государствах гражданские кодексы построены по институционной, в других – по пандектной системе. Торговые кодексы исходят из гражданских кодексов и их дополняют.

2. *Французский гражданский кодекс (Code civil)* был принят 1 марта 1804 г. и введен в действие с 21 марта 1804 г. ФГК построен по институционной системе. Он состоит из вводного титула, в котором изложены правила опубликования, действия и применения законов, и трех книг: Книга I (ст.7–515) «О лицах» (посвящена физическому лицу и его семейным отношениям, ФГК не содержит правил о юридическом лице). Книга II (ст.516–710) «Об имуществах и различных видоизменениях собственности» (о различных видах имущества, праве собственности и других вещных правах). Книга III (ст.711–2281) «О различных способах, которыми приобретается собственность» (о наследственном праве, обязательственном праве, залоге, праве преимущественного удовлетворения и исковой давности).

ФГК был разработан при непосредственном участии Наполеона, который придавал ему большое значение. Впоследствии он писал: «Моя слава не в том, что я выиграл 40 сражений, – одно поражение при Ватерлоо затмит в памяти потомства остальные победы. Но то, что не умрет никогда, что будет жить в веках – это мой гражданский кодекс»⁹¹. В самом деле, во времена первой и второй империй этот кодекс именовался Кодексом Наполеона.

⁸⁹ Тархов В.А. Понятие гражданского права. Саратов: Изд-во Саратовского ун-та, 1987. С. 157-159.

⁹⁰ См.: Там же. С. 157; Сюкияйнен Л.Р. Мусульманское право: Вопросы теории и практики. М., 1986.

⁹¹ Гражданское и торговое право капиталистических государств /Отв. ред. К.К. Яичков. М.: Международные отношения, 1966. С. 23.

Весьма высоко оценивал ФГК Ф. Энгельс. Он назвал его классическим Сводом законов буржуазного общества⁹².

Хотя составители ФГК использовали римское право, которое действовало на юге Франции, и обычное право ее северных областей, этот кодекс воплотил и многие идеи буржуазной революции. Во введении к английскому изданию «Развитие социализма от утопии к науке» Ф. Энгельс писал: «... Революция окончательно порвала с традициями прошлого, уничтожила последние следы феодализма и в Code civil мастерски приспособила к современным капиталистическим условиям старое римское право – это почти совершенное выражение юридических отношений, соответствующих этой ступени экономического развития, которую Маркс называет товарным производством, в такой степени мастерски, что этот революционный кодекс законов еще и сейчас во всех странах, не исключая и Англии, служит образцом при реформах в области права собственности»⁹³.

Французский гражданский кодекс объявил священным и неприкосновенным право частной собственности (ст.544), «которое может осуществляться во вред общим интересам»⁹⁴; провозгласил свободу договора, «допустив таким образом развитие в отношениях людей безудержной конкуренции и главенство только имущественных интересов, что способно привести к уничтожению слабого сильным»; объявил формально равенство прав, которое «приводит часто к фактическому неравенству»⁹⁵.

Жюллио Л. де ла Морандьер отметил эти особенности ФГК и назвал его «кодексом капиталистической буржуазии, той буржуазии, которая извратила революцию. Это кодекс имущих»⁹⁶. Тем не менее этот кодекс стал прогрессивным явлением. Он отменил феодально-крепостническое право.

Французский гражданский кодекс обладает рядом несомненных юридико-технических достоинств. Его формулировки ясны и понятны.

Этот кодекс оказал огромное влияние на развитие гражданского законодательства во всем мире. Он действует в Бельгии, Люксембурге, Доминиканской Республике. Под его влиянием были составлены гражданские кодексы Голландии (1838 г.), Италии (1805 г.), Испании (1889 г.); многих стран Латинской Америки: Боливии (1895 г.), Чили и Колумбии (1855 г.), Перу (1852 г.), Аргентины (1869 г.), Мексики (1871 г.); штата США Луизиана (1808), канадской

⁹² Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 21. С. 311.

⁹³ Там же. Т. 22. С. 312.

⁹⁴ Жюллио Л. де ла Морандьер. Гражданское право Франции. Т. 1 М.: Изд-во иностранной литературы, 1958. С. 120.

⁹⁵ Там же. С. 120.

⁹⁶ Жюллио Л. де ла Морандьер. Гражданское право Франции. Т. 1 М.: Изд-во иностранной литературы, 1958. С. 120-121.

провинции Квебек (1865 г.)⁹⁷. ФГК действовал на территориях африканских и азиатских колоний Франции, а также в других странах, реципировавших ФГК.

За прошедший со времени принятия ФГК период в него вносились многочисленные изменения. В результате свыше 100 статей отменено, более 1000 – пересмотрено и более 300 статьей включено дополнительно⁹⁸.

3. Франция относится к государствам с дуалистической системой частного права. Параллельно с ФГК действовал Торговый кодекс (Code de Commerce) (далее – ФТК). Законом от 15 сентября 1807 г. он введен в действие с 1 января 1808 г. с целью регулирования отношений торговцев. До этого времени такие отношения регулировались двумя ордонансами: о торговле (Ordonnance de commerce) (1673 г.) и о мореплавании (Ordonnance de la marine) (1681 г.). Эти ордонансы были использованы ФТК, вследствие чего последний был достаточно архаичным даже для того времени.

Французский торговый кодекс состоял из четырех книг: Книга I «О торговле вообще». В ней содержатся правила об индивидуальных торговцах, торговых товариществах, биржах, посредниках и векселе. Книга II называется «О морской торговле»; книга III – «О несостоятельности и банкротстве»; книга IV – «О торговой юрисдикции».

Торговый кодекс исходил из общих положений ФГК, поэтому в нем не содержатся правила о собственности и договорах. В случае рассмотрения споров при отсутствии необходимых норм в ФТК пользуются общими правилами ФГК.

ФТК оказал определенное влияние на торговое законодательство многих государств Европы, Южной Америки, Африки, Арабского Востока⁹⁹, но он не имел такого успеха, как ФГК.

4. В Торговый кодекс, как и в Гражданский кодекс, вносились многочисленные изменения, вследствие чего он как источник права утратил свое значение. Ордонансом №200-912 от 18 сентября 2000 г. введен в действие обновленный Торговый кодекс¹⁰⁰, состоящий из девяти книг. Книга первая «Общие положения о торговле». Книга вторая содержит нормы права о различных торговых обществах и объединениях. Книга третья – «О некоторых формах продаж и исключительных оговорок», книга четвертая – «О свободе цен и конкуренции», книга пятая – «Об ордерных ценных бумагах и гарантиях», книга шестая – «О сторонах предприятий», книга седьмая – «Об организации торговли», книга восьмая – «О некоторых профессиональных

⁹⁷ Жюллио Л. де ла Морандьер. Гражданское право Франции. Т. 1 М.: Изд-во иностранной литературы, 1958. С. 135.

⁹⁸ Гражданское и торговое право зарубежных государств. I том. Изд. 4-е перераб. и доп. Отв. ред. А.Е. Васильев, А.С. Комаров. М., 2004. С. 43.

⁹⁹ См.: Зенин И.А. Гражданское и торговое право капиталистических стран. М.: Изд-во МГУ, 1992. С. 19-20.

¹⁰⁰ Гражданское и торговое право зарубежных государств. I том. Изд. 4-е перераб. и доп. Отв. ред. А.Е. Васильев, А.С. Комаров. М., 2004. С. 45-46.

должностных лицах». Книга девятая регулирует торговые отношения заморских территорий¹⁰¹.

5. *Германия, как и Франция, относится к государствам, в которых действует кодифицированное гражданское законодательство с дуалистической системой.* В этом государстве действуют Германское гражданское уложение (ГГУ) и Германское торговое уложение (ГТУ).

Германское гражданское уложение (*Bürgerliches Gesetzbuch*) было принято 14 июня 1896 г. и вступило в силу с 1 января 1900 г. Это первая по времени кодификация начала XX столетия.

ГГУ построено по пандентной системе. Оно состоит из пяти книг, которым предпослан вводный закон.

Первая книга – «Общая часть» (§ 1–240). В ней содержатся общие положения для всего гражданского законодательства: о лицах (физических и юридических), вещах, дееспособности и волеизъявлении, договорах, представительстве, сделках, сроках и исковой давности, осуществлении прав и некоторые другие нормы.

Книга вторая – «Обязательственное право» (§ 241–853) – посвящена общим положениям об обязательствах и договорах (шесть разделов) и отдельным договорам и внедоговорным обязательствам.

Третья книга – «Вещное право» (§ 854–1296) содержит правила о вещных правах (владении, собственности, сервитутах, ипотеке и залоге).

Четвертая книга – «Семейное право» (§ 1297–1921) – объединяет правила о браке, имущественных правах супругов, отношениях родителей и детей, усыновлении, опеке, попечительстве и кураторстве.

Пятая книга – «Наследственное право» (§ 1922–2385) – содержит правила о наследовании по закону и по завещанию.

Достоинство ГГУ в том, что оно имеет общую часть, которая распространяется на остальные разделы этого кодификационного акта, а также в строгой последовательности расположения всех правовых институтов.

Германское гражданское уложение, как и Французский гражданский кодекс, исходит из принципов свободы и неприкосновенности права частной собственности, формального равенства всех перед законом и свободы договоров. Однако ГГУ содержит ряд правил, ограничивающих право собственности, в частности землевладельцев (§ 905, 906).

В отличие от Французского гражданского кодекса Уложение написано довольно сложным языком ученых-юристов, труднодоступным для неспециалистов. Многие параграфы слишком громоздки (§ 556-а, 564, 565, 590, 595 и др.). Некоторые критерии, необходимые для выяснения смысла и содержания соответствующих правил, слишком неопределенны. Например, при решении вопросов о действительности сделки следует руководствоваться

¹⁰¹ Гражданское и торговое право зарубежных государств. I том. Изд. 4-е перераб. и доп. Отв. ред. А.Е. Васильев, А.С. Комаров. М., 2004. С. 50.

«добрыми нравами» (§ 138), договоры следует толковать добросовестно (§ 157), при исполнении обязательства должник должен действовать добросовестно (§ 242).

ГГУ не имело такого успеха, как Французский гражданский кодекс, но оно оказало влияние на кодификацию гражданского законодательства многих государств, в частности на Гражданское уложение Австрии (1911 г.), Швейцарское гражданское уложение (1907 г.), Японский гражданский кодекс (1896 г.), Бразильский гражданский кодекс (1916 г.) и др.

6. Наряду с ГГУ в Германии действует Германское торговое уложение (*Handelsgesetzbuch*), утвержденное 10 мая 1897 г. и введенное в действие с 1 января 1900 г. Оно состоит из пяти книг: I. Коммерсанты (Торговое сословие (§ 1–104), II. Торговые сообщества и Закрытое товарищество (§ 105–237), III. Торговые книги (§ 238–342), IV. Торговые операции (§ 343–473), V. Морская торговля (§ 474–905).

Германское торговое уложение также оказало влияние на торговое законодательство других стран, в частности на Торговое уложение Японии 1899 г., законодательство Австрии, Италии и других государств.

Как и Французский гражданский кодекс, Германское торговое уложение исходит из общих положений ГГУ. В германской юридической литературе вопросы разграничения отраслей права не имеют принципиального значения. Однако в Комментарий торгового уложения, опубликованном в 1998 г. в Кёльне, утверждается, что торговое право Германии является частным правом и представляет собой специальное частное право по отношению к общему частному праву, каким является право гражданское и его основной источник – ГГУ¹⁰².

В течение почти столетия в Германии было принято много законов в развитие и дополнение ГГУ и ГТУ. Некоторые из них вносили необходимые изменения непосредственно в эти кодексы, другие действуют в качестве специальных законов, регулирующих отношения частного права. Они применяются по принципу *lex specialis derogat lex generalis* (закон специальный отменяет закон общий). В отношении их ГГУ и ГТУ применяются субсидиарно. Несколько законов было принято с целью уравнивать в правах супругов, брачных и внебрачных детей: о равноправии мужа и жены в области гражданского права (1957 г.), о браке (1946 г., с последующими изменениями), о статусе внебрачных детей (1947 г.), об усыновлении (1976 г.)¹⁰³. Приняты законы с целью защиты прав и интересов потребителей (законы о регулировании общих условий сделок (1977 г.), о праве отказаться от сделки, заключенной «на ходу», и от других

¹⁰² См. Жалинский А.Э., Жалинская А.А. Рецензия на книгу: Рерихт / Граф фон Вестфален. Торговое уложение. Комментарий. Кельн: Изд-во Отто Шмидта, 1998 // Государство и право. 1999. №3. С. 123.

¹⁰³ См.: Решетников Ф.М. Правовые системы стран мира. Справ. М.: Юрид. лит., 1993.

делок такого же рода (1986 г.)¹⁰⁴. На базе норм ГГУ о договоре подряда развилась отрасль трудового права¹⁰⁵.

В развитие ГГУ приняты важные законы: о недобросовестной конкуренции (1909 г.), о борьбе с ограничениями конкуренции (1967 г.)¹⁰⁶ (в оба впоследствии вносились изменения), закон об акционерных обществах (1965 г.)¹⁰⁷.

7. Истоки дуализма частного права лежат в специфике средневекового общества, имевшего сословную структуру, и особенности профессиональной деятельности купеческого сословия, торговцев.

Бурное развитие торговли в средневековой Европе привело в тому, что наряду с гражданским правом, впитавшим в себя догмы *jus civile* с его формализмом и консерватизмом, постепенно формировалось торговое право, которое оказалось более приспособленным к быстро меняющейся ситуации в обществе.

В процессе дальнейшей эволюции и стирания сословной структуры общества в недрах торгового права постепенно формировались новые нормы и принципы правового регулирования имущественных товарно-денежных отношений, многие из них были восприняты гражданским правом. Это привело в конечном счете к тому, что некоторые страны Европы отказались от деления частного права на гражданское и торговое право. О том, как происходит процесс перехода от дуализма частного права к его монизму, легко проследить на примере Италии и Нидерландов.

8. Гражданский и Торговый кодексы Италии приняты в 1865 г. Торговый кодекс существенно переработан в 1882 г. В 1942 г. принят новый Гражданский кодекс, который объединял гражданское и торговое право¹⁰⁸. Новый Итальянский кодекс состоит из шести книг: первая – «Лица и семья», вторая – «Наследование», третья – «Вещное право», четвертая – «Обязательства», пятая – «Труд», шестая – «Защита прав».

Каждая из книг состоит из разделов. В первой книге их 14: «Физические лица», «Юридические лица», «Домицилий и местожительство», «Безвестное отсутствие и объявление лица умершим», «Родство и свойство», «Брак», «Установление происхождения детей», «Усыновление совершеннолетних», «Родительская власть», «Опека и эмансипация», «Попечительство», «Слабоумие, ограничение и лишение дееспособности», «Обязательства по предоставлению содержания», «Регистрация актов гражданского состояния».

¹⁰⁴ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Обязательственное право. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1989. С. 31-50.

¹⁰⁵ См.: Вильфред Бергман, Суханов Е.А. Вводные замечания //Германское право. Ч. 1. Гражданское уложение. Сер.: Современное зарубежное и международное частное право. М., 1966. С. 10.

¹⁰⁶ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1987. С. 206-223.

¹⁰⁷ Там же. С. 61-98.

¹⁰⁸ См.: Основные институты гражданского права зарубежных стран: Сравнительно-правовое исследование /Руководитель авторского коллектива В.В. Залесский. М.: НОРМА. 1999. С. 8-9.

Во второй книге «Наследование» пять разделов: «Общие положения о наследовании», «Наследование по закону», «Наследование по завещанию», «Раздел наследования», «Дарение».

Третья книга имеет девять разделов: «Имущество», «Право собственности», «Суперфиций», «Эмфитевзис», «Узуфрукт, право пользования и право проживания», «Земельные сервитуты», «Общая собственность», «Владение», «Возражение против производства работ и заявление о вероятном причинении вреда».

Книга четвертая «Обязательства» состоит из девяти разделов: «Общие положения об обязательствах», «Общие положения о договорах», «Отдельные виды договоров», «Односторонние обязательства», «Ценные бумаги», «Ведение чужих дел без поручения», «Уплата недолжного», «Неосновательное обогащение», «Обязательства из причинения вреда».

Пятая книга «Труд» содержит 11 разделов. В их числе несколько разделов (четыре) посвящены регулированию трудовых отношений. Шесть разделов содержат нормы права, регулирующие имущественные товарно-денежные отношения («Товарищества», «Кооперативные предприятия и общества взаимного страхования», «Негласное товарищество», «Предприятия как имущественный комплекс», «Право на результаты интеллектуальной деятельности и промышленные изобретения», «Регулирование конкуренции и синдикатов»). Последний раздел «Уголовная ответственность за преступления, связанные с компаниями и синдикатами» посвящен уголовному праву.

Книга шестая «Защита прав» имеет пять разделов: «Регистрация сделок», «Доказывание», «Обращение взыскания на имущество, очередность удовлетворения требований и защита ожидаемого кредитора получить удовлетворение из имущества должника», «Судебная защита прав», «Погасительная давность и прекращение прав».

9. Первый Гражданский кодекс Нидерландов начал действовать в 1809 г. В 1811 г. после включения Нидерландов в состав Французской империи кодекс 1809 г. был заменен кодексом Франции (Кодекс Наполеона). После освобождения от французского правления в 1838 г. были составлены национальные Гражданский и Торговый кодексы Нидерландов по типу ФГК и ФТК.

Прошедшие более 100 лет сопровождались столь существенными изменениями в обществе, что потребовались изменения всей системы частного права. В 1947 г. началась разработка нового Гражданского кодекса Нидерландов. Он вводился по частям и работа по его завершению все еще продолжается. Предполагалось принять девять книг: 1. «Право о лицах и семейное право». 2. «Юридические лица». 3. «Имущественные права. Общая часть». 4. «Наследственное право». 5. «Вещные права». 6. «Общая часть обязательственного права». 7. «Особые виды договоров». 8. «Средства

передвижения и транспортировка». 9. «Право о продуктах и интеллектуальной деятельности».

Первая и вторая книги введены в действие соответственно в 1970 г. и 1976 г. Книги третья, пятая и шестая вступили в действие с 1 января 1992 г., а четвертая и седьмая – несколько позже.

Новый ГК Нидерландов впитал в себя основные институты торгового права.

Это хорошо просматривается по структуре второй книги «Юридические лица». Она состоит из девяти разделов: «Общие понятия», «Объединения», «Кооперативы и взаимные страховые компании», «Анонимные акционерные общества», «Закрытые акционерные общества с ограниченной ответственностью», «Фонды», «Слияние», «Разрешение споров и право на расследование», «Годовой расчет и годовой отчет». В странах с дуалистической системой права аналогичные институты содержатся в торговых кодексах. То же следует сказать и о восьмом разделе ГК Нидерландов.

§ 4. Общая характеристика источников гражданского и торгового права Англии

1. В отличие от стран континентальной Европы Англия не имеет кодификационных законов о гражданском и торговом законодательстве. *Основным источником частного права Англии до сих пор является прецедентное право, сложившееся на основе решений королевских судов (Общее право – Common law) и суда лорда-канцлера (Law of equity).* Королевские суды руководствовались при рассмотрении гражданских дел местными обычаями. Их решения (прецеденты) постепенно становились обязательными при рассмотрении подобных дел теми же или нижестоящими судами, хотя они находились в другой местности. Во второй половине XIX в. суды общего права и права справедливости образовали единую судебную систему. Однако общее право и право справедливости продолжают существовать и теперь. Правда, согласно закону о судеустройстве 1873 г. «в случае разногласия между судами общего права и судом лорда-канцлера следует отдавать предпочтение предписаниям права справедливости»¹⁰⁹.

2. В Англии и теперь продолжают применяться прецеденты средних веков. Они могут быть отысканы и применены судом к отношениям, возникшим в современных новых условиях, и иного содержания. Поскольку абсолютно одинаковые дела встречаются редко и каждое из гражданских дел имеет свои особенности, английский судья принимает решение по своему усмотрению, выступая как законодатель¹¹⁰. В литературе правильно характеризуют

¹⁰⁹ См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств. Ч. I. М.: Междунар. отношения, 1983. С. 49.

¹¹⁰ См.: Кросс Р. Прецедент в английском праве. М., 1985. С. 8.

английское право как «необычайно сложный правовой механизм, в основе которого лежат многочисленные и не всегда ясные судебные прецеденты и широкое усмотрение судов, опирающееся на свободное толкование условий заключенного договора»¹¹¹. К тому же судья в Англии, ссылаясь на особенность конкретного дела, может отклоняться от отысканного им прецедента. Более того, в 1966 г. палата лордов приняла решение, дающее ей право отходить от своих ранее принятых решений, когда это вызывается необходимостью¹¹².

3. К источникам гражданского и торгового права относятся не только прецеденты, но и законы (акты парламента) и подзаконные акты, *образующие вместе статутное право (statute law)*. В частности, законы: о компаниях (1985 г.)¹¹³; о купле-продаже товаров (1979 г.)¹¹⁴; о поставке товаров и предоставлении услуг (1982 г.)¹¹⁵, о покупке в рассрочку (1965 г.)¹¹⁶; о поставке товаров (подразумеваемые условия) (1973 г.)¹¹⁷ и др.

4. На частное и торговое право Франции, Германии, Англии и многих других государств существенное влияние оказывает законодательство Европейского экономического сообщества (Европейского Союза), имеющее своей целью унификацию ряда положений законодательства стран – участников Общего рынка. В частности, в соответствии с директивами ЕЭС во Франции был принят Закон № 66-537 от 27 июля 1968 г. о торговых товариществах¹¹⁸, в Англии – Закон о защите потребителя (1987 г.)¹¹⁹ и т.д.

5. Английское прецедентное право было внедрено в ее многочисленных колониях и доминионах. Оно продолжает действовать и теперь в странах, освободившихся от колониальной зависимости, в частности в США, Канаде, Индии, Австрии, Новой Зеландии и в ряде стран Азии, Африки, Среднего и Ближнего Востока.

§ 5. Общая характеристика источников гражданского и торгового права США

1. Гражданское и торговое право США унаследовано от Англии, когда они были колонией последней. Правда, в период становления гражданского и

¹¹¹ См.: Ансон В. Договорное право. Садиков А.Н. Предисловие к кн. М., 1984. С. 11.

¹¹² См.: Гражданское и торговое право капиталистических стран /Под ред. М.И. Кулагина. М.: Высш. шк., 1980. С. 36.

¹¹³ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1987. С. 99-151.

¹¹⁴ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Обязательственное право. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1989. С. 93-103; Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли /Отв. ред. А.С. Комаров. М.: Юрид. лит., 1993. С. 101.

¹¹⁵ См.: Шмиттгофф К. Указ. работа. С. 101.

¹¹⁶ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Обязательственное право. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1989. С. 103-115.

¹¹⁷ Там же. С. 115-118.

¹¹⁸ См.: Зенин А.И. Гражданское и торговое право капиталистических стран. М., 1992. с. 20.

¹¹⁹ См.: Шмиттгофф К. Указ. работа. С. 121.

торгового права США не были восприняты решения английских судов с явно феодальной окраской. Постепенно в США сложилось свое прецедентное право. Решение суда в США является обязательным для суда такой же или нижестоящей инстанции, рассматривающего подобный спор. При этом решение суда одного штата не является обязательным для судов других штатов.

2. Согласно Конституции США издание гражданских законов отнесено к компетенции штатов. Отдельные штаты имеют свои своды законов, а в штате Луизиана действует ГК (1825 г.), который воспринял Французский ГК. Однако имеются и федеральные законы, которые регулируют отношения, возникающие в сфере объектов авторского, патентного права, права на товарный знак, внешней торговли, несостоятельности и т.д.

Теперь все торговые и иные экономические отношения, составляющие предмет частного права (за исключением тех, которые урегулированы федеральными законами, принятыми Конгрессом США), регулируются правом соответствующих штатов, основу которого составили общее право (common law) и право справедливости (law of equity), перенятые в свое время у Англии и основанные на судебном прецеденте¹²⁰.

Значительное место в системе частного права США занимают директивы и постановления президента США, так называемое делегированное законодательство и административные акты.

3. Пестрота частного права не соответствует интересам предпринимательских кругов, банковских и финансовых учреждений. С целью унификации частного права проведены частные кодификации судебных прецедентов, которые используются на практике.

Чтобы достичь более рациональной унификации законодательства, стали разрабатывать единообразные законы (uniform laws of acts). Национальная конференция уполномоченных по разработке единообразных законов штатов (НКУ) и Американский институт права (АИП) после длительной и сложной работы в 1952 г. подготовили Единообразный торговый кодекс США (далее – ЕТК). Цели этой кодификации:

а) упрощение, уточнение и модернизация права, регулирующего торговые сделки;

б) обеспечение постоянного развития торговой практики на основе обычаев, обыкновений и соглашений сторон;

в) унификация торгового права (ст.1–102 ЕТК).

ЕТК не является законом США или определенных штатов. Он лишь модель или образец закона. Чтобы стать законом штата, он должен быть принят его законодателями¹²¹.

¹²⁰ См.: Единообразный торговый кодекс США /Пер. с англ. Современное зарубежное и международное частное право. М.: Междунар. центр финансово-экономического развития, 1996. С. 7.

¹²¹ См.: Джеймс Дж. Уайт, Роберт С. Саммерс. Вступительная статья к третьему изданию ЕТК //Единообразный торговый кодекс США. М., 1996. С. 9.

На начало 1968 г. ЕТК был принят 49 штатами (за исключением штата Луизиана, который имеет свой ГК по типу Французского гражданского кодекса).

Процесс унификации частного права не окончился с подготовкой и одобрением ЕТК в 1952 г. Он продолжался в рамках НКУ и АИП путем ревизии, поправок и разработки новых разделов. Как свидетельствуют Джеймс Дж. Уайт и Роберт С. Саммерс, существуют официальные тексты ЕТК 1962, 1972, 1978, 1987 и 1990 гг.¹²². Вследствие этого существуют ЕТК различных штатов, не совпадающие по содержанию. К тому же ЕТК содержит много диспозитивных статей и так называемых статей с «открытым концом» (open ended), в которых использованы слова «коммерческая целесообразность», «добросовестность». Это способствовало тому, что при введении в действие ЕТК в различных штатах в него включено множество различных поправок. Поэтому ЕТК на самом деле не стал единообразным законом¹²³.

4. В США действуют известные федеральные антитрестовские законы: от 2 июля 1890 г. Закон, направленный на защиту торговли и промышленности от незаконных ограничений и монополий (так называемый закон Шермана); от 15 октября 1914 г. Закон, дополняющий существующие законы против незаконных ограничений и монополий, а также преследующий иные цели (так называемый закон Клейтона); от 26 сентября 1914 г. Закон, принятый с целью образования Федеральной торговой комиссии, определения ее полномочий и обязанностей, а также для других целей (так называемый закон о федеральной торговой комиссии)¹²⁴.

В США действует ряд федеральных законов о защите прав и интересов потребителей¹²⁵.

Законодательные собрания штатов не только приняли ЕТК в его соответствующей редакции, но и многие законы о предпринимательской деятельности. Примерами могут служить Закон о предпринимательских корпорациях, введенный в действие с 1 сентября 1963 г., в штате Нью-Йорк, и Общий закон о корпорациях штата Делавэр¹²⁶.

В послевоенные годы частное и торговое право США оказывает заметное влияние на законодательство других стран, особенно законодательство о монополиях, так называемое антитрестовское законодательство.

¹²² См.: Джеймс Дж. Уайт, Роберт С. Саммерс. Вступительная статья к третьему изданию ЕТК //Единообразный торговый кодекс США. М., 1996. С. 29.

¹²³ Там же. С. 29.

¹²⁴ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1987. С. 195-205.

¹²⁵ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Обязательственное право. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1989. С. 79-88.

¹²⁶ См.: Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран //Сб. нормативных актов. Законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции. М.: Изд-во Ун-та дружбы народов. 1987. С. 152-194.

§ 6. Общая характеристика источников гражданского и торгового права скандинавской («северной») семьи права

К этой семье права относят гражданское и торговое право Дании, Исландии, Норвегии, Финляндии, Швеции. Право этих государств сочетает черты романо-германской семьи права и семьи общего права. Во всех этих государствах нет гражданских и торговых кодексов. В этих государствах в сфере гражданского и торгового права важную роль играют принятые в разное время законы. Примерами могут служить законы Дании: о регистрации земель (1926 г.), о купле-продаже товаров (1906 г.), о торговле (1966 г.), о страховании (1930 г.); законы Исландии: о договорах (1936 г.), о купле-продаже (1922 г.), о праве собственности и об использовании земель (1966 г.); законы Норвегии: о торговом мореплавании (1907 г.), о купле-продаже (1907 г.), о договорах (1918 г.), о недвижимости (1935 г.), о корпорациях (1957 г.), об обязательствах, вытекающих из правонарушений 1969 г.); законы Финляндии: о договорах (1929 г.), о займах (1947 г.), о деньгах (1962 г.), о наследовании (1965 г.) с дополнениями 1983 г.; законы Швеции: о продаже товаров (1905 г.), о договорах и иных юридических сделках (1915 г.), о недвижимом имуществе (1970 г.), об акционерных обществах (1975 г.), о торговых компаниях и партнерстве (1980 г.)¹²⁷

Дополнительная литература

1. Гражданское уложение Германии с вводным законом к нему. Пер. с нем. Научн. редакторы – А.Л. Маковский [и др.]. М.: Волтерс-Клувер. 2004.
2. Гражданский кодекс Квебека. Пер с англ. и франц. М.: 1999 (Сер. Современное зарубежное и международное частное право).
3. Гражданское и торговое право зарубежных государств. Учебник /Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. 4-е изд., перераб. и доп. В 2-х томах. М., 2004.
4. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности /Пер с фр. В.А. Туманова. М., 1997.
5. Единообразный торговый кодекс США /Пер. с англ. Серия: Современное зарубежное и международное частное право. М., 1996.
6. Жамен С., Лактур Л. Торговое право /Под общ. ред. Клода Лобри. М., 1993.
7. Зенин И.А. Гражданское и торговое право современной Испании //Вестник Моск. ун-та. Сер. 11: Право. 1989.

¹²⁷ Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник. /Отв. ред. Сухарев А.Я. – 2-е изд., изм. и доп. – М., 2001 г., с. 193; 267-268; 483-484; 706-707; 767-768.

8. Исаев М.А. О понятии права и государства в скандинавской доктрине права //Государство и право. 2004. № 3.Основные институты гражданского права зарубежных стран: Сравнительно-правовые исследования /Руководитель авторского коллектива В.В. Залесский. М., 1999.

9. Основные институты гражданского права зарубежных стран: Сравнительно-правовые исследования /Руководитель авторского коллектива В.В. Залесский. М., 1999.

10. Правовые системы стран мира. Энциклопедический справочник. /Отв. ред. Сухарев А.Я. – 2-е изд., изм. и доп. – М., 2001 г.

11. Рольф Книпер. Закон и история. О состоянии и изменениях Германского Гражданского Уложения /Предисловие Сулейменова М.К. Алматы. 2005.

12. Французский гражданский кодекс. Пер. с франц. Научное редактир. канд. юрид. наук Д.Г. Лаврова. СПб., 2004.

Раздел II. Гражданское правоотношение

Глава 5. Гражданское правоотношение. Общие положения

§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности

Происходящее в обществе взаимодействие отдельных лиц и их организаций, направленное на удовлетворение экономических, культурных и иных потребностей, образует совокупность различных по своему характеру общественных отношений. Некоторые общественные отношения не возникают без наличия соответствующих правовых предписаний и существуют только в форме правовых отношений. Например, гражданские процессуальные отношения. Однако чаще всего правовые отношения являются результатом урегулирования нормами права фактических общественных отношений¹²⁸.

Необходимость правового урегулирования общественных отношений обусловлена потребностью упорядочить последние, обеспечить их участникам дополнительные, правовые гарантии достижения поставленных ими целей.

Не во всех случаях реализация регулирующей функции гражданско-правовых норм может выражаться в возникновении на их основе гражданских правоотношений. Так, нормы, определяющие правоспособность и дееспособность физических лиц, юридических лиц, действуют непосредственно, вне связи указанных лиц с другими субъектами гражданского права и, вследствие этого, не требуют конкретизации в субъективных правах и обязанностях¹²⁹. В таких случаях поведение субъектов гражданского права регулируется непосредственно государством через установленные им императивные правовые нормы.

В других случаях регулирующее воздействие гражданско-правовых норм на общественные отношения осуществляется посредством установления юридической связи участников – гражданского правоотношения. В результате появления предусмотренных в гипотезах правовых норм обстоятельств предусмотренные в диспозициях данных норм правила поведения трансформируются в соответствующие друг другу субъективные права и субъективные обязанности определенных лиц. Управомоченные лица, наделенные субъективными правами, приобретают право требовать определенного поведения от обязанных лиц. Государство при этом создает гарантии осуществимости требований, заявленных управомоченными лицами¹³⁰.

Возникнув, гражданское правоотношение становится формой определенного фактического общественного отношения. Посредством этой

¹²⁸ В зависимости от этого О.С.Иоффе рассматривал правоотношение в первом случае как условие существования общественного отношения, во втором - как способ преобразования общественного отношения. (Иоффе О.С. Правоотношения по советскому гражданскому праву. Л., 1949. С. 16-17).

¹²⁹ См.: Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974. С. 30, 57.

¹³⁰ Иоффе О.С. Указ. работа. С. 52.

формы приводятся в действие нормы гражданского права, определяется взаимодействие участников фактического общественного отношения. Такая правовая форма выражает специфику имущественных и неимущественных отношений, составляющих предмет гражданского права.

В юридической литературе кроме этого распространенного мнения о гражданском правоотношении как о форме определенного фактического отношения существуют и иные взгляды на его сущность. Ю.К. Толстой пришел к выводу, что правоотношение является опосредующим звеном между нормой права и тем фактическим общественным отношением, которое ею регулируется, что фактическое общественное отношение регулируется не напрямую, а посредством правоотношения¹³¹. С этим нельзя согласиться. Действительно, некоторые общественные отношения не имеют правового регулирования и не выражаются в форме правоотношения. Но в случае его возникновения правовое отношение уже не существует отдельно от того фактического отношения, которое урегулировано правом. Когда фактическое отношение развивается в противоречии с его правовой моделью, происходит изменение последней. Так, ненадлежащее исполнение поставщиком фактических действий по поставке товара, повлекшее просрочку поставки, влечет не только отсрочку момента получения данного товара покупателем, но и возникновение у последнего права отказаться от принятия просроченного товара (п.3 ст.481 ГК).

Гражданское правоотношение – это возникшее на основе гражданско-правовых норм состояние связанности двух или более субъектов гражданского права взаимными субъективными гражданскими правами и обязанностями. Оно не совпадает по своему содержанию ни с гражданским правом в объективном смысле, ни с регулируемым гражданским правом общественным отношением. Гражданское правоотношение является результатом воздействия права в объективном смысле на регулируемое им общественное отношение и существует как правовая форма последнего.

Гражданские правоотношения – волевые отношения, поскольку в них проявляется, во-первых, воля государства, выраженная в процессе формирования нормы гражданского законодательства, на основе которой возникло правоотношение (объективная воля), и, во-вторых, воля субъектов этих отношений, выраженная при возникновении правоотношения (субъективная воля). Некоторые гражданские правоотношения возникают независимо от воли их субъектов (например, наследование) и даже вопреки их воле (например, при причинении вреда деятельностью, представляющей повышенную опасность для окружающих, обязанность возместить такой вред возникает и без вины лиц, занимающихся такой деятельностью (ст.948 ГК)). Но и в таких правоотношениях проявляются волевые действия их субъектов. Возникновение обязанностей нести такую ответственность обусловлено решением лица осуществлять деятельность, представляющую повышенную

¹ Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л., 1959. С. 22, 30.

опасность для окружающих. Реализация возникшего в силу ст.948 ГК права на возмещение вреда осуществляется по воле потерпевшего.

Существуют гражданские правоотношения, воля одного из участников которых может вовсе не проявляться. Например, когда речь идет о погашении требования уполномоченного субъекта гражданского правоотношения с истечением срока исковой давности. Однако в данном случае применение исковой давности возможно только по волеизъявлению другой стороны – должника, сделанному до вынесения судом решения (п.2 ст.200 ГК).

Без волеизъявления участников гражданского правоотношения не возможна реализация возникающих субъективных прав и исполнение обязанностей в правоотношении.

Воля участников гражданских правоотношений формируется под влиянием их интересов. Особенностью гражданских правоотношений является то, что они служат средством обеспечения и охраны интересов их участников. Согласно ч. 3 ст. 2 ГК участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах. "Интерес, охраняемый правом, составляет цель и предпосылку субъективной воли, которая формируется под влиянием интереса, укрепляется в процессе его осознания, выступает как осознанный интерес и является средством его удовлетворения"¹³².

Гражданское правоотношение как один из видов правоотношений, характеризуется как общими признаками, характерными для всех правоотношений, так и особенностями. Субъекты гражданских правоотношений равноправны, независимы друг от друга. Гражданское право не ограничивается закреплением данного принципа, но и предусматривает меры, направленные на преодоление правовыми средствами фактического (имущественного, организационного и иного) неравенства участников регулируемых им правоотношений путем предоставления дополнительных прав или гарантий их осуществления более слабой стороне (см., например, ст. 396, 398, 473 ГК и др.).

Большинство гражданских правоотношений возникает на основе регулятивных норм гражданского права, определяющих порядок дозволенного взаимодействия участников гражданского оборота. Охранительные гражданские правоотношения возникают лишь в случае нарушения закрепленных законодательством субъективных гражданских прав.

Среди оснований возникновения гражданских правоотношений особую роль играют соглашения их участников (договоры) и иные сделки. Содержание прав и обязанностей определяется не только нормами права, но и их соглашением.

Защита нарушенных субъективных гражданских прав осуществляется судом, хозяйственным судом, третейским судом, как правило, по инициативе лица, чье право нарушено. Законодательством или договором может быть предусмотрен досудебный порядок урегулирования спора – обязанность одной

¹ Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л., 1949. С. 73.

стороны правоотношения до обращения в суд принять меры по разрешению спорного вопроса путем непосредственного обращения с соответствующим требованием, предложением к другой стороне правоотношения(ст. 10 ГК).

§ 2.Субъекты, объекты и содержание гражданских правоотношений

В структуре гражданского, как и всякого другого, правоотношения выделяются *субъекты, объект, содержание (права и обязанности сторон)*.

Все *субъекты гражданских правоотношений* имеют обобщенное наименование “лица”. Субъектами гражданских правоотношений именуется лица, вступившие в гражданское правоотношение и связанные между собой правами и обязанностями. Ими являются граждане Республики Беларусь, юридические лица Республики Беларусь, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы Республики Беларусь (п.3 ст.1 ГК). В гражданских правоотношениях участвуют также иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица, международные юридические лица (организации, не являющиеся юридическими лицами), иностранные государства.

В правоотношении всегда имеется не менее двух сторон. Даже в тех случаях, когда основанием возникновения правоотношения послужили действия одного лица (например, причинение вреда), в возникающем правоотношении участвуют двое или более лиц. В приведенном примере это лицо, причинившее вред, и потерпевший (потерпевшие).

Участники гражданских правоотношений обладают правоспособностью, дееспособностью и деликтоспособностью.

Гражданская правоспособность представляет собой способность лица иметь гражданские права и обязанности. Правоспособность является единственной предпосылкой правосубъектности физических лиц. Физическое лицо и в случае отсутствия у него дееспособности и деликтоспособности признается участником гражданских правоотношений. Правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации одновременно с дееспособностью и деликтоспособностью (п.3 ст.45, п.2 ст.47 ГК).

Дееспособность – это способность лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности. В отличие от физических лиц дееспособность юридических лиц, как и их деликтоспособность, является необходимым условием их правосубъектности.

Деликтоспособность представляет собой способность лица нести за свой счет гражданско-правовую имущественную ответственность по своим

обязательствам. В случае признания в установленном порядке недееспособным физическое лицо становится и деликтоспособным. У юридических лиц правоспособность и деликтоспособность возникает с момента их создания¹³³.

Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы, как и другие участники гражданских правоотношений, также обладают деликтоспособностью.

Особенность деликтоспособности иностранных государств заключается в возможности применения к ним принудительных мер ответственности только с их согласия. Так, согласно ст.553 ГПК, предъявление иска к иностранному государству, обеспечение иска и обращение взыскания на имущество иностранного государства, находящееся в Республике Беларусь, могут быть допущены лишь с согласия компетентных органов данного государства. Дипломатическим иммунитетом обладают также лица, указанные в ст.555 и 556 ГПК Республики Беларусь.

В юридической литературе ведется длительная дискуссия по вопросу об объекте правоотношения. Высказаны различные точки зрения¹³⁴. Обсуждался даже вопрос о существовании безобъектных правоотношений¹³⁵.

Согласно господствующей точке зрения объектом правоотношения является то, на что правоотношение воздействует, т.е. на что воздействуют субъективные права и обязанности сторон правоотношения¹³⁶. Представляется, что такое понимание объекта гражданского правоотношения в наибольшей степени соответствует понятию гражданского правоотношения. Объектом правоотношения, как и объектом отражаемого им фактического общественного отношения, следует считать то материальное либо нематериальное благо, в котором заключается интерес его участников и на достижение которого направлены их действия.

В ст.128 ГК к числу объектов гражданских правоотношений отнесены вещи, включая деньги и ценные бумаги, действия обязанного лица – работы и услуги, охраняемая информация, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага.

В качестве объектов гражданских правоотношений могут выступать права требования и обязательства их участников по отношению к третьим лицам. Так, в соответствии со ст.530 ГК по договору продажи предприятия продавец

¹ Вместе с тем представляется необоснованным подход, согласно которому понятие "деликтоспособность" охватывается понятием "дееспособность". Так, например, ограничение дееспособности гражданина, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, не влечет аналогичного ограничения деликтоспособности. Такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред (ст. 30 ГК).

¹ Краткий обзор мнений по вопросу об объекте гражданского права см. Гражданское право: Учебник. В 2 ч. Ч. 1/Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. –Мн., 2000. С. 138-141.

² См.: Гражданское право. Т. 1 / Под ред. М. Агаркова и Д. Генкина. М., 1944. С. 71.

³ См.: Советское гражданское право / Под ред. В.Т. Смирнова, Ю.К. Толстого, А.К. Юрченко. Т. 1. Л., 1982. С. 73–74; Гражданское право: Учеб. Для вузов. Ч. 1 / Под ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгалю, В.А. Плетнева. М., 1998. С. 40.

обязуется передать в собственность покупателя предприятие как имущественный комплекс. Объектом правоотношения, возникающего в связи с заключением данного договора, является предприятие как имущественный комплекс, включающий, среди прочего, права требования и долги (ст.132 ГК). По договору факторинга может производиться передача поставщиком своего права требования к покупателю товара на получение от последнего оплаты данного товара (ст.772 ГК).

Содержание гражданского правоотношения составляют права и обязанности его сторон в определенном гражданском правоотношении, поэтому они называются субъективными гражданскими правами и субъективными гражданско-правовыми обязанностями.

Юридическое содержание гражданского правоотношения определяется содержанием фактического – материального или нематериального – общественного отношения, правовой формой которого оно является. Например, субъективные права и обязанности сторон в договоре купли-продажи выражают содержание экономического отношения обмена, в которое вступили продавец и покупатель. Приобретая субъективные права и обязанности, стороны в случае деформации этого экономического отношения могут добиться с помощью государства реализации своих интересов.

Субъективное гражданское право – это обеспеченная законом мера возможного поведения управомоченного субъекта правоотношения¹³⁷. Обладая субъективным правом, лицо может определенным образом действовать с целью осуществления своего права и требовать от другого субъекта или от всех лиц соответствующего поведения. При необходимости управомоченный субъект может обратиться к компетентному органу с требованием защитить его субъективное право, а также осуществить непосредственные действия по защите права (ст.13 ГК). Например, собственник вещи вправе владеть, пользоваться и распоряжаться своей собственностью и требовать от всех других лиц воздерживаться от нарушения его права собственности на эту вещь. Если кто-либо незаконно завладеет этой вещью, собственник вправе обратиться с иском об истребовании вещи из чужого незаконного владения. Если вещь повреждена, собственник вправе требовать от причинителя возмещения причиненного ущерба.

В отличие от правоспособности, которая включает в себя все потенциально возможные, допускаемые законодательством права лица, субъективное право выражает реализованную возможность, обеспеченную соответствующей праву обязанностью другого лица или других лиц и гарантией принудительной защиты в случае нарушения. Таким образом, субъективное право, в отличие от правоспособности, предполагает нахождение управомоченного лица в правоотношении с обязанным лицом или с обязанными лицами.

¹ См.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 11.

Вместе с тем субъективное гражданское право, выражающее интерес конкретного участника гражданского правоотношения, только в том случае имеет юридическую силу, если оно признается со стороны объективного права - совокупности установленных компетентными органами правовых норм. Субъективные права, прежде чем им возникнуть у определенного лица, должны быть предусмотрены правовыми нормами или, по крайней мере, правовыми нормами должна быть предусмотрена их допустимость¹³⁸.

Субъективному гражданскому праву соответствует обязанность другой стороны в правоотношении. *Гражданско-правовая обязанность – это мера должного поведения обязанного лица, установленная законом.* Она означает долженствование, необходимость этого поведения со стороны обязанного лица. Оно не может действовать иначе, кроме как осуществляя это поведение¹³⁹. В противном случае обязанное лицо считается действующим противоправно и привлекается к гражданско-правовой ответственности.

Содержанием гражданско-правовой обязанности может быть совершение определенного действия либо воздержание от совершения каких-либо действий. Например, покупатель вещи должен уплатить продавцу за нее определенную денежную сумму. В случае невыполнения этой обязанности продавец вправе требовать по суду уплаты цены.

По содержанию гражданские правоотношения делятся на простые и сложные. В простом гражданском правоотношении управомоченный субъект обладает субъективным правом и не имеет никаких обязанностей перед обязанным субъектом. Например, заимодавец (управомоченная сторона в договоре займа) имеет право требовать от заемщика (обязанной стороны в этом договоре) возврата займа. Никаких обязанностей перед заемщиком у него нет. Заемщик же обязан вернуть заем и никаких прав в отношении заимодавца не имеет. В сложном гражданском правоотношении каждая из сторон имеет и субъективные права и обязанности. Например, продавец имеет субъективное право требовать от покупателя уплаты определенной денежной суммы, но он обязан передать покупателю проданную вещь. Для покупателя названное право продавца является обязанностью, а обязанность продавца – правом.

§ 3. Правопреемство

Некоторые гражданские правоотношения могут существовать лишь в неизменном составе участников. Выбытие одного из них означает прекращение правоотношения. Так, прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность, и юридического лица, которому выдана доверенность, смерть или объявление умершим гражданина, выдавшего доверенность, или гражданина, которому выдана доверенность, влечет прекращение доверенности

² См.: Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть. Чебоксары, 1997 г., с. 124.

¹ См.: Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. С. 34.

и, соответственно, прекращение правоотношения представительства (ст.189 ГК). Однако большинство субъективных гражданских прав и обязанностей могут изменять своих обладателей в рамках правоотношения. Изменение субъектного состава в правоотношении осуществляется путем правопреемства. *Правопреемство* – это переход прав и (или) обязанностей от одного лица (правопредшественника, праводателя) к другому (правопреемнику). Например, кредитор вправе уступить свое требование к должнику другому лицу (ст.353 ГК). В данном случае новый кредитор получает право, которым обладал выбывший кредитор. Перевод должником своего права на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора (ст.362 ГК).

В гражданском праве по правопреемству могут передаваться только имущественные права и обязанности, если они не носят личного характера. Поэтому не допускается, например, уступка требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (ст.354 ГК).

Правопреемство имеет свои особенности в зависимости от характера прав, которые переходят от правопредшественника к правопреемнику. Так, при уступке права требования право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права (ст.355 ГК). Иные последствия влечет переход права собственности и других вещных прав. В таких случаях объектом правопреемства является лишь соответствующий титул (собственника, обладателя иного вещного права), а содержание прав, возникающих у нового собственника, может не совпадать с содержанием прав предыдущего собственника, поскольку содержание права собственности определяется законом в зависимости от его субъекта. Это не исключает принятия новым собственником на себя тех обременений, которые связаны с вещью и не прекращаются с переменой собственника (например, прав аренды (ст. 588 ГК)).

При перемене собственника вещи сохраняется лишь форма прежнего права. Содержание права нового собственника (содержание правомочий владения, пользования и распоряжения) зависит не от содержания права предыдущего собственника, а от установленного законодательством его правового статуса.

Личные неимущественные права не могут быть объектом правопреемства.

Не происходит правопреемства в точном его смысле при временной передаче лицом части своих правомочий по договору. Например, при передаче права владения и пользования имуществом по договору аренды. Правопреемство предполагает изменение субъектного состава существующего правоотношения. А в приведенном и иных аналогичных случаях существующие в рамках одного правоотношения права лица ограничиваются путем возникновения нового правоотношения, хотя и связанного с прежним.

Правопреемство может осуществляться по инициативе самих участников гражданских правоотношений, по решению суда и в соответствии с

законодательством (ст.358 ГК). Так, участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой одним из собственников доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (ст.253 ГК). В соответствии с законодательством правопреемство осуществляется по правилам ст.358 ГК, например, при реорганизации юридического лица, наследовании имущества гражданина.

По объему одновременно передаваемых прав и обязанностей различают сингулярное (частное) и универсальное (общее) правопреемство. При сингулярном правопреемстве от одного лица к другому переходят права и (или) обязанности в отдельном (отдельных) правоотношении (правоотношениях). Например, по договору факторинга поставщик передает банку свое право на получение от покупателя стоимости поставленной продукции (ст.772 ГК). Следствием же универсального правопреемства является переход к правопреемнику всех прав и обязанностей во всех правоотношениях его правопреемника. Примером универсального правопреемства может быть наследование по закону, в результате которого к наследнику или наследникам переходят все права и обязанности наследодателя. Универсальное правопреемство имеет место и вследствие реорганизации юридического лица в формах слияния, присоединения, разделения, преобразования.

Правильное решение вопросов правопреемства предопределяет точное определение круга прав и обязанностей, переходящих к правопреемнику как в случаях преемства в отдельных правах и обязанностях, так и при универсальном правопреемстве. Переход тех или иных гражданских прав от правопреемника к правопреемнику может иметь особенности в зависимости от характера правоотношения, содержанием которого эти права и обязанности являются. Так, в состав наследства участника общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью входит доля этого участника в уставном фонде общества, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход доли к наследникам допускается только с согласия остальных участников общества. При отсутствии такого согласия наследники получают лишь право на выплату компенсации стоимости данной доли (ст.1088 ГК).

§ 4. Виды гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения многообразны. По различным существенным признакам (предмету правового регулирования, субъектному составу, способу удовлетворения интереса управомоченного лица) они делятся

соответственно на имущественные и неимущественные, абсолютные и относительные, вещные и обязательственные.

4.1. Имущественные и неимущественные правоотношения. Гражданским законодательством регулируются как имущественно-стоимостные отношения, так и отношения, не имеющие имущественного характера. Будучи урегулированными соответствующими нормами гражданского права, они приобретают характер имущественных и личных неимущественных правоотношений. К имущественным, например, относятся правоотношения собственности, хозяйственного ведения и оперативного управления. Они определяют правомочия конкретного субъекта по владению, пользованию и распоряжению определенным имуществом в пределах, установленных законодательством. К ним относятся также и договорные обязательственные правоотношения, опосредующие экономические отношения по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг, обязательственные правоотношения по возмещению причиненного вреда и т.д.

Личные неимущественные правоотношения возникают по поводу благ, не имеющих экономического содержания (право на имя, честь, достоинство, авторство на произведения науки, литературы, искусства, изобретения, промышленные образцы и т.д.).

Некоторые гражданские правоотношения включают в себя одновременно и имущественные и неимущественные элементы. Так, институт материального возмещения морального вреда является в большинстве случаев способом защиты личных неимущественных прав гражданина либо принадлежащих ему других нематериальных благ (ст.152 ГК). Вместе с тем такая компенсация осуществляется в имущественной форме (ст.970 ГК). В подобных случаях правоотношение приобретает характер основного из регулируемых отношений. В приведенном примере правоотношение компенсации морального вреда относится к неимущественным, так как основным его содержанием является защита личных неимущественных прав и других нематериальных благ гражданина. В этой связи Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении от 28 сентября 2000 г. № 7 “О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда” разъяснил, что право требования возмещения морального вреда не наследуемое, поэтому по делам о компенсации морального вреда и процессуальное правопреемство не допускается (п. 18), на требования о компенсации морального вреда не распространяется исковая давность, поскольку они вытекают из нарушений личных неимущественных прав граждан (п. 19), заявление о материальном возмещении морального вреда как требование, основанное на защите личного неимущественного права, оплачивается государственной пошлиной в размере ставки, предусмотренной для оплаты заявлений неимущественного характера (п.21)¹⁴⁰.

1 Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000, № 100, 6/258.

Гражданскими правоотношениями являются все неимущественные отношения, связанные с имущественными. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, приобретают гражданско-правовую форму, поскольку иное не вытекает из существа личного неимущественного отношения.

Деление гражданских правоотношений на имущественные и личные неимущественные имеет практическое значение. В частности, личные неимущественные права не могут отчуждаться, переходить по наследству, поскольку они не отделены от личности. Имущественные же права отчуждаемы и могут быть объектом правопреемства. Защита личных неимущественных прав достигается их восстановлением (например, установлением авторства судом, опровержением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию), а имущественные права защищаются путем возложения обязанности на ответчика возратить вещь собственнику или законному владельцу, устранить нарушения прав, не соединенные с лишением владения имуществом, возместить уже наступившие или возникающие в будущем убытки и т.д. На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав, не распространяется исковая давность, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами (ст.209 ГК).

4.2. Абсолютные и относительные правоотношения. Деление гражданских правоотношений на абсолютные и относительные производится по степени определенности обязанных субъектов.

К абсолютным относятся правоотношения собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения земельным участком, пользования земельным участком, правоотношения интеллектуальной собственности, личные неимущественные правоотношения. В таких правоотношениях четко определены управомоченные субъекты. Например, в правоотношении собственности это собственник. Что же касается обязанных субъектов, то они не определены. В качестве таковых выступают все лица, которые потенциально могут стать нарушителями прав управомоченного лица. Например, при причинении вреда вещи или создании препятствий в пользовании ею. Вместе с тем реализация управомоченным лицом субъективных прав в абсолютном правоотношении не обусловлена необходимостью совершения обязанными лицами каких-либо положительных действий. Такие права осуществляет управомоченный субъект своими действиями. Обязанные лица должны лишь воздерживаться от нарушения субъективных прав управомоченного субъекта.

Конкретный обязанный субъект из абсолютного правоотношения может появиться лишь тогда, когда права управомоченного будут нарушены. Например, когда произойдет факт хищения или повреждения вещи, принадлежащей собственнику. В таком случае абсолютное правоотношение трансформируется в относительное правоотношение с участием

управомоченного лица и одного из обязанных лиц – по истребованию имущества из чужого незаконного владения, возмещению убытков и т.д.

В относительных правоотношениях четко определен не только управомоченный, но и обязанный субъект. В качестве обязанного может выступать не только одно лицо, но и несколько определенных лиц. Например, в соответствии со ст.949 ГК все лица, совместно причинившие вред, становятся солидарными должниками потерпевшего.

Управомоченный субъект не может осуществить свое относительное право без участия обязанного субъекта. Последний должен совершить составляющее его обязанность положительное действие – передать товар, выполнить работу, оказать услугу или воздержаться от совершения определенного действия. В отличие от абсолютных правоотношений, в которых правонарушителем может быть любое лицо, правонарушителем в относительном правоотношении может быть только обязанный субъект.

Относительными правоотношениями являются все обязательственные правоотношения, включая и те, которые возникли вследствие нарушения абсолютных прав.

Неопределенность круга обязанных субъектов в абсолютном правоотношении не следует понимать так, что управомоченному субъекту в таком правоотношении противостоят все субъекты гражданского права. Ему противостоят лишь те лица, которые имеют фактическую возможность нарушить абсолютное право и обязаны воздерживаться от этого.

Деление субъективных прав на абсолютные и относительные достаточно условно. Многие относительные правоотношения имеют элементы абсолютных правоотношений. Так, правоотношение по договору аренды является относительным. Вместе с тем праву арендатора, вытекающему из данного договора, может быть противопоставлена обязанность не только арендодателя, но и других лиц. Право арендатора на владение и пользование арендованным имуществом может быть нарушено не только арендодателем, но и третьими лицами. В этом случае оно подлежит защите в таком же порядке, как и абсолютное право (ст.286 ГК). Переход права собственности (пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к любому другому лицу не влечет изменения или расторжения договора аренды (ст.588 ГК). Приобретая сданное в аренду имущество, любое лицо может оказаться связанным обязательством с арендатором.

В некоторых абсолютных правоотношениях имеются элементы обязательственных прав. Например, при возврате имущества из незаконного владения производятся расчеты, предусмотренные ст.284 ГК.

Вещные и обязательственные правоотношения. Деление правоотношений на вещные и обязательственные производится по способу удовлетворения интереса управомоченного лица.

К вещным правоотношениям относятся правоотношения собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления имуществом, пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования земельным участком и некоторые другие.

Объектом вещного правоотношения является индивидуально-определенная вещь (ст.138 ГК). Ее гибель или повреждение влекут фактическую невозможность осуществления управомоченным лицом своих прав и, как следствие, прекращение правоотношения. В вещном правоотношении субъективные права осуществляются управомоченным субъектом самостоятельно путем непосредственного воздействия на вещь (владения, пользования), а также распоряжения ею.

Обязательственные правоотношения возникают из договоров, вследствие причинения вреда и из других юридических фактов. Гражданское законодательство не содержит исчерпывающего перечня обязательственных правоотношений. Так, в соответствии со ст.7 ГК гражданские права и обязанности возникают из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему.

Объектом обязательственного правоотношения являются действия обязанного лица по предоставлению управомоченному лицу не только вещи, но и других материальных благ (выполнение работы, оказание услуги и т.д.). Гибель или повреждение вещи (предмета обязательственного правоотношения), на которую направлены действия обязанного лица, не во всех случаях влечет невозможность осуществления управомоченным лицом своих прав и прекращение правоотношения. Так, повреждение подготовленной поставщиком для отправки покупателю партии товара не освобождает его от обязанности перед покупателем при наличии возможности поставки другого аналогичного товара. В обязательственном правоотношении субъективные права управомоченного лица осуществляются только путем выполнения обязанным лицом действий, составляющих его обязанность.

Приведенные классификации гражданских правоотношений являются основными, однако они не раскрывают всех без исключения особенностей гражданских правоотношений. Так, деление правоотношений на вещные и обязательственные не охватывает всех гражданских правоотношений. Отношения интеллектуальной собственности не подпадают в полной мере ни под одну из названных групп правоотношений.

Расширение сферы регулируемых гражданским правом общественных отношений, включение в данную сферу новых отношений и более полное урегулирование тех, которые были включены в предмет гражданско-правового регулирования ранее, не позволяет больше ограничиваться данными классификациями, сводить к ним все особенности соответствующих

правоотношений и предопределяет выделение новых видов гражданских правоотношений.

В теории гражданского права ведется дискуссия о месте некоторых гражданских прав в системе гражданских правоотношений (например, прав на участие в управлении хозяйственным обществом), а также о включении в систему гражданских правоотношений новых элементов (например, относительных неимущественных правоотношений¹⁴¹). Правоотношения, элементом содержания которых являются корпоративные и преимущественные права, предлагается рассматривать в качестве особых видов гражданских правоотношений.

К корпоративным относят правоотношения, возникающие на основе участия (членства) субъектов в организационно-правовых образованиях (корпорациях), обладающих признаками юридических лиц. Корпоративные права связываются, прежде всего, с управлением корпорацией и ее имуществом и рассматриваются в качестве особых имущественных прав.

К преимущественным правам относят, в частности, право участника общей долевой собственности на покупку продаваемой другим участником доли, право участника закрытого акционерного общества на покупку продаваемых другим акционером акций, право залогодержателя на удовлетворение своих требований за счет заложенного имущества¹⁴².

Важное правовое значение имеет деление правоотношений на такие, содержание которых полностью сформировано в момент их возникновения (например, правоотношение по договору займа), и правоотношения, содержание которых продолжает развиваться после их возникновения (длящиеся правоотношения) (например, правоотношение по возмещению вреда, причиненного здоровью гражданина). В соответствии со ст.4 ГК при определении пределов действия актов гражданского законодательства во времени принимается во внимание не только момент возникновения длящегося правоотношения в целом, но и отдельных прав и обязанностей в таком правоотношении.

Дополнительная литература:

Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. – М., 1950.

Грибанов В.П., Ем В.С. Гражданско-правовые обязанности: содержание и факторы, его определяющие // Вестник МГУ. Серия "Право". 1984. № 6.

¹ См.: Богатырев Ф.О. Состав относительных неимущественных гражданских отношений // Журнал российского права. 2002. № 11. С. 86-87.

¹ См.: Гражданское право: В 2 т. Том 1: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 2-е изд. М., 1998. С. 100, 103.

Предложения о выделении указанных и других правоотношений в качестве особых видов гражданских правоотношений не всегда бесспорны. Так, преимущественные права отражают не особенности содержания, а особенности осуществления соответствующих прав.

Иоффе О.С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. – Л., 1949.

Ровный В.В. Проблемы объекта в гражданском праве. Иркутск, 1998.

Сенчишев В.И. Объект гражданских правоотношений // Актуальные проблемы гражданского права. М., 1998.

Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть. – Чебоксары, 1997.

Толстой Ю.К. К теории правоотношения. – Л., 1959.

Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. – М., 1974.

Черепухин Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву. – М., 1962.

Глава 6. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

§ 1. Понятие гражданина (физического лица) как субъекта гражданского права

1. Участниками – субъектами гражданских прав являются граждане, их объединения (юридические лица), Республика Беларусь и административно-территориальные единицы, иностранные государства, международные организации.

2. В законодательстве многих государств и в юридической литературе граждане именуется *физическими лицами*, чтобы отличать их от различных объединений граждан, образующих искусственные лица, которые называются *юридическими* («моральными», «фиктивными», «искусственными») *лицами*.

Термин «гражданин» употребляют, когда необходимо установить положение человека в определенной политической системе, в данном государстве. Его используют в конституциях. Гражданин данного государства обладает в нем всеми политическими правами. Граждане других государств в данном государстве многих политических прав не имеют. Те люди, которые не могут доказать свою принадлежность к гражданству какого-либо государства, именуется лицами без гражданства (аполидами или апатридами). В Республике Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства на ее территории пользуются гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами (п.2 ст.1104 ГК).

Термином «физическое лицо» определяют положение человека в гражданском обществе, когда он действует как частное лицо. В любом обществе все люди – физические лица (граждане данного государства, иностранные граждане и лица без гражданства) выступают как субъекты гражданских прав, пользуются одинаковыми правами и несут одинаковые обязанности, хотя те лица, которые не являются гражданами данного государства, могут быть ограничены законом в некоторых из прав. Например, иностранные граждане и лица без гражданства, не имеющие постоянного места жительства в Республике Беларусь, не обладают правом приобретения в порядке купли-продажи квартир (домов) в Беларуси. Они вправе приобретать квартиры, дома в Республике Беларусь в соответствии с международными договорами и с установленной процедурой реализации норм международных договоров (решения Конституционного Суда Республики Беларусь от 27 июня 1996 г. и от 25 марта 1997 г.¹⁴³). Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются наравне с гражданами Республики Беларусь правом приобретения в порядке купли-

¹⁴³ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1996. №25. Ст.479; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1997. №11. Ст.229.

продажи квартир (домов) в Беларуси, если постоянно проживают на ее территории и имеют законный источник существования.

Только граждане Республики Беларусь имеют право на безвозмездную передачу им части государственной собственности в процессе приватизации (ст.10 Закона Республики Беларусь от 19 января 1993 г. «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь»¹⁴⁴). Субъектами приватизации квартир (домов) государственного жилищного фонда могут быть граждане республики, иностранные граждане и лица без гражданства, которые проживают на территории Беларуси. Однако иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Беларуси, могут приобретать жилое помещение в собственность в доме государственного и общественного жилого фонда только на возмездной основе. Им не начислялась жилищная квота и не выдавалась именная чековая книжка «Жилье» (ст.3 и 9 Закона от 16 апреля 1992 г. «О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь»¹⁴⁵).

Часть 1 ст.3 Закона от 6 июля 1993 г. «Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь»¹⁴⁶ предусматривает, что приватизационные чеки получают только граждане Республики Беларусь.

3. Вопрос о том, кто из проживающих на территории Беларуси лиц является гражданином Республики Беларусь, решен Законом от 1 августа 2002 г. «О гражданстве Республики Беларусь»¹⁴⁷.

§ 2. Правоспособность граждан (физических лиц)

1. Граждане обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью.

Гражданская правоспособность – это способность иметь гражданские права и обязанности. Иначе говоря, это способность быть субъектом гражданских правоотношений, носителем субъективных прав и обязанностей, если только закон не запрещает их иметь.

Гражданская правоспособность – необходимое условие для приобретения субъективных прав и принятия на себя обязанностей. Она возникает у гражданина в момент его рождения (ч.2 ст.16 ГК). Закон защищает интересы ребенка, который еще не родился, если он родится живым после смерти его отца. В соответствии со ст.957 ГК право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца имеют не только нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от

¹⁴⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №7. Ст.41; 1995. №19. Ст.234; 1996. №23. Ст.417.

¹⁴⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1999. №15. Ст.247, №27. Ст.475; 1993. №26. Ст.317; 1995. №6. Ст.58; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. №20. Ст.220.

¹⁴⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №25. Ст. 305; 1994. №6. Ст.72, №7. Ст.93; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1999. №3. Ст.36.

¹⁴⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №88.2/885.

него содержания, но и ребенок умершего, родившийся после его смерти. Статья 1037 ГК к наследникам по завещанию и по закону относит граждан, находящихся в живых в момент смерти наследодателя, а также зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после его смерти. Это не означает, что закон признает субъектом гражданского права эмбрион и наделяет его правоспособностью. Закон наделяет правоспособностью будущего гражданина и предоставляет ему такие же права, которыми пользуются живые люди.

Закон в отдельных случаях предусматривает, что способность иметь некоторые гражданские права возникает у гражданина по достижении им определенного возраста. Это относится к правам, которые гражданин может осуществлять лично. Например, совершение завещания через представителя не допускается. Оно может быть совершено гражданином, обладающим дееспособностью в полном объеме.

Гражданская правоспособность не является естественным свойством гражданина. Ею наделяет родившегося человека государство, принявшее закон. Она – общественно-юридическое явление и не что иное, как юридическая возможность.

Гражданскую правоспособность следует отличать от субъективных прав. Она дает возможность их иметь. Субъективные права – результат реализации правоспособности. Они – действительность.

2. *Содержание гражданской правоспособности* физических лиц определено ст.17 ГК. В ней говорится о правоспособности граждан и ничего не сказано о правоспособности иностранных граждан и лиц без гражданства. Вопрос об их правоспособности решен в ст.1103 и 1104 ГК. Согласно п.1 ст.1104 ГК правоспособность и дееспособность физического лица определяются его личным законом. Последним считается право страны, гражданство (подданство) которой это лицо имеет. При наличии у лица двух или более гражданств личным законом считается право страны, с которой лицо наиболее связано.

Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо постоянно проживает (п.2 ст.1103 ГК), а личным законом беженца – право страны, предоставившей убежище (п.3 ст.1103 ГК). Для иностранных граждан и лиц без гражданства Конституцией Республики Беларусь, законами и международными договорами могут быть установлены отдельные изъятия из правоспособности, установленной для граждан Республики Беларусь. Примеры таких изъятий приведены выше.

Статья 1102 ГК предусматривает, что Правительством Республики Беларусь могут быть установлены ответные ограничения правоспособности (реторсии) в отношении граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения гражданской правоспособности граждан Республики Беларусь.

В соответствии со ст.17 ГК *гражданин может:*

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законодательными актами деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений и иных охраняемых законодательством результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Перечень прав, составляющих объем гражданской правоспособности гражданина, который содержится в ст.17 ГК, не является исчерпывающим. Гражданин может иметь любые личные неимущественные и имущественные права, но было бы ошибкой утверждать, что гражданская правоспособность физических лиц безгранична. Гражданин вправе пользоваться любым элементом содержания правоспособности при условии отсутствия ограничений, предусмотренных законодательством.

3. Все граждане обладают *равной* правоспособностью, т.е. объем правоспособности всех граждан одинаков. Никто не имеет каких-либо преимуществ или привилегий в способности иметь гражданские права и обязанности. Каждый обладает всеми элементами правоспособности без какого-то ни было различия, зависящего от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических и иных убеждений, национальности или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения.

Принцип равенства правоспособности граждан не нарушается тем, что некоторыми элементами правоспособности обладают не все граждане. Например, малолетние граждане не могут завещать свое имущество ни лично, ни через представителя. Лица, не достигшие 16-летнего возраста, не могут быть членами производственного кооператива. То же следует сказать об ограничениях некоторых работников в праве заниматься предпринимательской деятельностью. Например, ст.2 Закона от 28 мая 1991 г. «О предпринимательстве в Республике Беларусь»¹⁴⁸ не допускает, чтобы должностные лица и специалисты, работающие в органах государственной власти и управления, прокуратуры и судах, занимались предпринимательской деятельностью; Закон от 23 ноября 1993 г. «Об основах службы в

¹⁴⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1991. №19. Ст.269; 1992. №6. Ст.105; 1994. №6. Ст.72; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1997. №27. Ст.482; 1998. №2. Ст.7; 2000. №3. Ст.28.

государственном аппарате»¹⁴⁹ предусматривает, что служащие государственного аппарата не имеют права заниматься предпринимательской деятельностью лично или через посредников, самостоятельно или через посредников принимать участие в управлении субъектами хозяйствования, за исключением случаев, предусмотренных законодательством; Законом от 13 ноября 1992 г. «О статусе военнослужащих»¹⁵⁰ запрещается заниматься любыми видами предпринимательской деятельности военнослужащим.

4. Правоспособность признается за гражданином законом. Гражданин не имеет права полностью или частично отказаться от правоспособности или ограничить ее. *Сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны*, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом (п.2 ст.21 ГК). Например, условие договора, согласно которому все споры стороны договора будут решать без обращения с иском в суд, ничтожно и не порождает никаких последствий. Ничтожной является и сделка, согласно которой жена не будет взыскивать на содержание детей алименты с мужа, если он выселится из квартиры и не будет требовать раздела имущества в связи с разводом.

Гражданин не может ограничить свою правоспособность. Однако он может быть ограничен в правоспособности в случаях и в порядке, установленных законом (п.1 ст.21 ГК). Ограничение правоспособности граждан допускается по приговору суда как наказание за совершение преступления. Статья 48 Уголовного кодекса Республики Беларусь в числе видов наказания называет лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а ст.51 УК определяет порядок назначения судом этой меры наказания в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления на срок от одного до пяти лет. Например, ст.245 УК предусматривает, что установление или поддержание монопольных цен путем сговора индивидуальных предпринимателей или должностных лиц о деятельности на совместном рынке наказывается штрафом или лишением права занимать определенные должности, или заниматься определенной деятельностью, или арестом на срок до 3 месяцев, или ограничением свободы на срок до 2 лет.

Закон не предусматривает возможности лишения гражданина правоспособности в целом.

В случаях, предусмотренных законодательными актами, гражданин может быть ограничен в правах заниматься предпринимательской деятельностью по решению суда (ст.31 ГК).

§ 3. Дееспособность граждан (физических лиц)

¹⁴⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №32. Ст.416; 1994. №14. Ст.191; 1995. №17. Ст.176.

¹⁵⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. №28. Ст.497; 1995. №19. Ст.232.

3.1. Общие положения

1. Физические лица обладают не только гражданской правоспособностью, но и гражданской дееспособностью.

Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять *гражданские права*, создавать для себя *гражданские обязанности* и исполнять их.

В полном объеме она возникает у гражданина с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении восемнадцатилетнего возраста (п.1 ст.20 ГК). Это объясняется тем, что только лицо, достигшее такого возраста, обладает сложившейся психикой и может правильно оценивать свои действия и руководить ими. Следовательно, не всякое правоспособное лицо является дееспособным, а только достигшее указанного возраста.

Однако ч.2 ст.20 ГК предусматривает исключения из общего правила. В случае, когда законодательством допускается *эмансипация* (ст.26 ГК) или *вступление в брак до достижения восемнадцати лет*, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме соответственно с момента принятия решения об эмансипации или со времени вступления в брак. Известно, что в соответствии со ст.18 КоБС¹⁵¹ при рождении совместного ребенка или при наличии справки о постановке на учет по беременности, а также в случае объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) и при соблюдении условий вступления в брак государственный орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить восемнадцатилетний брачный возраст, но не более чем на три года. Рекомендации по снижению брачного возраста утверждены на заседании Методического совета органов записи актов гражданского состояния при Министерстве Юстиции Республики Беларусь 26 февраля 2004 г. (Юстыцыя Беларусі. 2004. №8. Ст.67). При этом лица, вступившие в брак, не достигнув восемнадцатилетнего возраста, приобретают дееспособность в полном объеме. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случаях расторжения брака. Иные последствия наступают в случае признания *брака недействительным*, а именно: суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (ч. 2 и 3 ст.20 ГК).

2. *Эмансипация* – новое явление в гражданском праве Республики Беларусь. Она впервые введена в гражданское законодательство ст.26 ГК.

В последние годы несовершеннолетние граждане в возрасте от шестнадцати лет начали заниматься самостоятельной предпринимательской деятельностью. Некоторые из них работают по найму на основании трудовых

¹⁵¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №55.2/53; 2002. №55.2/847; 2003. №80.2/969; 2004. №107.2/1047; 2004. №195.2/1097.

договоров. Защита их прав и интересов приобретает особую актуальность. Не было ясности и при решении вопросов, связанных с их отношением с другими участниками предпринимательской деятельности. Часть 1 ст.26 ГК установила, что несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей (усыновителей) или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя. Положение о порядке рассмотрения органами опеки и попечительства обращений граждан по объявлению их полностью дееспособными (эмансипация) утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 марта 2006 г. №326¹⁵² Если эти лица не дают такого согласия и в случае отказа органов опеки и попечительства объявить несовершеннолетнего полностью дееспособным, решение об эмансипации несовершеннолетнего принимает суд (ч.2 п.1 ст.26 ГК; ч.2 ст.377 ГПК).

Особенности рассмотрения судом дел об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) установлены ст.377 и 378 ГПК.

Орган опеки и попечительства (или суд) принимает решение об эмансипации несовершеннолетнего, учитывая, насколько продолжительной и устойчивой является предпринимательская или трудовая деятельность претендующего на эмансипацию несовершеннолетнего лица, уровень его доходов или заработка, наличие у такого лица имущества, состояние его здоровья и другие обстоятельства.

Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда (п.2 ст.26 ГК).

3.2. *Предпринимательская деятельность гражданина*

1. ГК не только предоставляет гражданам право заниматься предпринимательской деятельностью, но и содержит много специальных норм, регулирующих эту деятельность.

Предпринимательская деятельность – это 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 (ч.2 п.1 ст.1 ГК).

¹⁵² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 41.5/21039.

Осуществляя предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, гражданин вступает в различные договоры, принимает на себя гражданско-правовые обязательства, совершает другие юридические факты, предъявляет от своего имени иски и т.д.

Гражданин-предприниматель вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица только после государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (п.1 ст.22 ГК). Порядок государственной регистрации граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальных предпринимателей), определен Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11¹⁵³. Сведения об индивидуальных предпринимателях, зарегистрированных в установленном порядке, вносятся в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Положение о нем утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 марта 2003 г. № 359¹⁵⁴). Предпринимателю, зарегистрированному в установленном порядке, выдается свидетельство о государственной регистрации индивидуального предпринимателя. Форма такого свидетельства утверждена постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 апреля 1999 г. № 550 «О некоторых вопросах государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования»¹⁵⁵.

В случае занятия предпринимательской деятельностью без государственной регистрации гражданин 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 (п.3 ст.22 ГК). В частности, в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства, возникшего из заключенного договора, гражданин несет ответственность и без вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Он может быть освобожден от ответственности, если докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п.3 ст.372 ГК). Не допускаются по заключенным договорам присоединения или иным договорам, в которых кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, а должником является предприниматель, соглашения об ограничении ответственности должника (п.2

¹⁵³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь 1999. №23.1/191; 2002. №142.1/4230; 2003. №105.1/490; №113.1/4994, №127.1/5084; 2005. №40.1/6300; №106.1/6689, №188.1/6930; 2006. №58.1/7426.

¹⁵⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №38.5/12186, №112.5/13116.

¹⁵⁵ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. Ст.329.

ст.371 ГК. Если размер ответственности для данного вида обязательства или за данное нарушение определен законом, такое соглашение ничтожно.

Деятельность гражданина как субъекта хозяйствования (индивидуального предпринимателя) без государственной регистрации либо на основании недостоверных данных, представленных для государственной регистрации, как и осуществление им деятельности, не указанной в свидетельстве о государственной регистрации индивидуального предпринимателя, является незаконной и запрещается. Доходы, полученные от такой деятельности, взыскиваются в местный бюджет в судебном порядке (п.5 Положения от 16 марта 1999 г.).

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, регулирующие деятельность коммерческих юридических лиц, если иное не вытекает из законодательства или существа правоотношения (п.2 ст.22 ГК).

2. Отдельными видами деятельности гражданин – индивидуальный предприниматель вправе заниматься только после получения лицензии – специального разрешения соответствующего органа, уполномоченного на ведение лицензирования. Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия), и органов, выдающих эти разрешения (лицензии), утвержден Декретом Президента Республики Беларусь от 14 июля 2003 г. №17 «О лицензировании отдельных видов деятельности»¹⁵⁶

3. В случаях, предусмотренных законодательными актами, предпринимательская деятельность гражданина (индивидуального предпринимателя, учредителя, участника, собственника имущества или руководителя юридического лица и др.) может быть ограничена в судебном порядке на срок до 3 лет. В течение всего этого срока гражданин, предпринимательская деятельность которого ограничена, не имеет права (ч.2 ст.31 ГК):

- осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;
- своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя и исполнять обязанности собственника имущества (учредителя, участника) юридического лица;
- занимать должности в исполнительных органах юридических лиц;
- выступать в качестве управляющего предприятием и иным имуществом, которое используется для предпринимательской деятельности.

Предприятие и иное имущество, находящееся в собственности гражданина, предпринимательская деятельность которого в указанном порядке ограничена, может быть использовано им в период действия ограничения для

¹⁵⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №79.1/4779; 2004. №71.1/5490, №161.1/5931, №176.1/5987; 2005. №40.1/6300.

предпринимательской деятельности исключительно путем передачи этого имущества в доверительное управление (ч.3 ст.31 ГК).

Для занятия предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя гражданин вправе привлекать, но не более трех физических лиц по трудовому договору и (или) гражданско-правовым договорам, в том числе заключаемым с юридическими лицами; использовать для производства и (или) реализации товаров, а также выполнения работ, оказания услуг одновременно в совокупности не более четырех торговых объектов (торговых мест на торговых объектах, являющихся самостоятельными торговыми местами), торговых мест на рынках, объектов, в которых индивидуальные предприниматели оказывают услуги (выполняют работы) потребителям, включая транспортные средства, применяемые для перевозки пассажиров и грузов на основании специального разрешения (лицензии), иных объектов, используемых для осуществления предпринимательской деятельности (для хранения товаров, их переработке и др.) (п.2 Указа Президента Республики Беларусь от 18 июня 2005 г. №285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности»¹⁵⁷).

4. Деятельность индивидуального предпринимателя может быть прекращена по соответствующим основаниям и в порядке, предусмотренном п. 44 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования. В одних случаях прекращение деятельности индивидуального предпринимателя осуществляется по решению хозяйственного суда (п.42.2 Положения от 16 марта 1999 г.), в других – по решению регистрирующего органа (п.42.3 того же Положения).

5. *Индивидуальный предприниматель может быть признан экономически несостоятельным (банкротом)*, если он не в состоянии по своему имущественному положению удовлетворить требования кредиторов (п.1 ст.24 ГК). Речь идет о требованиях не любых кредиторов, а тех, которые связаны с осуществлением индивидуальным предпринимателем предпринимательской деятельности. Однако при осуществлении процедуры признания индивидуального предпринимателя банкротом другие его кредиторы, требования которых не связаны с предпринимательской деятельностью банкрота, также вправе предъявить свои требования, но требования, не заявленные ими в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя (п.2 ст.24 ГК).

Заявленные требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в порядке установленной очередности. Взыскание обращается не только на личное имущество гражданина, но и на его долю в имуществе, находящемся в общей долевой и совместной собственности. Перечень имущества граждан, на которое

¹⁵⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №103.1/6561.

не может быть обращено взыскание по исполнительным документам, приведен как Приложение 1 к ГПК.

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, независимо от того, были ли заявлены такие требования или нет, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом. Сохраняют силу требования граждан, перед которыми индивидуальный предприниматель, признанный банкротом либо объявивший о своем банкротстве, несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера (п.4 ст.24 ГК), независимо от того, были ли они заявлены при процедуре банкротства.

Индивидуальный предприниматель может быть признан банкротом судом. Он может сам объявить о своем банкротстве.

Основания и порядок признания индивидуального предпринимателя банкротом либо объявления им о своем банкротстве, очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливаются законодательством (п.5 ст.24 ГК).

6. Деятельность индивидуального предпринимателя считается прекращенной с даты внесения записи об этом в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п.66 Положения от 16 марта 1999 г.). Но в случае, если после исключения индивидуального предпринимателя из Единого государственного реестра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей будет в установленном порядке доказано, что индивидуальный предприниматель в целях избежания ответственности перед своими кредиторами передал другому лицу или иным образом скрыл хотя бы часть своего имущества, кредиторы, не получившие полного удовлетворения своих требований, вправе обратиться в соответствии с законодательством взыскание на это имущество в непогашенной части долга (п.67 Положения от 16 марта 1999 г.).

6. Не считается предпринимательской деятельностью осуществление физическими лицами ремесленной деятельности по изготовлению и реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг с применением ручного труда и инструмента, в том числе электрического, осуществляемая самостоятельно, без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам и направленная на удовлетворение бытовых потребностей граждан. Виды ремесленной деятельности, которые вправе осуществлять по заявительному принципу без государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей, физические лица (за исключением физических лиц, осуществляющих деятельность в соответствии с законодательством о народном искусстве, народных промыслах (ремеслах), а также физических лиц, которым законодательными актами запрещается

осуществление иной деятельности) определены указом Президента Республики Беларусь от 16 мая 2005 г. № 225 «О некоторых вопросах осуществления физическими лицами ремесленной деятельности»¹⁵⁸ Этим же указом установлен и порядок осуществления ремесленной деятельности.

3.3. Частичная дееспособность несовершеннолетних в возрасте до 14 лет (малолетних)

1. В юридической литературе нет единого мнения по вопросу о дееспособности несовершеннолетних в возрасте до 14 лет. Многие считали, что несовершеннолетние в этом возрасте полностью недееспособны¹⁵⁹. Это мнение в последние годы поддержано Кротовым В.М. Он пишет: «... хотя статья Гражданского кодекса и названа «дееспособность малолетних», граждане, не достигшие 14 лет, являются недееспособными»¹⁶⁰.

Было высказано и другое мнение. Учитывая, что согласно п.2 ст.28 ГК РФ малолетние в возрасте от 6 до 14 лет могут самостоятельно совершать определенные сделки, Корнеев С.М. пришел к выводу, что дети до 6 лет признаются полностью недееспособными, а дети в возрасте от 6 до 14 лет наделены частичной дееспособностью¹⁶¹.

2. Частичная дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет состоит в предоставленном им п.2 ст.28 ГК РФ праве самостоятельно совершать:

1) мелкие бытовые сделки. Это сделки, как правило, на незначительные суммы, имеющие целью удовлетворять личные бытовые потребности, соответствующие возрасту ребенка (покупка сладостей, тетрадей, учебников, сдача в ремонт обуви и т.п.). Такие сделки исполняются при их совершении. Предполагается, что родители (усыновители) или опекун дали ребенку деньги для расчетов по такой сделке;

2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации. Это сделки дарения вещей и денег. Закон не определяет суммы, на которые можно подарить ребенку вещи. Если ребенку намереваются подарить дом, квартиру, автомобиль и т.п., необходимо заключить договор от имени детей с его родителями, усыновителями или опекуном, поскольку такие сделки удостоверяются нотариально или подлежат государственной регистрации.

Малолетний вправе заключить и сделку о безвозмездном пользовании переданной ему вещью (ст. 643–655 ГК), о безвозмездном выполнении для него работ (например, ремонт велосипеда, часов и т.п.), о безвозмездном оказании ему услуг и т.д.;

¹⁵⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 76. 6448.

¹⁵⁹ См. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С.68; Иоффе О.С. Гражданское право. М., 1958. С.95.

¹⁶⁰ Гражданское право. Т.1. 4-ое изд. перераб. и доп./ Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М., 1999. С.106.

¹⁶¹ См.: Гражданское право. Т.1./ Под ред. Т.Е. Орловского и С.М. Корнеева. М., 1969. С.113.

3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего – третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Этими средствами малолетний может распорядиться для достижения определенной цели, а если законный представитель ее не определил – свободно. В таких случаях малолетний вправе совершать не только мелкие бытовые сделки.

Предоставив малолетним право совершать столь значительные сделки, законодатель предусмотрел, что имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетним (п.3 ст.27 ГК).

Как и Гражданский кодекс Российской Федерации (ст.28), Гражданский кодекс Республики Беларусь (ст.27) предоставляет малолетним право совершать такие же сделки, но в нем не установлен нижний рубеж возраста малолетнего для заключения перечисленных сделок, хотя очевидно, что многие малолетние не только не в состоянии заключать сделки, но и не умеют говорить.

Малолетние не несут имущественной ответственности по заключенным ими сделкам, но это не может служить основанием для утверждения, что они полностью недееспособны. Прав Корнеев С.М., что малолетние обладают частичной дееспособностью. Однако нельзя согласиться с решением этого вопроса в ст.27 ГК Республики Беларусь, которая, в отличие от ст.28 ГК Российской Федерации, не установила нижнего возрастного рубежа, с которого малолетние приобретают частичную дееспособность.

3. Не достигшие совершеннолетия лица вправе быть вкладчиками денежных средств в Акционерном сберегательном банке «Беларусбанк» (ст.28 Закона от 14 декабря 1990 г. «О банках и банковской деятельности в Республике Беларусь»¹⁶²). Несовершеннолетний, который сам внес в учреждение этого банка на свое имя вклад, распоряжается вкладом самостоятельно. Вкладами, внесенными кем-либо на имя малолетних, распоряжаются:

- до достижения несовершеннолетними четырнадцатилетнего возраста – родители (усыновители) или опекуны несовершеннолетних;
- по достижении несовершеннолетними четырнадцати лет – сами несовершеннолетние, но с согласия своих родителей (усыновителей) или попечителей.

Если ребенку исполнилось 10 лет, для его усыновления требуется согласие самого усыновляемого (ст.130 КоБС). Присвоение усыновленным детям, достигшим десятилетнего возраста, фамилии и отчества, а также изменение имени усыновленного могут быть произведены только с его согласия (ч.4 ст.132 КоБС). Для совершения записи усыновителей в качестве родителей

¹⁶² Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1999. №2. Ст.15; 1993. №2. Ст.16; 1994. №15. Ст.219.

усыновленного, достигшего 10-летнего возраста, как правило, необходимо его согласие (ст.133 КоБС).

3.4. Частичная дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет

1. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет наделяются дееспособностью в значительно большем объеме. Они с письменного согласия своих родителей, усыновителей или попечителей вправе совершать любые сделки. Сделка, совершенная таким несовершеннолетним без указанного согласия, действительна также при последующем письменном одобрении его родителями, усыновителями или попечителями (п.1 ст.25 ГК). При этом для совершения несовершеннолетним сделки не требуется согласия обоих родителей или усыновителей, достаточно согласия одного из них¹⁶³.

Имущественную ответственность по сделкам, совершенным несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет с согласия родителей (усыновителей) или попечителя, несут сами несовершеннолетние, а лицо, давшее письменное согласие на совершение соответствующей сделки, несет субсидиарную ответственность (ч.1 п.3 ст.25 ГК).

В случаях, предусмотренных п.2 ст.25 ГК, несовершеннолетние в таком возрасте заключают сделки и совершают другие юридические действия и поступки, порождающие права и обязанности, самостоятельно, без согласия своих родителей, усыновителей или попечителей. Этот пункт ст.25 ГК *предоставляет несовершеннолетнему следующие права:*

1) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными собственными доходами. Доходы, в частности, несовершеннолетний может получить от занятий предпринимательской деятельностью, за использование его произведений, охраняемых авторским правом, в виде процентов по банковским депозитным вкладам. Накопив значительные средства, несовершеннолетний самостоятельно может заключить сделку на крупную сумму. Пункт 2 ст.25 ГК не дает однозначного ответа на вопрос, вправе ли несовершеннолетний самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей или попечителя отчуждать вещи, приобретенные за свой заработок, стипендию или свои доходы. Представляется, что для заключения сделок, предметом которых являются такие вещи, требуется согласие законных представителей несовершеннолетнего¹⁶⁴.

Пункт 2 ст.25 ГК не дает ответа и на вопрос, вправе ли несовершеннолетний распоряжаться деньгами, еще не полученными, заключая сделки в кредит. Надо полагать, что без согласия родителей, усыновителей или попечителя он не вправе распоряжаться еще не полученными денежными средствами, за исключением сделок купли-продажи товаров в кредит с

¹⁶³ См.: Гражданское право. Т.1. 2-ое изд.перераб.и доп. / Отв.ред. Е.А. Суханов. М., 1998. С.133.

¹⁶⁴ Корнеев С.М. считает, что такого согласия не требуется (Гражданское право. Т.1 2-ое изд.перераб. и доп. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 1998. С.134).- Прим.авт.

магазинами розничной купли-продажи товаров, работающими лицами в возрасте от 16 лет и старше¹⁶⁵;

2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности. В частности, несовершеннолетние вправе заключать авторские договоры о передаче исключительных или неисключительных имущественных прав на использование произведения. Они вправе самостоятельно распорядиться полученным авторским вознаграждением, вправе получить патент на изобретение и т.д.;

3) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими в соответствии с законодательством. Закон от 14 декабря 1990 г. «О банках и банковской деятельности в Республике Беларусь³» предусматривает, что вкладами, внесенными несовершеннолетними самостоятельно, они распоряжаются сами. Вкладами, внесенными на их имя другими лицами, несовершеннолетние могут распоряжаться с согласия родителей, усыновителей или попечителей (ст.28 ГК);

4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные п.2 ст.27 ГК. Речь идет о сделках, совершаемых несовершеннолетним не за счет своего заработка, стипендии или других доходов несовершеннолетнего (за счет этих средств несовершеннолетний может самостоятельно заключить любые сделки), а за счет средств, предоставленных ему другими лицами.

По сделкам, совершенным несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно, в соответствии с п.2 ст.25 ГК несовершеннолетние несут имущественную ответственность сами.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет деликтоспособны. За причиненный ими вред они несут ответственность сами. Однако в случае, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, субсидиарную ответственность несут полностью или в недостающей части его родители (усыновители) или попечитель, если они не докажут, что вред возник не по их вине (п.1 ст.943 ГК).

Несовершеннолетние, достигшие 16 лет, обладают трудовой дееспособностью (ч.1 ст.21 ТК). С письменного согласия одного из родителей (усыновителя, попечителя) трудовой договор может быть заключен с лицом, достигшим 14 лет, для выполнения личного труда, не причиняющего вреда здоровью и не нарушающего процесса обучения (ч.2 ст.21 ТК).

По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе быть членами кооператива в соответствии с актами законодательства о кооперативах (ч.2 п.2 ст.25 ГК). Действующее законодательство о кооперативах допускает членство несовершеннолетних как в производственных, так и в потребительских кооперативах.

¹⁶⁵ Там же. С.134.

2. При наличии достаточных оснований несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства решением суда *может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами*. Исключения составляют случаи, когда несовершеннолетний приобрел полную дееспособность в связи со вступлением в брак до достижения 18 лет или был эмансипирован.

Основанием для ограничения или лишения недееспособного в возрасте от 14 до 18 лет частичной дееспособности может быть неразумное расходование денежных средств или распоряжение имуществом, например приобретение спиртных напитков, наркотических средств, азартные игры, иные неразумные расходы.

Суд может либо лишить несовершеннолетнего частичной дееспособности полностью, либо ограничить ее, в зависимости от того, в чем состоит неразумное расходование средств и как воспринимает несовершеннолетний советы его родителей, усыновителей или попечителя. По решению суда заработок, стипендия, иные доходы несовершеннолетнего, полностью или частично лишенного дееспособности, выдаются его родителям (усыновителям) или попечителю.

В решении суд может определить срок, в течение которого несовершеннолетний ограничен или лишен частичной дееспособности. Если такой срок не определен, решение суда действует до достижения несовершеннолетним восемнадцатилетнего возраста. По ходатайству лиц, которые требовали ограничения дееспособности, суд может отменить свое решение и до достижения несовершеннолетним 18 лет.

3.5. Ограничение дееспособности граждан. Признание гражданина недееспособным вследствие психического расстройства

1. Гражданин может быть ограничен в дееспособности с целью охраны здоровья, личных неимущественных и имущественных интересов его самого и членов его семьи. Статья 30 ГК предусматривает: «Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен в дееспособности судом в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство». Для ограничения гражданина в дееспособности по основаниям ст.30 ГК необходимо наличие двух условий:

- а) злоупотребление им спиртными напитками или наркотическими средствами либо психотропными веществами;
- б) это ставит семью гражданина в тяжелое материальное положение.

Следовательно, гражданин по правилам ст.30 ГК не может быть ограничен в дееспособности, если он не имеет семьи.

Суть злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами состоит в том, что гражданин систематически их употребляет в большом количестве, что противоречит интересам его семьи. Не требуется, чтобы лицо, злоупотребляющее спиртными напитками, было хроническим алкоголиком.

Тяжелое материальное положение семьи может быть вызвано как уклонением лица от исполнения своих материальных обязанностей перед нею, так и затратами семьи на содержание злоупотребляющего спиртными напитками, наркотическими средствами и психотропными веществами. Тот факт, что другие члены семьи имеют заработок или иные доходы, сам по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя (п.2 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 15 марта 1978 г. № 4 (с изменениями от 15 октября 1986 г., 2 декабря 1987 г. и 23 сентября 1999 г.) «О судебной практике по делам об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами»¹⁶⁶).

Доказательствами факта злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами лицом и характеризующими материальное положение семьи могут быть: акты органов милиции и общественных организаций, признание лица больным хроническим алкоголизмом, наркоманом или таксикоманом в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 10 июля 2002 г. № 53¹⁶⁷, протоколы заседаний и собраний общественных организаций, материалы о мелком хулиганстве, характеристики с места работы, приказы о дисциплинарных взысканиях за нарушение трудовой дисциплины, справки об установленных медицинским учреждением признаках хронического алкоголизма у этого лица или пристрастия его к спиртным напиткам, документы о доходах семьи и количестве ее членов и др.

Порядок ограничения дееспособности установлен статьями 373–376 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь. *Над гражданином, ограниченным в дееспособности, устанавливается попечительство.* Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию и иные виды доходов и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Управление (отдел) социальной защиты вправе принять решение о выплате причитающихся подопечному заработной платы, пенсии и других выплат непосредственно попечителю или по согласованию с ним супругу или другому совершеннолетнему члену семьи для расходования на нужды лица, ограниченного в дееспособности вследствие злоупотребления

¹⁶⁶ Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь по гражданским делам. Под общей редакцией И.А. Мирошниченко. Мн., 2002. С.219.

¹⁶⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №94.8/8370; №94.8/8370; 2006.№128.8/14789.

спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами (п.7.7 Положения об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1676¹⁶⁸). Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред (ч.3 п.1 ст.30 ГК).

При прекращении гражданином злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над ним попечительство (п.2 ст.30 ГК).

Основанием к отмене ограничения дееспособности гражданина может служить не только прекращение им злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами, но и распад семьи, например в связи с расторжением брака.

2. Гражданин может быть признан недееспособным вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия). С целью защиты личных и имущественных интересов гражданина он может быть признан судом полностью недееспособным. В соответствии со ст.29 ГК гражданин, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ст.373–376 ГПК). Дело о признании гражданина недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия. Может быть начато по заявлению прокурора, органа опеки и попечительства, психиатрического лечебного учреждения независимо от того, имеются ли у этого гражданина члены семьи или близкие родственники¹⁶⁹. Над ним устанавливается опека. От имени гражданина (душевнобольного или слабоумного), признанного недееспособным, сделки (в том числе мелкие бытовые) совершает его опекун.

Сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, ничтожна, но совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина (п. 1, 2 ст.172 ГК).

Решение суда о признании гражданина недееспособным порождает для него последствия на будущее и не распространяется на сделки, совершенные им до признания его недееспособным. Такие сделки могут быть признаны недействительными по правилам ст.177 ГК.

Ответственность за вред, причиненный гражданину лицом, которое признано недееспособным, установлена ст.945 ГК. Вред возмещает его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если не докажут, что

¹⁶⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №85.5/1945.

¹⁶⁹ Судовы веснік. 2004. №2. С.24.

вред возник не по их вине. Эта их обязанность не прекращается даже в случае признания впоследствии гражданина дееспособным.

В случае выздоровления или значительного улучшения здоровья гражданина, признанного недееспособным, суд признает его дееспособным в порядке, определенном ст.376 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека. На основании обобщения судебной практики по этой категории дел Пленум Верховного Суда Республики Беларусь принял постановление от 16 декабря 2004 г. № 13 «О практике рассмотрения судами дел о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а так же о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности»¹⁷⁰.

§ 4. Опека и попечительство. Патронаж

1. *Опека и попечительство* – это правовые формы заботы государства о семейном воспитании детей, оказавшихся сиротами или без родительского попечения, а также о защите их личных и имущественных прав и законных интересов. Отношения опеки и попечительства весьма разнообразны, но они тесно связаны между собой целью. Опека и попечительство над детьми устанавливаются для воспитания несовершеннолетних детей, которые вследствие болезни или смерти родителей, лишения последних родительских прав или по другим причинам остались без родительского попечения, а также для защиты личных и имущественных прав и интересов этих детей (ч.1 ст.142 КоБС).

Возникающие в связи с опекой и попечительством отношения между опекунами и попечителями, с одной стороны, и лицами, находящимися под опекой и попечительством – с другой, регулируются нормами семейного права. В курсе гражданского права они не рассматриваются.

Отношения, связанные с функционированием органов опеки и попечительства, назначением опекунов и попечителей, регулируются нормами административного права. Положение об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1676¹⁷¹, а Положение о порядке организации работы по установлению опеки (попечительства) над детьми-сиротами и детьми, оставшихся без попечения родителей – постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20 мая 2006 г., № 637¹⁷². Осуществление функций по опеке и попечительству в отношении несовершеннолетних возложено на управления (отделы) образования; в

¹⁷⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №3. 6/425. См. также: Судовы веснік. 2005. №1. С.13-15 и 43-48.

¹⁷¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №85.5/1949; 2005. №52.5/15772.

¹⁷² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №86.5/22338.

отношении лиц, признанных недееспособными, – на управления (отделы) здравоохранения; в отношении дееспособных лиц, нуждающихся в попечительстве по состоянию здоровья, – на управления (отделы) социальной защиты местных исполнительных и распорядительных органов. Органы опеки и попечительства по вопросам, отнесенным к их компетенции, принимают решения, которые имеют обязательную силу для физических и юридических лиц всех форм собственности. Отношения, связанные с этой деятельностью органов опеки и попечительства, также не рассматриваются в курсе гражданского права.

Другие отношения опеки и попечительства относятся к предмету гражданского права. Речь идет об опеке, устанавливаемой над гражданином, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими и по этой причине признан недееспособным (ст.29 ГК). То же следует сказать о попечительстве, установленном над гражданином, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ст.30 ГК).

Нормами гражданского права регулируются и отношения, возникающие между опекунами и попечителями над несовершеннолетними детьми, с одной стороны, и третьими лицами – с другой, в связи со вступлениями от имени подопечных в сделки, с обязательствами вследствие причинения вреда и т.п.

2. Опека и попечительство различаются в зависимости от объема дееспособности, которой обладают подопечные, и прав, предоставленных в связи с этим опекунам и попечителям. *Опека назначается над малолетними в возрасте до 14 лет и над недееспособными гражданами, а попечительство – над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченными в дееспособности в судебном порядке.*

Опекуны и попечители назначаются в порядке, установленном законодательством, и являются законными представителями недееспособных. Они выступают в защиту прав и законных интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами и организациями, в том числе в судах, без специального полномочия (ст.34 ГК).

Опекуны, как законные представители несовершеннолетних в возрасте до 14 лет, совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки (ч.2 ст.32 ГК). Доходы подопечного гражданина, в том числе причитающиеся подопечному от управления его имуществом, являются собственностью подопечного и расходуются, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (п.1 ст.35 ГК).

Если это необходимо, недвижимое и ценное движимое имущество подопечного орган опеки и попечительства может передать в доверительное управление по договору с доверительным управляющим, определенным этим органом. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление.

Опекун или попечитель без предварительного разрешения органа опеки и попечительства вправе производить необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода. Но без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун не вправе совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его в аренду (наем), в безвозмездное пользование или в залог; сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (п.2 ст.35 ГК).

Порядок управления, условия и порядок хранения и отчуждения имущества подопечных, а также формы отчета опекунов и попечителей по управлению этим имуществом и хранению его установлены Положением о порядке управления имуществом подопечных, утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1677¹⁷³.

С целью недопущения злоупотребления при распоряжении имуществом подопечных сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками (п.3 ст.35 ГК).

3. Специфическим видом попечительства является патронаж над дееспособными гражданами. Он устанавливается по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности. Установление патронажа не ограничивает прав подопечного (п.1 ст.37). Попечитель-помощник такого дееспособного гражданина может быть назначен органом опеки и попечительства только с его согласия, а прекращается патронаж по требованию гражданина, находящегося под патронажем.

Попечитель-помощник распоряжается имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и аналогичных им сделок с целью содержания и

¹⁷³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №85.5/1995; 2002. №133.5/11532; 2005. №52.5/15773.

удовлетворения бытовых потребностей подопечного осуществляется его попечителем-помощником с согласия подопечного (п.3 ст.37 ГК).

§ 5. Имя гражданина. Место жительства

1. *Имя гражданина* – это средство его индивидуализации как участника гражданско-правовых отношений. Трудно представить такое отношение без четкого обозначения хотя бы одного из участников гражданского оборота, не называя его имени.

Право гражданина на имя – личное неотчуждаемое право гражданина, признаваемое международным правом. В соответствии со ст.24 Международного пакта о гражданских и политических правах каждый ребенок должен быть зарегистрирован немедленно после его рождения и иметь имя. Статья 7 Конвенции о правах ребенка¹ также предусматривает, что ребенок регистрируется сразу же после рождения и с момента рождения имеет право на имя.

Гражданский кодекс 1964 г. не содержал норм права об имени гражданина. Вопросы присвоения имени, фамилии ребенка, перемены имени и фамилии ребенка, регистрации перемены имени, отчества и фамилии решались по правилам ст.59–61 и 212 КоБС Республики Беларусь.

Статья 18 ГК 1998 г. установила основные принципы осуществления гражданином права на имя, перемены имени и способы защиты этого личного права. Установлено, что имя гражданина включает в себя фамилию, собственное имя и отчество (если таковые имеются), если иное не вытекает из законодательства. Согласно ст.69 Кодекса о браке и семье Республики Беларусь, вступившего в силу с 1 сентября 1999 г.¹⁷⁴, фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия матери или отца с согласия родителей, а при отсутствии согласия – по указанию органа опеки и попечительства. Собственное имя ребенку дается с согласия родителей. Отчество ребенку присваивается по собственному имени отца. В случаях, когда отцовство не установлено, запись об отце ребенка в книге записей актов о рождении производится по фамилии матери, а собственное имя и отчество отца ребенка записывается по ее указанию (ст.58 и 69 КоБС). Имя гражданина, полученное им при рождении, подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

В случаях и порядке, предусмотренных законодательством, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя) (ч.2 п.1 ст.18 ГК) либо не называть ни своего, ни вымышленного имени. Так, ст.15 Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. в редакции «Об авторском праве и смежных

¹⁷⁴ Судовы веснік. 1995. №3. с.29-31.

правах»¹⁷⁵ предоставляет автору право использовать или разрешить использование произведения под подлинным именем автора, псевдонимом или без обозначения имени, т.е. анонимно.

Гражданин вправе переменить свое имя. Закон не установил оснований для такой перемены. Он лишь требует, чтобы она осуществлялась в порядке, предусмотренном законодательством (п.2 ст.18 ГК). В Республике Беларусь перемена фамилии, имени и отчества гражданами республики регулируется главой 24 КоБС, а также Положением о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов и (или) справок отделами ЗАГС местных исполнительных и распорядительных органов в Республике Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14 декабря 2005 г. №1434 в редакции от 19 декабря 2006 г. №1682¹⁷⁶.

Перечень документов, которые заявитель должен приложить к заявлению, и порядок рассмотрения ходатайств о перемене фамилии, имени и отчества определен Положением о порядке регистрации актов гражданского состояния (утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 июня 2000 г. № 821)¹⁷⁷.

Инструкция по организации работы органов внутренних дел, связанной с переменной фамилий, собственного имени и отчества, внесением изменений, дополнений и исправлений в записи актов гражданского состояния утверждена постановлением Министерства внутренних дел Республики Беларусь 4 мая 2005 г. № 137¹⁷⁸.

Перемена имени влечет за собой определенные последствия. Поскольку она не является основанием для прекращения или изменения прав и обязанностей, приобретенных гражданином под прежним именем, он обязан уведомить своих должников и кредиторов о перемене его имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Гражданин, переименовавший имя, имеет право требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя за свой счет. Так, в соответствии с п.28 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования (утверждено Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования»¹⁷⁹) при изменении фамилии, имени, отчества индивидуального предпринимателя, а

¹⁷⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1996. №20. Ст.366; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. №31-32.Ст.472; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №8.2/932.

¹⁷⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №1. 5/16951; №37. 5/20188; 2007. №1. 5/24368.

¹⁷⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №59.5/3405; 2001. №31.5/5528;2004. №192.5/15231.

¹⁷⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №77.8/12595.

¹⁷⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №23.1/191; 2002. №142.1/4230; 2005. №105.1/4909; №113.1/4994, №127.1/5084; 2005. №40.1/6300. №106.1/6689; №188.1/6930; 2006. №58.1/7426.

также его места жительства регистрирующий орган выдает этому предпринимателю новое свидетельство о государственной регистрации. За выдачей нового свидетельства предприниматель обязан обратиться в месячный срок.

Закон запрещает приобретать права и обязанности под именем другого лица. Гражданин, имя которого было неправомерно использовано, вправе потребовать возмещения вреда, причиненного ему вследствие такого использования его имени. При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, порочащими его честь, достоинство или деловую репутацию, он вправе по суду требовать наряду с опровержением порочащих его сведений возмещения убытков и морального вреда по правилам ст.153 ГК.

2. *Местом жительства* признается тот населенный пункт, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (п.1 ст.19 ГК).

С местом жительства гражданина законодательство связывает ряд важных юридических последствий. Так, по месту жительства гражданин может стать на учет нуждающихся в улучшении жилищных условий (ст.44 ЖК). При выезде нанимателя и членов его семьи на постоянное место жительства в другой населенный пункт гражданин снимается с учета нуждающихся в улучшении жилищных условий (ст.47 ЖК). Денежные обязательства исполняются в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства и известил об этом должника, денежное обязательство исполняется в новом месте жительства или месте нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения. По всем другим обязательствам местом исполнения является место жительства должника (п. 4 и 5 ст.297 ГК). Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя, а если оно не известно – место нахождения недвижимого имущества или основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения основной части движимого имущества (ст.1036 ГК). С местом жительства гражданина связывается ряд последствий процессуального характера и т.п. Определение места жительства гражданина не может служить основанием для ограничения его права свободно передвигаться и выбирать место жительства в пределах Республики Беларусь, покидать ее и беспрепятственно возвращаться обратно. Это право гражданина гарантируется Конституцией Республики Беларусь (ст.30).

Конституционный Суд Республики Беларусь решением от 27 июня 1996 г. признал не соответствующими Конституции и законам Республики Беларусь п.1 Постановления Верховного Совета Республики Беларусь от 11 июня 1993 г. «О порядке купли-продажи квартир (домов) в Республике Беларусь» и пункты 7, 8 и 16 Временного положения о порядке купли-продажи квартир (домов) (утверждено Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31

августа 1993 г. № 589) в части, предусматривающей, что право на приобретение квартиры в собственность путем купли имеют только граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие на ее территории, и квартиры могут быть проданы только гражданам, проживающим в данном населенном пункте¹⁸⁰. Решением Конституционного Суда от 25 марта 1997 г. разъяснено, что граждане Республики Беларусь, в том числе и постоянно проживающие за ее пределами, вправе приобретать квартиры (дома) по договору купли-продажи в любых населенных пунктах Республики Беларусь независимо от постоянного места жительства¹⁸¹.

Иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно или временно проживающие на территории Республики Беларусь, могут перемещаться на ее территории и выбирать место жительства в Республике Беларусь в соответствии с Правилами пребывания иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь (ст.10 Закона Республики Беларусь от 3 июня 1993 г. «О правовом положении иностранных граждан в Республике Беларусь»¹⁸². Упомянутые Правила утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25 октября 1999 г. № 1654¹⁸³ Инструкция по организации работы органов внутренних дел, связана с переменной фамилии, собственного имени и отчества, внесением изменений, дополнений и исправлений в записи актов гражданского состояния утверждена постановлением Министерства внутренних дел Республики Беларусь 4 мая 2005 г. № 137.

Место жительства несовершеннолетних в возрасте до 14 лет или граждан, находящихся под опекой, определяется иначе, чем для других граждан. Оно специально установлено законом и не зависит от того, где малолетний проживает (легальное место жительства). Местом их жительства признается место жительства родителей, усыновителей, опекунов (п.2 ст.19 ГК). В случае расторжения брака между родителями местом жительства несовершеннолетнего до 14 лет признается место жительства того из родителей, при котором остается ребенок. В случае отдельного проживания родителей вследствие расторжения брака или по другим причинам место жительства ребенка определяется по обоюдному согласию родителей. При отсутствии согласия между родителями спор о том, с кем будет проживать ребенок, разрешается судом исходя из интересов ребенка и с учетом его желания (ст.74 КоБС). Ребенок, достигший десятилетнего возраста, имеет право выбрать одного из родителей для совместного проживания (ст.12 Закона от 19 ноября 1993 г. «О правах

¹⁸⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1996. №25. Ст.479.

¹⁸¹ Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1997. №11.Ст.229.

¹⁸² Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №21. Ст.250; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №73.2/197; 2003. №8.2/927.

¹⁸³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №84.2/1905; 2002. №82.5/10802.

ребенка»¹⁸⁴). Это правило не распространяется на несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. Их место жительства определяется по общему правилу.

§ 6. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим

6.1. Признание гражданина безвестно отсутствующим

В жизни бывают случаи, когда гражданин отсутствует по месту его жительства и невозможно установить, где он находится. Это порождает много проблем, связанных с правами и обязанностями отсутствующего и многих других лиц, состоящих с ним в правовых отношениях: супруга, иждивенцев, кредиторов и должников, возможных наследников и других лиц. С целью устранения неопределенности в правах и обязанностях отсутствующего и других лиц закон установил определенный порядок признания отсутствующего лица безвестно отсутствующим и объявления его умершим и связанные с этим последствия для отсутствующего гражданина и других лиц. Возникающие в связи с признанием гражданина безвестно отсутствующим и объявлением его умершим вопросы решены ст.38–42 ГК и ст.368–372 ГПК.

Сектор аналитик и информационного обеспечения деятельности судебных органов Министерства юстиции Республики Беларусь опубликовал материал «О рассмотрении районными (городскими) судами гражданских дел о признании гражданами безвестно отсутствующим и объявлением гражданина умершим»¹⁸⁵.

Статья 38 ГК предусматривает, что *гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц в судебном порядке признан безвестно отсутствующим, если в течение года по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания*. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.

Юридический состав для безвестного отсутствия состоит из трех юридических фактов:

- отсутствия в течение года,
- неполучения в течение этого года сведений об отсутствующем,
- невозможности установить место нахождения отсутствующего.

При наличии этих фактов заинтересованные лица подают в суд по месту своего жительства заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении его умершим (ст.368 и 369 ГПК). Признание судом гражданина безвестно отсутствующим не означает, что суд считает его умершим или находящимся в живых. Суд оставляет этот вопрос открытым.

¹⁸⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №33. Ст.430; 2000. №32. Ст.465.

¹⁸⁵ Юстиция Беларуси. 2006. №9. С.29-31.

Признание гражданина безвестно отсутствующим влечет последствия, предусмотренные ст.39 ГК: имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им, передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Доверительный управляющий имуществом признанного безвестно отсутствующим лица принимает исполнение его обязательств, за счет имущества отсутствующего погашает его долги, управляет этим имуществом в интересах такого лица. По заявлению заинтересованных лиц выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать.

Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

Статья 39 ГК предусматривает не все последствия признания гражданина безвестно отсутствующим. Такие последствия устанавливаются и другими нормами права. Например, ст.867 ГК предусматривает, что договор поручения, одной из сторон которого был безвестно отсутствующий, прекращается.

Если гражданин, признанный безвестно отсутствующим, явится или будет обнаружено, где он находится, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется доверительное управление имуществом этого гражданина.

Если спустя три года со дня назначения доверительного управления гражданин, признанный безвестно отсутствующим, не явился или не обнаружено его место пребывания и поэтому доверительное управление имуществом безвестно отсутствующего лица не было отменено и не было обращения в суд о признании гражданина умершим, то орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с заявлением о признании гражданина умершим (п.2 ст.40 ГК).

6.2. Объявление гражданина умершим

Гражданин может быть в судебном порядке объявлен умершим, если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет (ч.1 ст.41 ГК). Юридический состав для объявления гражданина умершим тот же, что и для признания его безвестно отсутствующим. Трехлетний срок, необходимый для объявления гражданина умершим, исчисляется так же, как и для признания его безвестно отсутствующим. Следовательно, гражданин может быть объявлен умершим без предварительного признания его безвестно отсутствующим. Признание гражданина безвестно отсутствующим не является необходимой предварительной стадией для объявления его умершим.

Трехлетний срок, установленный для объявления гражданина умершим, может быть сокращен, если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от

определенного несчастного случая. В таких случаях гражданин может быть объявлен умершим, если по месту его постоянного жительства нет сведений о его месте пребывания в течение шести месяцев (ч.1 ст.41 ГК).

К обстоятельствам, угрожавшим смертью, можно отнести землетрясение, ураган, наводнение и т.п., а к несчастным случаям – кораблекрушение, падение самолета, аварию на железнодорожном транспорте, пожар и т.п. В таких случаях имеется высокая степень вероятности гибели гражданина, хотя его труп не обнаружен.

Иной срок установлен для объявления гражданина умершим, если он пропал без вести в связи с военными действиями. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть в судебном порядке объявлен умершим не ранее чем по истечении двух лет со времени окончания военных действий (п.2 ст.41 ГК).

В литературе правильно отмечают, что объявление гражданина умершим означает презумпцию (предположение), что он умер. Закон связывает с объявлением гражданина умершим такие же последствия, которые наступают при смерти человека. Правоспособность такого человека прекращается везде, где нет сведений о том, что этот гражданин жив.

Так как объявление гражданина умершим влечет те же последствия, что и смерть, в частности его имущество переходит по наследству, важно установить день предполагаемой смерти гражданина, объявленного умершим. Таким днем является день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (п.3 ст.41 ГК).

Может случиться так, что гражданин, объявленный в судебном порядке умершим, явится или обнаружится. Последствия в таких случаях установлены ст. 42 ГК. Решение об объявлении гражданина умершим отменяется судом. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением денег, а также ценных бумаг на предъявителя. Если же имущество объявленного умершим гражданина перешло по возмездным сделкам к лицам, которые, приобретая имущество, знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых, и это будет доказано, такие лица обязаны возвратить имущество явившемуся или обнаруженному собственнику. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

Если имущество гражданина, объявленного умершим, перешло к государству как выморочное (ст.1039 ГК) и было реализовано им с соблюдением изложенных условий, то после отмены решения об объявлении

гражданина умершим ему возвращается сумма, вырученная от реализации (ч.2 п.2 ст.42 ГК).

§ 7. Акты гражданского состояния

Жизнь человека связана с совершением им различных действий и поступков, которые влекут за собой важные правовые последствия. В течение его жизни происходят и различные события, порождающие такие последствия.

Совокупность действий и событий, с которыми законодательство связывает возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей гражданина, характеризует его гражданское состояние. Такие действия и события именуется актами гражданского состояния.

Они подлежат государственной регистрации «как с целью охраны личных и имущественных прав граждан, так и в государственных и общественных интересах» (ч.1 ст.193 КоБС).

Государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена фамилии, собственного имени, отчества, смерть гражданина (ч.1 ст.43 ГК, ч.2 ст.193 КоБС).

Регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи свидетельств на основании этих записей (п.2 ст.43 ГК).

Порядок регистрации актов гражданского состояния определен разделом V КоБС (ст.193–227) и Положением о порядке регистрации актов гражданского состояния в Республике Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 июня 2000 года № 821¹⁸⁶ и Инструкцией о порядке совершения записей актов гражданского состояния, утвержденный постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 31 июля 2000 г. № 16¹⁸⁷.

Для совершения записей актов гражданского состояния должны быть представлены документы, подтверждающие факты, подлежащие регистрации, и документы, удостоверяющие личность заявителей.

Исправление ошибок и внесение изменений в записи актов гражданского состояния при наличии достаточных оснований и при отсутствии спора между заинтересованными лицами производится органом записи актов гражданского состояния. При наличии спора между заинтересованными лицами либо отказа

¹⁸⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №59. 5/3405; 2001. №31. 5/5528; 2004. №192. 5/15231.

¹⁸⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №79. 8/3875; 2001. №90. 8/7197; 2002. №67. 8/8156; 2004. №110. 8/11236.

органа записи актов гражданского состояния в исправлении или изменении записи спор разрешается судом.

Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производится органом записи актов гражданского состояния на основании решения суда.

Дополнительная литература

1. Братусь С. Н. Субъекты гражданского права. М., 1950 (гл. III-V).
2. Василевич Г. А. Законодательные ограничения на занятие предпринимательством // Бюллетень нормативно-правовой информации. 1992. № 7.
3. Веберс Я. Р. Правосубъектность граждан в советском гражданском и семейном праве. Рига, 1976.
4. Жуковская Г. Ограничение гражданина в дееспособности и признание гражданина недееспособным // Юстиция Беларуси. 2005. № 2.
5. Карпенко Т. В. Понятие, основания и условия гражданско-правового института эмансипации // Право Беларуси. 2004. № 11(83).
6. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный): В 3 кн. Кн. 1/отв. ред. В. Ф. Чигир. Мн., 2005.
7. Михеева Л. Ю. Опекa и попечительство. Правовое регулирование. Учебно-практическое пособие. М., 2002.
8. Рогожкина Т. В. Правовое регулирование предпринимательской деятельности гражданина // Право Беларуси. 2002. № 10. (10)
9. Тихиня В. Г. Правовое положение иностранцев в Республике Беларусь // Сер. «Право». Приложение к журналу «Право и экономика». Мн., 1998.
10. Яхтовец С. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим // Судовы веснік. 2002. № 4.

Глава 7. Юридические лица

§ 1. Понятие юридического лица

1. Участие в рыночных товарно-денежных отношениях нередко требует значительных капиталов, которыми не обладают отдельные физические лица. Только объединив капиталы многих участников рыночных отношений, можно планировать и реализовывать крупные инвестиционные проекты. Эта особенность рыночных отношений обусловила участие в них искусственных образований, действующих на рынке в качестве самостоятельных субъектов хозяйствования. Они именуется юридическими («моральными», «фиктивными», «искусственными») лицами. Эта форма хозяйствования позволяет быстро концентрировать значительный капитал, при этом учредители (участники) юридического лица не отвечают по его обязательствам всем своим имуществом. Они рискуют лишь своим взносом в уставный фонд (капитал) юридического лица. Это дает возможность заранее определить, какой частью своего имущества рискует учредитель (участник) юридического лица в случае, если оно окажется несостоятельным.

В гражданском обороте действует множество разнообразных юридических лиц. Некоторые из них не ставят своей целью извлечение прибыли. Они участвуют в гражданском обороте для удовлетворения своих уставных целей и связанных с ними потребностей. Подавляющее же большинство юридических лиц действует на рынке именно с целью извлечения прибыли. Все юридические лица должны удовлетворять определенным требованиям как самостоятельные субъекты гражданского права.

2. Понятие юридического лица содержится в ст.44 Гражданского кодекса 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. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс» (п.1 ст.44 ГК).

Из приведенного определения вытекает, что *юридическим лицом является организация, т.е. объединение лиц*. Однако не всякое объединение лиц (организацию) можно назвать юридическим лицом. *Чтобы объединение лиц было юридическим лицом, оно должно иметь:* 1) организационное единство; 2) обособленное имущество; 3) самостоятельно отвечать по всем своим обязательствам своим имуществом; 4) выступать в гражданском обороте и в любом суде от своего имени.

3. *Организационное единство* юридического лица состоит в том, что оно имеет определенную структуру, соподчиненность входящих в него структурных подразделений и структурных единиц, систему органов управления, обладающих соответствующей компетенцией, осуществляющих внутреннее управление и действующих от имени юридического лица за его пределами.

Организационное единство юридического лица отражается в его уставе или общем положении о таких юридических лицах.

4. *Имущественная обособленность юридического лица* означает, что его имущество обособлено от имущества его учредителей (участников) и от имущества всех других физических, юридических лиц, государства и административно-территориальных единиц. В п.1 ст. 44 ГК обособленность имущества юридического лица определена неточно. В ней идет речь о наличии обособленного имущества, которое находится в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении юридического лица, тогда как юридические лица обладают и другим обособленным имуществом, в частности, исключительными правами, правами требования, безналичными денежными средствами на счетах в банках. Пункт ст. 44 ГК следует толковать расширительно. Обособленность имущества юридического лица во многих случаях простирается до признания его собственником находящегося в его ведении имущества. В частности, собственниками переданного им имущества являются юридические лица, образованные группами граждан на началах участия (учредительства) или членства: хозяйственные товарищества (полные и коммандитные), общества (с ограниченной ответственностью, с дополнительной ответственностью, открытые и закрытые акционерные общества), производственные кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства, потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), учреждения и фонды.

Юридические лица, созданные на основе собственности Республики Беларусь или собственности административно-территориальных единиц, не являются собственниками закрепленного за ними имущества. Признаком их имущественной обособленности является самостоятельный баланс государственного унитарного или казенного предприятия, государственного учреждения с правом распоряжения имуществом.

Не являются собственниками имущества унитарные предприятия и учреждения, созданные на основе частной собственности юридическим или физическим лицом, супругами, крестьянским (фермерским) хозяйством, союзом потребительских обществ.

Не имея в собственности имущества, юридическое лицо, созданное на основе государственной собственности (собственности Республики Беларусь или собственности административно-территориальной единицы) либо частной собственности, владеет, пользуется и распоряжается имуществом,

закрепленным за ним на праве хозяйственного ведения или права оперативного управления¹⁸⁸.

Признаком имущественной обособленности юридического лица является его самостоятельный баланс. На самостоятельном балансе отражается все имущество юридического лица. Вести бухгалтерский учет и иметь отдельный баланс вправе и структурные подразделения, структурные единицы, в частности филиалы, юридического лица, но их балансы не отражают общих затрат юридического лица, без которого структурные подразделения и единицы не могут существовать.

5. *Самостоятельная ответственность юридического лица* по своим обязательствам выражается в том, что учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами либо учредительными документами юридического лица (п.3 ст. 52 ГК). В частности, участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут дополнительную (субсидиарную) ответственность по обязательствам общества своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде общества с дополнительной ответственностью. Учредительными документами такого общества может быть предусмотрен иной порядок распределения дополнительной ответственности между его участниками (ст. 113 Закона Республики Беларусь от 19 декабря 1999 г. «О хозяйственных обществах» в редакции закона от 18 января 2008 г.¹⁸⁹).

Общество с ограниченной ответственностью и общество с дополнительной ответственностью также не отвечают по обязательствам их учредителей.

Обращение взыскания на долю участника в обществе с ограниченной ответственностью и на долю участника общества с дополнительной ответственностью по его собственным долгам не допускается. Только при недостаточности имущества участника для покрытия его собственных долгов допускается обращение взыскания на его долю (часть доли) в уставном фонде общества, но только на основании решения суда (ст. 104 Закона «О хозяйственных обществах»). В этом случае нет ответственности общества по долгам его участника-должника. Последний сам отвечает по своим долгам своим имуществом, в состав которого входят и его обязательственно-правовые требования к обществу.

Производственные и потребительские кооперативы, а также общественные организации построены на условиях членства в них. Их участники также не отвечают по обязательствам юридического лица. Однако

¹⁸⁸ О праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления см. главу 19 Гражданского кодекса Республики Беларусь. – Прим. автора.

¹⁸⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006, №18. 2/1197.

члены производственного кооператива (артели) несут 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 (п.1 ст.107 ГК). Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. Члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (п.4 ст.116 ГК).

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных учредительными документами ассоциации (п.4 ст.121 ГК).

6. Только участники полного товарищества и полные товарищи командитного товарищества солидарно между собой несут солидарную ответственность по обязательствам товарищества (п.1 ст.72; п. 1 ст.81. ГК).

7. Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами (п.2 ст.126 ГК). В частности, Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества (п.5 ст.115 ГК).

Республика Беларусь является особым субъектом гражданского права. Государство нельзя считать юридическим лицом, поскольку оно само устанавливает порядок создания юридических лиц и определяет объем их правоспособности. Учредив юридическое лицо, государство снимает с себя гражданско-правовую ответственность по его обязательствам, но оно может в порядке исключения принять на себя ответственность по обязательствам государственных организаций или установить, что государственные организации несут ответственность по обязательствам государства. Так, Национальный банк Республики Беларусь не отвечает по обязательствам Правительства Республики Беларусь. Правительство Республики Беларусь не отвечает по обязательствам Национального банка, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь (ч. 5 ст. 37 Банковского кодекса Республики Беларусь в редакции закона от 17 июля 2006 г.¹⁹⁰). Государственное учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами, но при их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет государство – собственник соответствующего имущества (п.2 ст.120 ГК).

¹⁹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006, №113. 2/1243.

Государственные унитарные и казенные предприятия, учреждения, организации, являющиеся юридическими лицами, находятся в подчинении органов государственного управления (министерств, ведомств, концернов и т.п.), которые также имеют права юридических лиц. Государственные органы и подчиненные им унитарные и казенные предприятия, учреждения, организации не отвечают по обязательствам друг друга. Например, *министерство осуществляет регулирование деятельности подведомственных ему объединений, предприятий, учреждений и организаций путем заключения контрактов с их руководителями, утверждения уставов, управления имуществом, организации контроля за финансово-хозяйственной деятельностью этих объединений, учреждений и организаций, а министр министерства управляет в установленном законодательством порядке подведомственными объединениями, унитарными и казенными предприятиями, учреждениями, организациями. Однако ни министерство, ни его унитарные и казенные предприятия, учреждения, организации не отвечают по обязательствам друг друга.*

8. Любая другая организация, в составе которой имеются юридические лица, не отвечает по обязательствам ее юридических лиц, а последние не отвечают по обязательствам такой организации. Например, Союз потребительских обществ не отвечает по обязательствам своих членов (ч. 2 ст. 28 Закона Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь»¹⁹¹).

9. *Самостоятельное выступление юридического лица в гражданском обороте и в любом суде от своего имени означает, что оно выступает в качестве самостоятельного субъекта права и в отношениях с другими органами государственной власти и управления, за некоторыми исключениями, установленными законодательными актами, само приобретает и осуществляет личные неимущественные и имущественные права и обязанности и может быть истцом или ответчиком в суде, хозяйственном или третейском суде, а также в Международном арбитражном (третейском) суде.*

§ 2. Наименование и место нахождения юридического лица

2.1. Наименование юридического лица

Юридическое лицо, являясь субъектом гражданского права, нуждается в индивидуализации, поскольку необходимо отличать его от других участников гражданско-правовых отношений. Индивидуализация юридического лица имеет особо важное значение для тех юридических лиц, которые производят товары, выполняют работы или оказывают услуги, реализуемые на рынке. Успешная реализация результатов деятельности в условиях конкуренции достигается при

¹⁹¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002, №28. 2/842; №129. 2/899.

условии высокого качества товаров, работ или услуг определенного юридического лица. Оно должно быть индивидуализировано.

Одним из правовых средств индивидуализации юридических лиц является наименование юридического лица. Статья 50 ГК предъявляет к наименованию юридического лица определенные требования. *Во-первых*, оно должно содержать указание на организационно-правовую форму юридического лица (полное товарищество, общество с ограниченной ответственностью, акционерное общество, потребительский кооператив, фонд и т.п.). *Во-вторых*, наименование некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательством случаях – и иных коммерческих организаций, должно содержать указание на характер деятельности юридического лица (например, жилищно-строительный кооператив, союз писателей, Белорусское республиканское унитарное предприятие экспортно-импортного страхования «Белэксимгарант» и т.п.).

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование (п.4 ст.50 ГК), например акционерное общество «Милавица», общество с ограниченной ответственностью «Амалфея», полное товарищество «Глебов, Смирнов и компания» и т.п. Пункт 4 ст.50 ГК предусматривает, что порядок регистрации и использования фирменного наименования определяется законодательными актами. Однако такие законодательные акты еще не приняты. На практике государственная регистрация юридического лица включает в себя и регистрацию фирменного наименования. При этом следует напомнить, что ст.8 Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.¹⁹² предусматривает, что фирменное наименование охраняется во всех государствах – участниках названной Конвенции (Республика Беларусь является участником этой Конвенции) без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака.

Юридическое лицо вправе выбрать любое фирменное наименование по своему усмотрению, требуется только, чтобы оно не использовалось до этого другим субъектом хозяйствования. Имеются лишь ограничения на использование в наименованиях юридических лиц названия Республики Беларусь и слов «национальный» и «белорусский». 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 допускается в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь. Его Указом от 7 апреля 2000 г. «Об использовании названия Республики Беларусь юридическими лицами» установлено, что правом использования полного или сокращенного названия Республики Беларусь в

¹⁹² Интеллектуальная собственность (в 2 книгах). Кн. 2. Промышленная собственность /Сост. и коммент. В.Ф. Чигир. Мн.: Амалфея. 1997. С. 15.

наименованиях юридических лиц, а также в реквизитах документов или рекламных материалах юридических лиц обладают государственные органы и организации и иные юридические лица в случае наделения их таким правом Президентом Республики Беларусь по представлению Совета Министров Республики Беларусь¹⁹³.

Другим Указом Президента Республики Беларусь от 31 мая 2005 г. №247 «О дополнительных мерах по упорядочению использования слов «национальный» и «белорусский»»¹⁹⁴ установлено, что правом на использование в наименованиях (реквизитах документов или рекламных материалах) слова «национальный» обладают государственные органы и иные организации, имущество которых находится в республиканской собственности; средства массовой информации, учредителями которых выступают государственные органы и другие государственные организации; иные юридические лица в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Правом использовать в таких же целях слова «белорусский» обладают: государственные органы и иные организации, имущество которых находится в государственной собственности; политические партии, их союзы (ассоциации); республиканские общественные объединения, республиканские союзы (ассоциации) общественных объединений; республиканские государственно-общественные объединения, их союзы (ассоциации); республиканские профессиональные союзы, их союзы (ассоциации); банки, их союзы (ассоциации); коммерческие совместные организации при указании на страну происхождения инвестиций; средства массовой информации, учредителями которых выступают государственные органы и другие государственные организации; иные юридические лица в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Чтобы исключить смешение юридических лиц, п. 21 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования (утверждено Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. №11 «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования»¹⁹⁵) установил, что до подачи в регистрирующий орган для государственной регистрации документов, предусмотренных настоящим Положением, один из учредителей (участников) создаваемой коммерческой или некоммерческой организации должен согласовать с Министерством юстиции. Порядок такого согласования установлен постановлением Министерства

¹⁹³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000, №36. 1/1154.

¹⁹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005, №88. 1/6491.

¹⁹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999. №23.1/191; 2000 г., №109, 1/1779; 2002 г., №142, 1/4230; 2003 г., №105, 1/4909; №113, 1/4994; №127, 1/5084; 2005 г., №40, 1/6300; №106, 1/6589; №188, 1/6930; 2006 г., №58, 1/7426; №145, 1/7906.

юстиции от 26 декабря 2002 г. №37 «О согласовании наименований коммерческих и некоммерческих организаций»¹⁹⁶.

Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования (ч.2 п.4 ст.50 ГК). По его требованию лицо, неправомерно использующее чужое фирменное наименование, обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки (ч.4 п.4 ст.50 ГК).

2.2. Место нахождения юридического лица

1. Место нахождения юридического лица имеет существенное значение при решении многих вопросов гражданского и гражданского процессуального права. В частности, если в договоре не указано место его заключения, договор считается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст.414 ГК). Если место исполнения обязательства не определено законодательством или договором и не явствует из существа обязательства, во многих случаях обязательство должно быть исполнено, когда должником является юридическое лицо, в месте его нахождения (ст.297 ГК). Место нахождения юридического лица имеет важное значение при решении вопроса, какой суд должен рассматривать спор с участием юридического лица (ч.2 ст.46 ГПК и ст.30 ХПК) и в ряде других случаев.

§ 3. Учредительные документы, правоспособность и дееспособность юридического лица. Органы юридических лиц

3.1. Учредительные документы юридического лица

1. Юридическое лицо действует в соответствии с его учредительными документами. Вопрос об учредительных документах юридического лица решен в п.1 ст.48 ГК.

«Юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора».

Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

Юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Сведения, которые должны содержаться в учредительных документах, определены п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования. В них должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. В учредительных документах

¹⁹⁶ Там же. 2003, №5. 8/8923, №82. 8/9785.

некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательством случаях – и иных коммерческих организаций должен быть определен предмет деятельности юридического лица. В учредительных документах иных коммерческих организаций может быть предусмотрен предмет их деятельности и в случаях, когда по законодательству это не является обязательным (ч.1 п.2 ст.48 ГК). Согласно п.29.1 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования в учредительных документах юридического лица предусматриваются те виды деятельности, которые будут осуществляться (осуществляются) данным субъектом хозяйствования, если их указание предусмотрено актами законодательства. При этом данные виды деятельности должны соответствовать наименованиям видов деятельности, указанным в Общегосударственном классификаторе видов экономической деятельности либо в перечне видов деятельности на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия). Кроме указанных сведений в учредительных документах юридического лица должны предусматриваться:

сведения об обособленных подразделениях коммерческой организации (представительствах, филиалах);

субсидиарная (дополнительная) ответственность:

участников общества с дополнительной ответственностью по обязательствам общества в пределах, определенных его учредительными документами, но не менее чем в сумме эквивалентной 1200 евро;

участников полного товарищества и полных товарищей командитного товарищества по обязательствам товарищества;

командитов по обязательствам командитного товарищества в пределах сумм внесенных ими вкладов;

членов производственного кооператива, в том числе сельскохозяйственного производственного кооператива, по обязательствам кооператива в равных долях, если иное не определено в его уставе, в пределах, установленных уставом, но не менее величины полученного годового дохода в производственном кооперативе;

Республики Беларусь по обязательствам казенного предприятия;

в иных случаях, предусмотренных указанным Положением и другими законодательными актами (п.29.3);

Сведения, которые должны содержаться в учредительных документах отдельных видов юридических лиц, установлены также в статьях 67, 82, 88, 98 и других статьях ГК, а также в законодательных актах о юридических лицах.

2. На основании только учредительного договора создаются и действуют полные и командитные товарищества (п.1 ст.67 и п.1 ст.82 ГК). Общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью создаются и действуют на основании учредительного

договора и устава (п.1 ст.88 и п.3 ст.94 ГК), а открытые акционерные общества и закрытые акционерные общества – на основании устава (п.3 ст.98 ГК).

В учредительном договоре стороны (учредители) определяют прежде всего внутренние отношения учредителей юридического лица. В частности, они обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В учредительный договор по согласию учредителей могут быть включены и другие условия (ч.2 п.2 ст.48 ГК).

3. Государственные и частные унитарные предприятия, производственные и потребительские кооперативы, многие некоммерческие юридические лица действуют на основании соответствующего устава.

Устав юридического лица определяет наименование, место нахождения юридического лица, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержит другие сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. Так, устав унитарного предприятия, кроме указанных сведений, должен содержать сведения о предмете и целях деятельности предприятия, а также о размере уставного фонда предприятия, порядке и источниках его формирования (ч.2 п.1 ст.113 ГК).

Юридические лица некоторых видов разрабатывают свои уставы в соответствии с *Типовым* или *Примерным уставом* о юридических лицах данного вида. Например, садоводческие товарищества разрабатывают свои уставы в соответствии с Типовым уставом садоводческого товарищества, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь и Белсовпрофа от 30 января 1989 г.¹⁹⁷; жилищно-строительные кооперативы – в соответствии с Примерным уставом жилищно-строительного кооператива, утвержденным постановлением Совета Министров Республики от 15 ноября 1984 г. № 400¹⁹⁸

3.2. Правоспособность юридического лица

Правоспособность юридического лица – это его способность иметь гражданские права и принимать обязанности.

1. Правоспособность возникает у юридического лица в момент его создания (п.3 ст.45 ГК), а оно признается созданным с момента его государственной регистрации (п.2 ст.47 ГК).

2. Пределы правоспособности юридического лица определены п.1 ст.45 ГК: «Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям

¹⁹⁷ СЗ БССР. 1989. №9. Ст. 55.

¹⁹⁸ Там же. 1984. №34. Ст. 500; 1985. №2. Ст. 33; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. №14. Ст. 324, №33. Ст. 815.

деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательством, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии)». В юридической литературе правоспособность юридического лица именуют специальной правоспособностью, поскольку ее пределы ограничены учредительными документами, определяющими цели, а во многих случаях и предмет деятельности юридического лица.

Правило о специальной правоспособности юридических лиц в условиях рыночной экономики не имеет четко очерченных законодательством границ. Указание в уставе юридического лица, что оно имеет целью извлечение прибыли, значительно расширяет объем и сферу деятельности юридических лиц, занимающихся коммерческой деятельностью. Чтобы обойти указание в уставе предмета деятельности, часто в него включают обширный перечень видов деятельности, которыми вправе заниматься юридическое лицо.

3. Исходя из сущности требований рыночного механизма, ч.2 п.1 ст.62 Модели гражданского кодекса для государств – участников СНГ предусматривает, что коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий, имеют гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Следовательно, правило о специальной правоспособности юридических лиц в соответствии с Моделью гражданского кодекса для государств – участников СНГ действует только для всех некоммерческих юридических лиц и унитарных государственных предприятий.

По пути расширения объема и сферы гражданской правоспособности коммерческих юридических лиц пошел и Гражданский кодекс Российской Федерации. Он предусматривает: «Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом». Как Модель Гражданский кодекс для государств – участников СНГ, так и Гражданский кодекс Российской Федерации предусматривают, однако, что отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии) (ч.2 п. 1 ст.62 Модели ГК для государств СНГ; ч.2 п. 1 ст.49 ГК Российской Федерации). При этом любое юридическое лицо, удовлетворяющее установленным требованиям, может получить такую лицензию.

Следовательно, в Российской Федерации коммерческие юридические лица, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью.

Статья 45 ГК Республики Беларусь (в отличие от ст.49 ГК Российской Федерации) не предоставляет коммерческим организациям правомочия иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Как уже отмечалось, в учредительных документах юридического лица (свидетельстве о государственной регистрации индивидуального предпринимателя) предусматриваются виды деятельности, которые будут осуществляться (осуществляются) данным субъектом хозяйствования, если их указание предусмотрено актами законодательства. Можно сделать вывод, что только субъекты, в отношении которых законодательство содержит такие указания, не обладают общей правоспособностью, а, следовательно, все другие коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели обладают общей правоспособностью.

3.3. Гражданская дееспособность юридического лица

1. Гражданская дееспособность (способность своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности) юридического лица возникает одновременно с гражданской правоспособностью. Она осуществляется его органами, действующими в пределах прав, предоставленных им по закону или уставу (положению).

Органами юридического лица являются предусмотренные законодательством или учредительными документами данного юридического лица люди, которые вырабатывают и осуществляют его волю. Иначе говоря, органы юридического лица имеют свою волю, но это не воля физических лиц, выступающих в качестве органа, а воля самого юридического лица¹⁹⁹, поэтому действие органа юридического лица – действие самого юридического лица. Однако люди, выступающие в качестве органа юридического лица, состоят с последним в правовых отношениях в качестве работников юридического лица, имеющих права и обязанности. Они имеют право на вознаграждение за свой труд в качестве органа юридического лица.

2. В предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников. Например, каждый участник полного товарищества и каждый полный товарищ в командитном товариществе могут действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам (п.1 ст.69, п.1 ст.83 ГК).

Орган юридического лица действует от его имени без доверенности.

Лицо, которое в силу акта законодательства или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если

¹⁹⁹ См. Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. Гл. III и V. М., 1947.

иное не предусмотрено законодательством или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу (п. 3 ст.49 ГК).

Орган юридического лица должен действовать в пределах его компетенции. Действия органа юридического лица, совершенные им за пределами его компетенции, не порождают для юридического лица прав и обязанностей. Ответственность за их совершение несут физические лица, являющиеся органом юридического лица, как самостоятельные субъекты гражданского права.

3. От осуществления право- и дееспособности органами юридического лица следует отличать *действия работников юридического лица по обеспечению функционирования соответствующей организации*. Действия любого работника юридического лица в процессе выполнения им своих трудовых (служебных) обязанностей признаются действиями самого юридического лица. Это правило, установленное судебной практикой, теперь получило закрепление в законе. «Действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли невыполнение или ненадлежащее исполнение обязательства» (ст.373 ГК).

Работниками должника, в частности юридического лица, являются физические лица, состоящие с ним в трудовых отношениях (временные и постоянные рабочие и служащие, члены производственных кооперативов, участвующие в производственно-хозяйственной деятельности кооператива, участники хозяйственных товариществ и обществ, которые в соответствии с учредительными документами названных юридических лиц совершают определенные действия в интересах данного юридического лица). Например, общество с ограниченной ответственностью отвечает за ущерб, понесенный клиентом этого общества вследствие того, что по вине работника этого общества была повреждена вещь, сданная клиентом в ремонт.

Ответственность юридического лица за действие его работника, причинившего вред, наступает на общих основаниях, т.е. при наличии вины работника, при этом вина последнего предполагается. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо отвечает за вред, причиненный его работником, и при отсутствии вины работника, например, когда им осуществлялась деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; осуществление строительной и иной связанной с ней деятельности и др.) (ст.948 ГК).

Юридическое лицо, на которое была возложена ответственность за неисполнение обязательства или причинение вреда, имеет право предъявить регрессное требование к своему работнику, действия которого повлекли неисполнение юридическим лицом обязательства или причинили вред другому лицу (ст.950 ГК).

3.4. Органы юридического лица

Орган юридического лица – его структурное подразделение, вырабатывающее его волю и осуществляющее правоспособность и дееспособность юридического лица в отношениях со всеми другими лицами, поэтому он не может вступать в договорные отношения с этим же юридическим лицом и иметь субъективные права и обязанности, обособленные от субъективных гражданских прав и обязанностей самого юридического лица²⁰⁰.

1. Различают единоличные и коллегиальные органы юридического лица. *Единоличными органами юридического лица* являются директор, управляющий, председатель правления, начальник и т. п. Такой орган самостоятельно формирует волю юридического лица и выражает ее во вне или выполняет волю, выработанную коллегиальным органом.

Коллегиальным органом юридического лица может быть президиум, правление, совет и т. п. В корпоративных организациях (хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах, общественных объединениях и т. п.) высшим органом управления является общее собрание участников или собрание уполномоченных.

2. *Органы юридического лица* формируются по-разному:

избираются участниками (членами);

назначаются собственником имущества юридического лица;

нанимаются по контракту с собственником имущества юридического лица или органом, им уполномоченным.

Состав органов, пределы их компетенции, порядок назначения или избрания в виде общего правила определены законами, другими актами законодательства о данном виде юридических лиц и учредительными документами юридического лица.

3. В полном товариществе каждый участник вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам (п.1 ст. 69 ГК).

4. В командитном товариществе управление деятельностью командитного товарищества осуществляется полными товарищами по правилам о полном товариществе (п.1 ст.83 ГК).

5. Органы хозяйственного общества и управления в хозяйственном обществе определены ст.ст. 33-55 главы 4 Закона о хозяйственных обществах. Органами хозяйственного общества являются органы управления хозяйственного общества и его контрольные органы. Порядок образования органов хозяйственного общества, избрания их членов определены названным Законом, иными законодательными актами и учредительными документами хозяйственного общества. Высшим органом управления хозяйственного общества является общее собрание участников хозяйственного общества. В нем также образуются:

²⁰⁰ См. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 201.

совет директоров (наблюдательный совет) – в соответствии с Законом о хозяйственных обществах и учредительными документами;

исполнительный орган (коллегиальный исполнительный орган – правление или дирекция) и (или) единоличный исполнительный орган (директор или генеральный директор). Совет директоров (наблюдательный совет), исполнительный и контрольный органы подотчетны общему собранию участников хозяйственного общества (ст. 33 Закона о хозяйственных обществах). К компетенции исполнительного органа хозяйственного общества относится решение всех вопросов, за исключением тех из них, которые не составляют исключительную компетенцию других органов управления этого общества, определенную Законом о хозяйственных обществах и учредительными документами хозяйственного общества.

6. В производственном кооперативе высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов, исполнительными органами – правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива (п.1 ст.110 ГК).

7. В отличие от корпораций унитарные предприятия управляются только одним органом – единоличным руководителем (директором, управляющим, начальником и т.п.), который назначается собственником имущества либо уполномоченным собственником органом и ему подотчетен (п.4 ст.113 ГК). В соответствии с законодательством с руководителем предприятия заключается контракт, в котором определяются права, обязанности и ответственность руководителя предприятия, условия его материального обеспечения и освобождения от занимаемой должности с учетом гарантий, предусмотренных законодательством.

Руководитель унитарного предприятия решает самостоятельно все вопросы деятельности предприятия, за исключением отнесенных законодательством и уставом предприятия к компетенции собственника или уполномоченного им органа.

8. Общественные объединения (Закон Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. «Об общественных объединениях»²⁰¹), политические партии (Закон Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. «О политических партиях»²⁰²), религиозные организации (см. Закон Республики Беларусь от 17 декабря 1992 г. «О свободе вероисповеданий и религиозных организациях»²⁰³), другие общественные образования, являющиеся юридическими лицами, имеют свои органы, определенные их уставами (положениями).

²⁰¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005, №120. 2/1133.

²⁰² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005, №120. 2/1132.

²⁰³ Ведомости Верховного Совета Республике Беларусь. 1993. №2. Ст. 18; №13. Ст. 125; Ведомости Национального собрания Республике Беларусь. 1999. №34-35. Ст. 518.

11. Во внешних отношениях с другими хозяйствующими субъектами юридическое лицо может действовать через своих представителей, которым руководитель юридического лица выдает доверенность.

§ 4. Сущность юридического лица

1. Выяснением сущности юридического лица уже давно занимаются ученые всех стран мира. Разработано много теорий юридического лица. Они различаются в зависимости от той исторической эпохи и соответствующей ей системы производственных отношений, в условиях которой принималась попытка выяснить сущность юридического лица. В работах А.В. Венедиктова²⁰⁴ и С.Н. Братуся²⁰⁵ даны историческая справка и критическая характеристика различных теорий сущности юридического лица. В учебнике нет возможности рассмотреть эти теории. Следует остановиться лишь на некоторых из них, имеющих важное значение и оказывающих влияние на развитие законодательства и его применение в странах с развитой рыночной экономикой. Речь будет идти о теориях фикции, реальности, целевого персонифицированного имущества (коллективной собственности).

2. *Основу теории фикции* заложил папа Иннокентий IV, который в связи с необходимостью ответить на вопрос, подлежит ли корпорация отлучению от церкви, в 1245 г. писал, что корпорация существует лишь в человеческом воображении, что это фикция, придуманная разумом²⁰⁶. Но родоначальником теории фикции признают германского ученого, основоположника исторической школы права К.Ф. Савиньи. Он уже в первой половине XIX в. утверждал, что юридические лица – это «искусственные, допущенные в силу простой фикции субъекты», хотя в самом деле субъектом права может быть только волеспособная и поэтому правоспособная личность – человек (физическое лицо)²⁰⁷. Однако К.Ф. Савиньи утверждал, что позитивное право может не только сузить круг правоспособных лиц, но и расширить его, признав субъектами права искусственно созданные образования. Такой субъект права – фикция – создается исключительно в юридических целях. Юридическое лицо, с точки зрения К.Ф. Савиньи, недееспособно. Дееспособны органы юридического лица, а они состоят из людей. Эта позиция К.Ф. Савиньи нашла отражение в § 26 Германского гражданского уложения (ГГУ). В этом параграфе установлено, что правление представляет объединение в судебных и внесудебных отношениях: оно является законным представителем²⁰⁸.

²⁰⁴ Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность, М.-Л., 1948. С. 673-685.

²⁰⁵ Братусь С.Н. Субъекты гражданского права, М., 1950. С. 161-180.

²⁰⁶ См. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права, М., 1950. С. 165.

²⁰⁷ Там же.

²⁰⁸ Гражданское уложение Германии. Вводный закон к Гражданскому уложению. Пер. с нем; науч. редакторы А.Л. Маковский и др. М.: Волтерс Клувен. 2004.

Из дореволюционных русских ученых теорию фикции юридического лица разделяли Д.И. Мейер²⁰⁹, А.М. Гуляев²¹⁰, Г.Ф. Шершеневич²¹¹. Правда, они считали, что юридическое лицо не просто фикция, «а те же физические лица, которые в отдельности одарены правами, составляя группу, преследующую одну цель, нуждаются в известных правах, которые находятся в непосредственной связи с достигаемой целью, и вследствие того совокупность лиц также одаряется правами»²¹², что юридическое лицо – искусственный субъект является «центром юридических отношений, преследующих совместно одну экономическую цель»²¹³.

Теория фикции широко распространена в США и Англии. В начале XIX в. председатель Верховного суда США Д. Маршалл в решении по одному делу дал определение корпорации: «Корпорация есть искусственное существо, невидимое, неосязаемое и существующее только с точки зрения закона. Будучи чистым созданием закона, корпорация обладает лишь теми средствами, которые ей сообщил ее учредительный акт, прямо или предполагая их необходимыми для ее существования»²¹⁴. Доктрина Англии и США ранее уделяла и теперь уделяет особое внимание «противопоставлению юридического лица и физических лиц, его составляющих, прав и обязанностей юридического лица правам и обязанностям его членов»²¹⁵. Палата лордов по конкретному делу признала «правомерность различных договорных отношений между компанией, паи которой оказались фактически сосредоточенными в руках одного пайщика, и единственным пайщиком такой компании»²¹⁶. Они квалифицируются как отношения между различными субъектами права.

3. Теория реальности юридического лица (реалистическая или органическая теория) связывается с именем другого германского ученого второй половины XIX в. О.Ф. Гирке. Он признавал юридическое лицо особым «телесно-духовным организмом»²¹⁷, живым, имеющим волю единством. По мнению О.Ф. Гирке, юридическое лицо столь же реально, как и физическое лицо. Этот субъект права необходим для нормального функционирования государства как союзная личность, т.е. «признанная правопорядком деятельность человеческого союза, выступающего в качестве отличного от суммы соединенных в союзе лиц единого целого, являющегося субъектом прав и обязанностей»²¹⁸. Такая союзная личность – социальная реальность. Как и живой организм, она действует в общественной жизни.

²⁰⁹ Мейер Д.И. Русское гражданское право. Чтения Д.И. Мейера. 9-е изд. СПб.: 1910. С. 6-7.

²¹⁰ Гуляев А.М. Русское гражданское право. СПб.: 1913. С. 74-75.

²¹¹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 89.

²¹² Мейер Д.И. Русское гражданское право. Чтения Д.И. Мейера. 9-е изд. СПб.: 1910. С. 81-82.

²¹³ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995. С. 89.

²¹⁴ Флейшиц Е.А. Буржуазное гражданское право на службе монополистического капитала. 1948. С. 30-31.

²¹⁵ Гражданского и торговое право капиталистических государств. Ч. 1. М., 1983. С. 96.

²¹⁶ Там же. Ч. 1. М., 1983. С. 96.

²¹⁷ Гражданское право. Ч. 1. М., 1938. С. 125.

²¹⁸ Гражданского и торговое право капиталистических государств. Ч. 1. М., 1983. С. 96.

Реалистические теории оказались более соответствующими потребностям рыночной экономики. «В настоящее время не будет преувеличением считать, что практически все возникшие и существующие научные концепции принадлежат к реалистической теории, однако внутри нее существует несколько направлений, в большей или меньшей степени отличных друг от друга»²¹⁹.

4. Из других теорий о сущности юридического лица в работах зарубежных ученых следует рассмотреть *теорию целевого и персонифицированного имущества (коллективной собственности)*. Автор теории целевого имущества А.Ф. Бринц считал, что как отдельная вещь, так и целое имущество может принадлежать не только кому-либо, но и чему-либо – какой-либо цели, для служения которой это имущество предназначено. Таким бессубъектным целевым имуществом является имущество юридического лица²²⁰. Мало чем отличаются от этой теории взгляды французского ученого М. Планиоля, по мнению которого «фиктивное лицо (юридическое лицо) – лишь средство, предназначенное упростить управление коллективной собственностью». Юридические лица – «только коллективные имущества, которыми владеют более или менее многочисленные объединения»²²¹. Близкими к мнению М. Планиоля являются взгляды русского цивилиста Ю.С. Гамбарова. Он утверждал, что юридическое лицо «представляет собой не что иное, как форму коллективного обладания, нимало не опровергающую того основного положения, что единственным субъектом права всегда и везде является только реальная человеческая личность»²²². С этой точки зрения коллективная собственность – форма собственности, которую нельзя свести ни к общей долевой, ни к общей совместной.

5. Советские ученые предложили свое понимание сущности юридического лица. Были разработаны четыре теории: *социальной реальности* (Д.М. Генкин), *государства* (С.И. Аскназий), *коллектива* (А.В. Венедиктов), *директора* (Ю.К. Толстой).

Д.М. Генкин, а позже и Б.Б. Черепяхин считали, что *юридическое лицо – не фикция, а социальная реальность, наделенная определенным имуществом*. Эта реальность существует для достижения определенных общественно полезных целей или для решения социально-экономических задач, которые ставятся перед государством и обществом²²³. Однако известно, что не всякая социальная реальность пользуется правами юридического лица. На вопрос, какова сущность этой социальной реальности, авторы этой теории ответа не дали.

²¹⁹ Сакаэ Вагацума, Тору Ариидзуми. Гражданское право Японии. Кн. 1, М., 1983. С. 66.

²²⁰ Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. С. 677.

²²¹ Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. С. 169.

²²² Гамбаров Ю.С. Курс гражданского права. Т. 1. Общая часть. СПб., 1901. С. 450.

²²³ Генкин Д.М. Юридические лица в советском гражданском праве // Проблемы социалистического права. 1939. №1. С. 91 и след.; Генкин Д.М. Значение применения юридической личности во внутреннем и внешнем товарообороте СССР // Сб. науч. тр. Ин. Народного хозяйства им. Г.В. Плеханова. Вып. IX. 1955. С. 17 и след.; Черепяхин Б.Б. Волеобразование и волеизъявление юридических лиц // Правоведение. 1958. №2. С. 43-50.

Суть теории государства изложена С.И. Аскназием. Он исходил из того, что *за государственным юридическим лицом стоит само государство, являющееся собственником имущества юридического лица*. Государственное юридическое лицо не что иное, как само государство, действующее в определенной сфере хозяйственных отношений²²⁴. Уязвимым местом этой теории является то, что она игнорирует самостоятельность юридических лиц в процессе хозяйственной деятельности и дает основание обращать взыскание по долгам государственного предприятия на само государство.

Автор теории директора Ю.К. Толстой исходил из *роли органа юридического лица, который формирует волю этого субъекта права и определяет содержание его деятельности*. Право управлять имуществом юридического лица имеет его руководитель (директор). Он выступает в гражданском обороте от имени юридического лица и является субстратом юридического лица²²⁵.

Большинство ученых советского периода раскрывали сущность юридического лица через его людской субстрат, к которому относили трудовой коллектив юридического лица. *Теория коллектива была предложена академиком А.В. Венедиктовым*. Он исходил из того, что *за каждым юридическим лицом стоит два коллектива: рабочих и служащих предприятия и всенародный коллектив, организованный в государство, которое является единым собственником государственного имущества*. Государственные юридические лица, согласно этой теории, лишь управляют имуществом, которым они наделены государством²²⁶.

Теория коллектива была поддержана многими учеными, в частности С.Н. Братусем²²⁷, О.С.Иоффе²²⁸ и многими другими.

Возражения против теории коллектива сводились к тому, что она не объясняет сущности отношений между государственными предприятиями. Исходя из этой теории можно прийти к неверному выводу, что в таких отношениях государство выступает само с собой, а это не соответствует действительности. Во взаимных отношениях каждое из государственных юридических лиц выступает как носитель собственных интересов и самостоятельный субъект права.

Изложенные теории юридического лица, выдвинутые учеными Советского Союза, базировались на том, что все юридические лица были созданы на основе социалистической собственности. В условиях рыночной системы

²²⁴ Аскназий С.И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями (К проблеме юридического лица в советском гражданском праве) // Уч. зап. (Ленингр. Юрид. ин-т). Вып. 4. 1947. С. 20-21.

²²⁵ Толстой Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР. Л., 1955. С. 87-92.

²²⁶ Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. С. 664-673.

²²⁷ Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. С. 71-109.

²²⁸ Иоффе О.С. Советское гражданское право. М., 1967. С. 5-140.

хозяйствования и наличия не только государственной, но и частной собственности эти теории юридического лица утратили свою актуальность.

В современной юридической литературе за рубежом проблемам сущности юридического лица не уделяют такого большого внимания, как в прошлом, поскольку считают, что многочисленные теории юридического лица не имеют практического значения и не обладают большой познавательной ценностью²²⁹.

§ 5. Создание юридических лиц

1. Юридические лица создаются по воле их учредителей. В интересах всех участников рыночных отношений государство осуществляет контроль за соблюдением законности создания новых участников гражданского оборота посредством обязательной государственной регистрации юридических лиц (ст.47 ГК).

Юридические лица могут создаваться собственником имущества или уполномоченным им органом (учреждения, унитарные предприятия), учредителями создаваемого юридического лица (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), ассоциации и союзы, учредители фондов, которые после образования фонда непосредственного участия в их деятельности не принимают.

Единого акта законодательства Республики Беларусь, регулирующего создание юридических лиц, не существует, но имеются акты законодательства, которые определяют порядок создания отдельных видов юридических лиц. В частности, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 23 июля 2004 г. № 913 утверждено Положение о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации»²³⁰. Решения о создании, реорганизации и ликвидации предприятий, организаций, учреждений, объединений коммунальной собственности принимают соответственно исполнительные комитеты первичного (сельского, поселкового, городского (городов районного подчинения), базового (городские (городов областного подчинения), районного), областного уровня. Они входят в систему органов исполнительной власти и являются органами местного управления²³¹.

Особенности создания акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью и обществ с дополнительной ответственностью, производственных кооперативов определены соответственно законодательством об этих обществах и кооперативах. То же следует сказать об особенностях создания некоммерческих юридических лиц.

²²⁹ Гражданское право: Учеб. Т. 1. 2-е изд., перераб. и доп. /Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 1998. С. 178.

²³⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004, №120. 5/14606.

²³¹ Закон Республике Беларусь от 10 января 2000 г. "О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь" //Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 2000. №4. Ст. 39.

В зависимости от особенностей, которыми обладают юридические лица соответствующих видов, законодательством определен *порядок или способ создания юридических лиц: распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный.*

2. *Суть распорядительного способа создания юридических лиц* состоит в том, что юридическое лицо создается (возникает) по распоряжению (решению) собственника имущества или уполномоченного им органа. В таком порядке создаются государственные юридические лица. Органы Республики Беларусь и органы административно-территориальных единиц в пределах своей компетенции издают постановления, приказы или распоряжения о создании юридических лиц. Некоторые государственные юридические лица создаются не по распоряжению органов власти и управления, а путем выборов, например Советы депутатов.

3. *В разрешительном порядке* создаются юридические лица по инициативе граждан или каких-либо организаций, но после получения на это согласия компетентного органа государства либо общественного объединения. Соответствующий орган, во-первых, проверяет, соблюдено ли законодательство о создании такого вида юридических лиц, во-вторых, независимо от положительного ответа на этот вопрос принимает решение, следует ли разрешить создание данной организации, пользующейся правом юридического лица. В разрешительном порядке образуются жилищно-строительные кооперативы (п. 4–7 Примерного устава жилищно-строительного кооператива; утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 ноября 1984 г. № 400²³²).

4. *При явочно-нормативном порядке создания юридического лица* не требуется разрешения на образование юридического лица данного вида, поскольку оно разрешено законодательством. Граждане или организации вправе свободно, по своему усмотрению образовать юридическое лицо. Орган государства должен лишь проверить, соблюден ли установленный законодательством порядок образования таких юридических лиц. В явочно-нормативном порядке образуются частные унитарные предприятия, хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, политические партии, профессиональные союзы и иные общественные объединения, фонды на основе добровольных имущественных взносов (преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели), объединения юридических лиц (ассоциации и союзы). Законность создания таких юридических лиц проверяется при их государственной регистрации.

Явочно-нормативный способ создания юридических лиц часто именуют «регистрационным», поскольку юридические лица образуются решением

²³² СЗ БССР. 1984. №34. Ст. 55; №2. Ст. 433; Собрание указов Президента и постановлений Правительства Республике Беларусь. 1995. №33. Ст. 315.

собственника или в соответствии с учредительным договором нескольких физических и (или) юридических лиц с последующей регистрацией созданного юридического лица.

5. Независимо от способа создания *все юридические лица подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом законодательными актами.* Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п.1 и 2 ст.47 ГК).

Вновь созданные (реорганизованные) хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия (коммерческие организации), потребительские кооперативы, учреждения, финансируемые собственником (некоммерческие организации), объединения коммерческих организаций, объединения коммерческих и некоммерческих организаций регистрируются и перерегистрируются в порядке, установленном Положением, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования», в которое неоднократно вносились изменения и дополнения.

Политические партии, профессиональные союзы и иные общественные объединения регистрируются (перерегистрируются) в порядке, установленном Положением, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 26 января 1999 г. № 2 «О некоторых мерах по упорядочению деятельности политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений»²³³ и другими законодательными актами.

Органы, осуществляющие государственную регистрацию (перерегистрацию) юридических лиц, определены соответственно Положением от 16 марта 1999 г., Декретом Президента от 26 января 1999 г. № 2, другими законодательными актами.

В соответствии с п.13 Положения от 16 марта 1999 г. *государственная регистрация указанных в этом Положении юридических лиц осуществляется:*

облисполкомами (Минским горисполкомом) - коммерческих организаций с иностранными инвестициями, за исключением страховых организаций с иностранными инвестициями и коммерческих организаций с иностранными инвестициями в свободных экономических зонах;

Национальным банком - банков и небанковских кредитно-финансовых организаций;

Министерством финансов - страховых организаций, включая страховые организации с иностранными инвестициями;

Министерством юстиции - торгово-промышленных палат;

администрациями свободных экономических зон - коммерческих организаций, в том числе коммерческих организаций с иностранными

²³³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №9. 1/65; 2001. №41. 1/2571; 2002. №38. 1/3574, №43. 1/3611, №73. 1/3779, №127. 1/4146; 2003. №105. 1/4909.

инвестициями, некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей в свободных экономических зонах, за исключением банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций;

облисполкомами, Брестским, Витебским, Гомельским, Гродненским, Минским, Могилевским горисполкомами - субъектов хозяйствования, за исключением случаев, указанных выше. Облисполкомы вправе делегировать часть своих полномочий по государственной регистрации и ликвидации (прекращению деятельности) субъектов хозяйствования другим местным исполнительным и распорядительным органам, а указанные горисполкомы - соответствующим администрациям районов в городах.

Регистрация (перерегистрация) политических партий, республиканских профессиональных союзов, международных и республиканских общественных объединений, их союзов (ассоциаций) осуществляется Министерством юстиции; а государственная регистрация территориальных профессиональных союзов, профессиональных союзов в организациях, местных общественных объединений их союзов (ассоциаций) – управлениями юстиции облисполкомов, Минского горисполкома.

В соответствии с установленной процедурой государственной регистрации в регистрирующий орган представляются документы, перечень которых установлен п.23–29 Положения от 16 марта 1999 г., п.3 и 4 Положения, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 26 января 1999 г. №2, другими актами законодательства. Этими же пунктами Положений установлены и требования к названным документам. За государственную регистрацию взимается плата.

На основании решения о государственной регистрации регистрирующий орган вносит сведения о юридическом лице в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (Положение о нем утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17 марта 2003 г. №359)²³⁴ и выдает свидетельство о государственной регистрации установленного Советом Министров Республики Беларусь образца. Руководителю зарегистрированной организации выдается удостоверение. Порядок выдачи удостоверения руководителя коммерческой (некоммерческой) организации и форма удостоверения руководителя коммерческой (некоммерческой) организации утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 апреля 1999 г. № 551²³⁵.

Отказ в государственной регистрации допускается по основаниям, предусмотренным п. 40 Положения от 16 марта 1999 г. Решение об отказе в

²³⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №38. 5/12186, №112. %/13116.

²³⁵ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. №12. Ст. 329.

государственной регистрации объединения принимается в случаях, предусмотренных п.11 Положения от 26 января 1999 г.

Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в судебном порядке (п.1 ст.47 ГК).

§ 6. Виды юридических лиц

6.1. Общие положения

Многообразие видов и организационно-правовых форм юридических лиц, созданных различным составом их учредителей, на основе всех форм собственности со своими целями, с неодинаковыми правами учредителей на имущество образованных ими организаций властно требует научной классификации юридических лиц. Результатом такой классификации является построение научно обоснованной системы юридических лиц, позволяющей не только обозреть их все, но и соответствующим образом законодательно регулировать их деятельность, осуществлять контроль за соблюдением ими законодательства с целью защиты интересов всего общества и отдельных его членов, правильно разрешать различного рода споры с участием юридических лиц, а также учредителей юридических лиц с учрежденными ими юридическими лицами по различным вопросам, в частности в связи с выбытием их из состава участников и т.п.

Юридические лица делятся на виды по различным несовпадающим критериям в зависимости от цели, которая ставится при классификации. Таких критериев много. *Наиболее значимыми из них являются:*

- а) собственность, на основе которой они образованы;
- б) права учредителей (участников) юридического лица на имущество последнего;
- в) цель деятельности юридических лиц;
- г) состав учредителей;
- д) способ образования;
- е) учредительные документы (их состав);
- ж) характер участия учредителей в деятельности юридического лица;
- з) объем вещных прав юридического лица;
- и) обязанности участников участвовать своим трудом в деятельности юридического лица;
- к) особенности статуса (правового режима) юридического лица;
- л) соподчиненность юридических лиц.

6.2. Деление юридических лиц на виды в зависимости

от форм собственности, на основе которой они созданы

По этому критерию юридические лица делятся на:

- а) созданные на основе собственности отдельного гражданина (физического лица);

б) в основе которых лежит собственность различных учредителей (физических и юридических лиц, образованных физическими лицами) в различном сочетании;

в) созданные на основе государственной собственности (собственности Республики Беларусь и собственности административно-территориальных единиц).

Сущность и значимость этого деления юридических лиц состоит в том, что можно определить, в чьих интересах они создаются и осуществляют свою деятельность, пределы и формы вмешательства в их деятельность органов государственной власти и органов государственного управления, обладание ими властными полномочиями.

Рассматриваемая классификация юридических лиц похожа на деление юридических лиц в законодательстве и доктрине государств с развитой рыночной экономикой на юридические лица публичного права и юридические лица частного права. К отличительным признакам юридических лиц публичного права обычно относят природу акта, необходимого для возникновения юридического лица (закон, административно-правовой акт), и публичный характер целей, для которых юридическое лицо создается, наличие у него властных полномочий.

Юридические лица частного права создаются на основании частноправового акта для достижения частных целей.

6.3. Деление юридических лиц в зависимости от прав их учредителей (участников) на имущество юридического лица

По этому критерию юридические лица делятся на три вида:

а) юридические лица, учредители (участники) которых сохраняют право собственности или иное вещное право на имущество юридического лица. К ним относятся унитарные предприятия, в том числе дочерние, а также финансируемые собственником учреждения, т.е. созданные на основе собственности Республики Беларусь и собственности административно-территориальных единиц, и юридические лица, созданные на основе частной собственности одним физическим лицом, супругами или юридическим лицом;

б) юридические лица, учредители (участники) которых не имеют имущественных прав в отношении имущества юридического лица. К ним относятся: общественные объединения, политические партии, профсоюзы, религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц;

в) юридические лица, на имущество которых их учредители (участники) имеют обязательственные права. К ним относятся: хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы (ст.44 ГК). Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд.

В зависимости от того, к какой из этих групп относится данное юридическое лицо, решается вопрос о правах на имущество юридического лица в случае выбытия из состава его учредителей (участников) и в случае ликвидации юридического лица.

6.4. Деление юридических лиц в зависимости от цели их деятельности

Юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие (п.1 ст.46 ГК).

Коммерческие юридические лица преследуют цель осуществления предпринимательской деятельности с получением прибыли как основного ее итога и (или) распределения полученной прибыли между ее учредителями (участниками). Они могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, унитарных предприятий и крестьянских (фермерских) хозяйств и иных формах, предусмотренных ГК (п.2 ст.46).

Некоммерческие юридические лица имеют иные цели, не связанные с предпринимательской деятельностью. Они могут заниматься предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это необходимо для достижения их уставных целей и соответствует этим целям, и не имеют права распределять полученную прибыль между своими участниками. Для некоторых видов некоммерческих организаций законодательством могут быть установлены правила, предусматривающие их права на занятие предпринимательской деятельностью только посредством образования (участия в образовании) коммерческих организаций. Некоммерческие организации создаются в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, финансируемых собственником учреждений, а также в других формах, предусмотренных законодательством (п.3 ст.46 ГК).

6.5. Юридические лица по составу учредителей

Различают юридические лица, учреждаемые:

а) государством, административно-территориальными единицами и их органами;

б) одним физическим лицом (супругами);

в) несколькими физическими лицами;

г) одним юридическим лицом;

д) юридическими лицами и предпринимателями в различном сочетании.

Юридическими лицами, создаваемыми государством, являются:

Администрация Президента Республики Беларусь (п.3 Положения об Администрации Президента Республики Беларусь; утверждено Указом Президента Республики Беларусь от 23 января 1997 г. № 97 «Вопросы Администрации Президента Республики Беларусь»²³⁶);

²³⁶ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. №9. Ст. 103.

Аппарат Совета Министров Республики Беларусь (ч.3 ст.30 Закона Республики Беларусь от 7 июля 1998 г. «О Совете Министров Республики Беларусь и подчиненных ему государственных органах»²³⁷);

хозяйственные суды (п.2 ст.1 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных судах в Республике Беларусь»²³⁸);

республиканские органы государственного управления: министерства, государственные комитеты, комитеты при министерствах (государственных комитетах) (ч.8 ст.12 Закона Республики Беларусь от 7 июля 1998 г.);

Советы административно-территориальных единиц Республики Беларусь (сельские, поселковые, городские, районные, областные), исполнительные комитеты (первичного, базового и областного уровней), местная администрация (ч. 1 ст.9, ч. 1 ст.11 и ч. 9 ст.12 Закона Республики Беларусь от 20 февраля 1991 г. «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь» в редакции от 10 января 2000 г.²³⁹).

Правительство Республики Беларусь создает, реорганизует, ликвидирует предприятия, учреждения, организации, объединения, находящиеся в собственности Республики Беларусь (ст.4 Закона Республики Беларусь от 7 июля 1998 г. «О Совете Министров Республики Беларусь и подчиненных ему государственных органах»²⁴⁰). Такими же правами пользуется министерство в отношении подведомственных ему государственных организаций (см., например, Положение о Министерстве промышленности Республики Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 июля 2006 г. №980²⁴¹).

Юридическое лицо может быть образовано одним физическим лицом в соответствии со ст.3 Закона Республики Беларусь от 28 мая 1991 г. «О предпринимательстве в Республике Беларусь»²⁴² или супругами. Гражданский кодекс Республики Беларусь именует такое предприятие частным унитарным предприятием, имущество которого находится в частной собственности физического лица (совместной собственности супругов) и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения (ч.3 п.1 ст.113 и ч.4 п.2 ст.113 ГК).

Несколькими физическими лицами могут создаваться коммерческие юридические лица в форме хозяйственных товариществ и обществ,

²³⁷ Ведомости Национального собрания Республике Беларусь. 1998. №29-30. Ст. 466.

²³⁸ Ведомости Национального собрания Республике Беларусь. 1999. №2. Ст. 32.

²³⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1991 г. № 11 (13). Ст. 122; 1995 г. № 15-16. Ст. 167; № 22-23. Ст. 306; 1996 г. № 7. Ст. 85; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1997 г., № 15, Ст. 261; 1999 г., № 3, ст.34; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 8, 2/137; № 59, 2/174; № 100, 2/203; 2001 г., № 50, 2/765; 2004 г., № 4, 2/1012; № 189, 2/1089.

²⁴⁰ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., № 29-30, ст.466; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000. № 59, 2/178; 2003. № 17. 2/935; 2006. № 122. 2/1259.

²⁴¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006 г., № 129, 5/22713; № 168, 5/23206.

²⁴² Ведомости Верховного Совета Белорусской ССР. 1991. №19. Ст. 269; Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1992 г., № 6, Ст. 105; 1994 г., № 6, ст.72; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1997 г., № 27, Ст. 482; 1998 г., № 2, Ст. 7; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 7, 2/133; 2003 г., № 70, 2/952; 2004 г., № 122, 2/1056.

производственных кооперативов и некоммерческие юридические лица в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), фондов, учреждений.

Коммерческие и некоммерческие юридические лица могут создавать хозяйственные общества, объединения юридических лиц (ассоциации, союзы).

Юридические лица совместно с физическими лицами вправе создавать хозяйственные товарищества и общества (п.4 ст.63 ГК).

6.6. Деление юридических лиц по способу их создания

Различают юридические лица, создаваемые в распорядительном, разрешительном порядке и нормативно-явочным способом.

6.7. Юридические лица по составу учредительных документов

По этому основанию юридические лица делятся на создаваемые и действующие на основании:

- а) учредительного договора;
- б) учредительного договора и устава;
- в) только устава.

На основании только учредительного договора создаются и действуют полные и коммандитные товарищества (ст.48, 67, 82 ГК); учредительного договора и устава – общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью (ст.88, п.3 ст.94 ГК). На основании только устава образуются и действуют акционерные общества (п.3 ст.98 ГК), унитарные предприятия (ст.113 и 115 ГК), производственные и потребительские кооперативы (ст.108 и 116 ГК), общественные объединения (ст. 9 Закона Республики Беларусь от 4 октября 1994 г. «Об общественных объединениях» в редакции закона от 19 июля 2005 г.²⁴³), профессиональные союзы (ст. 3 Закона Республики Беларусь от 22 апреля 1992 г. «О профессиональных союзах» в редакции закона от 14 января 2000 г.²⁴⁴), религиозные организации (ст.14 Закона Республики Беларусь от 17 декабря 1992 г. «О свободе вероисповеданий и религиозных организациях»²⁴⁵), фонды (ст.118 ГК), учреждения; объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) (ст.112 ГК), политические партии (ст.11 Закона от 5 октября 1994г. «О политических партиях» в редакции закона от 19 июля 2005 г.²⁴⁶), кооперативы (п.1 ст.108, п.1 ст.116 ГК).

6.8. Юридические лица по характеру участия учредителей в деятельности

²⁴³ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1994 г., № 29, Ст.503; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999 г., № 34-35. Ст. 518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., № 63, 2/779; 2003. №74. 2/962; 2005. №120. 2/1133.

²⁴⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1992 г., № 19, Ст. 300; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999 г., № 34-35. Ст. 518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 23, 2/146; № 69. 2/191.

²⁴⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1993 г., № 2, Ст. 18; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1995 г., № 13. Ст. 125; 1999. № 34-35. Ст. 518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г., № 123, 2/886.

²⁴⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1994 г., № 30, Ст. 509; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999 г., № 34-35, Ст. 518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 2, 2/113; 2001 г., № 63, 2/779; 2003 г., № 74, 2/962; 2005 г., № 120, 2/1132.

юридического лица

Различают юридические лица, участники которых объединяют свои личные усилия для достижения предпринимательской цели: хозяйственные товарищества (полные и коммандитные), производственные кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и юридические лица, участники которых объединяют свои капиталы (хозяйственные общества: акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью).

6.9. Деление юридических лиц по объему вещных прав

По этому основанию юридические лица делятся на:

- 1) юридические лица, обладающие правом оперативного управления имуществом, которым они наделены (казенные предприятия и учреждения, финансируемые за счет собственника – ст.277 ГК),
- 2) юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения имуществом, предоставленным им собственником для осуществления предпринимательской деятельности (унитарные предприятия) – ст.276 ГК,
- 3) юридические лица, обладающие правом собственности на их имущество (все остальные юридические лица).

6.10. Деление юридических лиц по особенностям их правового статуса (правового режима)

По этому критерию юридические лица делятся на:

- юридические лица по белорусскому праву;
- юридические лица по иностранному праву.

Юридические лица по белорусскому праву образованы и действуют на территории Республики Беларусь и за ее пределами в соответствии с ее законодательством. Они создаются на основе государственной (республиканской и коммунальной) собственности, собственности национальных физических и (или) юридических лиц. Юридическими лицами по белорусскому праву являются и юридические лица (предприятия) с иностранными инвестициями. В уставном фонде такого предприятия частично (совместное предприятие) или полностью (иностранное предприятие) используется иностранный капитал (ст. 77 и 80 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь²⁴⁷).

Правовой статус предприятий с иностранными инвестициями и иностранных инвесторов определен статьями раздела IV Инвестиционного кодекса Республики Беларусь. Они осуществляют свою деятельность в порядке, предусмотренном законами о предприятиях, обществах, предпринимательской и инвестиционной деятельности, иным законодательством республики, с учетом положений, установленных названным законом и международными договорами Республики Беларусь.

²⁴⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., № 62, 2/780; 2004 г., № 126, 2/1062.

Юридические лица иностранного права – это юридические лица, учрежденные за пределами Республики Беларусь. Согласно ст.1111 ГК законом иностранного юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено. Гражданская правоспособность иностранного юридического лица определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо (п.1 ст.1112 ГК). Иностранные юридические лица осуществляют в Республике Беларусь предпринимательскую и иную деятельность, регулируемую гражданским законодательством, в соответствии с правилами, установленными этим законодательством для такой деятельности юридических лиц Республики Беларусь, если законодательством Республики Беларусь для иностранных юридических лиц не предусмотрено иное (ст.1113 ГК).

6.11. Юридические лица по соподчиненности

Юридические лица делятся на основные, дочерние и зависимые. Статьи 105 и 106 ГК предусматривают деление хозяйственных обществ на основные и дочерние, участвующие (преобладающие) и зависимые.

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном фонде, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом. Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества), а последнее отвечает солидарно с дочерним обществом по его сделкам, заключенным дочерним обществом во исполнение обязательных для него указаний основного общества. В случае экономической несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам (ст.105 ГК).

Если по вине основного общества дочернему обществу причинены убытки, участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать их возмещения основным обществом (товариществом), если иное не установлено законодательством о хозяйственных обществах.

Зависимым хозяйственным обществом признается хозяйственное общество, в котором другое хозяйственное общество обладает количеством голосов в высшем органе управления зависимого общества, достаточным в соответствии с уставом зависимого общества для отклонения нежелательного для него решения, за исключением решений, принимаемых единогласно (п.1 ст.106 ГК).

Законодательством определяются пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных фондах друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества.

§ 7. Коммерческие юридические лица

7.1. Хозяйственные товарищества и общества. Общие положения

1. Коммерческими юридическими лицами являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяющие полученную прибыль между участниками. Коммерческие организации могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, унитарных предприятий и крестьянских (фермерских) хозяйств (п.2 ст.46 ГК).

Хозяйственные товарищества и общества – это коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) их учредителей (участников) уставным фондом. Имущество хозяйственного товарищества или общества, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе их деятельности, принадлежит ему на праве собственности (п.1 ст.63 ГК).

2. Учредители (участники) хозяйственных товариществ и обществ утрачивают право собственности на имущество, переданное товариществу или обществу в качестве своего вклада. Они взамен приобретают обязательственно-правовые требования к этим юридическим лицам, в частности на часть дохода (дивиденд), часть имущества, оставшуюся после ликвидации данного хозяйственного товарищества или общества (ликвидационная квота), и на участие в управлении делами общества, соотносимое с размером его доли.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и командитного товарищества (товарищества на вере) (п.2 ст.63 ГК), а хозяйственные общества – в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью (п.3 ст.63 ГК).

Хозяйственное товарищество – это объединение лиц. Все полные товарищи полного товарищества и полные товарищи командитного товарищества помимо имущественных вкладов непосредственно лично участвуют в делах товарищества. Поскольку товарищество – это предпринимательская (коммерческая) организация, его участниками (полными товарищами) могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации с правом юридического лица каждой из них. При этом полные товарищи не могут входить в несколько товариществ. Только вкладчики, участвующие в командитном товариществе лишь имущественным вкладом, могут быть участниками нескольких полных и командитных товариществ одновременно.

Личное участие в делах товарищества влечет за собой неограниченную ответственность участников товарищества по его долгам своим имуществом (за исключением вкладчиков командитного товарищества, участвующих в товариществе только имуществом).

В отличие от полных товариществ *хозяйственные общества (корпорации)* представляют собой объединение капиталов. Их участники не обязаны принимать личное участие в делах общества (хотя они могут принимать такое участие).

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в коммандитных товариществах могут быть граждане (физические лица) и юридические лица (ч.2 п.4 ст.63 ГК).

Государственные органы и органы местного управления и самоуправления не вправе быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в коммандитных товариществах, если иное не установлено законодательными актами. Этот запрет обусловлен тем, что участие государственных органов и органов местного управления и самоуправления в предпринимательской (коммерческой) деятельности могло бы повлечь злоупотребление властью и коррумпированность в системе государственной власти.

Унитарные предприятия, а также финансируемые собственником учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в коммандитных товариществах только с разрешения собственника их имущества (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами.

3. *Законодательными актами может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах.* Такие запреты установлены ст. 86 Конституции Республики Беларусь для Президента Республики Беларусь, а ст. 111 – для судей; ст.2 Закона от 28 мая 1991 г. «О предпринимательстве в Республике Беларусь», п. 5 ст. 8 Закона Республики Беларусь от 13 ноября 1992 г. «О статусе военнослужащих»²⁴⁸; ст. 22 Закона Республики Беларусь от 14 июня 2003 г. «О государственной службе в Республике Беларусь»²⁴⁹; ст. 7 Закона от 2 февраля 1994 г. «О государственной налоговой инспекции Республики Беларусь»²⁵⁰; п.6 Положения о председателе районного, городского исполнительного комитета, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 18 марта 1996 г. № 105²⁵¹. Этими и другими законодательными актами запрещено должностным лицам и специалистам, работающим в органах государственной власти и управления, прокуратуры и судах заниматься предпринимательской деятельностью; предусмотрено, что служащие государственного аппарата не

²⁴⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1992 г., № 28, Ст. 497; 1993. №14. Ст. 137; 1995. № 17. Ст. 182; 1995. №19. Ст. 232; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., № 2, Ст. 12; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 5, 2/126.

²⁴⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003 г., № 70, 2/953; 2004 г., № 120. 2/1053; 2006 г., № 78, 2/1208.

²⁵⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1996 г., № 13-14, Ст.165; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1997 г., № 28, Ст.485; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003 г., № 8, 2/932; № 8, 2/933.

²⁵¹ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1996. №14. Ст. 347; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999 г., № 33, 1/291; 2000 г., № 1, 1/836; 2002 г., № 43, 1/3612; 2006 г., № 92, 1/7668.

имеют права заниматься предпринимательской деятельностью лично или через посредников, самостоятельно или через посредника принимать участие в управлении субъектами хозяйствования, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами; запрещено военнослужащим заниматься любыми видами предпринимательской деятельности; руководителям, другим должностным лицам и специалистам органов государственной власти и управления, прокуратуры и судов, органов внутренних дел и государственной безопасности, руководителям государственных предприятий, учреждений и их структурных подразделений и иным должностным лицам запрещено заниматься предпринимательской деятельностью, в том числе через посредников или доверенных лиц; не допускается совмещение службы в государственных налоговых инспекциях с занятием предпринимательской деятельностью; установлено, что председатель районного, городского исполнительного комитета не имеет права осуществлять предпринимательскую деятельность.

В некоторых случаях Уголовный кодекс содержит санкции в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в течение определенного срока.

4. Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных законодательством (п.5 ст.63 ГК).

5. *Вкладом в уставный фонд хозяйственного товарищества или общества может быть любое имущество, не изъятое из оборота, включая деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку* (п.6 ст.63 ГК). Возможность оценить имущественный вклад в уставный фонд в деньгах – основной его признак. В частности, в качестве вклада в уставный фонд могут быть внесены исключительные права на объекты интеллектуальной собственности (на использование объектов авторского права и объектов промышленной собственности) в соответствии с лицензионным договором, заключенным субъектом исключительных прав в установленном законом порядке, а также охраняемая по договору между владельцем и приобретателем охраняемая информация, имеющая определенную ценность (ноу-хау). Не может служить вкладом в уставный фонд информация, не удовлетворяющая предъявляемым к ноу-хау требованиям, установленным законодательством, например специальные знания и навыки определенного лица, сведения о конъюнктуре на рынке и т.п., поскольку такие знания, навыки и сведения не могут удовлетворить требования возможных кредиторов хозяйственного товарищества или общества.

Вкладом в уставный фонд могут быть ценные бумаги (акции, облигации, векселя, двойное складское свидетельство, каждая из двух его частей – складское свидетельство и залоговое свидетельство и т.п.). Денежная оценка

имущественного вклада определяется учредителями (участниками) общества по их соглашению, а в случаях, предусмотренных законодательством, подлежит независимой экспертной проверке.

6. *Права и обязанности участников хозяйственного товарищества или общества* установлены ст.64 ГК. Перечень этих прав и обязанностей является обязательным для всех организационно-правовых форм хозяйственных товариществ и обществ. Участники отдельных видов этих юридических лиц в соответствии с законодательством о хозяйственных товариществах и обществах и их учредительными документами могут иметь и другие права и нести другие обязанности.

Участники любого хозяйственного товарищества или общества имеют право:

1) участвовать в управлении делами товарищества или общества (этого права не имеют вкладчики коммандитных товариществ и акционеры привилегированных акций);

2) получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в объеме и в порядке, установленных учредительными документами;

3) принимать участие в распределении прибыли;

4) получать в случае ликвидации товарищества или общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость).

Они могут иметь и другие права, предусмотренные законодательством о хозяйственных товариществах и обществах, учредительными документами товарищества или общества. В случае выхода и исключения участника из состава участников (кроме участника акционерного общества) выбывший участник вправе получить стоимость части имущества хозяйственного товарищества или общества, соответствующую доле этого участника в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительными документами, а также часть прибыли, приходящуюся на его долю (п.2 ст.64 ГК).

Участники хозяйственного товарищества или общества обязаны:

1) вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные учредительными документами;

2) не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества, полученную в связи с участием в хозяйственном товариществе или обществе;

3) выполнять иные обязанности, возложенные на них законодательством (п.3 ст.64 ГК).

Участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами (ч.2 п.3 ст.64 ГК).

7. *Законодательство предусматривает преобразование хозяйственных товариществ и обществ.*

Хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном ст.65 ГК. Преобразование хозяйственных товариществ и обществ допускается в случаях и порядке, установленных законодательством. При этом хозяйственные товарищества и общества могут преобразовываться не только в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы, но и в унитарные предприятия в случаях, когда в составе товарищества остался один участник (п.1 ст.65 ГК).

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную (дополнительную) ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежащих ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Такие же правила соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив и унитарное предприятие (п.2 ст.65 ГК).

7.2. Полное товарищество

«Полным признается 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» (п.1 ст.66 ГК).

1. Полное товарищество как организационно-правовая форма предпринимательской деятельности характеризуется высокой степенью доверия участников товарищества (полных товарищей) друг к другу, поскольку по сделке, заключенной одним из полных товарищей от имени товарищества, возможна имущественная ответственность, притом солидарная и полная, своим имуществом каждого полного товарища. Такая ответственность может наступить при недостатке имущества полного товарищества для выполнения его обязательств. Поэтому лицо может быть участником только одного полного товарищества.

2. В связи с особенностями ответственности полных товарищей по обязательствам фирменное наименование полного товарищества 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».

3. Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который заключается в письменной форме и подписывается всеми его участниками (полными товарищами). Нет надобности утверждать устав полного товарищества, поскольку товарищество не имеет специальных органов управления. Кроме сведений, которые должны в

соответствии с п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения от 16 марта 1999 г. содержаться в учредительных документах любого юридического лица, учредительный договор полного товарищества должен содержать условия:

- о размере и составе уставного фонда товарищества;
- о размере и порядке изменения долей каждого из участников в уставном фонде;
- о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов;
- об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

В учредительный договор могут вноситься и другие условия, отражающие особенности данного товарищества.

4. Минимальный уставный фонд хозяйственных товариществ установлен в сумме, эквивалентной 400 евро. Для полных товариществ, указавших в своих учредительных документах один их видов производственной деятельности уставный фонд может быть сформирован в размере не менее 50 % от установленного минимального размера, – 75 минимальных заработных плат) (п.6 Положения от 16 марта 1999 г.). Государственная регистрация полного товарищества не допускается, если на момент ее осуществления уставный фонд внесен менее чем наполовину (п. 40.2 Положения от 16 марта 1999 г.). Оставшаяся часть уставного фонда полного товарищества должна быть внесена в течение года со дня государственной регистрации. Уставный фонд является источником удовлетворения требований кредиторов товарищества, поэтому он должен быть создан. Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера его уставного фонда, товарищество не ликвидируется, поскольку требования кредиторов товарищества могут быть удовлетворены в полном объеме за счет имущества всех его участников. В случае, если такая ситуация сложилась, полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками товарищества до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размера уставного фонда (п.2 ст.71 ГК).

5. Законодательство различает управление деятельностью полного товарищества и ведение дел полного товарищества.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, но учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается простым или квалифицированным большинством голосов участников. При этом каждый участник полного товарищества имеет один голос, но учредительным договором может быть предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников. Каждый участник полного товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела, вправе лично знакомиться со всей документацией по ведению дел товарищества. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны.

Иначе решен вопрос *о ведении дел полного товарищества*. Каждый из его участников вправе действовать от имени товарищества как его орган, если только учредительным договором товарищества не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам. Если ведение дел поручено одному или нескольким участникам, остальные участники товарищества не имеют права совершать сделки от имени товарищества без доверенности от участника или участников, на которого или на которых возложено ведение дел товарищества (п.1 ст.69 ГК).

Любое лицо, вступающее в правоотношение с полным товариществом, вправе считать, что участник товарищества, выступающий от имени последнего, имеет на это полномочия, но товарищество может доказать, что это лицо в момент совершения сделки знало или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества (ч.4 п.1 ст.69 ГК).

По решению суда полномочия на ведение дел товарищества, предоставленные одному или нескольким участникам, могут быть прекращены по требованию одного или нескольких других участников товарищества при наличии серьезных оснований, например, в случае грубого нарушения уполномоченным лицом (лицами) своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его (их) к разумному ведению дел (п.2 ст.69 ГК).

6. *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. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или убытках (п.1 ст.71 ГК).

7. Участники полного товарищества обладают определенными правами и несут обязанности, соответствующие правам других участников и товарищества в целом.

Участник товарищества обязан:

1) участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора;

2) внести не менее половины своего вклада в уставный фонд товарищества к моменту его регистрации, а остальную часть – в сроки, установленные учредительным договором, но не позднее одного года с момента регистрации. При невыполнении этой обязанности участник должен возместить товариществу причиненные убытки, если иные последствия не установлены договором (п.2 ст.70 ГК);

3) не совершать без согласия остальных участников от своего имени, в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества. При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого

участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды (п.3 ст.70 ГК);

4) солидарно с другими участниками в субсидиарном порядке участвовать своим имуществом в погашении долгов товарищества, возникших по обязательствам последнего. Эта обязанность сохраняется в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором участник выбыл из товарищества (п.3 ст.72 ГК).

8. Состав участников полного товарищества может изменяться. Его изменение не влечет за собой ликвидацию полного товарищества, если иное не установлено его учредительным договором. *Изменение состава может осуществляться вследствие:*

1) выхода участника. Если полное товарищество создано на неопределенный срок, участник вправе выйти из него, заявив об этом в установленный учредительным договором срок, но не менее чем за шесть месяцев. Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается в случаях, указанных в учредительном договоре, а при отсутствии такого указания – лишь по уважительной причине. Спор о выходе разрешается в судебном порядке (ч.2 п.1 ст.74 ГК). Соглашение между участниками полного товарищества об отказе от права выйти из полного товарищества ничтожно (п.2 ст.74 ГК);

2) исключения участника в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им своих обязанностей. При таких обстоятельствах участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения такого участника из полного товарищества. Исключение происходит также в случае обращения взыскания на долю участника в уставном фонде по его собственным долгам при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. В этом случае судебного решения об исключении не требуется (ст.75 ГК);

3) уступки доли участника иному лицу. Участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому участнику либо третьему лицу. При этом другие участники имеют право преимущественной покупки доли (ее части) по сравнению с третьими лицами. При передаче доли (ее части) третьему лицу к нему переходят полностью (или в соответствующей части) обязательства участника, передавшего долю (часть доли). Передача всей доли третьему лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе (ст.76 ГК);

4) принятия нового участника. Физическое или юридическое лицо может стать участником полного товарищества при условии согласия на это иных участников полного товарищества и внесения вклада в уставный фонд полного товарищества в соответствии с учредительным договором полного товарищества (ст.77 ГК);

5) признания участника банкротом;

б) смерти участника, объявления его умершим либо признания его безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, а также ликвидации участника – юридического лица.

В случае смерти участника полного товарищества либо объявления его умершим его наследник вправе, но не обязан, вступить в полное товарищество с согласия других участников. С наследником, не вступившим в полное товарищество, производятся расчеты по общим правилам о расчетах с выбывшим участником хозяйственного товарищества или общества (п.1 ст.78 ГК).

В случае ликвидации юридического лица – участника полного товарищества, признания участника безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным его доля в полном товариществе определяется по общим правилам, указанным выше.

9. *Полное товарищество ликвидируется* по общим правилам о ликвидации юридических лиц, а также в случае, когда в нем остается единственный участник. Последний вправе в течение трех месяцев со дня, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в унитарное предприятие.

7.3. *Коммандитное товарищество (товарищество на вере)*

Коммандитное товарищество (товарищество на вере) – это «товарищество, в котором 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, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности» (п.1 ст.81 ГК).

1. В коммандитном товариществе, как это вытекает из его определения, имеется две категории участников. Одну из них составляют *полные товарищи*.

Положение полных товарищей, участвующих в коммандитном товариществе, и их ответственность по обязательствам товарищества ничем не отличается от их положения и ответственности в полном товариществе. Поэтому лицо может быть полным товарищем только в одном коммандитном товариществе, а участник полного товарищества не может быть полным товарищем в коммандитном товариществе (п.3 ст.81 ГК).

К коммандитному товариществу применяются правила о полном товариществе, если это не противоречит законодательству о товариществе на вере.

2. *Фирменное наименование коммандитного товарищества* должно содержать либо имена (наименование) всех полных товарищей и слова «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и «коммандитное

товарищество». Если в фирменное наименование коммандитного товарищества включено с его согласия имя вкладчика, он становится полным товарищем.

Единственным учредительным документом коммандитного товарищества является учредительный договор. Он составляется в письменной форме и подписывается всеми полными товарищами.

Учредительный договор коммандитного товарищества должен содержать все сведения, которые предусмотрены для учредительного договора полного товарищества, плюс условие о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками. Отношения коммандитов (вкладчиков) с полными товарищами определяются на основе договоров о внесении вкладов. Вклады отдельных вкладчиков могут быть неравными, но учредительный договор может предусматривать, чтобы вносимые вклады были равными.

Минимальный размер уставного фонда коммандитного товарищества определен в сумме эквивалентной 400 евро (для тех из них, которые указали в своих учредительных документах один из видов производственной деятельности, – в размере 50% от указанного минимального размера).

3. *Управление деятельностью коммандитного товарищества* осуществляется только полными товарищами в таком же порядке, как и в полном товариществе. Вкладчики не вправе участвовать в управлении делами коммандитного товарищества, но могут выступать от его имени по доверенности. Они не имеют права оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества, если их действия соответствуют законодательству и учредительному договору.

4. *Уставный фонд коммандитного товарищества формируется* по тем же правилам, по которым формируется уставный фонд полного товарищества. Вкладчик коммандитного товарищества обязан внести вклад в уставный фонд. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом.

Вкладчик коммандитного товарищества имеет ряд прав:

- 1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в уставном фонде, в порядке, предусмотренном в учредительном договоре;
- 2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;
- 3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- 4) передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. В случае передачи доли (ее части) третьему лицу другие вкладчики пользуются преимущественным правом покупки передаваемой доли (ее части). Полные товарищи того же товарищества в этом случае приравниваются к третьим лицам. Передача всей доли иному лицу вкладчиком прекращает его участие в товариществе. Учредительным договором коммандитного товарищества могут быть предусмотрены и иные права вкладчиков (ст.84 ГК).

В случае выбытия из коммандитного товарищества всех вкладчиков оно ликвидируется. Однако полные товарищи вместо ликвидации коммандитного товарищества могут преобразовать его в полное товарищество, а также в унитарное предприятие в случаях, когда в составе товарищества остался один участник (п.1 ст.85 ГК).

5. *Коммандитное товарищество ликвидируется* по тем же основаниям, по которым ликвидируется полное товарищество, и по общим основаниям ликвидации юридических лиц.

При ликвидации коммандитного товарищества, в том числе в случае экономической несостоятельности (банкротства), вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов. Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не установлено учредительным договором (п.2 ст.85 ГК).

7.4. *Хозяйственные общества*

7.4.1. *Общие положения*

подавляющее большинство коммерческих юридических лиц составляют хозяйственные общества. Определение правового положения, порядка создания, деятельности, реорганизации, ликвидации хозяйственных обществ, прав и обязанностей их учредителей (участников), компетенции органов хозяйственных обществ, а также обеспечение защиты прав и интересов учредителей (участников) хозяйственных обществ и самих хозяйственных обществ установлены ГК, Законом Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах»²⁵², декретами и указами Президента и другими актами законодательства.

ГК и названный Закон от 10 января 2006 г. различают три организационно-правовые формы хозяйственных обществ: акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью. Каждая из организационно-правовых форм хозяйственных обществ имеет свои отличительные особенности, однако все они обладают общими характеристиками, которые нашли отражение в главах 1-7 Закона «О хозяйственных обществах», за исключением хозяйственных обществ в банковской, страховой, биржевой и иных сферах деятельности, а также хозяйственных обществ с иностранными инвестициями. Их особенности определены иными законодательными актами.

Особенности правового положения открытых акционерных обществ, созданных в процессе приватизации государственного имущества или путем преобразования государственных, арендных предприятий, управления такими

²⁵² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006 г., № 18, 2/1197.

обществами, выпуска, размещения и обращения акций таких обществ и выплаты по ним дивидендов определяются законодательством о приватизации, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь, и действуют до момента отчуждения государством всех принадлежащих ему акций этих обществ.

В порядке, установленном Президентом Республики Беларусь, может быть введено особое право («золотая акция»). Особенности деятельности хозяйственных обществ, в отношении которых введено особое право «золотая акция», определяются законодательством.

Наименование и место нахождения хозяйственного общества определяются по общим правилам, изложенным в ст. 50 Г К.

Хозяйственные общества могут создавать представительства и филиалы по правилам о представительствах и филиалах юридических лиц с соблюдением правил ст.ст. 51 и 52¹ ГК.

Допускается наличие дочерних и зависимых хозяйственных обществ (ст. 105 и 106 ГК).

Хозяйственное общество может учреждать унитарное предприятие, действующее на основании устава, утвержденного хозяйственным обществом, в соответствии с правилами ст.ст. 113-114 ГК.

7.4.2. Создание, реорганизация и ликвидация хозяйственного общества

Хозяйственное общество создается путем его учреждения или реорганизации юридических лиц. Учредителями хозяйственного общества являются граждане (физические лица) и (или) юридические лица, принявшие решение о его учреждении. Учредители хозяйственного общества после его государственной регистрации становятся участниками хозяйственного общества.

Порядок учреждения хозяйственного общества и круг учредителей и участников хозяйственного общества устанавливается ст.ст. 11-13 Закона «О хозяйственных обществах».

Учредителями хозяйственного общества не могут быть лица, которые не могут быть учредителями (участниками) любого коммерческого лица, а также государственные органы, органы местного управления и самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ, если иное не установлено законодательством. Унитарные предприятия, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ с разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами.

Решение об учреждении хозяйственного общества принимается его учредителями путем заключения между ними учредительного договора в письменной форме, если его заключение предусмотрено Законом «О хозяйственных обществах», либо подписания протокола собрания учредителей. Перечень сведений, которые должен содержать учредительный договор или

протокол собрания учредителей, установлен ст. 11 Закона «О хозяйственных обществах», другими статьями указанного закона и иными законодательными актами. Все эти сведения являются существенными условиями учредительного договора или протокола. При отсутствии в договоре или хотя бы одного из них учредительный договор считается незаключенным.

По решению учредителей хозяйственного общества в учредительный договор или протокол могут быть включены и иные другие сведения, не противоречащие законодательству, составляющие обычные и случайные условия данного договора.

Учреждение хозяйственного общества требует соответствующих затрат. Учредители хозяйственного общества несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до его регистрации и связанных с учреждением этого общества, но в случае последующего одобрения действий учредителей общим собранием созданного хозяйственного общества, последнее принимает на себя ответственность по обязательствам учредителей.

Следующим шагом по пути создания хозяйственного общества является проведение учредительного собрания, на котором учредители:

утверждают денежную оценку имущества, вносимого в виде неденежных вкладов в уставный фонд хозяйственного общества;

подписывают и (или) утверждают учредительные документы хозяйственного общества;

образуют органы хозяйственного общества и избирают их членов;

решают иные вопросы, предусмотренные Законом «О хозяйственных обществах».

Решения принимаются единогласно, за исключением решения об образовании органов управления акционерного общества, его контрольных органов и избрании их членов, которое принимается его учредителями большинством не менее трех четвертей голосов от общего количества голосов учредителей акционерного общества.

Каждый из учредителей участвует в учредительном собрании хозяйственного общества с правом голоса, но число голосов каждого учредителя определяется пропорционально размеру его вклада, подлежащего внесению в уставный фонд, хотя в договоре о создании хозяйственного общества либо протоколе собрания учредителей может быть установлено иное число голосов, принадлежащих каждому учредителю на учредительном собрании хозяйственного общества. Исключение составляет учредительное собрание акционерного общества, на котором число голосов принадлежащих учредителям определяется пропорционально количеству подлежащих распределению среди них акций.

Решения учредительного собрания хозяйственного общества оформляются протоколом, подлежащим подписанию всеми учредителями хозяйственного общества.

7.4.3. Учредительные документы хозяйственного общества

Состав учредительных документов хозяйственного общества зависит от его формы. Учредительным документом акционерного общества является устав, а учредительными документами общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью являются учредительный договор и устав.

Учредительный договор заключается путем его подписания учредителями, а устав утверждается ими.

Требования к содержанию учредительных документов хозяйственных обществ установлены ст. 14 Закона «О хозяйственных обществах».

В учредительном договоре учредители обязуются создать хозяйственное общество, определяют состав его участников, их обязательства и порядок совместной деятельности по созданию хозяйственного общества, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности, определяется также наименование хозяйственного общества, место его нахождения, цели деятельности, а в предусмотренном законодательством случаях – и предмет деятельности, условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью хозяйственного общества, порядок выхода учредителей (участников) из его состава. Перечень этих сведений свидетельствует, что правила учредительного договора регулируют внутренние отношения хозяйственного общества, т.е. отношения между его учредителями (участниками).

Устав хозяйственного общества должен определять: наименование хозяйственного общества; место его нахождения; цели деятельности, а в случаях, предусмотренных законодательством, и предмет деятельности; размер уставного фонда; права и обязанности участников; структуру, порядок избрания или образования, состав и компетенцию его органов; порядок управления деятельностью хозяйственного общества; орган управления хозяйственного общества; в акционерном обществе с числом акционеров менее 50 – указание об органе управления или лице (работнике), к компетенции которых относится решение вопросов о подготовке, созыве и проведении общего собрания его участников (уполномоченный орган хозяйственного общества); порядок принятия органами управления решений, включая перечень вопросов, решения по которым принимаются органами управления единогласно или квалифицированным большинством голосов; условия и порядок распределения прибыли и убытков; перечень представительств и филиалов; ответственность общества, его участников; порядок утверждения бухгалтерской отчетности общества, его представительств и филиалов; основания ликвидации этого общества по решению его участников. В устав включаются иные сведения, предусмотренные Законом «О хозяйственных обществах» и иным законодательством (ст. 14 названного Закона). По согласию учредителей

(участников) в учредительные документы хозяйственного общества могут быть включены и иные положения, не противоречащие законодательству.

Поскольку некоторые из положений должны быть включены в учредительный договор, и в устав хозяйственного общества, не исключается их несоответствие. Если это случится, преимущественную силу для третьих лиц и участников этого общества имеют положения устава.

Изменения и дополнения, вносимые в учредительные документы хозяйственного общества, подлежат государственной регистрации в порядке, установленном законодательными актами, и приобретают силу для третьих лиц с момента этой регистрации, если иное не установлено законодательными актами.

7.4.4. Уставный фонд. Его имущество. Право собственности хозяйственного общества.

Каждое хозяйственное общество, независимо от его организационно-правовой формы формирует уставный фонд, средства которого гарантируют интересы его кредиторов. Минимальный размер уставного фонда хозяйственного общества установлен Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования для каждой организационно-правовой формы и вида хозяйственного общества. Сроки формирования уставного фонда хозяйственного общества соответствующей формы, вида и сферы деятельности устанавливаются законодательством.

В соответствии с п. 42.2 Положения от 16 марта 1999 г. уставный фонд открытых акционерных обществ должен быть оформлен на момент осуществления государственной регистрации. Уставный фонд обществ с ограниченной ответственностью и обществ с дополнительной ответственностью на момент государственной регистрации должен быть внесен не менее, чем на половину, а остальная его часть должна быть внесена в течение года со дня государственной регистрации.

Уменьшение уставного фонда хозяйственного общества снижает возможности по удовлетворению требований его кредиторов, поэтому если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов хозяйственного общества окажется менее уставного фонда, это общество обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение своего уставного фонда. Если стоимость указанных активов окажется менее минимального размера уставного фонда, определенного законодательством, это общество подлежит ликвидации в порядке, установленном Законом «О хозяйственных обществах» и иным законодательством.

Приняв решения об уменьшении уставного фонда, хозяйственное общество в течение тридцати дней с даты принятия такого решения обязано письменно

уведомить кредиторов общества об уменьшении уставного фонда общества и о его новом размере либо опубликовать в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении. Кредиторы хозяйственного общества вправе в течение тридцати дней с даты направления им уведомления или в течение тридцати дней с даты опубликования сообщения о принятом решении письменно потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств этого общества и возмещения им убытков.

Вкладом в уставный фонд хозяйственного общества могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку (ч.1 ст. 20 Закона «О хозяйственных обществах»). Вкладом в уставный фонд хозяйственного общества не может быть имущество, если право на его отчуждение ограничено собственником, законодательством или договором.

Уставный фонд хозяйственного общества не может быть сформирован полностью за счет неденежного вклада в виде имущественных прав. Имущественные права, вносимые в качестве вклада в уставный фонд хозяйственного общества, не должны превышать 50% его минимального размера, установленного для соответствующих формы и вида хозяйственного общества.

Денежная оценка неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества подлежит экспертизе и проводится в порядке, установленном законодательством.

В качестве вклада в уставный фонд может быть внесено право пользования имуществом на ограниченный срок. Размер такого вклада определяется исходя из арендной платы, исчисленной в порядке, установленном законодательством, за весь этот срок. В случае прекращения права пользования имуществом или ликвидации хозяйственного общества ранее указанного срока вклад участника признается не внесенным на сумму арендной платы за оставшийся период, если иное не предусмотрено учредительными документами. Риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества, внесенного в виде неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества, возлагается на это общество.

Не допускается освобождение участника хозяйственного общества от обязанности внесения вклада в уставный фонд (оплаты акций), в том числе путем зачета требований к хозяйственному обществу, за исключением случаев, установленных законодательными актами (ст. 29 Закона «О хозяйственных обществах»).

Имущество хозяйственного общества находится в собственности общества. В состав собственности хозяйственного общества входит:

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 (ст. 31 Закона «О хозяйственных обществах»).

Принудительное изъятие у хозяйственного общества имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами, а также согласно постановлению суда.

Хозяйственному обществу может быть передано в порядке, установленном законодательством, имущество во владение и пользование.

Хозяйственное общество в случаях и порядке, установленных Законом «О хозяйственных обществах» и законодательством о ценных бумагах, вправе осуществлять выпуск эмиссионных ценных бумаг, а также выпускать неэмиссионные ценные бумаги в порядке, установленном законодательством о ценных бумагах.

7.4.5. Органы хозяйственного общества и управление хозяйственным обществом

Состав органов хозяйственного общества определен ст. 33 Закона «О хозяйственных обществах». Порядок их образования, избрания их членов определяется названным Законом, иными законодательными актами и учредительными документами хозяйственного общества.

Органами хозяйственного общества являются органы управления хозяйственного общества и его контрольные органы, указанные в ст. 33 Закона «О хозяйственных обществах».

7.4.6. Высшим органом управления хозяйственного общества является общее собрание участников хозяйственного общества. В нем образуются также:

совет директоров (наблюдательный совет) – в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и учредительными документами;

исполнительный орган – коллегиальный исполнительный орган (правление или дирекция) и (или) единоличный исполнительный орган (директор или генеральный директор) – в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и учредительными документами.

Контрольным органом хозяйственного общества является ревизионная комиссия или ревизор хозяйственного общества. Общим собранием участников хозяйственного общества могут быть образованы и иные контрольные органы,

если это предусмотрено учредительными документами в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах».

Все органы хозяйственного общества подотчетны общему собранию участников хозяйственного общества. Члены органов хозяйственного общества в соответствии с их компетенцией несут ответственность перед хозяйственным обществом за убытки, причиненные этому обществу их виновными действиями (бездействием), в порядке, установленном учредительными документами хозяйственного общества и законодательством. Не несут такой ответственности члены органов хозяйственного общества, голосовавшие против решения, которое повлекло причинение этому обществу убытков, или не принимавшие участия в таком голосовании, а также в иных случаях, установленных законодательными актами.

Компетенция общего собрания участников хозяйственного общества установлена ст. 35 Закон «О хозяйственных обществах». К исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества отнесено принятие решений по важнейшим вопросам деятельности хозяйственного общества, перечисленным в ст. 34 названного Закона. При этом к исключительной компетенции общего собрания учредительными документами хозяйственного общества может быть отнесено также решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества, не могут быть переданы на решение других органов управления хозяйственного общества.

В хозяйственных обществах в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и учредительными документами хозяйственного общества созываются и проводятся очередные и внеочередные общие собрания участников хозяйственного общества. Очередные общие собрания проводятся не реже одного раза в год в срок, установленный учредительными документами.

Хозяйственное общество обязано ежегодно проводить годовое общее собрание участников хозяйственного общества в срок, установленный учредительными документами, но не позднее трех месяцев после окончания отчетного года. На нем утверждаются годовые отчеты, бухгалтерские балансы, счета прибыли и убытков и распределение прибыли и убытков хозяйственного общества. Эти документы утверждаются при наличии и с учетом заключения ревизионной комиссии (ревизора), а в установленных Законом «О хозяйственных обществах» случаях – заключения аудиторской организации (аудитора – индивидуального предпринимателя). На годовом общем собрании участников хозяйственного общества также должны быть рассмотрены вопросы избрания членов совета директоров (наблюдательного совета), если его образование предусмотрено Законом «О хозяйственных обществах» и учредительными документами хозяйственного общества, и ревизионной комиссии (ревизора).

Вопросы о созыве общего собрания, круге лиц, имеющих право на участие в общем собрании, круге лиц, имеющих права на участие в общем собрании, подготовки и проведения общего собрания, информации о его проведении, формирования повестки дня общего собрания решаются по правилам статей 36-41 Закона «О хозяйственных обществах».

Общее собрание участников хозяйственного общества может проводиться в очной, заочной или смешанной формах.

Общее собрание участников хозяйственного общества признается правомочным (имеет кворум), если его участники обладают в совокупности более чем пятьюдесятью процентами голосов от общего количества голосов, принадлежащих участникам хозяйственного общества, если учредительными документами хозяйственного общества не предусмотрено для кворума большее число голосов. При отсутствии кворума годовое общее собрание участников хозяйственного общества должно быть проведено, а внеочередное общее собрание участников хозяйственного общества может быть проведено повторно с той же повесткой дня. Повторное общее собрание участников хозяйственного общества имеет кворум, если его участники обладают в совокупности более чем тридцатью процентами голосов от общего количества голосов, если учредительными документами хозяйственного общества не предусмотрено для кворума большее число голосов.

Общее собрание участников хозяйственного общества не вправе принимать решения по вопросам, не включенным в повестку дня этого собрания, а также изменять его повестку дня. Это может быть допущено только принятием единогласного решения общего собрания, в работе которого принимают участие все лица, имеющие право на участие в этом общем собрании, если иное не предусмотрено учредительными документами.

Порядок проведения общего собрания участников хозяйственного общества, принятие его решений, заочного голосования составления протокола общего собрания установлен статьями 44-47 Закона «О хозяйственных обществах».

Если решения общего собрания участников хозяйственного общества приняты с нарушением законодательства или учредительных документов хозяйственного общества и (или) нарушением права и законные интересы участника этого общества, не принимавшего участия в голосовании либо голосовавшего против их принятия, они могут быть обжалованы в суд участником акционерного общества в течение шести месяцев, а участником общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью – в течение двух месяцев со дня, когда они узнали или должны были узнать о принятии таких решений.

Внеочередное общее собрание участников хозяйственного общества проводится по решению уполномоченного органа хозяйственного общества. Основанием принятия такого решения является:

собственной инициативы;
требования иного органа управления хозяйственного общества;
требования ревизионной комиссии (ревизора) хозяйственного общества;
требования аудиторской организации (аудитора – индивидуального предпринимателя);

требования участников (участника) хозяйственного общества, обладающих в совокупности не менее чем десятью процентами голосов от общего количества голосов участников хозяйственного общества.

Уполномоченный орган хозяйственного общества в течение срока, предусмотренного учредительными документами, но не более пятнадцати дней с даты получения требования о проведении внеочередного общего собрания участников хозяйственного общества, обязан рассмотреть данное требование и принять решение о созыве и проведении этого собрания либо мотивированное решение об отказе в его созыве и проведении. Решение об отказе в созыве и проведении внеочередного общего собрания участников хозяйственного общества принимается в случаях, предусмотренных статьей 48 Закона «О хозяйственных обществах».

Созыв внеочередного общего собрания участников хозяйственного общества и его проведение осуществляется в соответствии с правилами ст. 48 Закона «О хозяйственных обществах».

7.4.7. В случаях, предусмотренных Законом «О хозяйственных обществах» и (или) уставом хозяйственного общества образуется совет директоров (наблюдательный совет) хозяйственного общества, который осуществляет общее руководство деятельностью хозяйственного общества. Конкретные полномочия этого органа могут определяться в пределах его компетенции решениями общего собрания участников хозяйственного общества. К его компетенции не могут быть отнесены вопросы, составляющие исключительную компетенцию общего собрания участников хозяйственного общества. Вопросы исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета) также не могут быть переданы им на решение исполнительных органов хозяйственного общества (ст. 50 Закона «О хозяйственных обществах»).

Члены совета директоров (наблюдательного совета) для организации своей деятельности избирают председателя.

Формирование совета директоров (наблюдательного совета), его компетенция и деятельность осуществляются в соответствии со статьями 50-52 Закона «О хозяйственных обществах», иным законодательством, учредительными документами хозяйственного общества, иным законодательством, учредительными документами хозяйственного общества.

7.4.8. Текущее руководство деятельностью хозяйственного общества осуществляет его исполнительный орган. К компетенции исполнительного органа хозяйственного общества относится решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления этого

общества. Исполнительный орган хозяйственного общества может быть единоличным или коллегиальным.

Как лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа хозяйственного общества, так и члены коллегиального исполнительного органа данного общества, включая лицо, возглавляющее коллегиальный исполнительный орган, избираются общим собранием участников хозяйственного общества либо советом директоров (наблюдательным советом) при этом они могут быть избранными и не из числа участников.

Если в хозяйственном обществе избирается и единоличный и коллегиальный исполнительный органы управления, лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа данного общества, осуществляет также функции лица, возглавляющего коллегиальный исполнительный орган.

Полномочия исполнительного органа по решению общего собрания участников хозяйственного общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю. Единоличный исполнительный орган хозяйственного общества в пределах своей компетенции без доверенности действует от имени этого общества, в том числе представляет его интересы и совершает сделки от его имени. Он издает приказы и дает указания. Коллегиальный исполнительный орган принимает решения на его заседаниях, они оформляются протоколами, подписываемыми возглавляющим его лицом.

Кворум для проведения заседания коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества определяется его учредительными документами и должен составлять не менее половины от общего количества его членов.

Решения исполнительного органа обязательны для всех работников этого общества.

7.4.9. Хозяйственное общество определяет круг его аффилированных лиц и в порядке, установленном им, письменно уведомляет об этом и ведет учет таких лиц (ч. 3 ст. 56 Закона «О хозяйственных обществах»).

Аффилированными лицами хозяйственного общества признаются физические и юридические лица, способные прямо и (или) косвенно (через иных физических и (или) юридических лиц) определять решения или оказывать влияние на их принятие хозяйственным обществом, а также юридические лица, на принятие решений которыми хозяйственное общество оказывает такое влияние (ч. 1 ст. 56 Закона «О хозяйственных обществах»). Часть 2 ст. 56 названного закона содержит перечень аффилированных лиц.

Закон «О хозяйственных обществах» определяет, в каких случаях следует считать, что аффилированные лица заинтересованы в совершении хозяйственным обществом сделки, органы общества и их компетенцию на заключение сделки, в которой имеется заинтересованность его аффилированных лиц (ст. 57 Закона «О хозяйственных обществах»).

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированного лица хозяйственного общества и которая совершена с нарушением требований названной статьи, может быть признана судом недействительной.

Закон «О хозяйственных обществах» установил критерий отнесения сделок общества к крупным сделкам (от 25% и более балансовой стоимости активов данного общества) и предусмотрел органы хозяйственного общества, которые принимают решение о совершении крупной сделки при наличии соответствующего кворума участников данного органа. При этом, если решение о совершении крупной сделки отнесено учредительными документами к компетенции совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества, такое решение принимается всеми членами этого совета единогласно, а при отсутствии такого согласия, решение принимается общим собранием участников этого общества. Кворум на общем собрании должен быть не менее двух третей или трех четвертей голосов от общего количества голосов участников хозяйственного общества, принявших участие в голосовании в зависимости от отношения стоимости сделки к балансовой стоимости активов хозяйственного общества. Крупная сделка, совершенная с нарушением требований настоящей статьи, может быть признана судом недействительной. (ст. 58 Закона «О хозяйственных обществах»).

Для осуществления внутреннего контроля финансовой и хозяйственной деятельности общее собрание участников хозяйственного общества избирает ревизора или ревизионную комиссию в случае, если избрание такой комиссии предусмотрено Законом «О хозяйственных обществах» и (или) учредительными документами хозяйственного общества. Деятельность ревизора (ревизионной комиссии) регулируется ст.ст. 58 и 60 Закона «О хозяйственных обществах».

С целью проведения проверки бухгалтерского учета, бухгалтерской (финансовой) отчетности и других документов, а при необходимости – и (или) проверки деятельности хозяйственного общества, его филиалов и представительств, которая должна отражаться в бухгалтерской (финансовой) отчетности, хозяйственное общество вправе, а в случаях и порядке, установленных Законом «О хозяйственных обществах» и иным законодательством, обязано привлечь аудиторскую организацию (аудитора – индивидуального предпринимателя), не связанную имущественными интересами с хозяйственным обществом или его участниками (внешний аудит). Проведение внешнего аудита осуществляется по правилам ст. 61 Закона «О хозяйственных обществах».

7.5. Общество с ограниченной ответственностью

«Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, уставный фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Общество с ограниченной ответственностью не может иметь одного участника»

(ч. 1 ст. 91 Закона «О хозяйственных обществах»). Наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать слова «общество с ограниченной ответственностью». Сокращенное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать аббревиатуру «ООО».

Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов в уставный фонд этого общества.

1. «Участники общества, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников» (ч.2 п.1 ст.86 ГК).

Из этого определения общества с ограниченной ответственностью вытекает:

во-первых, участниками общества могут быть два или более лица;

во-вторых, они не отвечают по обязательствам общества своим имуществом, но несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных вкладов.

Те же участники общества, которые не внесли вклада полностью, отвечают по обязательствам общества, причем солидарно, в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников.

В связи с этим следует отметить, что п.1 ст.87 Гражданского кодекса Российской Федерации допускает учреждение общества с ограниченной ответственностью одним лицом.

Гражданский кодекс Республики Беларусь допускает учреждение коммерческого юридического лица одним физическим лицом только в организационно-правовой форме унитарного предприятия (п.1 ст.113) и устанавливает, что общество с ограниченной ответственностью не может иметь одного участника (ч.2 ст.87). Закон «О хозяйственных обществах» предусматривает, что число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать пятидесяти членов. Общество с ограниченной ответственностью подлежит реорганизации в течение одного года по правилам ст. 111 названного закона, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного предела.

Гражданский кодекс Республики Беларусь и другие законодательные акты содержат правила, которые предусматривают случаи, когда участники общества с ограниченной ответственностью несут субсидиарную ответственность по его обязательствам. В частности, ч.2 п.3 ст.52 ГК предусматривает, что если экономическая несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества

юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам. Такую ответственность, например, несет основное общество по долгам дочернего по правилам п.2 ст.105 ГК.

Если стоимость имущества должника – юридического лица, в отношении которого в соответствии с законодательством принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, собственник имущества юридического лица – унитарного предприятия, учредитель (участник) юридического лица, его руководитель или иной уполномоченный орган либо ликвидационная комиссия обязаны подать в хозяйственный суд заявление о банкротстве юридического лица в течение одного месяца со дня выявления этого обстоятельства.

При невыполнении этих требований собственник имущества юридического лица – унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, его руководитель и председатель ликвидационной комиссии (ликвидатор) солидарно несут субсидиарную ответственность по платежным обязательствам юридического лица, а также обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, другим расходам, предусмотренным частью первой статьи 144 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»²⁵³, в размере неудовлетворенных требований кредиторов (статьи 247, 249 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»).

2. *Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью* состоят из учредительного договора, подписанного его учредителями, и утвержденного ими устава. Они помимо сведений, предусмотренных п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения от 16 марта 1999 г. для учредительных документов любого юридического лица, должны содержать условия:

размер уставного фонда;

перечень участников общества с ограниченной ответственностью и сведения о размере долей в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью каждого из его участников;

размер, состав, сроки и порядок внесения участниками общества с ограниченной ответственностью вкладов в уставный фонд этого общества;

ответственность участников общества с ограниченной ответственностью за нарушение обязанностей по внесению вкладов в уставный фонд этого общества;

состав и компетенцию органов управления этого общества;

порядок принятия органами управления общества решений, включая перечень вопросов, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;

²⁵³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 73, 2/198; 2003 г., № 8, 2/932; 2006 г., № 107, 2/1235.

указание на орган общества с ограниченной ответственностью, к компетенции которого отнесены вопросы создания и ликвидации представительств и филиалов этого общества;

порядок выхода участника общества с ограниченной ответственностью из этого общества, а также его исключения;

порядок перехода доли (части доли) в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью к другому лицу;

иные сведения, если необходимость их включения в учредительные документы предусмотрена Законом «О хозяйственных обществах».

Сведения, содержащиеся в учредительных документах, должны совпадать. В случае несоответствия положений учредительного договора и положений устава общества с ограниченной ответственностью преимущественную силу для третьих лиц и участников этого общества с ограниченной ответственностью имеют положения устава общества с ограниченной ответственностью, содержащиеся в учредительном договоре, имеют приоритет перед сведениями устава, когда речь идет о взаимоотношениях учредителей (участников) общества. Напротив, сведения устава имеют приоритет перед сведениями учредительного договора, когда это касается отношений общества с ограниченной ответственностью с третьими лицами.

3. Минимальный уставный фонд обществ с ограниченной ответственностью установлен в сумме, эквивалентной 1600 евро. Общество с ограниченной ответственностью, указавшие в своих учредительных документах одни из видов производственной деятельности, вправе сформировать уставный фонд в размере не менее 50% от минимального размера уставного фонда (п. 6 Положения от 16 марта 1999 г.). Государственная регистрация общества с ограниченной ответственностью не допускается, если на момент ее осуществления уставный фонд внесен менее чем наполовину (п. 40.2 Положения от 16 марта 1999 г.). Оставшаяся часть уставного фонда общества подлежит формированию его участниками в течение первого года его деятельности. В случае нарушения этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного фонда и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации (п.3 ст. 89 ГК). В случае, когда в форме общества с ограниченной ответственностью создаются банки, небанковские кредитно-финансовые организации, страховые организации, их уставные фонды должны быть сформированы полностью до государственной регистрации (п.40.2 Положения от 16 марта 1999 г.).

Нарушение сроков и порядка формирования минимального размера уставного фонда влечет для субъекта хозяйствования весьма серьезные последствия. Оно является основанием для ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования по решению регистрирующего органа (п.41.3 Положения от 16 марта 1999 г.).

Уставный фонд общества с ограниченной ответственностью состоит из долей в уставном фонде его участников.

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью могут быть установлены виды имущества, которые не могут быть вкладом в уставный фонд этого общества. Размер доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью участника этого общества определяется в процентах или в виде дроби и соответствует соотношению между стоимостью его вклада в уставный фонд и уставным фондом этого общества, если иное не предусмотрено учредительными документами общества. Действительная стоимость доли участника общества с ограниченной ответственностью соответствует части стоимости чистых активов этого общества, пропорциональной размеру его доли.

Чтобы не допустить диктата отдельных участников общества с ограниченной ответственностью при решении вопросов на общем собрании участников общества с ограниченной ответственностью, учредительными документами общества с ограниченной ответственностью могут быть ограничены максимальный размер доли участника либо возможность изменения соотношения долей участников этого общества. Указанные ограничения могут быть установлены при учреждении общества с ограниченной ответственностью или впоследствии по единогласно принятому решению общего собрания этого общества, которое может быть изменено или отменено в таком же порядке (ч.3 ст. 94 Закона «О хозяйственных обществах»).

Наличие у участников общества с ограниченной ответственностью долей в уставном фонде общества не может служить основанием для утверждения, что уставный фонд находится в общей долевой собственности участников общества и что участники общества обладают какими-либо вещными правами на имущество общества.

Право участника общества на долю в уставном фонде дает ему право:

участвовать в управлении обществом (присутствовать на общем собрании участников общества, предлагать свои решения по обсуждаемым вопросам, голосовать и т.п.);

получать информацию о деятельности общества и знакомиться с данными бухгалтерского учета и отчетности, а также другой документацией, в порядке, определенном уставом;

получать часть прибыли от деятельности общества и часть имущества при ликвидации общества пропорционально его доле в уставном фонде.

Праву участника общества на долю в уставном фонде общества соответствует обязательство общества, как стороны в обязательственном правоотношении.

Уставный фонд определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Не допускается освобождение участника хозяйственного общества от обязанности внесения вклада в уставный

фонд (оплаты акций), в том числе путем зачета требований к хозяйственному обществу, за исключением случаев, установленных законодательными актами.

Уставный фонд общества с ограниченной ответственностью может быть, а в случаях, установленных Законом «О хозяйственных обществах» и иными законодательными актами, должен быть уменьшен в порядке, установленном ч. 6 ст. 28 названного закона. Уменьшение уставного фонда общества с ограниченной ответственностью может осуществляться путем пропорционального изменения стоимости вкладов всех участников в уставном фонде этого общества, если иное не установлено его учредительными документами или решением общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью, принятым единогласно. Если такое решение будет принято, размеры долей всех участников этого общества остаются без изменения. Однако, общество с ограниченной ответственностью не вправе принимать решение об уменьшении своего уставного фонда, если в результате такого уменьшения уставный фонд общества станет меньше минимального размера уставного фонда, предусмотренного законодательством (ч.5 ст. 106 Закона о хозяйственных обществах).

Увеличение уставного фонда общества допускается после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме (п.6 ст.89 ГК).

4. Участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (ее части) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам данного общества или самому обществу. Отчуждение участником общества с ограниченной ответственностью своей доли (части доли) в уставном фонде общества третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом данного общества. При этом доля участника общества может быть отчуждена до полной ее оплаты лишь в той части, в которой она уже оплачена.

Порядок действий участника общества с ограниченной ответственностью, намеренного продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества, определяется уставом и должен содержать форму, способ извещения остальных участников этого общества и самого общества о намерении продать свою долю (часть доли) в уставном фонде общества и требования к информации, включаемой в это извещение (цена и иные условия продажи).

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника, уступающего ее, пропорционально размерам своих долей в уставном фонде общества, если уставом общества или решением общего собрания его участников, принятом единогласно, не предусмотрен иной порядок осуществления этого права. В случае, если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом покупки отчуждаемой доли (части доли), по истечении месяца со дня извещения их либо иного срока, предусмотренного уставом общества или иным соглашением его участников, доля участника может быть отчуждена третьему лицу (п.2 ст.92 ГК).

Гражданский кодекс Республики Беларусь и Закон «О хозяйственных обществах» предусматривают возможность участника общества потребовать от последнего выкупить его долю (ее часть). Если отчуждение доли (части доли) в изложенном порядке третьим лицам окажется невозможным, а другие участники общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику общества ее действительную стоимость либо с согласия участника выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости (п.3 ст.92 ГК).

Случаи перехода доли (части доли) участника в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью к самому обществу не ограничиваются только переходом к нему доли вышедшего участника общества, если участники общества не воспользовались своим преимущественным правом приобретения доли (части доли). Законом «О хозяйственных обществах» предусмотрены и другие случаи (ст. 99).

Чтобы уставный фонд не утратил своего назначения гарантировать интересы кредиторов, п.5 ст.92 ГК предусматривает, что в случае приобретения доли участника (части доли) самим обществом с ограниченной ответственностью оно обязано либо распределить выкупленную им за счет собственных средств долю (часть доли) участника между другими участниками пропорционально размерам их долей, либо уменьшить свой уставный фонд.

5. Участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества, независимо от согласия других его участников. Выход производится по его заявлению на основании решения общего собрания участников. Вышедшему из общества участнику выплачивается стоимость части имущества общества этого общества, соответствующая доле этого участника в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительными документами общества с ограниченной ответственностью, а также часть прибыли, приходящаяся на его долю. По соглашению выходящего (исключаемого) участника с оставшимися участниками общества с ограниченной ответственностью выплата ему стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре. Действительная стоимость доли определяется по балансу, составленному на момент его участия, а причитающаяся ему часть прибыли – на момент расчета. При этом производится уменьшение величины уставного фонда, если после выплаты доли она окажется ниже установленной по уставу и выплаченная участнику доля не возмещается остальными участниками.

Выплата доли производится после утверждения отчета за год, в котором участник вышел из общества, в течение 12 месяцев со дня выхода, если иное не предусмотрено в учредительных документах.

При выходе участника общества с ограниченной ответственностью, внесшего в уставный фонд право пользования имуществом в течение определенного срока, это имущество остается в пользовании общества в

течение срока, на который оно было передано, если иное не предусмотрено учредительными документами или решением общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью, принятым единогласно без учета голосов, принадлежащих выходящему участнику.

6. Участник общества с ограниченной ответственностью может быть исключен из общества с ограниченной ответственностью только в судебном порядке по требованию иных участников общества с ограниченной ответственностью, доли которых в совокупности составляют не менее десяти процентов уставного фонда этого общества, в случае, если такой участник грубо нарушает свои обязанности либо своими действиями (бездействием) препятствует деятельности общества. Моментом исключения участника из общества с ограниченной ответственностью является дата вступления в законную силу решения суда о его исключении. . Исключенному участнику выплачивается его доля в имуществе общества по таким же правилам, как и в случае выхода участника из общества (ст. 103 Закона о хозяйственных обществах).

7. Доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью переходят к наследникам граждан-участников и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками этого общества, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия всех остальных участников общества. Согласие считается полученным, если в течение срока, установленного учредительными документами общества с ограниченной ответственностью, получено письменное согласие всех остальных участников или не получено письменного отказа ни от одного из остальных участников.

В случае отказа в согласии на переход доли общество обязано выплатить наследникам (правопреемникам) умершего ее действительную стоимость или с их согласия выдать им в натуре имущество, соответствующее такой стоимости (ст. 102 Закона «О хозяйственных обществах»).

Действительная стоимость доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью определяется по балансу, составленному на момент открытия наследства или на момент правопреемства юридического лица.

Выплата стоимости имущества или выдача имущества в натуре выходящему (исключаемому) участнику общества с ограниченной ответственностью, его наследникам (правопреемникам) в случае отказа в согласии на переход к ним доли производятся по окончании финансового года и после утверждения отчета за год, в котором он вышел (был исключен) из этого общества, умер, стал правопреемником, в срок до двенадцати месяцев со дня подачи заявления о выходе (принятия решения об исключении) со дня отказа наследникам (правопреемникам) в согласии на переход к ним доли.

На долю (часть доли) в уставном фонде участника общества с ограниченной ответственностью допускается взыскание по его долгам. Если это произойдет, общество с ограниченной ответственностью либо остальные участники этого общества по решению общего собрания участников общества, принятому единогласно без учета голосов участника, на долю (часть доли) которого обращается взыскание, вправе выплатить кредиторам действительную стоимость доли (части доли) участника общества. По соглашению кредиторов с обществом с ограниченной ответственностью или его участниками выплата действительной стоимости доли (части доли) участника в уставном фонде общества, на которую обращается взыскание, может быть заменена выдачей имущества в натуре.

8. Управление обществом осуществляют его органы.

Высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью является общее собрание участников общества. Его компетенция и порядок принятия решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с законодательством об обществах и уставом общества.

Статья 90 ГК к исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относит:

изменение устава общества;

изменение размера его уставного фонда;

образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;

утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибыли и убытков;

решение о реорганизации или ликвидации общества;

избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Законом «О хозяйственных обществах» к исключительной компетенции общего собрания может быть также отнесено решение иных вопросов, перечисленных в статьях 34 и 107 этого закона..

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение других органов управления этим обществом.

Собрание участников общества признается правомочным, если на нем присутствуют участники (их представители), обладающие в совокупности более чем 50% голосов, если учредительными документами общества не предусмотрено для кворума большее число голосов (ст. 43 Закона «О хозяйственных обществах»).

Порядок работы общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью определен ст. 42-47 названного закона. Участники обладают количеством голосов, пропорциональным размеру их долей в уставном фонде, если иное не установлено учредительными документами общества.

Исполнительный орган общества с ограниченной ответственностью может быть коллегиальным и (или) единоличным. Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен общему собранию его участников. Единоличный орган может быть избран также и не из числа его участников (п.1 ст.90 ГК).

Для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности общества с ограниченной ответственностью оно вправе ежегодно привлекать независимого аудитора (внешний аудит). Аудиторская проверка годовой финансовой отчетности общества может быть также проведена по требованию любого его участника (п.4 ст.90 ГК).

9. Законодательством могут быть установлены случаи, когда осуществляется *публичная отчетность общества с ограниченной ответственностью*, т.е. опубликование обществом сведений о результатах ведения его дел (п.5 ст.90 ГК).

7.6. Общество с дополнительной ответственностью

«*Обществом с дополнительной ответственностью* признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, уставный фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде общества с дополнительной ответственностью. Учредительными документами общества с дополнительной ответственностью может быть предусмотрен иной порядок распределения дополнительной ответственности между его участниками. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников общества с дополнительной ответственностью либо недостаточности имущества одного или нескольких участников общества для обеспечения причитающейся с них доли дополнительной ответственности его (их) ответственность по обязательствам этого общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не предусмотрен иной порядок распределения ответственности между его участниками (ст. 112 Закона «О хозяйственных обществах»).

1. Выделение общества с дополнительной ответственностью в отдельную организационно-правовую форму коммерческих юридических лиц объясняется особенностями ответственности участников названного общества по его долгам. Такая ответственность наступает только при недостаточности имущества самого общества для погашения его долгов (т.е. является субсидиарной). Кредиторы общества вправе предъявить свои требования в полном объеме или любой части как ко всем участникам общества, так и к любому из них (т.е. ответственность участников по долгам общества является солидарной).

Пределы дополнительной ответственности участников общества по его обязательствам ст.94 ГК не установила. Они должны быть предусмотрены учредительными документами общества с дополнительной ответственностью. Статья 94 ГК не требует также, чтобы доли участников общества в уставном фонде были равными, а их дополнительная ответственность по обязательствам общества одинаково соотносилась с размерами их вкладов. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников общества либо недостаточности имущества одного или нескольких участников общества для обеспечения причитающейся с них доли дополнительной ответственности его (их) ответственность по обязательствам этого общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не предусмотрен иной порядок распределения указанной ответственности

2. Общество с дополнительной ответственностью вправе после уведомления кредиторов уменьшить, но не менее размера, установленного законодательными актами, или увеличить размер дополнительной ответственности своих участников. В случае уменьшения такой ответственности кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков (ст.95 ГК).

3. *Минимальный размер уставного фонда общества с дополнительной ответственностью* установлен в сумме, эквивалентной 400 евро. Этот минимальный размер уставного фонда уменьшается на 50 %, если общество с дополнительной ответственностью в своих учредительных документах укажет один из видов производственной деятельности (п.6 Положения от 16 марта 1999 г.).

4. Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с дополнительной ответственностью». Сокращенное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать аббревиатуру «ОДО».

5. С учетом изложенных особенностей к обществу с дополнительной ответственностью применяются правила об обществе с ограниченной ответственностью, если иное не предусмотрено законодательством.

7.7. Акционерное общество

Акционерное общество – это коммерческая организация, «уставный фонд которой разделен на определенное число акций. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций» (ч.1 п.1 ст.96 ГК).

1. Однако акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Наименование акционерного общества должно содержать слова «открытое акционерное общество» или «закрытое акционерное общество». Сокращенное наименование акционерного общества должно содержать аббревиатуру «ОАО» или «ЗАО».

Правовое положение акционерного общества, права и обязанности акционеров определяются Законом «О хозяйственных обществах» и другими актами законодательства.

2. По способам эмиссии и переуступки акций на вторичном рынке ценных бумаг акционерные общества делятся на два вида: открытые и закрытые.

Открытым акционерным обществом признается общество, участник которого вправе отчуждать принадлежащие ему акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законодательством о ценных бумагах, и обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет в объеме, определяемом законодательством (п.1 ст. 97 ГК).

Число акционеров открытого акционерного общества не ограничено.

Закрытым акционерным обществом признается общество, участник которого может отчуждать принадлежащие ему акции общества только с согласия других акционеров и (или) ограниченному кругу лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц (п.2 ст. 97 ГК).

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать пятидесяти. В противном случае оно подлежит реорганизации в течение одного года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число участников не уменьшится до пятидесяти (п.3 ст. 97 ГК и ч.5 ст. 66 Закона «О хозяйственных обществах»).

Акционеры закрытого акционерного общества пользуются преимущественным правом покупки акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Если никто из них не воспользуется преимущественным правом в течение 5 дней со дня извещения или иного срока, предусмотренного уставом общества, закрытое акционерное общество вправе само приобрести эти акции по цене, согласованной с их собственником. В случае отказа общества от приобретения акций или при недостижении согласия об их цене акционер может произвести отчуждение акций любому третьему лицу (п.5 ст.97 ГК).

В случаях, предусмотренных законодательством, закрытое акционерное общество может быть обязано публиковать для всеобщего сведения те же документы, которые обязано публиковать открытое акционерное общество.

Акции закрытого акционерного общества переходят к наследникам гражданина (акционера) или правопреемникам юридического лица (акционера). Но уставом закрытого акционерного общества может быть предусмотрено, что

такой переход допускается только с согласия общества. Согласие закрытого акционерного общества считается полученным, если в течение срока, установленного его уставом, получено письменное согласие всех акционеров общества либо не получено письменного отказа ни от одного из них. Если такое правило содержится в уставе общества, акции умершего акционера или ликвидированного юридического лица должны быть приобретены другими акционерами или самим обществом по изложенным выше правилам отчуждения акционером закрытого акционерного общества своих акций. Но наследники умершего акционера или правопреемники ликвидированного юридического лица вправе не отчуждать акции, а оставить их за собой (п.7 ст.97 ГК).

По законодательству Республики Беларусь акционерное общество не может быть создано одним лицом или состоять из одного лица. В случае приобретения одним акционером всех акций общества акционерное общество ликвидируется либо преобразуется в унитарное предприятие в соответствии с законодательством (п.6 ст.98 ГК).

3. Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями (п.3 ст.98 ГК). Этим подчеркивается формальный характер участия акционера в обществе, то есть только своим капиталом. Кроме сведений, содержащихся в уставе любого хозяйственного общества (ст. 14 Закона «О хозяйственных обществах»), в уставе акционерного общества должны содержаться сведения:

об общем количестве акций, их номинальной стоимости, о категориях акций, выпускаемых акционерным обществом, количестве акций каждой категории;

о фиксированном размере дивиденда по привилегированным акциям (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций) либо о порядке его определения (в случае выпуска привилегированных акций);

о фиксированной стоимости имущества (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций), подлежащего передаче владельцу привилегированной акции в случае ликвидации акционерного общества, либо о порядке ее определения (в случае выпуска привилегированных акций);

об очередности выплаты дивидендов по каждому типу привилегированных акций, а также распределения имущества между акционерами – владельцами этих акций в случае ликвидации акционерного общества (в случае выпуска привилегированных акций нескольких типов);

иные сведения, если необходимость их включения в устав предусмотрена Законом о хозяйственных обществах.

Устав закрытого акционерного общества должен также содержать сведения о круге лиц либо о порядке определения круга лиц, среди которых возможно

размещение и обращение акций, выпускаемых закрытым акционерным обществом.

К уставу закрытого акционерного общества прилагается список его участников.

Кроме устава учредители акционерного общества заключают между собой договор, который определяет порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного фонда общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения и иные условия, предусмотренные законодательством об акционерных обществах.

4. Акционерное общество создается путем учреждения нового или реорганизации уже существующего юридического лица. Особый порядок установлен для учреждения открытого акционерного общества законодательством о приватизации государственных предприятий (республиканской и коммунальной собственности).

5. *Уставный фонд акционерного общества* составляется из номинальной стоимости акций. Он определяет минимальный размер имущества, обеспечивающий интересы кредиторов общества. Его размер не может быть менее размера, предусмотренного законодательством (п.1 ст.99 ГК).

6. Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования от 16 марта 1999 г. установлен минимальный размер уставного фонда открытого акционерного общества в сумме, эквивалентной 12 500 евро, а закрытого акционерного общества – в сумме, эквивалентной 3000 евро. Этот минимальный размер уставного фонда может быть уменьшен на 50 % для акционерных обществ, в уставных документах которых указан один из видов производственной деятельности (п.6 названного Положения). Пункт 3 ст.99 ГК предусматривает, что при учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены между его учредителями и открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного фонда.

Решая вопрос об уставном фонде общества, ГК предусматривает ряд мер по охране интересов кредиторов акционерного общества. Установлено, что если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов акционерного общества окажется меньше уставного фонда, общество обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение определенного законодательством минимального размера уставного фонда. Если стоимость указанных активов общества окажется меньше установленного законодательством минимального размера уставного фонда, общество подлежит ликвидации (п.4 ст. 99 ГК).

По решению общего собрания акционеров акционерное общество вправе как увеличить, так и уменьшить уставный фонд соответственно путем увеличения или уменьшения номинальной стоимости акций либо путем выпуска дополнительных акций или путем покупки части акций в целях

сокращения их общего количества. Но увеличение уставного фонда общества для покрытия понесенных обществом убытков не допускается, а уменьшение уставного фонда общества допускается после уведомления всех его кредиторов в порядке, определяемом законодательством об акционерных обществах. При этом кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств и возмещения им убытков.

Акционерное общество вправе размещать акции.

Акция – бессрочная эмиссионная ценная бумага, свидетельствующая о вкладе в уставный фонд акционерного общества и удостоверяющей в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и уставом акционерного общества права ее владельца на участие в управлении этим обществом, получение части его прибыли в виде дивидендов и части имущества, оставшегося после расчета с кредиторами, или его стоимости в случае ликвидации акционерного общества (ч.1 ст. 70 Закона «О хозяйственных обществах»). Все выпускаемые акционерным обществом акции должны быть одинаковой номинальной стоимости. Они не должны быть ордерными ценными бумагами или ценными бумагами на предъявителя.

Закон «О хозяйственных обществах» предоставляет акционерному обществу право выпускать акции двух категорий: простые (обыкновенные) и привилегированные. Простая акция удостоверяет одинаковый с другими акционерами объем прав. Уставом акционерного общества может быть предусмотрен выпуск привилегированных акций одного или нескольких типов. Каждая привилегированная акция одного типа удостоверяет одинаковый объем прав акционера – ее владельца, определенный уставом акционерного общества.

Закон «О хозяйственных обществах» различает типы привилегированных акций в зависимости от объема удостоверяемых акциями прав, в том числе фиксированным размером дивиденда, и (или) очередностью его выплаты, и (или) фиксированной стоимостью имущества, подлежащего передаче в случае ликвидации акционерного общества, и (или) очередностью его распределения.

Доля привилегированных акций всех типов в общем объеме уставного фонда акционерного общества не должна превышать двадцати пяти процентов (ч.1 ст. 102 ГК, ч.10 ст. 70 Закона «О хозяйственных обществах»).

Акционерное общество не вправе принимать решения об объявлении и выплате дивидендов, а также до полной оплаты всего уставного фонда; если стоимость чистых активов акционерного общества меньше его уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов; в иных случаях, предусмотренных законодательными актами (п.3 ст.102 ГК).

Увеличение уставного фонда закрытого акционерного общества посредством выпуска новых акций допускается, если акции будут распространены между акционерами общества.

Размещение дополнительно выпускаемых акций открытого акционерного общества осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством о ценных бумагах. В уставе открытого акционерного общества может быть предусмотрено преимущественное право на приобретение дополнительно выпускаемых акций его акционерами.

Наряду с выпуском акций *акционерное общество вправе выпускать облигации на сумму, не превышающую размер уставного фонда* (п.2 ст.102 ГК). Это ограничение суммы выпускаемых облигаций введено с целью не допустить возможности образования уставного фонда на основе заемных средств.

7. Управление акционерным обществом осуществляют его органы, образуемые в соответствии с законодательством об обществах. Статья 103 ГК установила *следующую систему органов управления акционерным обществом*: общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет), правление (дирекция), директор (генеральный директор).

Высшим органом управления акционерным обществом является общее собрание его участников (акционеров). Оно может рассмотреть любой вопрос деятельности общества. Закон определяет лишь вопросы, которые относятся к исключительной компетенции общего собрания акционеров. Пункт 1 ст.103 ГК содержит лишь основные из них, а именно:

- изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного фонда;

- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;

- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибыли и убытков общества и распределение его прибыли и убытков;

- решение о реорганизации или ликвидации общества.

Законодательными актами к исключительной компетенции общего собрания акционеров может быть отнесено решение иных вопросов.

Статья 34 Закона «О хозяйственных обществах» к исключительной компетенции общего собрания акционеров относит ряд других вопросов, предусмотренных этим Законом. Пункт 1 ст.103 ГК и ст. 34 Закона «О хозяйственных обществах» содержат правило, согласно которому вопросы, отнесенные законодательством к исключительной компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы им на решение других органов управления обществом.

Очередные собрания участников (акционеров) общества должны проводиться не реже одного раза в год, в сроки, предусмотренные уставом общества. В случае, когда этого требуют интересы общества, проводятся внеочередные собрания акционеров. Порядок созыва и проведения собраний определяется Законом «О хозяйственных обществах» и уставом, локальным

нормативным актом хозяйственного общества, утвержденным общим собранием его участников.

Собрание признается правомочным, если на нем присутствуют участники (их представители), обладающие в совокупности более чем 50 % голосов, если учредительными документами общества не предусмотрено для кворума большее число голосов. В частности, изменение устава акционерного общества и решение о прекращении его деятельности или изменении уставного фонда принимается не менее чем тремя четвертями голосов лиц, участвующих в собрании акционеров.

Голосование на собрании акционеров проводится по принципу: одна акция – один голос. Владельцы привилегированных акций не имеют права голоса, кроме случаев, предусмотренных ч.ч. 3 и 4 ст. 71 Закона «О хозяйственных обществах». Решение о выкупе акций, выпущенных обществом, вступает в силу с письменного согласия кредиторов общества.

В случаях, предусмотренных Законом «О хозяйственных обществах» и (или) уставом хозяйственного общества образуется совет директоров (наблюдательный совет) общества (ст. 51). Его состав, компетенция, проведение заседаний, принятие решений определяются по правилам ст.ст. 50-52 названного закона. Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества, не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества. Передача права голоса членом совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества иному лицу, в том числе другому члену совета директоров (наблюдательного совета) хозяйственного общества, не допускается.

Текущее руководство деятельностью общества осуществляет исполнительный орган акционерного общества. Этот орган может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор) или только единоличным (директор, генеральный директор). Исполнительный орган подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров. Он вправе решать все вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции других органов управления обществом Законом «О хозяйственных обществах» и учредительными документами общества.

Решением общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему) (п.3 ст.103 ГК).

Контрольным органом акционерного общества является избираемая общим собранием акционеров ревизионная комиссия (ревизор в случае, если избрание такой комиссии предусмотрено настоящим Законом и (или) учредительными документами общества. Она осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью общества, правления (дирекции),

директора и должностных лиц общества. В случаях, предусмотренных уставом, собранием акционеров наряду с ревизионной комиссией могут быть созданы иные органы контроля, подотчетные собранию участников и обладающие полномочиями, которыми их наделило общее собрание акционеров. Состав ревизионной комиссии, ее компетенция, обязанности, ее заключения, их содержание установлены статьями 59 и 60 Закона «О хозяйственных обществах».

Ревизионная комиссия составляет заключения по годовым отчетам и балансам. Без ее заключения собрание акционеров не вправе утверждать баланс.

Проверка финансово-хозяйственной деятельности проводится во всякое время по поручению собрания акционеров, совета директоров (наблюдательного совета), правления, по инициативе ревизионной комиссии, а в предусмотренных уставом случаях – по требованию акционеров.

8. *Акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибыли и убытков.* Для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности акционерное общество должно ежегодно привлекать аудиторскую организацию (аудитора-индивидуального предпринимателя), не связанную имущественными интересами с обществом и его участниками. Аудиторская проверка деятельности акционерного общества, в том числе и не обязанного публиковать для всеобщего сведения указанные выше документы, должна быть проведена в любое время по требованию акционеров, являющихся в совокупности владельцами десяти или более процентов акций этого общества (п.5 ст.103 ГК).

9. Акционерное общество может быть реорганизовано по решению общего собрания участников, а в случаях и порядке, установленных законодательными актами, – по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда. Реорганизация может быть осуществлена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования по правилам, установленным статьями 15-23 Закона «О хозяйственных обществах».

10. Акционерное общество может быть ликвидировано в соответствии с его учредительными документами по решению общего собрания акционеров, а в случаях, установленных законодательными актами – по решению регистрирующего органа или суда в порядке, установленном статьями 24-27 Закона «О хозяйственных обществах».

7.8. Дочерние и зависимые общества

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

принимаемые таким обществом (ч.1 ст. 7 Закона «О хозяйственных обществах»).

1. Хозяйственные общества (основные и дочерние) не являются самостоятельными организационно-правовыми формами коммерческих юридических лиц. Они укладываются в систему хозяйственных товариществ и обществ уже рассмотренных выше и выделяются в этой системе только спецификой отношений, складывающейся в их деятельности. Суть этой специфики состоит в том, что формально самостоятельные коммерческие юридические лица нередко не могут самостоятельно принимать многие решения. Им может быть навязана воля основного общества. Подобные отношения могут складываться не только между основным и дочерним обществом, но и между основным и дочерним унитарным предприятием.

В качестве основного общества может выступать как хозяйственное общество, так и хозяйственное товарищество, а в качестве дочернего – только хозяйственное общество.

В силу специфики отношений основное хозяйственное общество или товарищество несет солидарную с дочерним обществом ответственность по сделкам, которые были заключены дочерним обществом по обязательным для него указаниям основного общества (ч.2 п.2 ст.105 ГК; ч.3 ст. 7 Закона «О хозяйственных обществах»).

В случае экономической несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее при недостаточности имущества дочернего общества несет субсидиарную ответственность по его долгам (ч.3 п.2 ст.105 ГК).

В силу той же специфики отношений основного общества или товарищества с дочерним обществом последнее не отвечает по долгам основного общества или товарищества.

Установление ст.105 ГК такой ответственности имеет своей целью не только защиту интересов кредиторов дочернего общества, но и интересов его участников (акционеров). Участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, нанесенных по его вине дочернему обществу, если иное не установлено законодательством о хозяйственных обществах (п.3 ст.105 Гражданского кодекса; ч.2 п.2 ст.105 ГК; ч.4 ст. 7 Закона «О хозяйственных обществах»).

Взаимоотношения по типу основного общества или товарищества с дочерним обществом могут возникать по одному из следующих оснований:

1) в силу преобладающего участия основного общества или товарищества в уставе зависимого общества, что дает возможность основному обществу или товариществу определять принимаемые решения;

2) на основании договора между основным и дочерним обществом, по которому основное общество или товарищество имеет право давать дочернему

обществу указания по управлению обществом путем указаний исполнительному органу дочернего общества;

3) по иному способу, дающему возможность основному обществу определять решения, принимаемые дочерним обществом.

Статья 105 ГК не дает четких разъяснений по вопросу о том, что следует понимать под преобладающим участием в уставном фонде дочернего общества, не раскрывает содержания договора, о котором в ней идет речь, и даже не содержит его наименования. Эти вопросы решаются в каждом конкретном случае.

2. Хозяйственное общество признается зависимым, если другое хозяйственное общество имеет долю в уставном фонде (акции) этого общества в размере, соответствующем двадцати и более процентам голосов от общего количества голосов, которыми оно может пользоваться на общем собрании участников такого общества. Зависимое хозяйственное общество не вправе приобретать доли в уставном фонде (акции) хозяйственного общества, по отношению к которому оно признается зависимым (ст. 8 Закона «О хозяйственных обществах»).

7.9. Производственный кооператив

1. Понятие производственного кооператива содержится в п.1 ст.107 ГК.

«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».

В этом определении термины «производственный кооператив» и «артель» употреблены как синонимы. Создавая кооператив, его учредители сами определяют, какой из терминов они должны включить в фирменное наименование кооператива (п. 2 ст.107 ГК). Термин «производственный кооператив» не означает, что кооператив может заниматься только производственной деятельностью. Предметом деятельности производственного кооператива может быть любая хозяйственная деятельность, в том числе строительство, торговля, проведение научно-исследовательских и конструкторских работ, оказание различных услуг, если только такой вид деятельности не запрещен законодательством.

Правовое положение производственных кооперативов, права и обязанности их членов определяются в соответствии с законодательством о производственных кооперативах. Соответствующие акты законодательства предстоит еще издать. До их принятия действует Закон СССР от 26 мая 1988 г.

«О кооперации в СССР»²⁵⁴, нормы которого не противоречат законодательству Республики Беларусь (см. Закон Республики Беларусь от 28 мая 1999 г. «О применении на территории Республики Беларусь законодательства СССР»²⁵⁵).

В отличие от хозяйственных обществ производственные кооперативы являются коммерческими организациями, образованными на основе объединения и труда, и капитала для ведения совместной производственной или иной хозяйственной деятельности. Члены производственных кооперативов обязаны участвовать в этой деятельности личным трудом, объединять имущественные пай и нести дополнительную ответственность по обязательствам этой организации. При этом размер паевых взносов членов кооператива не влияет на количество голосов при решении всех вопросов на общем собрании и на размер получаемого дохода при распределении прибыли производственного кооператива. Каждый член такого кооператива имеет только один голос при принятии решений общим собранием и несет субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в порядке и размере, установленных законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива.

Число членов производственного кооператива не должно быть менее трех. Причем, в отличие от полных товарищей, не требуется, чтобы член производственного кооператива был зарегистрирован как индивидуальный предприниматель.

Пункт 1 ст.107 ГК Российской Федерации предусматривает, что «законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц». Гражданский кодекс Республики Беларусь не предусматривает такой возможности.

2. Единственным учредительным документом производственного кооператива является устав, утверждаемый общим собранием его членов. Необходимость устава (а не учредительного договора, являющегося единственным учредительным документом полного или командитного товарищества) объясняется тем, что связи членов кооператива между собой осуществляются через кооператив, а не непосредственно.

Кроме сведений, которые в соответствии с п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения от 16 марта 1999 г. должны содержаться в учредительных документах любого юридического лица, в *уставе производственного кооператива должны содержаться следующие сведения:*

о размере паевых взносов членов кооператива;

о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов;

²⁵⁴ Ведомости Верховного Совета СССР. 1988. №22. Ст. 355.

²⁵⁵ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1999. № 21. Ст. 342.

о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по личному трудовому участию;

о порядке распределения прибыли и убытков кооператива;

о размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива;

о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов (п.2 ст.108 ГК).

3. Положение о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования от 16 марта 1999 г. установило минимальный размер уставного фонда производственного кооператива, в том числе сельскохозяйственного производственного кооператива в сумме, эквивалентной 800 евро. Если производственный кооператив укажет в своем уставе один из видов производственной деятельности, минимальный размер уставного фонда для него установлен в два раза меньше (50% от 800 евро) (п.6 Положения). Оплата уставного фонда производственного кооператива на момент государственной регистрации менее чем на 10 % является основанием для отказа в государственной регистрации (п.40.2 Положения). Имущество производственного кооператива первоначально образуется за счет паевых взносов членов кооператива. Оно приумножается за счет доходов кооператива от производственной деятельности, кредитов, общегражданских способов приобретения имущества и других законных приобретений.

Каждый член кооператива обязан внести до регистрации кооператива не менее 10 % паевого взноса, а остальную часть – в течение года с момента регистрации. Но в уставе может быть предусмотрен менее продолжительный срок внесения остальной части паевого взноса. В случае нарушения указанного срока формирования минимального размера уставного фонда производственный кооператив может быть ликвидирован по решению регистрирующего органа.

Хотя имущество производственного кооператива делится на паи (п.1 ст.109 ГК), единственным собственником его имущества является сам кооператив. Члены кооператива имеют лишь обязательственные права к кооперативу по поводу их паев (п.2 ст.44 ГК). Эти права член кооператива может осуществить при наличии определенных условий, установленных уставом кооператива, например в случае выбытия из кооператива. Члены кооператива сами в уставе кооператива устанавливают способ определения паев (по трудовому участию, поровну и т. п.).

Статья 109 ГК не определяет, какие имущественные фонды кооператив должен обязательно иметь. Этот вопрос может решаться законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива. Статья 109 ГК предполагает лишь наличие паевого взноса. Представляется, что кооператив

должен образовывать и страховой фонд. Пункт 1 ст.109 ГК предусматривает, что уставом кооператива может быть установлено наличие в кооперативе *неделимых фондов*, используемых на цели, определяемые уставом. Решение об образовании неделимых фондов принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Неделимые фонды не делятся на паи членов кооператива. При выбытии из кооператива выплаты из неделимых фондов не производятся. Только при ликвидации кооператива после удовлетворения требований кредиторов неделимый фонд может быть распределен между членами кооператива. Члены кооператива не имеют и обязательственных требований к кооперативу по поводу имущества неделимых фондов, поэтому взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива (п.5 ст.111 ГК).

Если иное не предусмотрено законодательством и уставом кооператива, член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива. Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается только с согласия кооператива, при этом другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части).

При недостатке имущества члена кооператива для погашения его собственных долгов допускается обращение взыскания на его пай для покрытия долгов.

4. Член кооператива вправе выйти из кооператива. Если это случится, ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.

Эти выплаты производятся по окончании финансового года и утверждения бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива (п.1 ст.111 ГК).

Член кооператива может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей, возложенных на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива. Исключенный из кооператива его член имеет право на получение стоимости пая и других выплат в таком же порядке, как и при добровольном выходе из кооператива (п.2 ст.111 ГК).

Стоимость пая члена кооператива переходит по наследству к его наследникам. Если иное не предусмотрено уставом кооператива, наследники умершего члена кооператива могут быть приняты в члены кооператива. В противном случае кооператив выплачивает им стоимость пая.

5. Система органов управления производственного кооператива определена ст.110 ГК. Она включает в себя:

высший орган управления кооперативом (им является общее собрание его членов), наблюдательный совет (ГК не содержит правил его образования); исполнительные органы, которыми являются правление и (или) его председатель.

Компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений определяются законодательством и уставом кооператива.

Общее собрание – высший орган управления кооперативом. Оно может решать любые вопросы деятельности кооператива. К исключительной компетенции общего собрания относятся:

изменение устава;

образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету;

прием и исключение членов кооператива;

утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;

решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Законодательством о производственных кооперативах и уставом кооператива к исключительной компетенции общего собрания может быть отнесено решение и иных вопросов. Эти вопросы не могут быть переданы общим собранием для решения другим органом управления кооперативом.

Модельный гражданский кодекс для государств – участников СНГ и ст.110 ГК Российской Федерации предусматривают, что в кооперативе с числом членов более 50 создается наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива. Гражданский кодекс Республики Беларусь не содержит такого правила, хотя ч.3 п.1 ст.110 и п.3 ст.110 этого кодекса дают основания сделать вывод, что производственные кооперативы в Республике Беларусь вправе создавать наблюдательные советы. Устав кооператива может предусматривать и вопросы, решение которых относится к исключительной компетенции наблюдательного совета.

Правление кооператива и его председатель или только председатель являются исполнительными органами производственного кооператива.

Правление кооператива избирается на общем собрании членов кооператива. Председатель кооператива может быть избран общим собранием или правлением кооператива в зависимости от того, как вопрос об избрании председателя решен в уставе кооператива. Устав кооператива должен определять полномочия исполнительных органов кооператива. Правление кооператива принимает решения по вопросам деятельности кооператива, которые не отнесены к исключительной компетенции общего собрания и наблюдательного совета. Председатель правления является и председателем кооператива. Он выполняет решения общего собрания, наблюдательного совета

и правления кооператива, представляет без доверенности кооператив в отношениях с государственными органами и другими организациями, заключает от имени кооператива договоры, принимает на работу нечленов кооператива, совершает другие юридические действия.

Органы управления кооператива избираются только из числа членов кооператива. При этом член кооператива не может одновременно быть членом наблюдательного совета и членом правления или председателем кооператива.

б. Кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации кооператива определяются законодательством (п.1 ст.112 ГК).

В случае реорганизации деятельность кооператива прекращается, но его права и обязанности в порядке правопреемства переходят к другим субъектам.

В добровольном порядке по единогласному решению его членов производственный кооператив может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество, а в случаях, когда в составе кооператива осталось менее трех членов, – в унитарное предприятие. По решению общего собрания реорганизация производственного кооператива может произойти путем слияния, разделения, присоединения или выделения кооперативов с соблюдением правил ст.53 ГК.

Законом Республики Беларусь от 9 июня 2003 г. «О реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций»²⁵⁶ установлен особый порядок реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций, в их число входят и сельскохозяйственные производственные кооперативы. Решения о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций принимает республиканский орган государственного управления по вопросам сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь, местные Советы депутатов, местные исполнительные и распорядительные органы в соответствии с их компетенцией. Основанием для принятия решения о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций уполномоченными государственными органами являются результаты хозяйственной деятельности, отраженные в бухгалтерской отчетности этих организаций за три последних года до принятия этими органами решений об их реорганизации. Принятию такого решения предшествует анализ текущей ликвидности, обеспеченности собственными оборотными средствами, обеспеченности финансовых обязательств, в том числе просроченных, активами и анализ структуры имеющейся кредиторской задолженности.

Решения о реорганизации колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива), а также о реализации и стоимости имущества могут быть приняты уполномоченным государственным органом только с

²⁵⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003 г., № 68, 2/951, № 125, 2/992.

согласия общего собрания членов колхоза (сельскохозяйственного производственного кооператива).

Права и обязанности, а также имущество реорганизуемой убыточной сельскохозяйственной организации, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, переходят в установленном законодательством Республики Беларусь порядке к юридическому лицу, к которому присоединена убыточная сельскохозяйственная организация, или к вновь возникшему юридическому лицу (юридическим лицам) при слиянии, разделении, выделении и преобразовании реорганизуемой убыточной сельскохозяйственной организации. Возникающие в связи с этими действиями споры разрешаются уполномоченным государственным органом, принявшим решение о реорганизации этой убыточной сельскохозяйственной организации, и в суде.

В отличие от реорганизации производственного кооператива его ликвидация допускается как по решению общего собрания, так и без такового. В частности, производственный кооператив может быть ликвидирован по решению хозяйственного суда в случае осуществления кооперативом деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законодательством, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям коммерческой организации. Ликвидации подлежит кооператив и в случае признания судом недействительной регистрации производственного кооператива в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства либо экономической несостоятельности (банкротства), а также в иных случаях, предусмотренных законодательством (п.2 ст.57, ст.61 ГК и п.41 Положения от 16 марта 1999 г.).

В случаях, предусмотренных п.41.3 Положения от 16 марта 1999 г., производственный кооператив может быть ликвидирован по решению регистрирующего органа.

7.10. Унитарное предприятие

Унитарное предприятие – это 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 (ч.1 п.1 ст.113 ГК).

1. В зависимости от того, в чьей собственности находится имущество, закрепленное собственником за унитарным предприятием, различают *государственные (республиканские или коммунальные) и частные унитарные предприятия*.

Имущество республиканского унитарного предприятия находится в собственности Республики Беларусь, имущество коммунального унитарного предприятия – в собственности соответствующей административно-

территориальной единицы, а частного унитарного предприятия – в собственности физического лица (совместной собственности супругов или членов крестьянского (фермерского) хозяйства либо юридического лица, образованного на частной собственности, в частности потребительского общества, союза потребительских обществ). Самому унитарному предприятию имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может с согласия собственника имущества создать в качестве юридического лица дочернее унитарное предприятие, имущество которого находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и принадлежит дочернему предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Унитарное предприятие, учредившее дочернее предприятие, пользуется в отношениях с дочерним предприятием теми же правами, которыми пользуется собственник в отношениях с унитарным предприятием, учредившим дочернее предприятие.

Долевая собственность на имущество унитарного предприятия не допускается.

2. В зависимости от полномочий унитарного предприятия по распоряжению закрепленным за ним имуществом собственника-учредителя различают:

унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения (ст.114 ГК);

унитарные предприятия (именуемые «казенными»), имеющие право оперативного управления имуществом, закрепленным за соответствующим предприятием (ст.115 ГК).

Как унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения, так и казенные предприятия осуществляют коммерческую деятельность на базе имущества, которое находится в чужой собственности. Этим они отличаются от юридических лиц, которые являются собственниками имущества, находящегося в их ведении. Этим же обусловлены их особенности.

Порядок создания унитарных предприятий, имущество которых находится в республиканской собственности, установлен Положением о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 23 июля 2004 г. №913²⁵⁷, а предприятий, имущество которых находится в

²⁵⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004 г., № 120, 5/14606; 2006 г., № 146, 5/22839.

коммунальной собственности, – решениями актов, принятых областными исполнительными комитетами²⁵⁸.

Казенные предприятия создаются постановлениями Совета Министров Республики Беларусь²⁵⁹.

3. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, учреждается по решению собственника его имущества (физического лица, супругами, потребительским обществом, союзом потребительских обществ, уполномоченным на то органом государства или органом местного управления и самоуправления).

В фирменном наименовании унитарного предприятия должно содержаться указание на собственника его имущества.

Единственным учредительным документом унитарного предприятия является устав. Если оно основано на праве хозяйственного ведения, его устав утверждается учредителем. Устав казенного предприятия утверждается Правительством Республики Беларусь. В фирменном наименовании казенного предприятия должно быть указано, что предприятие является казенным.

Кроме сведений, которые в соответствии с п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения от 16 марта 1999 г. должны содержаться в учредительных документах любого юридического лица, в уставе унитарного предприятия должны быть сведения о:

- предмете и целях деятельности предприятия;
- размере уставного фонда предприятия;
- порядке и источниках его формирования.

4. *Размер уставного фонда унитарного предприятия* определяется его учредителем, но он не может быть менее суммы, определенной законодательством об унитарных предприятиях. Минимальный размер уставного фонда унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, установлен в сумме, эквивалентной 800 евро, а для казенных – в сумме, эквивалентной 400 евро. В случае создания унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения, и казенных, указавших в своих учредительных документах один из видов производственной деятельности, этот размер минимального уставного фонда уменьшается на 50 процентов. При этом до государственной регистрации унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, уставный фонд предприятия должен быть полностью оплачен собственником имущества предприятия (п.4 ст.114 ГК).

Уставный фонд унитарного предприятия является гарантией для кредиторов в выполнении предприятием своих обязательств. Поэтому в случаях принятия учредителем унитарного предприятия решения об уменьшении

²⁵⁸ См., например, Инструкция о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в собственности Минской области, их реорганизации и ликвидации (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004 г., № 148, 9/3662).

²⁵⁹ См.: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 24 октября 2003 г., №1420 «О создании республиканских казенных предприятий (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003 г., № 122, 5/13303).

уставного фонда унитарное предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов. В таких случаях кредитор предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков (п.6 ст.114 ГК). Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законодательством, предприятие может быть ликвидировано по решению суда.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством. Собственник имущества, переданного унитарному предприятию, в соответствии с законодательством решает вопросы создания унитарного предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает руководителя предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имущества, находящегося в ведении унитарного предприятия, имеет право на получение части прибыли от использования имущества созданным им предприятием (ч.2 п.2 ст. 276 ГК).

Указом Президента Республики Беларусь от 28 декабря 2005 г. № 637 «О порядке исчисления в бюджет части прибыли государственных унитарных предприятий, доходов от находящихся в республиканской и коммунальной собственности акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ и об образовании государственного целевого бюджетного фонда национального развития»²⁶⁰ установлено, что часть прибыли (дохода), подлежащая перечислению в республиканский, областные, Минский городской бюджеты, указанными субъектами хозяйственной деятельности исчисляется в зависимости от уровня рентабельности в пределах от 5 до 20 процентов. Исключение установлено для унитарных предприятий и хозяйственных обществ, основными видами деятельности которых является производство сельскохозяйственной продукции. Эти субъекты хозяйствования перечисляют в бюджет часть прибыли (дохода) в размере 5 процентов независимо от уровня рентабельности.

Унитарное предприятие ограничено в правах по распоряжению недвижимым имуществом (сдавать его в аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться без согласия собственника).

Остальным имуществом унитарное предприятие распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Последний вправе изъять у казенного предприятия излишнее,

²⁶⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006 г., № 4, 1/7075.

неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению. Казенное предприятие самостоятельно реализует произведенную им продукцию, если иное не установлено законодательством. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником.

Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных законодательством (п.3 ст.52 ГК). По обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность.

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

6. *Унитарное предприятие может быть реорганизовано и ликвидировано в порядке, установленном законодательством.*

Унитарное предприятие подлежит реорганизации или ликвидации в случае, если право собственности на его имущество в результате раздела имущества, находящегося в совместной собственности супругов или членов крестьянского (фермерского) хозяйства, в порядке наследования, правопреемства либо иными не противоречащими законодательству способами перейдет к двум или более лицам. Реорганизация унитарного предприятия в таких случаях может быть осуществлена либо путем деления (выделения) предприятия с тем, чтобы имущество предприятий, образованных в результате реорганизации, не находилось в собственности двух или более лиц, либо путем преобразования в хозяйственное товарищество или общество в порядке, установленном законодательством и соглашением сторон, либо путем выплаты соответствующей компенсации одним из собственников имущества другим собственникам их доли в общей собственности. Но если реорганизация или переход имущества в собственность одного лица будет противоречить законодательству либо окажется невозможным по другим причинам, унитарное предприятие подлежит ликвидации.

Унитарные предприятия могут быть реорганизованы и ликвидированы по общим правилам о реорганизации и ликвидации юридических лиц. Однако казенное предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано только по решению Правительства Республики Беларусь.

7.11. Крестьянское (фермерское) хозяйство

1. Понятие крестьянского (фермерского) хозяйства содержится в ст. 115¹ ГК и ст. 1 Закона Республики Беларусь от 18 февраля 1991 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» в редакции от 19 июля 2005 г. (далее – Закон от 19 июля 2005 г.)²⁶¹ Крестьянским (фермерским) хозяйством признается коммерческая организация, созданная одним гражданином (членами одной

²⁶¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., №41, 2/759; 2005 г., № 122, 2/1141.

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.

Крестьянское (фермерское) хозяйство – широко распространенная традиционная организационно-правовая форма ведения сельскохозяйственного производства во всем мире. Ее особенность состоит в том, что производство ведется отдельным гражданином или семьей с использованием земель сельскохозяйственного назначения. В отличие от простого товарищества крестьянское (фермерское) хозяйство является семейно-трудовым объединением. Его участником не может быть юридическое лицо. Закон от 19 июля 2005 г. устанавливал, что с момента регистрации крестьянское (фермерское) хозяйство приобретает статус юридического лица (ч. 3 ст. 3). Однако ч.1 ст. 9 этого закона предусматривает, что имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве общей (долевой или совместной) собственности. Гражданский кодекс Республики Беларусь 1998 г. в число коммерческих организаций крестьянское (фермерское) хозяйство не включил и установил, что имущество крестьянского (фермерского) хозяйства находится у его членов на праве совместной собственности, если законодательством или договором между ними не установлено иное. Законом Республики Беларусь от 14 июля 2000 г. «О внесении изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь»²⁶² крестьянское (фермерское) хозяйство включено в число коммерческих юридических лиц, хотя его имущество оставалось в совместной собственности членов колхозного двора, а земельный участок оформлялся на главу крестьянского (фермерского) хозяйства. Только Законом от 19 июля 2005 г. было установлено, что фермерскому хозяйству принадлежит на праве собственности имущество, переданное в качестве вклада в уставный фонд фермерского хозяйства его учредителями (членами), а также имущество, произведенное и приобретенное фермерским хозяйством в процессе его деятельности. Крестьянское (фермерское) хозяйство обладает теперь всеми признаками юридического лица.

2. Крестьянские (фермерские) хозяйства относятся к группе коммерческих организаций, поэтому отношения, связанные с их созданием и деятельностью регулируются всеми актами законодательства о коммерческих юридических лицах. Существуют и акты законодательства, регулирующие отношения, связанные с особенностями создания и деятельности этих коммерческих организаций. К таким актам законодательства, кроме названного Закона от 19 июля 2005 г., относятся Кодекс Республики Беларусь о земле, Кодекс Республики Беларусь о браке и семье; указы Президента Республики Беларусь

²⁶² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 69, 2/190.

от 6 февраля 1995 г. №51 «О мерах по дальнейшему развитию сельскохозяйственного производства»²⁶³, от 3 марта 1998 г. № 95 «О мерах по развитию крестьянских (фермерских) хозяйств и усилению их государственной поддержки»²⁶⁴, от 1 апреля 1998 г. № 193 «О некоторых мерах по совершенствованию регулирования деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств»²⁶⁵; постановления Правительства Республики Беларусь от 30 апреля 1992 г. № 2 «О финансировании и кредитовании крестьянских (фермерских) хозяйств»²⁶⁶, от 30 апреля 1998 г. № 689 «Об утверждении Типового договора между крестьянским (фермерским) хозяйством и райисполкомом о развитии сельскохозяйственного производства и порядка заключения соответствующего договора»²⁶⁷, от 20 февраля 1998 г. № 293 «Об отнесении ряда крестьянских (фермерских) хозяйств к опытным и их государственной поддержке»²⁶⁸.

3. Право на создание крестьянского (фермерского) хозяйства имеют дееспособные граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь. Иностранные граждане и лица без гражданства признаются постоянно проживающими на территории Республики Беларусь, если они имеют выданное им органами внутренних дел разрешение на постоянное жительство в Республике Беларусь (статьи 12-15 Закона Республики Беларусь от 29 декабря 1998 г. «Об иммиграции»)²⁶⁹.

Если крестьянскому (фермерскому) хозяйству предоставляются земельные участки на землях, изъятых у ликвидируемых или реорганизуемых сельскохозяйственных организаций, преимущественное право на создание крестьянских (фермерских) хозяйств имеют члены (работники) этих сельскохозяйственных организаций (п.2 ст. 4 Закона от 19 июля 2005 г.).

Решение о создании крестьянского (фермерского) хозяйства оформляется протоколом собрания учредителей. Разумеется, такое собрание не может проводиться, когда хозяйство создается одним гражданином. В таком случае учредитель подписывает устав крестьянского (фермерского) хозяйства.

4. Учредительным документом крестьянского (фермерского) хозяйства является устав фермерского хозяйства. Он утверждается решением собрания учредителей фермерского хозяйства, оформляемым протоколом собрания учредителей, который подписывается всеми учредителями. Если фермерское

²⁶³ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. № 4. Ст. 85; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999 г., № 33, 1/291.

²⁶⁴ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 7. Ст. 157.

²⁶⁵ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 10. Ст. 257.

²⁶⁶ Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь, 1992 г., № 13, ст. 220.

²⁶⁷ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1998 г., № 13, ст. 339.

²⁶⁸ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1998 г., № 6, ст. 136; № 19, ст. 523; №27, ст. 711; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 8, 5/2439.

²⁶⁹ Вѣдамасці Нацыянальнага сходу Рэспублікі Беларусь, 1999 г., № 3, ст. 35.

хозяйство создается одним гражданином, устав фермерского хозяйства утверждается этим гражданином (главой фермерского хозяйства).

Сведения, которые должны содержаться в уставе крестьянского (фермерского) хозяйства, определены статьей 5 Закона от 19 июля 2005 г. В ней указаны следующие сведения:

наименование фермерского хозяйства, которое должно содержать слова "крестьянское (фермерское) хозяйство" либо "фермерское хозяйство" или "крестьянское хозяйство";

сведения о главе и иных членах фермерского хозяйства (фамилия, имя, отчество, паспортные данные, место жительства);

место нахождения фермерского хозяйства;

цели деятельности фермерского хозяйства;

размер уставного фонда фермерского хозяйства, размер вкладов в уставный фонд его членов, состав, сроки и порядок их внесения;

размер долей членов фермерского хозяйства в его уставном фонде;

порядок формирования имущества фермерского хозяйства и условия распоряжения им;

порядок трудового участия членов фермерского хозяйства в деятельности фермерского хозяйства;

порядок распределения прибыли фермерского хозяйства;

права и обязанности членов фермерского хозяйства;

порядок вступления в состав членов фермерского хозяйства новых членов, выхода и исключения из состава членов фермерского хозяйства;

порядок управления деятельностью фермерского хозяйства, прекращения его деятельности.

В уставе фермерского хозяйства могут содержаться и иные не противоречащие законодательству положения, связанные с особенностями деятельности фермерского хозяйства.

5. Минимальный размер уставного фонда фермерского хозяйства установлен в 150 евро.

Уставный фонд фермерского хозяйства формируется из стоимости вкладов учредителей (членов) фермерского хозяйства. На момент осуществления государственной регистрации фермерского хозяйства его уставный фонд должен быть внесен не менее, чем на 10 процентов. Оставшаяся его часть должна быть внесена в течение года со дня государственной регистрации фермерского хозяйства (п. 40.2 Положения от 16 марта 1999 г.).

Вкладом в уставный фонд фермерского хозяйства могут быть принадлежащие учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве собственности (в том числе общей собственности) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку. Неденежная часть вклада подлежит экспертизе в случаях и порядке, установленном законодательством.

Не может служить вкладом в уставный фонд имущество, если право на отчуждение этого имущества ограничено законодательством, договором либо собственником. Не могут быть использованы для формирования и увеличения уставного фонда привлеченные средства.

Уставный фонд фермерского хозяйства делится на доли учредителей, определяемые в процентах или в виде дроби на момент формирования уставного фонда по соотношению вклада учредителя к размеру устава фермерского хозяйства (п.5 ст. 6 Закона от 2005 г.).

Стоимость доли учредителя (члена) фермерского хозяйства в имуществе фермерского хозяйства равняется части стоимости чистых активов фермерского хозяйства, пропорциональной размеру его доли в уставном фонде фермерского хозяйства.

Если в уставный фонд фермерского хозяйства внесено имущества, принадлежащее учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве общей собственности, размеры долей членов фермерского хозяйства считаются равными, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства.

Уставный фонд фермерского хозяйства может быть увеличен за счет имущества фермерского хозяйства. Если это произошло, размер доли каждого члена фермерского хозяйства может быть изменен с учетом вклада в уставный фонд и (или) личного трудового участия члена фермерского хозяйства в его деятельности. Решение об этом принимает общее собрание членов фермерского хозяйства.

Увеличение уставного фонда может осуществляться и (или) за счет дополнительных вкладов в уставный фонд членов фермерского хозяйства и (или) за счет вкладов в уставный фонд граждан, принимаемых в состав членов фермерского хозяйства в качестве новых членов.

Уменьшение уставного фонда фермерского хозяйства допускается после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения обязательств фермерского хозяйства и возмещения им убытков (п.7 ст. 6 Закона от 19 июля 2005 г.).

6. Состав имущества фермерского хозяйства, источники его формирования, распределение прибыли и ответственность фермерского хозяйства по своим обязательствам установлены статьями 15-18 Закона от 19 июля 2005 г.

Крестьянское (фермерское) хозяйство может иметь в собственности объекты, необходимые для производства сельскохозяйственной продукции, а также ее переработки, хранения, транспортировки и реализации, а также плоды, продукцию и полученные доходы.

Не могут быть в собственности фермерского хозяйства объекты, которые могут находиться только в государственной собственности.

Члены фермерского хозяйства не имеют права собственности на имущество этого хозяйства. Они обладают лишь обязательственно-правовым требованием к фермерскому хозяйству относительно своей доли в этом имуществе.

Прибыль фермерского хозяйства распределяется по итогам финансового года между его членами по решению общего собрания членов фермерского хозяйства соразмерно долям в уставном фонде фермерского хозяйства и (или) личному трудовому участию членов фермерского хозяйства в его деятельности. Уставом фермерского хозяйства может быть установлен иной порядок распределения прибыли фермерского хозяйства (ст. 17 Закона от 19 июля 2005 г.).

По обязательствам фермерского хозяйства оно отвечает всем принадлежащим ему имуществом. Члены фермерского хозяйства по его обязательствам ответственности не несут, а фермерское хозяйство по обязательствам его членов отвечает лишь в случаях, предусмотренных законодательством.

7. В фермерском хозяйстве, созданном одним гражданином, последний является его главой и высшим органом управления, который вправе решать все вопросы, связанные с деятельностью крестьянского хозяйства.

Если же в состав фермерского хозяйства входят два или более члена, высшим органом управления фермерским хозяйством является общее собрание членов фермерского хозяйства, а его глава является исполнительным органом фермерского хозяйства.

Пункт 1 ст. 20 Закона от 19 июля 2005 г. содержит перечень вопросов, которые относятся к исключительной компетенции общего собрания членов фермерского хозяйства. Ни один из этих вопросов не может быть передан общим собранием членов фермерского хозяйства на решение главы фермерского хозяйства.

Каждый член фермерского хозяйства на общем собрании членов фермерского хозяйства имеет один голос. Иное может быть предусмотрено уставом фермерского хозяйства. Общее собрание членов фермерского хозяйства правомочно только при условии присутствия на нем не менее двух третей от всех членов фермерского хозяйства, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства.

Главой фермерского хозяйства может быть дееспособный гражданин из учредителей (членов) фермерского хозяйства, избранный на эту должность собранием учредителей фермерского хозяйства или общим собранием членов фермерского хозяйства и указанный в уставе фермерского хозяйства. Он не может быть одновременно руководителем иной коммерческой организации.

Глава фермерского хозяйства как исполнительный орган совершает все юридические действия, в том числе по распоряжению имуществом фермерского хозяйства, если только Законом от 19 июля 2005 г. или уставом фермерского хозяйства такие полномочия не отнесены к исключительной компетенции общего собрания членов фермерского хозяйства.

Состав членов фермерского хозяйства определяется по правилам статей 8-13 Закона от 19 июля 2005 г. Членами фермерского хозяйства могут быть

дееспособные граждане, являющиеся членами одной семьи. Вопросы дееспособности граждан решаются по общим правилам о дееспособности граждан ГК Республики Беларусь, а о членстве в одной семье – по правилам Кодекса о браке и семье.

Фермерское хозяйство – семейно-трудовое объединение, основанное на личном трудовом участии его членов в деятельности фермерского хозяйства и использовании земельного участка. Однако членство в фермерском хозяйстве сохраняется, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства, за членами фермерского хозяйства, которые не могут принимать личное трудовое участие в деятельности фермерского хозяйства в связи с выходом на пенсию по возрасту или инвалидности – пожизненно, а за другими членами фермерского хозяйства в связи с переходом на работу на выборную должность, прохождением военной службы по призыву, обучением по дневной форме в учреждениях образования, обеспечивающих получение высшего, среднего специального и профессионально-технического образования, - на время работы на выборной должности, прохождения военной службы по призыву, обучения по дневной форме в таких учреждениях образования.

Как семейно-трудовое объединение фермерское хозяйство состоит из членов одной семьи. Этим объясняется устойчивость состава его членов. Это, однако, не исключает его изменений по правилам статей 9-13 Закона от 19 июля 2005 г.

В состав фермерского хозяйства общим собранием членов фермерского хозяйства (главой фермерского хозяйства, созданного одним лицом) может быть принят гражданин-член данной семьи при условии внесения им вклада в уставный фонд фермерского хозяйства или в результате уступки доли (ее части) члена фермерского хозяйства в уставном фонде фермерского хозяйства.

Член фермерского хозяйства вправе в любое время выйти из состава членов фермерского хозяйства независимо от согласия других членов фермерского хозяйства при условии предварительного их уведомления в порядке и сроки, установленные уставом фермерского хозяйства, но не позднее чем за месяц до выхода из состава членов фермерского хозяйства.

Решением общего собрания членов фермерского хозяйства его член может быть исключен из состава членов фермерского хозяйства в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения им обязанностей, предусмотренных Законом от 19 июля 2005 г., иными законодательными актами или уставом фермерского хозяйства, а также в случае признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, или по иным основаниям, установленным уставом фермерского хозяйства (п.2 ст. 11 Закона от 19 июля 2005 г.).

Состав членов фермерского хозяйства изменяется в случае смерти члена фермерского хозяйства или объявления его умершим. Наследник (наследники) может быть принят в члены фермерского хозяйства по решению общего

собрания. Если умер глава фермерского хозяйства, созданного одним гражданином, его наследник (наследники), изъявивший (изъявившие) желание вести фермерское хозяйство, признается членом (членами) этого фермерского хозяйства (ч.3 п.1 ст. 13 Закона от 19 июля 2005 г.).

Выбывший или исключенный из состава членов фермерского хозяйства вправе получить стоимость своей доли в имуществе фермерского хозяйства, а также часть прибыли, определяемой по правилам статей 12 и 17 Закона от 19 июля 2005 г. Стоимость доли в имуществе фермерского хозяйства определяется по бухгалтерскому балансу, составленному на момент его выбытия, а причитающаяся ему часть прибыли - на день расчета с ним. Выплата стоимости доли и части прибыли гражданину, вышедшему или исключенному из состава членов фермерского хозяйства, производится по окончании финансового года, в котором он вышел или исключен из состава членов фермерского хозяйства, в срок до 12 месяцев со дня подачи заявления о выходе или принятия решения об исключении, если иной срок не предусмотрен уставом фермерского хозяйства (п.2 ст. 12 Закона от 19 июля 2005 г.).

Права и обязанности фермерского хозяйства определены ст. 14 Закона от 19 июля 2005 г.

§ 8. Некоммерческие организации

8.1. Общие положения

Некоммерческими организациями признаются организации, не имеющие в качестве основной своей цели извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками (ч.1 ст.46 ГК).

1. Из этого определения следует, что *некоммерческие организации отличаются от коммерческих двумя признаками:*

- а) они не ставят основной целью извлечение прибыли;
- б) они не могут распределять полученную прибыль между своими участниками и в тех случаях, когда их деятельность дает прибыль.

Необходимость наделения некоммерческих организаций правами юридического лица объясняется тем, что для достижения цели, поставленной некоммерческой организацией, последняя вынуждена вступать в различные имущественные отношения с коммерческими и другими некоммерческими юридическими лицами. Нередко некоммерческие организации осуществляют предпринимательскую деятельность. Однако 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 деятельности некоммерческих организаций (ч. 4 п. 3 ст.46 ГК). При этом для отдельных видов некоммерческих организаций законодательными актами могут быть установлены требования, предусматривающие их право на занятие предпринимательской деятельностью

только посредством образования коммерческих организаций и(или) участия в них. Сказанное свидетельствует о том, что некоммерческие юридические лица обладают не общей, а специальной правоспособностью.

Цели некоммерческих юридических лиц определены их учредительными документами. Это цели культурные, образовательные, научные, социальные, благотворительные, политические и т.п.

Некоммерческие юридические лица не ставят цели получать прибыль и распределять ее между учредителями (участниками), поэтому законодательство, как правило, не устанавливает для этих юридических лиц минимального размера уставного фонда и не предусматривает возможности их банкротства, за исключением потребительских кооперативов и различных фондов.

2. Организационно-правовые формы некоммерческих юридических лиц определены ст.46, 116–118, 120 и 121 ГК. Гражданский кодекс предусматривает следующие *формы некоммерческих юридических лиц:*

потребительские кооперативы,
общественные организации,
религиозные организации,
благотворительные или иные фонды,
учреждения, ассоциации и союзы.

Однако п. 3 ст.46 ГК разрешает создавать некоммерческие организации и в других формах, предусмотренных законодательными актами. Уже действуют творческие союзы, товарищества собственников жилых помещений, торгово-промышленные палаты, государственно-общественные объединения.

8.2. Потребительский кооператив

1. Определение потребительского кооператива содержится в п. 1 ст.116 ГК.

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан либо граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

В отличие от членов производственных кооперативов члены потребительских кооперативов не обязаны участвовать в деятельности кооператива своим личным трудом. Они должны только внести свой вступительный и паевой взносы. Поэтому членами потребительского кооператива могут быть не только граждане (физические лица), но и юридические лица. Нет препятствий для того, чтобы член кооператива был одновременно членом другого, в том числе одного и того же вида, кооператива.

Учредителями потребительского общества могут быть граждане и (или) юридические лица. Число учредителей потребительского общества должно быть не менее трех. Количество членов в потребительском обществе не ограничивается.

Если членами потребительского общества являются жители нескольких населенных пунктов и количество членов этого общества превышает 100 человек, в потребительском обществе по решению правления потребительского общества могут создаваться кооперативные участки.

В реальной действительности действуют различные потребительские кооперативы: жилищные, жилищно-строительные, дачно-строительные, гаражные, потребительские общества и их союзы, общества взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства и др.

2. Гражданский кодекс содержит только одну статью о потребительском кооперативе и предусматривает, что правовое положение потребительской кооперации и потребительских кооперативов (обществ, союзов), а также права и обязанности их членов определяются этим кодексом и законодательством о потребительской кооперации.

Закон Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь»²⁷⁰ определяет правовые, организационные, экономические и социальные основы деятельности потребительских обществ, их союзов в Республике Беларусь. В частности, им установлено, что отношения, возникающие в области создания и деятельности потребительских обществ и их союзов, регулируются Гражданским кодексом Республики Беларусь, названным законом, другими законами и иными нормативно-правовыми актами.

Согласно ст. 1 Закона от 25 февраля 2002 г. *потребительская кооперация представляет собой систему потребительских обществ, их союзов и созданных ими в целях удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей членов потребительских обществ и населения Республики Беларусь, унитарных предприятий и учреждений.*

Имеется значительное число актов законодательства, регулирующих образование и деятельность других потребительских кооперативов: Примерный устав жилищно-строительного кооператива, утвержден постановлением Совета Министров от 15 ноября 1984 г.²⁷¹; Примерный устав дачно-строительного кооператива, утвержденный постановлением Совета Министров БССР от 13 октября 1958 г., № 713²⁷²; Примерный устав кооператива по строительству и эксплуатации коллективных стоянок для автомобилей индивидуальных владельцев, утвержден постановлением Совета Министров БССР от 5 августа 1977 г., № 254²⁷³; Положение о жилищно-строительных коллективах индивидуальных застройщиков, утверждено постановлением Совета Министров БССР от 11 января 1960 г., № 48²⁷⁴; Положение об обществах взаимного

²⁷⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г., № 28, 2/842; № 129, 2/899.

²⁷¹ СЗ БССР, 1984 г., № 34, ст. 500; СЗ БССР, 1985 г., № 33, ст. 474 1988 г., № 2, ст. 33; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь, 1995 г., № 14, ст. 324; 1995 г., № 33, ст. 815.

²⁷² СЗ БССР, 1958 г., № 10, ст. 55.

²⁷³ СЗ БССР, 1977 г., № 23, ст. 368.

²⁷⁴ СЗ БССР, 1960 г., № 1, ст. 4; 1984, № 15, ст. 206.

кредитования субъектов малого предпринимательства, утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21 декабря 1999 г. № 1972²⁷⁵. Много норм права о потребительских кооперативах в жилищной сфере содержится в Жилищном кодексе Республики Беларусь, принятом Национальным собранием Республики Беларусь 22 марта 1999 г.²⁷⁶.

3. Единственным учредительным документом об образовании и деятельности любого потребительского кооператива является его устав. Помимо общих для уставов всех юридических лиц сведений, предусмотренных п.2 ст.48 ГК, в уставе потребительского кооператива должны быть условия:

- о порядке приема в члены кооператива и прекращения членства в нем;
- о правах и обязанностях членов кооператива,
- о размере паевых взносов членов кооператива,
- о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов,
- о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов,
- о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков (п.2 ст. 116 ГК).

В наименовании потребительского кооператива должно быть указание на основную цель его деятельности, а также слово «кооператив» или слова «потребительский союз» либо «потребительское общество». Наименование потребительских обществ должно включать наименование территории (района) по месту нахождения и слова «потребительское общество».

Наименование областных союзов потребительских обществ должно включать наименование области по месту их нахождения и слова «областной союз потребительских обществ».

Республиканский союз потребительских обществ именуется «Белорусский республиканский союз потребительских обществ» (Белкоопсоюз).

Использование слов «потребительское общество» и «союз потребительских обществ» в наименовании иных потребительских кооперативов, создаваемых на территории Республики Беларусь, не допускается (ст. 5 Закона от 25 февраля 2002 г.).

4. Имущество потребительского кооператива, созданное за счет вступительных и паевых взносов, полученное в результате уставной деятельности и иных источников, не запрещенных законодательством, принадлежит ему на праве собственности. Члены кооператива (пайщики), передавшие кооперативу имущество в счет погашения пая, теряют вещные права на это имущество.

²⁷⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000. № 4, 5/2278.

²⁷⁶ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999. № 15. Ст. 318.

Доходы (прибыль) потребительского кооператива не могут распределяться между его членами (п.5 ст.116 ГК).

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В противном случае кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. При этом члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (п. 4 ст.116 ГК).

Каждый член потребительского кооператива вправе получить в пользование часть имущества кооператива (квартиру, гараж и т.д.), соответствующую его паю, либо удовлетворять иные потребности, например пользоваться преимуществами при приобретении товаров (услуг) в организациях торговли и бытового обслуживания потребительского общества. Независимо от размера пая каждый член потребительского кооператива на общем собрании членов кооператива имеет один голос.

Член потребительского кооператива вправе выйти из кооператива и получить стоимость своего пая. Пай умершего члена кооператива переходит по наследству к его наследникам. Принятый в кооператив вместо выбывшего члена кооператива новый член приобретает права выбывшего, в том числе право пользования той частью имущества кооператива, которой пользовался выбывший член кооператива.

Члены жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом в пользование, приобретают право собственности на указанное имущество с момента регистрации этого права в установленном порядке (п. 4 ст.219 ГК).

5. Органы управления потребительским кооперативом строятся по системе органов производственного кооператива, изложенной выше.

Органами управления потребительского общества являются общее собрание членов потребительского общества (собрание уполномоченных) и правление. Деятельностью правления руководит председатель правления.

Высшим органом управления потребительского общества является общее собрание его членов. При наличии в потребительском обществе кооперативных участков высшим органом управления общества является собрание уполномоченных. Порядок их избрания определяется уставом потребительского общества.

Вопросы, решение которых отнесено к исключительной компетенции высшего органа управления потребительского общества, установлены ч.2 ст. 17 Закона от 25 февраля 2002 г. В их числе: внесение изменений и дополнений в устав потребительского общества; определение основных направлений

деятельности потребительского общества; установление размеров вступительного и паевого взносов; определение численного состава правления потребительского общества; избрание председателя и членов правления потребительского общества по согласованию с соответствующими районными исполнительными и распорядительными органами; определение численного состава ревизионной комиссии, избрание председателя и членов ревизионной комиссии, определение размера средств на содержание ревизионной комиссии, утверждение положения о ревизионной комиссии и т.д.

Общее собрание (собрание уполномоченных) потребительского общества правомочны, если на собрании присутствует более чем 2/3 членов потребительского общества или их уполномоченных представителей, и принимает решение простым большинством присутствующих. Квалифицированным большинством в 2/3 голосов присутствующих на собрании принимаются решения о внесении изменений и дополнений в устав потребительского общества, вступлении в союзы потребительских обществ и выходе из них, реорганизации и ликвидации общества, других решений, предусмотренных уставом. .

Высший орган управления потребительского общества созывается правлением потребительского общества по мере необходимости, но не реже одного раза в год, или по письменному требованию ревизионной комиссии потребительского общества, а также по письменному требованию 20 процентов членов потребительского общества.

Исполнительным органом потребительского кооператива является его правление. Оно подотчетно общему собранию (собранию уполномоченных). Председатель и члены правления потребительского общества избираются из числа членов потребительского общества сроком на пять лет. Компетенция правления потребительского общества определена ст. 21 Закона от 25 февраля 2002 г. Заседания правления потребительского общества проводятся по мере необходимости, но не реже одного раза в месяц.

Деятельностью правления потребительского общества руководит председатель правления. Он осуществляет текущее руководство и управление потребительским обществом, в частности, без доверенности представляет интересы общества, в пределах своей компетенции заключает договоры и соглашения от имени потребительского общества, распоряжается его имуществом, принимает на работу и увольняет работников потребительского общества, издает в пределах своей компетенции распоряжения, обязательные для исполнения работниками потребительского общества, решает иные вопросы, отнесенные законодательством, уставом потребительского общества к его компетенции.

Председатель правления потребительского общества освобождается от занимаемой должности по решению высшего органа управления потребительского общества после согласования с районным исполнительным и

распорядительным органом или по решению местного исполнительного и распорядительного органа с последующим уведомлением потребительского общества.

Контроль за деятельностью потребительского общества и созданных им юридических лиц осуществляет ревизионная комиссия, избираемая из числа членов потребительского общества сроком на 5 лет. Она подотчетна высшему органу управления потребительского общества.

6. Реорганизация и ликвидация потребительских кооперативов осуществляется по общим правилам о реорганизации и ликвидации юридических лиц (ст.57 ГК). Потребительский кооператив может быть ликвидирован вследствие признания его экономически несостоятельным (банкротом) (п. 4 ст.57 ГК), в судебном порядке по требованию кредиторов (п. 4 ст.116 ГК).

Жилищно-строительный кооператив реорганизуется или ликвидируется в случае, когда все его члены полностью внесли паевые взносы за предоставленный им в пользование объект (квартиру, гараж, дачу и т.п.) и оформили право собственности на соответствующее имущество. В таких случаях потребительский кооператив по решению общего собрания членов кооператива может быть преобразован в товарищество собственников либо в иную некоммерческую организацию либо ликвидирован.

Реорганизация потребительских обществ производится по решению общего собрания потребительского общества и иным основаниям, предусмотренным законодательством.

Ликвидация потребительских обществ производится по решению их высших органов управления с согласия местного исполнительного и распорядительного органа, а также по основаниям, предусмотренным законодательством. Имущество ликвидированного потребительского общества, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, передается другим потребительским обществам, членам союза потребительских обществ или союзу потребительских обществ в порядке, определяемом высшими органами управления потребительского общества, союза потребительских обществ.

8.3. Общественные объединения

Общественные объединения – добровольные объединения граждан, в установленном законодательством порядке объединившихся на основе общности их интересов для совместной реализации гражданских, социальных, культурных и иных прав (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 4 октября 1994 г. «Об общественных объединениях» в редакции закона от 19 июля 2005 г.²⁷⁷ (далее – Закон от 19 июля 2005 г.)). Они являются некоммерческими организациями и имеют право осуществлять предпринимательскую

²⁷⁷ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1994. №29. Ст. 503; 1995. № 14, Ст.135; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999. № 34-35, ст.518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001. № 63, 2/779; 2003. № 74, 2/962; 2005. № 120, 2/1133.

деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям (п.1 ст.117 ГК).

Действие Закона от 19 июля 2005 г. не распространяется на политические партии, профессиональные союзы, религиозные организации, их союзы (ассоциации), республиканские государственно-общественные объединения, органы территориального общественного самоуправления, другие общественные формирования, порядок создания и деятельности которых устанавливается соответствующими законодательными актами.

На 1 января 2004 г. в Республике Беларусь зарегистрировано 2214 общественных объединений (235 международных, 734 республиканских и 1245 местных), а также 16 союзов общественных объединений²⁷⁸.

1. Граждане Республики Беларусь вправе по своей инициативе создавать общественные объединения. Иностранцы граждане и лица без гражданства могут вступать в действующие общественные объединения, если это предусмотрено их уставами.

Принципы образования, регистрации и деятельности общественных объединений определены Законом от 19 июля 2005 г., другими законами, Декретом Президента Республики Беларусь от 26 января 1999 г. № 2 «О некоторых мерах по упорядочению деятельности политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений»²⁷⁹ (далее – Декрет от 26 января 1999 г.) и утвержденным этим Декретом Положением о государственной регистрации (перерегистрации) профессиональных союзов и их союзов (ассоциаций).

На территории Беларуси могут создаются и действуют общественные объединения различного статуса: международные, республиканские и местные общественные объединения, союзы.

Общественные объединения создаются по инициативе граждан Республики Беларусь, достигших 18-летнего возраста, за исключением молодежных и детских общественных объединений, которые могут создаваться гражданами, достигшими возраста 16 лет. Для создания и деятельности в Республике Беларусь общественных объединений необходимо наличие:

не менее десяти учредителей (членов) от Республики Беларусь и не менее чем по три учредителя (члена) от одного или нескольких иностранных государств, а также наличие на территории этих государств организационных структур этого общественного объединения, когда создается и действует международное общественное объединение. Примером международного общественного объединения может быть объединение «Объединение белоруссов «Бацькаўшчына»;

²⁷⁸ Беларусь. История и современность. Мн., Беларуская энцыклапедыя. 2004. С. 49.

²⁷⁹ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1999 г., № 20, ст. 544; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2001 г., № 41, 1/2571; 2002 г., № 38, 1/3574; № 43, 1/3611); № 73, 1/3779; № 127, 1/4146; 2003 г., № 105, 1/4909; 2005 г., № 196, 1/7011; 2006 г., № 149, 1/7927; № 166, 1/7989.

не менее чем по десять учредителей (членов) от большинства областей Республики Беларусь и города Минска для республиканского общественного объединения (например, Белорусский республиканский союз молодежи);

не менее десяти учредителей (членов) от большинства административно-территориальных единиц территории, на которую будет распространяться деятельность этого общественного объединения, когда создается и действует местное общественное объединение.

Общественные объединения имеют фиксированное членство.

Членами общественного объединения не могут быть юридические лица (п. 3 Декрета от 26 января 1999 г.).

Учредительным документом общественного объединения является устав. Требования к уставам общественных объединений определены ст. 9 Закона от 19 июля 2005 г.

Международные и республиканские общественные объединения регистрируются Министерством юстиции Республики Беларусь, а местные – управлениями юстиции областных и Минского городского исполкомов по месту нахождения руководящего органа.

Заявление о государственной регистрации (перерегистрации) объединения (его символики), внесении изменений и дополнений в устав объединения рассматривается регистрирующим органом в месячный срок со дня его поступления. Регистрирующий орган принимает одно из следующих решений: о государственной регистрации (перерегистрации), об отсрочке или отказе в государственной регистрации. Если в предусмотренный срок регистрация (перерегистрация) не осуществлена либо принято решение об отказе в ней по мотивам, которые учредителями (руководящими органами) объединения считаются не имеющими оснований, они могут обжаловать принятое решение в судебном порядке в месячный срок со дня его получения. Решение Министерства юстиции обжалуется в Верховный Суд, а решения управлений юстиции облисполкомов и Минского горисполкома – соответственно в областные и Минский городской суды.

2. Общественные объединения могут иметь в собственности любое имущество, необходимое им для материального обеспечения их деятельности, предусмотренной их учредительными документами. В их собственности не могут быть объекты, которые согласно закону могут находиться только в собственности государства.

Общественные объединения, могут осуществлять в установленном порядке предпринимательскую деятельность только лишь постольку, поскольку это необходимо для их уставных целей и соответствует предмету деятельности общественных объединений. Такая деятельность может осуществляться общественным объединением только при помощи создания коммерческих организаций и (или) участия в них.

Денежные средства общественных объединений формируются за счет вступительных и членских взносов (если их уплата предусмотрена уставом); добровольных пожертвований; поступлений от проведения лекций, выставок, спортивных и других мероприятий, проводимых в уставных целях; доходов от предпринимательской деятельности, направленной на решение уставных целей и задач; иных не запрещенных законодательством источников.

Участники (члены) общественных объединений не сохраняют прав на переданное ими организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а объединения не отвечают по обязательствам своих членов (п.2 ст.117 ГК).

Денежные средства и иное имущество общественных объединений не могут распределяться между членами этих объединений и используются только для выполнения уставных целей и задач. Допускается использование общественными объединениями своих средств на благотворительные цели.

Общественное объединение не отвечает по обязательствам своих членов, а последние не отвечают по обязательствам общественного объединения, членами которого они являются.

3. *Органы общественного объединения, союза, организационных структур* общественного объединения определены ст. 9 Закона от 19 июля 2005 г. Высшим органом общественного объединения является съезд, конференция или общее собрание, а постоянно действующим органом – выборный коллегиальный орган, подотчетный высшему руководящему органу. Руководителями общественных объединений, а также членами их контрольно-ревизионных органов могут быть только совершеннолетние лица.

4. *Общественные объединения могут быть реорганизованы или ликвидированы* в порядке, установленном ст. 9 Закона от 19 июля 2005 г. путем слияния, разделения, присоединения, выделения и преобразования по решению их высших органов.

Реорганизация общественного объединения, союза осуществляется по решению высшего органа этого общественного объединения, а ликвидация - по решению высшего органа общественного объединения, а в случаях, предусмотренных статьей 29 Закона от 19 июля 2005 г. - по решению суда.

8.4. *Политические партии (союзы (ассоциации) политических партий).* Политические партии являются образованиями, деятельность которых регулируется Конституцией Республики Беларусь, Законом Республики Беларусь от 5 октября 1994 г. «О политических партиях», в редакции Закона от 19 июля 2005 г. (далее – Закон от 19 июля 2005 г.)²⁸⁰, Декретом от 26 января 1999 г., иными актами законодательства.

²⁸⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1994. № 30. Ст. 509; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999. № 34-35. Ст.518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000. № 2, 2/113; 2001. №N 63, 2/779; 2003. № 74, 2/962; 2005. № 120, 2/1132.

Политической партией является добровольное общественное объединение, преследующее политические цели, содействующее выявлению и выражению политической воли граждан и участвующее в выборах (ч.1 ст. 1 Закона от 19 июля 2005 г.).

Союзом (ассоциацией) политических партий (далее - союз) является добровольное объединение политических партий, создаваемое на основе учредительного договора между ними для координации их уставной деятельности, представления и защиты общих законных интересов.

Политические партии, союзы являются некоммерческими организациями (ч. 2 и 3 Закона от 19 июля 2005 г.).

Учредителями политических партий могут выступать граждане Республики Беларусь, достигшие восемнадцатилетнего возраста, обладающие избирательным правом. Число учредителей (членов) должно быть не менее 1000 от большинства областей республики и г. Минска.

Для создания и деятельности союза необходимо не менее двух политических партий, выступающих в качестве его учредителей (членов). Членами союза являются политические партии, входящие в этот союз.

Политическая партия строится исключительно по территориальному принципу и должна иметь Минскую городскую и областные организационные структуры в большинстве областей Республики Беларусь, создаваемые в порядке, установленном законодательством и уставом политической партии, в шестимесячный срок со дня государственной регистрации политической партии.

Решение о создании политической партии, утверждение ее названия и устава, принятие программы и выборах органов политической партии принимается учредительным съездом. Решение о создании союза политических партий, утверждении его названия и устава принимается учредительным съездом, или конференцией, или иным учредительным собранием. Учредители союза заключают учредительные договор.

Политические партии имеют фиксированное членство. Их членами могут быть только граждане Республики Беларусь, достигшие восемнадцатилетнего возраста.

Президент Республики Беларусь, члены Центральной комиссии Республики Беларусь по выборам и проведению республиканских референдумов приостанавливают членство в политических партиях на весь срок своих полномочий. Судьи, прокурорские работники, сотрудники органов внутренних дел, Комитета государственного контроля Республики Беларусь, органов безопасности, военнослужащие не могут быть членами политических партий.

Гражданин Республики Беларусь может быть членом только одной партии и состоять на партийном учете только в одной организационной структуре этой политической партии, как правило, по месту жительства (ст. 13 Закона от 19 июля 2005 г.).

Учредительным документом политической партии является устав политической партии. Учредительными документами союза являются устав и учредительный договор союза. Устав политической партии должен быть открытым для всеобщего ознакомления и содержать сведения, указанные в ст. 11 Закона от 19 июля 2005 г., в частности: полное и сокращенное название политической партии, союза; цели, задачи и методы деятельности политической партии, союза; условия и порядок приобретения и утраты членства в политической партии, союзе, права и обязанности членов, а также порядок их учета.

В Уставе политической партии, союза должны содержаться сведения об источниках и порядке формирования денежных средств и иного имущества политической партии, союза, права их органов по распоряжению имуществом, пределы распоряжения имуществом политической партии ее организационными структурами.

Уставом политической партии, союза устанавливается порядок внесения изменений и (или) дополнений в учредительные документы политической партии, союза, а также в программу политической партии; порядок реорганизации и ликвидации политической партии, союза и порядок использования имущества, оставшегося после ликвидации политической партии, союза.

В Уставе политической партии, союза указываются юридический адрес политической партии, союза (место нахождения руководящего органа), сообщается о структуре политической партии, условиях и порядке создания и прекращения ее организационных структур; в нем могут содержаться и иные положения, касающиеся создания и деятельности политической партии, союза и не противоречащие законодательству.

Устав политической партии устанавливает и порядок внесения изменений и (или) дополнений в учредительные документы политической партии, а также в программу; порядок реорганизации и ликвидации политической партии и порядок использования имущества, оставшегося после ликвидации политической партии.

Политическая партия, союз обязаны в случае изменения юридического адреса политической партии, союза (места нахождения руководящего органа) в месячный срок представить в Министерство юстиции все документы, необходимые для государственной регистрации изменений и (или) дополнений, внесенных в устав политической партии, союза.

Учредительный договор союза должен содержать: полное и сокращенное название союза; порядок совместной деятельности учредителей союза по его созданию; условия передачи союзу имущества учредителей союза и других его членов; условия участия в деятельности союза учредителей союза и других его членов; условия и порядок управления деятельностью союза; условия и порядок приобретения и утраты членства в союзе; ответственность членов союза по его

обязательствам. В учредительный договор союза по согласию учредителей союза могут быть включены и иные условия.

Порядок создания и государственной регистрации политических партий и их символики установлены главами 2 и 3 Закона от 19 июля 2005 г. и иными актами законодательства.

Государственная регистрация политических партий, союзов осуществляется Министерством юстиции Республики Беларусь. Отказ в регистрации политической партии, союза может быть обжалован в Верховный Суд Республики Беларусь.

Со дня регистрации политическая партия приобретает права юридического лица и вносится в реестр политических партий.

В собственности политической партии, союза может находиться любое имущество, необходимое ей для материального обеспечения деятельности, предусмотренной учредительными документами, кроме объектов, которые согласно закону могут находиться только в собственности государства.

Источники денежных и других средств политических партий указаны в ст.22 Закона от 19 июля 2005 г. Ими являются, в частности, вступительные и членские взносы; поступления от мероприятий, проводимых в уставных целях; доходы от использования имущества, издательской деятельности, распространения печатных изданий и публикаций; пожертвования и дарения, иные поступления, не запрещенные законодательством.

Члены политической партии, союза не имеют прав на имущество, в том числе на денежные средства политической партии, союза. Политическая партия не отвечает по обязательствам своих членов. Члены политической партии не отвечают по обязательствам политической партии, членами которой они являются. Союз не отвечает по обязательствам своих членов, последние несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в порядке и размерах, предусмотренных учредительными документами союза.

Политические партии, союзы не имеют права выступать в качестве учредителей коммерческих организаций за исключением основания собственных средств массовой информации. Политические партии, союзы не имеют права заниматься предпринимательской деятельностью, за исключением изготовления и продажи общественно-политических изданий, иных пропагандистских и агитационных материалов, сувенирной продукции с изображением собственной символики.

Не допускается финансирование политических партий из государственного бюджета, органами государственной власти и управления, государственными предприятиями, учреждениями и организациями (ч.1 и 2 ст. 24 Закона от 19 июля 2005 г.).

Политическим партиям, союзам и созданным ими юридическим лицам запрещено прямо или косвенно получать денежные средства и другое имущество от иностранных государств и организаций, международных

организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства и анонимных жертвователей, граждан, не достигших восемнадцатилетнего возраста; юридических лиц, зарегистрированных в установленном порядке менее чем за один год до дня внесения пожертвования; религиозных организаций, а также юридических лиц, учрежденных религиозными организациями (ч. 3 ст. 24 Закона от 19 июля 2005 г.).

Политические партии, союзы не имеют права получать доходы от акций и других ценных бумаг, им запрещено иметь счета в иностранных банках и хранить в них ценные вещи. Денежные средства политической партии, союза могут размещаться только на счетах в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях, зарегистрированных на территории Республики Беларусь. Вместе с тем, не считается незаконным получением средств участие представителей политических партий, союзов в съездах, научных конференциях и иных мероприятиях за счет принимающей стороны (ч. 4 ст. 24 Закона от 19 июля 2005 г.).

Денежные средства и иное имущество, полученные политическими партиями, союзами и созданными ими юридическими лицами из источников, запрещенных Законом от 19 июля 2005 г., должны быть переданы в доход государства в порядке, установленном законодательством.

Органы партии определяются ее уставом.

Реорганизация (слияние, присоединение, разделение, выделение или преобразование) политической партии, союза осуществляется по решению их высших органов.

Политическая партия, союз могут быть ликвидированы по решению их высших органов, а также по решению Верховного Суда Республики Беларусь за деятельность, имеющую целью насильственное изменение конституционного строя или за пропаганду войны, социальной, национальной, религиозной и расовой вражды; повторное в течение года, нарушение законодательства и (или) учредительных документов, за которое было вынесено письменное предупреждение; и по другим основаниям, предусмотренным ст. 32 Закона от 19 июля 2005 г.

Политическая партия, союз могут быть ликвидированы по решению Верховного Суда Республики Беларусь за однократное нарушение законодательства о массовых мероприятиях в случаях, предусмотренных законодательными актами, а также за получение политической партией, ее организационной структурой, союзом иностранной безвозмездной помощи (ч. 2 ст. 32 Закона от 19 июля 2005 г.).

Заявление о ликвидации политической партии, союза подается в Верховный Суд Республики Беларусь Министерством юстиции или Прокуратурой Республики Беларусь.

Денежные средства и имущество ликвидированных политических партий после удовлетворения всех требований кредиторов используются на цели,

предусмотренные учредительными документами этой политической партии, союза, если их денежные средства и иное имущество в соответствии с законодательными актами не подлежат обращению в доход государства (ч. 3 ст. 20 Закона от 19 июля 2005 г.).

8.5. *Общественными объединениями являются профессиональные союзы.* Их деятельность регулируется Законом от 22 апреля 1992 г. «О профессиональных союзах» в редакции закона от 14 января 2000 г. (далее Закон от 14 января 2000 г.)²⁸¹, Декретом от 26 января 1999 г. и утвержденным этим Декретом Положением о государственной регистрации (перерегистрации) профессиональных союзов и их союзов (ассоциаций).

Профессиональный союз – добровольная общественная организация, объединяющая граждан по роду их деятельности как в производственной, так и непромышленной сферах для защиты трудовых, социально-экономических прав и интересов своих членов.

Профсоюзы объединяют основную массу населения – трудящихся. «Это одна из мощнейших опор государства, которую власть поддерживала и будет поддерживать в дальнейшем»²⁸². В Республике Беларусь действует 41 профсоюз²⁸³.

Граждане имеют право добровольно создавать по своему выбору профсоюзы, а также вступать в профсоюзы, соблюдая их уставы (положения). Профсоюзы могут создавать на добровольной основе республиканские и иные объединения, обладающие правами профсоюзов, а также вступать в них. В свою очередь республиканские объединения профсоюзов могут создавать в порядке, предусмотренном уставными документами, территориальные (областные, городские, районные) и иные организационные структуры, обладающие правами профсоюзов.

Профсоюзы (объединения профсоюзов) и их организационные структуры (подразделения) в соответствии с законодательством Республики Беларусь и их уставами (положениями) являются юридическими лицами (ст. 2 Закона от 14 января 2000 г.).

Юридическими лицами являются:

профсоюзы организаций, отраслевые профессиональные союзы, областные объединения профсоюзов, Федерация профсоюзов Беларуси и их органы (профсоюзные комитеты предприятий, учреждений, организаций);

Совет Федерации профсоюзов Беларуси;

Советы областных объединений профсоюзов;

республиканские советы председателей профкомов;

²⁸¹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. № 19. Ст. 300; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999 г., № 34-35, ст.518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000 г., № 23, 2/146; 2000 г., № 69, 2/191.

²⁸² Лукашенко А.Г. Послание белорусскому народу и Национальному собранию Республики Беларусь «В процветании Родины – благополучие всех» //Советская Белоруссия, 24 июня 2006 г.

²⁸³ Там же.

районные, областные, республиканские и другие приравненные к ним комитеты профессиональных союзов республики.

Для создания республиканского профессионального союза необходимо не менее 500 учредителей от большинства областей Республики Беларусь и г.Минска; территориального профессионального союза – не менее 500 учредителей от большинства административно-территориальных и территориальных единиц соответствующей территории; профессионального союза на предприятии, в учреждении, организации и в иных местах работы (учебы) – не менее 10% работающих (обучающихся) от их общего числа на предприятии, в учреждении, организации, но не менее 10 человек.

Профессиональные союзы самостоятельно разрабатывают свои уставы, положения, определяют структуру, избирают руководящие органы, организуют свою деятельность.

Высшими руководящими органами профсоюзов являются собрания, конференции, пленумы, съезды.

Профсоюзы как юридические лица являются собственниками принадлежащего им имущества и денежных средств.

В собственности профсоюзов могут находиться здания, строения, сооружения, санаторно-курортные, туристические, спортивные, оздоровительные учреждения, культурно-просветительные, высшие и средние специальные учебные заведения, учебные центры, научно-исследовательские учреждения, предприятия, жилищный фонд, издательства, типографии, а также ценные бумаги и иное имущество, необходимые для обеспечения уставной деятельности профсоюзов.

Профсоюзы не отвечают по обязательствам других общественных объединений, государственных органов, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, которые в свою очередь не отвечают по обязательствам профсоюзов (ч. 2 и 3 ст. 27 Закона от 14 января 2000 г.).

Источники, порядок формирования и использования средств профсоюзного бюджета определяются уставами (положениями) профессиональных союзов.

Профсоюзы в соответствии с их уставными целями имеют право в установленном порядке осуществлять внешнеэкономическую деятельность, создавать профсоюзные банки, страховые и акционерные общества, совместные коммерческие предприятия, заниматься издательской деятельностью, формировать необходимые фонды солидарности, культурно-просветительские фонды (ч. 6 ст. 27 Закона от 14 января 2000 г.).

Государственная регистрация республиканских профессиональных союзов осуществляется Министерством юстиции Республики Беларусь, а государственная регистрация территориальных профессиональных союзов в организациях – управлениями юстиции облисполкомов, Минского горисполкома (Указ Президента Республики Беларусь от 6 октября 2006 г. № 605 «О некоторых вопросах государственной регистрации общественных

объединений и их союзов (ассоциаций)»²⁸⁴. Инструкция о порядке оформления и рассмотрения документов, связанных с государственной регистрацией профессиональных союзов, а также государственной регистрацией и исключением из журнала государственной регистрации, постановкой на учет и снятием с учета их организационных структур утверждена постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 30 августа 2005 г. № 48²⁸⁵.

Деятельность профсоюза может быть прекращена или приостановлена по правилам ст. 5 Закона от 14 января 2000 г.

8.6. Государственно-общественные объединения – новое явление в законодательстве Республики Беларусь. Они введены в систему юридических лиц Указом Президента Республики Беларусь от 30 июля 2003 г. № 335 «О республиканских государственно-общественных объединениях»²⁸⁶ и призваны выполнять возложенные на них государственно-значимые задачи. Государственно-общественные объединения могут создаваться по решению учредителей либо в результате реорганизации существующей некоммерческой организации в форме общественного объединения на условиях, определяемых Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Советом Министров Республики Беларусь (п.2 Указа от 30 июля 2003 г. №335).

В Республике Беларусь пять общественных объединений преобразованы в республиканские государственно-общественные объединения:

Белорусское оборонное спортивно-техническое общество – в республиканское государственно-общественное объединение «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту Республики Беларусь» (ДОСААФ) (Указ Президента Республики Беларусь от 30 июля 2003 г. № 336 «Вопросы Белорусского оборонного спортивно-технического общества»)²⁸⁷;

Белорусское физкультурно-спортивное общество «Динамо» – в республиканское государственно-общественное объединение «Белорусское физкультурно-спортивное общество «Динамо» (БФСО «Динамо») (Указ Президента Республики Беларусь от 8 апреля 2004 г. № 180 «Вопросы Белорусского физкультурно-спортивного общества «Динамо»»)²⁸⁸;

Белорусское республиканское общество спасания на водах – в республиканское государственно-общественное объединение «Белорусское республиканское общество спасания на водах» (ОСВОД) (Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2004 г. № 298 – «Вопросы Белорусского республиканского общества спасания на водах»)²⁸⁹;

²⁸⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 166, 1/7989.

²⁸⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2005. № 144, 8/13102; 2006. № 149, 8/14977; № 200, 8/15377.

²⁸⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003. № 86, 1/1820.

²⁸⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003. № 86, 1/4821; 2006. № 171, 1/8014.

²⁸⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004. № 58, 1/5458; 2006. №2, 1/7051.

²⁸⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004. № 104, 1/5429.

общественное объединение «Белорусское общество охотников и рыболовов» – в республиканское государственно-общественное объединение «Белорусское общество охотников и рыболовов» (БООР (Указ Президента Республики Беларусь от 17 июля 2006 г. № 450 «Вопросы общественного объединения «Белорусское общество охотников и рыболовов»))²⁹⁰;

общественное объединение «Белорусское добровольное пожарное общество» – в республиканское государственно-общественное объединение «Белорусское добровольное пожарное общество» (БДПО) Указ Президента Республики Беларусь от 9 ноября 2006 г. № 658 «О создании республиканского государственно-общественного объединения «Белорусское добровольное пожарное общество»» (БДПО)²⁹¹.

Учредителями и членами республиканского государственно-общественного объединения могут являться физические и юридические лица, а также Республика Беларусь в лице действующих от ее имени уполномоченных государственных органов и иных юридических лиц. Учредительным документом государственно-общественного объединения является его устав, принимаемый его учредителями либо высшим органом объединения и утверждается Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Советом Министров Республики Беларусь. Устав республиканского государственно-общественного объединения «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту Республики Беларусь» утвержден Указом Президента Республики Беларусь от 3 ноября 2003 г. №481²⁹²; Устав республиканского государственно-общественного объединения «Белорусское физкультурно-спортивное общество «Динамо»» утвержден Указом Президента Республики Беларусь от 26 августа 2004 г. №406²⁹³; Устав республиканского государственно-общественного объединения «Белорусское республиканское общество спасания на водах» утвержден постановлением Совете Министров Республики Беларусь от 19 ноября 2004 г. №1473²⁹⁴; Устав республиканского государственно-общественного объединения «Белорусское общество охотников и рыболовов» утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14 октября 2006 г. № 1348²⁹⁵.

Правовое регулирование создания и деятельности республиканских государственно-общественных объединений осуществляется законом от 19 июля 2006 г. «О республиканских государственно-общественных объединениях»²⁹⁶.

Государственно-общественное объединение – основанная на членстве некоммерческая организация, обладающая правами юридического лица. Оно не

²⁹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 112, 1/7751.

²⁹¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 186, 1/8058.

²⁹² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003. № 125, 1/5057; 2006. № 171, 1/8014.

²⁹³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004. № 140, 1/5818; 2006. № 110, 1/7735.

²⁹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004. № 188, 5/15192.

²⁹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 171, 5/23243.

²⁹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 114, 2/1247.

отвечает по обязательствам учредителей (членов), а последние не отвечают по его обязательствам, если иное не установлено законодательными актами.

Государственно-общественное объединение может создавать свои организационные структуры в порядке, установленном уставом, в том числе с наделением их правами юридического лица.

Оно может иметь в собственности любое имущество, необходимое для обеспечения его уставной деятельности, за исключением объектов, которые согласно законодательству могут находиться только в собственности государства.

Государственные органы и иные государственные организации в порядке, установленном законодательными актами, могут передавать государственно-общественным объединениям необходимое для выполнения ими своих задач имущество (технику, оборудование, аппаратуру, иное имущество) в собственность, аренду, безвозмездное пользование.

Имущество, приобретенное государственно-общественным объединением за счет государственных средств, сохраняется в собственности государства (Республики Беларусь или административно-территориальной единицы) и находится в безвозмездном пользовании государственно-общественного объединения и учрежденных им юридических лиц.

Имущество, переданное государственными органами и государственными организациями безвозмездно государственно-общественному объединению и организации, правопреемником которой оно является (за исключением случаев передачи имущества в собственность государственно-общественному объединению), до вступления в силу Указа Президента о преобразовании организации в соответствующее государственно-общественное объединение, в том числе имущество, приобретенное за счет государственных средств, сохраняется в собственности Республики Беларусь или соответствующей административно-территориальной единицы и находится в безвозмездном пользовании государственно-общественного объединения и учрежденных им юридических лиц.

Государственно-общественное объединение и его организационные структуры, наделенные правами юридических лиц, для выполнения их уставных задач имеют право заниматься предпринимательской деятельностью, которая должна соответствовать этим задачам и отвечать предмету их деятельности. полученная прибыль, доходы и имущество между членами государственно-общественного объединения не распределяется, а направляется на выполнение уставных задач.

Система органов государственно-общественных объединений построена по типу системы органов общественных организаций.

Высшим органом государственно-общественного объединения является съезд (конференция), созываемый не реже одного раза в пять лет. В период между съездами (конференциями) руководство государственно-общественным

объединением осуществляет центральный совет, избираемый съездом (конференцией).

Исполнительным органом, осуществляющим текущее руководство деятельностью республиканского государственно-общественного объединения, является президиум, состав которого избирается центральным советом.

Для осуществления проверки финансово-хозяйственной деятельности республиканского государственно-общественного объединения и учрежденных им юридических лиц съездом (конференцией) избирается центральная ревизионная комиссия сроком на пять лет.

Центральный совет по согласованию с соответствующими государственными органами избирает (переизбирает) председателя центрального совета. Председатель республиканского центрального совета является и председателем его президиума.

Председатели областных (Минского городского) советов республиканского государственно-общественного объединения избираются (переизбираются) соответственно областными (Минским городским) советами республиканского государственно-общественного объединения по представлению председателя республиканского совета, согласованному с областными (Минским городским) исполнительными комитетами.

8.7. К общественным объединениям относятся творческие союзы, действующие в соответствии с Законом от 16 декабря 1999 г. «О творческих союзах и творческих работниках»²⁹⁷.

Творческий союз – общественное объединение творческих работников, внесших своими достижениями вклад в развитие культуры, искусства и иной культурной творческой деятельности в Республике Беларусь, созданное в установленном законодательством порядке на основе общности интересов его членов (участников) в определенном виде творческой деятельности для удовлетворения духовных или иных нематериальных нужд.

Творческие союзы объединяют творческих работников, занимающихся в сфере соответствующей профессиональной деятельности. Они являются некоммерческими организациями, но имеют право в соответствии с законодательством осуществлять предпринимательскую деятельность для достижения целей их создания, указанных в уставе, иных документах, и соответствующую этим целям.

Закон от 16 декабря 1999 г. предусматривает три вида творческих союзов: международные, республиканские и местные, а также их объединения.

Международным признается творческий союз, действующий на территории Республики Беларусь (одной или нескольких ее административно-территориальных единиц) и на территории одного или нескольких иностранных государств и имеющий там организационные структуры.

²⁹⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2000. № 4, 2/117.

Республиканским признается творческий союз, действующий на всей территории Республики Беларусь и имеющий учредителей в большинстве ее областей, а *местным* – действующий на территории одной или нескольких административно-территориальных единиц Республики Беларусь. Два или более творческих союза могут создать ассоциацию творческих союзов.

Творческий союз имеет фиксированное членство. Его членами (участниками) могут быть физические лица, занимающиеся культурной творческой деятельностью или представляющие ту или иную творческую профессию (в соответствии с профилем творческого союза).

Условия и порядок приема в члены (кандидаты в члены) творческого союза, а также выхода и исключения из него определяются уставом творческого союза.

В собственности творческих союзов может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законодательством Республики Беларусь не может находиться в собственности творческих союзов. Ограничение количества имущества, находящегося в собственности творческих союзов, может быть установлено законодательными актами Республики Беларусь (ст.12 Закона от 16 декабря 1999 г.).

Имущество, переданное учредителями, членами (участниками) творческих союзов в качестве вклада, а также имущество, приобретенное творческим союзом, находится в собственности последнего и может использоваться только для достижения цели, определенной его учредительными документами. Участники (члены) творческих союзов утрачивают право на имущество, переданное ими в собственность творческого союза, в том числе на членские взносы.

Средства и имущество творческих союзов не могут быть разделены между членами (участниками) союза и используются только для достижения уставных целей и задач. В случае ликвидации творческого союза его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, указанных в учредительных документах творческого союза.

Близки по своим функциям к творческим союзам иные союзы, объединяющие лиц определенных профессий, например Союз юристов Республики Беларусь и др.

Общества, объединяющие лиц, страдающих некоторыми физическими недостатками, имеют своей целью создавать условия, значительно облегчающие жизнь людей, страдающих такими недостатками. Они имеют право создавать учебно-производственные предприятия, иметь базы снабжения, центры реабилитации и т.д.

К иным добровольным обществам и их союзам относятся самые разнообразные общества и их союзы. Каждое из них в целом, его центральные или местные органы или и те и другие одновременно являются юридическими лицами. Примером может служить общество «Знание».

8.8. *Религиозные организации* создаются с целью совместного исповедания веры и удовлетворения иных религиозных потребностей. В Республике Беларусь религиозными организациями являются религиозные общины, монастыри и монашеские общины, религиозные братства и сестричества, миссии, религиозные, духовные учебные заведения, создаваемые по решению органов религиозного управления, а также религиозные объединения с их управлениями и центрами. Они образуются и действуют в соответствии со своими уставами (положениями) и имеют статус юридического лица. Законодательство о религиозных организациях состоит из Конституции Республики Беларусь, Закона Республики Беларусь от 17 декабря 1992 г. «О свободе совести и религиозных организациях» в редакции закона от 31 октября 2002 г.²⁹⁸ и издаваемых в соответствии с ними иных актов законодательства.

Для получения религиозной общиной правоспособности юридического лица граждане-учредители приверженцы единого вероисповедания, достигшие восемнадцатилетнего возраста и проживающие в одном либо смежных населенных пунктах в количестве не менее 20 человек, подают заявление, подписанное всеми участниками (членами) этой общины, в городской, районный исполнительный комитет, местную администрацию по месту предполагаемой деятельности общины. К заявлению прилагаются документы, указанные в ст. 17 Закона от 17 декабря 1992 г. Городской, районный исполнительный комитет в месячный срок рассматривает представленные материалы и со своим заключением в этот же срок направляет его соответствующему областному, Минскому городскому исполнительному комитету. Последние в месячный срок рассматривают полученные материалы и принимают решение о регистрации или отказе в регистрации религиозной общины и сообщают об этом заявителям.

Материалы о регистрации религиозной общины, исповедующей вероучение, ранее неизвестное в Республике Беларусь, областные, Минский городской исполнительные комитеты направляют в республиканский орган государственного управления по делам религий для проведения государственной религиоведческой экспертизы. В этом случае срок рассмотрения документов продлевается до шести месяцев (ч.7 ст. 17 Закона от 17 декабря 1992 г.).

Государственная регистрация религиозных объединений, монастырей и монашеских общин, религиозных братств и сестричеств, религиозных миссий, духовных учебных заведений, создаваемых по решению органов управления религиозного объединения осуществляется республиканским органом управления по делам религий по правилам, установленным статьями 18 и 19 Закона от 17 декабря 1992 г. Таким органом является Уполномоченный по

²⁹⁸ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1993 г., № 2, Ст. 18; 1995 г., № 13, Ст.125; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1999 г., № 34-35, Ст. 518; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г. № 123, 2/886.

делам религий и национальностей, который подчиняется Правительству Республике Беларусь (Указ Президента Республики Беларусь от 5 мая 2006 г. № 289 «О структуре Правительства Республики Беларусь»²⁹⁹). Для обеспечения его деятельности создается аппарат на базе Комитета по делам религий и национальностей при Совете Министров Республики Беларусь.

Отказ в государственной регистрации религиозной организации допускается по одному из следующих оснований:

создаваемая религиозная организация не соответствует требованиям, содержащимся в статье 13 Закона от 17 декабря 1992 г.;

устав и другие представленные документы не соответствуют требованиям законодательства Республики Беларусь или сведения, содержащиеся в них, недостоверны;

по итогам проведения государственной религиоведческой экспертизы, осуществляемой в случаях, установленных настоящим Законом;

нарушен порядок создания религиозной организации, установленный Законом от 17 декабря 1992 г.

Сообщение об отказе в государственной регистрации религиозной организации направляется заявителем в письменной форме с указанием оснований отказа. Отказ, а также уклонение регистрирующего органа от государственной регистрации религиозной организации могут быть обжалованы в суд в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

Имущество, приобретенное или созданное религиозными организациями за счет собственных средств, пожертвованное им физическими или юридическими лицами или переданное религиозным организациям в собственность государством либо приобретенное другим способом, не противоречащим законодательству Республики Беларусь, находится в собственности религиозных организаций.

В соответствии с законодательством Республики Беларусь осуществляется передача в собственность религиозным организациям для использования в религиозных целях культовых зданий и сооружений с относящимися к ним земельными участками и иного имущества религиозного назначения. Религиозные организации имеют преимущественное право на передачу им государством культовых зданий с прилегающей территорией, за исключением тех, которые используются как объекты культуры, физической культуры и спорта.

Религиозные объединения передают принадлежащее им имущество, входящим в их состав религиозным общинам, а также монастырям и монашеским общинам, религиозным братствам и сестричествам, религиозным миссиям, духовным учебным заведениям на праве оперативного управления, а

²⁹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006 г. № 74, 1/7567; № 86, 1/7610; № 179, 1/8023.

все они могут передавать свои культовые здания и иное имущество в пользование другим религиозным организациям только с согласия органа управления религиозного объединения, в подчинении которого они находятся.

Государство в порядке, установленном законодательством, оказывает религиозным организациям помощь в реставрации культовых зданий, иных предметов, представляющих историко-культурную ценность, может предоставлять налоговые и другие льготы.

Религиозные организации являются некоммерческими организациями. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, а также соответствующую этим целям.

При ликвидации религиозных организаций имущество, предоставленное им в пользование возвращается тем лицам, которые предоставили имущество, а распоряжение имуществом, находившимся в их собственности, осуществляется в соответствии с их уставами и законодательством Республики Беларусь.

Учредители (участники) религиозной организации не имеют никаких прав на ее имущество, в том числе на переданное ими этим организациям в собственность. Они не отвечают по обязательствам религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих участников (п.3 ст. 44, п.2 ст. 117 ГК).

Деятельность религиозных организаций может быть прекращена при их ликвидации в соответствии с их собственными установлениями. При нарушении законов Республики Беларусь решение о прекращении деятельности религиозных организаций принимается судом (ст.18 Закона от 17 декабря 1992 г.).

8.9. Фонды

Термин «фонд» имеет разное содержание. Он употребляется для обозначения различных экономических понятий (фонд накопления, фонд потребления, фонд заработной платы и т.д.), природных ресурсов (земельный фонд, водный фонд и т.д.) и других понятий.

Гражданское законодательство содержит ряд нормативных актов, составляющих правовой институт, нормы права которых в термин «фонд» вкладывают иное содержание. Этот институт состоит из норм статей 118-119 ГК, Указа Президента Республики Беларусь от 1 июля 2005 г. №302 и утвержденного им Положения о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь³⁰⁰, постановлений Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 1991 г. № 506 «О фонде международного молодежного сотрудничества»³⁰¹, от 14 июня 1993 г. №390 «Об образовании Фонда «Взаимопонимание и примирение»³⁰², от 24 августа 2005 г. № 929 «О порядке

³⁰⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2005 г. № 106, 5/6590.

³⁰¹ Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь, 1991, № 36, Ст. 467.

³⁰² Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь, 1993, № 17, Ст. 325; 1994. № 12. Ст. 224.

передачи местными исполнительными и распорядительными органами регистрационных дел по фондам Министерству юстиции, управления юстиции облисполкомов, Минского горисполкома»³⁰³ и ряда других актов законодательства.

Гражданское законодательство под фондом понимает самостоятельную организационно-правовую форму некоммерческой организации. Ее понятие содержится в п.1 ст. 118 Гражданского кодекса в редакции Закона Республики Беларусь от 29 декабря 2006 г. и в п. 2 Положения от 1 июля 2005 г. Под фондом понимается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами (гражданином) и (или) юридическими лицами (юридическим лицом) на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные, содействующие развитию физкультуры и спорта, научные или иные общественно полезные цели, указанные в уставе фонда.

Фонды как юридические лица характеризуются следующими особенностями:

- преследуют общественно полезные цели;

- являются некоммерческими организациями;

- их имущественная база первоначально создается за счет добровольных имущественных взносов их учредителей (граждан и (или) юридических лиц);

- учредители не получают материальных выгод за счет деятельности фонда.

Фонд не вправе преследовать цели, связанные с выявлением и выражением политической воли граждан. Запрещается создание и деятельность фондов, имеющих целью насильственное изменение конституционного строя либо ведущих пропаганду войны, социальной, национальной, религиозной и расовой вражды (части 2 и 3 Положения от 1 июля 2005 г.).

Государственная регистрация фондов осуществляется Министерством юстиции, управлениями юстиции облисполкомов, Минского горисполкома.

2. *Учредительным документом фонда является его устав*, утвержденный учредителями фонда. Кроме сведений, которые имеются в уставе любого юридического лица, устав фонда должен содержать:

- наименование фонда (включающее слово "фонд", указание на характер деятельности и вид фонда);

- сведения об учредителях (учредителе) фонда;

- задачи и методы деятельности фонда;

- состав и порядок формирования органов фонда;

- порядок формирования, полномочия и сроки полномочий попечительского совета фонда;

- порядок назначения и освобождения должностных лиц фонда;

- порядок внесения изменений и (или) дополнений в устав фонда;

- источники и порядок формирования имущества фонда;

³⁰³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2005 г. № 137, 5/16427.

срок, на который создается фонд, или указание на его бессрочную деятельность;

сведения о созданных фондом представительствах и (или) филиалах, включающие наименования представительств, филиалов и место их нахождения (руководящих органов представительств, филиалов);

сведения о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации. При этом такое имущество должно направляться на цели, для достижения которых был создан фонд;

иные положения, предусмотренные законодательством и не противоречащие ГК.

Иные положения, связанные с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией фонда, не предусмотренные ст. 118 ГК, определяются законодательными актами.

В случае изменения целей фонда; его наименования; вида фонда; места нахождения фонда (руководящего органа фонда) создания или ликвидации представительств и (или) филиалов фонда; изменения сведений об органах фонда, в том числе о попечительском совете, порядка назначения и освобождения должностных лиц фонда, порядка формирования имущества фонда, а также о других фактических обстоятельствах, сведения о которых в соответствии с законодательством должны содержаться в уставе, соответствующие изменения и (или) дополнения в устав фонда должны быть внесены и представлены в установленном порядке для государственной регистрации в месячный срок. В этот же срок, если иные сроки не установлены законодательством, должны быть внесены и представлены для государственной регистрации изменения, которые вытекают из законодательства, которым требуется внести изменения и (или) дополнения в устав фонда.

В Республике Беларусь создаются и действуют международные, республиканские и местные фонды (пункты 7-11 Положения от 1 июля 2005 г.).

Источниками формирования имущества фонда являются:

имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем);

поступления от проводимых в соответствии с уставом фонда мероприятий;

доходы, получаемые от осуществляемой в соответствии с уставом предпринимательской деятельности;

иные не запрещенные законодательством поступления.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), находится в собственности фонда. Его учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а последний не отвечает по их обязательствам.

Минимальный размер имущества, необходимый для создания и деятельности фонда установлен п.15 Положения от 1 июля 2005 г. в размере 100 базовых величин для местных фондов, 1000 базовых величин для республиканских и международных фондов.

Фонд вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она необходима для достижения целей, ради которых он создан, соответствует этим целям и отвечает предмету его деятельности.

Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать унитарные предприятия, хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью (п. 4 Положения от 1 июля 2005 г.).

Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества. Порядок опубликования и состав сведений отчета устанавливаются законодательством.

3. Органы фонда определены п. 3 ст. 118 ГК. Ими являются правление (совет) дирекция (директор) и попечительский совет. Высшим коллегиальным органом фонда является правление (совет) фонда. Он формируется его учредителями (учредителем). Основная функция правления (совета) фонда – обеспечение соблюдения фондом целей, для достижения которых он создан.

К исключительной компетенции правления (совета) фонда относятся вопросы, перечисленные в п. 3 ст. 118 ГК: изменение и (или) дополнение устава фонда; образование (назначение) исполнительного органа фонда – дирекции (директора) и досрочное прекращение его полномочий; создание и ликвидация представительств, филиалов фонда, определение их компетенции; утверждение годового отчета и бухгалтерского баланса фонда; реорганизация фонда, если возможность реорганизации предусмотрена его уставом.

Для осуществления исполнительно-распорядительных функций решением правления (совета) фонда создается постоянно действующая дирекция (директор) фонда. Исполнительный директор назначается правлением (советом) фонда. Он по должности входит в состав правления (совета) фонда. Его назначение согласуется с учредителем фонда.

Органом, осуществляющим контроль за деятельностью фонда, является попечительский совет фонда. Он формируется его учредителями (учредителем) при учреждении фонда, а в дальнейшем, если это предусмотрено уставом, - правлением (советом) фонда.

Вопросы исключительной компетенции попечительского совета фонда определены ст. 118 ГК.

Отношения, связанные с реорганизацией фонда, если ее возможность предусмотрена уставом фонда, регулируются п. 2 ст. 119 ГК.

Фонд может быть ликвидирован по заявлению заинтересованных лиц по решению суда в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 119 ГК.

Имущество, оставшееся после ликвидации фонда, в том числе после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, для достижения которых был создан фонд. Если это окажется невозможным, оно передается в равных долях фондам, созданным для достижения аналогичных целей, при

наличии их письменного обращения в суд, который принял решение о ликвидации фонда.

В случае отсутствия указанных обращений имущество, оставшееся после ликвидации фонда, передается в доход Республики Беларусь и направляется на цели, для достижения которых был создан фонд (п. 4 ст. 119 ГК).

4. В Республике Беларусь действуют *государственные внебюджетные фонды*. Согласно ст.37 Закона Республики Беларусь от 15 июля 1998 г. «О бюджетной системе Республики Беларусь и государственных внебюджетных фондах»¹, эти фонды являются составной частью государственных средств и представляют собой совокупность финансовых ресурсов, используемых по целевому назначению. Создание государственных внебюджетных фондов, определение источников их образования и порядка использования осуществляются актами Президента Республики Беларусь и законами Республики Беларусь.

Государственные внебюджетные фонды лишь внешне напоминают фонды, деятельность которых предусмотрена ст.118 и 119 ГК. Примером может служить Белорусский фонд финансовой поддержки предпринимателей, Положение о котором утверждено Указом Президента Республики Беларусь от 18 марта 1998 г. № 136³⁰⁴. Его имущество формируется за счет добровольных отчислений юридических и физических лиц, отчислений от прибыли, полученной в результате хозяйственной деятельности субъектов хозяйствования, учрежденных фондом, иных источников, не запрещенных законодательством. Согласно п.10 Положения об этом фонде его имущество «находится в собственности Республики Беларусь». Внебюджетный фонд, являясь юридическим лицом, владеет его обособленным имуществом на правах оперативного управления и отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами, а также имуществом, на которое по законодательству может быть обращено взыскание. Государство не несет ответственности по обязательствам фонда, а последний – по обязательствам государства. Реорганизация и ликвидация внебюджетного фонда производятся по решению Президента Республики Беларусь в установленном им порядке. Порядок использования имущества фонда, оставшегося после его ликвидации, определяется Президентом Республики Беларусь.

В Республике Беларусь действуют и *бюджетные фонды*, законодательство о которых не согласуется с изложенными выше правилами ст.118 и 119 ГК.

Частью 2 п. 1 Положения от 1 июля 2005 г. установлено, что нормы этого Положения не распространяются на фонды, созданные или создаваемые по решению Президента Республики Беларусь, Парламента Республики Беларусь,

³⁰⁴ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1998 г., № 8, ст.19; 1999 г., № 16, ст.453; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002. № 43, 1/3612; 2002 г., № 112, 1/4050.

Правительства Республики Беларусь, а также на деятельность таких фондов, если в актах законодательства об их создании не установлено иное.

Правила ст.118 и 119 на деятельность внебюджетных и бюджетных фондов не распространяются.

8.10. Учреждения

Понятие учреждения содержится в ст.120 ГК.

«Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично».

Из этого определения следует, что учреждение может быть учреждено любым собственником, но не может быть создано субъектом права хозяйственного ведения или оперативного управления.

подавляющее большинство учреждений создано государством и административно-территориальными единицами. Учреждениями являются органы государственной власти и управления, учреждения юстиции, культуры, здравоохранения, просвещения и науки, спорта и т. п.

Учреждения могут создаваться гражданами и юридическими лицами, образованными на основе частной собственности, различными общественными и религиозными организациями, благотворительными и иными фондами, объединениями юридических лиц (ассоциациями и союзами), иностранными физическими и юридическими лицами, международными организациями.

Учреждения действуют на основании устава или положения, утвержденного собственником или уполномоченным им органом. Многие учреждения действуют на основании общего положения об учреждениях данного вида. Так, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 26 декабря 2003 г. № 1689 утвержден Примерный устав специального лечебно-воспитательного учреждения³⁰⁵, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10 декабря 2003 г. № 1604 утвержден Примерный устав специализированного учреждения для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной помощи и реабилитации³⁰⁶, приказом Министра юстиции от 22 января 1999 г. утвержден Типовой устав областной (городской) коллегии адвокатов Белинюрколлегия³⁰⁷.

В уставе (положении) учреждения собственник устанавливает цели и задачи учреждения, которыми определяются пределы специальной правоспособности учреждения.

Имущество учреждения остается в собственности его учредителя, который сохраняет на это имущество вещные права. Учреждение в отношении закрепленного за ним имущества осуществляет права владения, пользования и распоряжения в пределах, установленных законодательством, в соответствии с

³⁰⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2004. № 2, 5/13599.

³⁰⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003. № 141, 5/13505

³⁰⁷ Юстиция Беларуси. 1999. №3. С. 34-38.

целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества (п. 1 ст.277 ГК). Без согласия собственника оно не имеет права отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Уставом (положением) учреждению может быть предоставлено право осуществлять деятельность, приносящую доходы. Полученные от такой деятельности доходы и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение (но не в собственность) учреждения и учитываются на отдельном балансе, если иное не предусмотрено законодательством (п. 2 ст.279 ГК).

По своим обязательствам учреждение отвечает находящимися в его распоряжении денежными средствами. На другое имущество, находящееся в оперативном управлении, взыскание не может быть обращено, но собственник в таких случаях несет дополнительную (субсидиарную) ответственность по обязательствам учреждения.

Руководитель учреждения назначается учредителем учреждения (собственником его имущества). Он является единоличным исполнительным органом учреждения. В некоторых учреждениях могут создаваться коллегиальные исполнительные органы (советы).

Учреждение может быть реорганизовано и ликвидировано по общим правилам реорганизации и ликвидации юридических лиц, но оно не может быть объявлено банкротом, поскольку субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник имущества учреждения.

8.11. Государственные объединения

К моменту введения в действие в 1999 году Гражданского кодекса Республики Беларусь на ее территории действовали объединения государственных предприятий, учреждений и организаций, созданные по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, а также по их поручению министерствами и другими республиканскими органами управления либо по решению органов местного управления и самоуправления .

Такие объединения действовали в организационно-правовых формах концернов, производственных, научно-производственных или иных объединений.

Поскольку ст. 46 ГК в числе коммерческих и некоммерческих организаций таких организационно-правовых форм юридических лиц не предусматривала, в ст. 1141 ГК было установлено, что такие объединения юридических лиц продолжают существовать до особого решения соответственно Президента Республики Беларусь либо Правительства Республики Беларусь.

Вопросы о судьбе названных государственных объединений неоднократно решался декретами Президента Республики Беларусь, назначались сроки

приведения ими своих учредительных документов в соответствие с Гражданским кодексом Республики Беларусь.

Практика показала, что в условиях настоящего времени государственные объединения не изжили себя и нет необходимости приводить их учредительные документы в соответствие с Гражданским кодексом, поэтому Законом Республики Беларусь от 20 июля 2006 г. «О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Беларусь»³⁰⁸ в ч. 3 п. 2 ст. 44, п. 2 и 4 ст. 46, ч. 4 п. 4 ст. 63 ГК внесены изменения и дополнения, согласно которым в число видов юридических лиц включены объединения коммерческих, некоммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей в форме государственных объединений, а глава 6 ГК дополнена новым параграфом (§6. Государственные объединения»), содержащим четыре статьи (123¹-123⁴). В связи с этим ч. 5 ст. 1141 ГК исключена.

Ст. 123¹ ГК содержит следующее определение государственного объединения: «Государственным объединением (концерном, производственным, научно-производственным или иным объединением) признается объединение государственных юридических лиц, государственных и иных юридических лиц, а также государственных и иных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, создаваемое 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 создается, как правило, по отраслевому принципу. Его основными функциями являются: осуществление общего руководства, общего управления деятельностью, координация деятельности и представление интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в состав объединения (п. 2 ст. 123¹ ГК). 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 (п. 3 ст. 123¹ ГК).

Как правило, государственные объединения являются некоммерческими организациями. Исключение составляют случаи принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями (п. 4 ст. 123¹ ГК).

Правовое положение государственных объединений, права и обязанности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в их состав, определяются ГК и иными актами законодательства о таких объединениях, а также их уставами (п. 6 ст. 123¹ ГК).

³⁰⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2006. № 122, 2/1257.

В состав государственного объединения могут входить государственные унитарные предприятия и (или) государственные учреждения по решению государственного органа (должностного лица), принявшего решение о создании государственного объединения, или уполномоченного им органа. по решению государственного органа (должностного лица), принявшего решение о создании государственного объединения, или уполномоченного им органа (п. 1 ст. 123² ГК). Они могут быть исключены из его состава по решению этого органа (должностного лица) (ч.1 п. 3 ст. 123² ГК).

На условиях и в порядке, определенных уставом государственного объединения добровольно в его состав могут входить иные организации, индивидуальные предприниматели (п. 1 ст. 123² ГК). Решение о возможности вхождения их в состав государственного объединения принимается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании государственного объединения, или уполномоченным им органом (ч.2 п. 1 ст. 123² ГК). Иные участники государственного объединения, входящие в его состав добровольно, вправе выйти из его состава или могут быть исключены из этого состава в порядке, установленном уставом соответствующего государственного объединения (ч.2 п. 3 ст. 123² ГК).

Участники государственных объединений сохраняют права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, которые могут быть ограничены или иным образом изменены в соответствии с законодательством (п. 2 ст. 123² ГК).

Решения государственных объединений по вопросам, предусмотренным уставами государственных объединений и актами законодательства о таких объединениях, являются обязательными для их участников (п. 4 ст. 123² ГК).

Государственное объединение не отвечает по обязательствам его участников, а участники государственного объединения не отвечают по обязательствам этого государственного объединения, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами (п. 5 ст. 123² ГК).

Единственным учредительным документом государственного объединения является его устав, утверждаемый государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом (п. 1 ст. 123⁴ ГК).

В уставе государственного объединения должны быть определены порядок и источники формирования имущества государственного объединения. В его состав не входит имущество участников государственного объединения. Если государственное объединение является коммерческой организацией, в его уставе помимо сведений, указанных в ч. 1 п. 2 ст. 48 ГК и сведений о порядке и источниках формирования имущества государственного объединения должны содержаться сведения о предмете деятельности государственного объединения (п. 3 ст. 123⁴ ГК). Следовательно, оно обладает специальной правоспособностью.

8.12. Объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей

(ассоциации и союзы)

1. Коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели могут по договору между собой создавать некоммерческие объединения (ассоциации и союзы) в целях координации своей деятельности, представления и защиты общих имущественных и иных интересов (п. 1 ст.121 ГК). *Общественные и иные некоммерческие организации, в том числе учреждения, могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) этих организаций* (п.2 ст.121 ГК). Хотя п. 2 ст.121 ГК в отличие от п.1 ст.121 не определяет цели общественных и иных некоммерческих организаций, которые они ставят перед собой, объединяясь в ассоциацию (союз), эти цели не отличаются от целей, для достижения которых коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели создают ассоциацию (союз).

Термины «ассоциация» и «союз» в ст.121 и 123 ГК употребляются как синонимы, хотя используются для обозначения при создании ассоциаций и союзов юридических лиц избирательно, в зависимости от того, какие юридические лица объединяются. Ассоциации создают юридические лица одного типа, а союзы – юридические лица, осуществляющие свою деятельность на определенной территории.

Ассоциации (союзы) являются некоммерческими юридическими лицами. Они, как уже отмечалось, создаются для координации деятельности их членов, представления и защиты их общих интересов. Они не вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Если перед объединением ставится задача ведения предпринимательской деятельности, оно преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном законодательством, либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе. Однако полученные от такой деятельности доходы не подлежат распределению между организациями, образовавшими ассоциацию (союз), и используются для нужд последней.

2. *Союз потребительских обществ* также является некоммерческой организацией, но он может заниматься предпринимательской деятельностью постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых он создан. Доходы от предпринимательской деятельности союза полностью направляются на покрытие расходов при осуществлении уставной деятельности (ст. 28 Закона Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь»³⁰⁹).

Для достижения целей, ради которых создан союз потребительских обществ, он может заниматься предпринимательской деятельностью постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых он создан. Полученные

³⁰⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002. № 28, 2/842; 2002. № 129.2/899.

доходы (прибыль) от предпринимательской деятельности союза полностью направляются на покрытие расходов от осуществления им уставной деятельности. Союз потребительских обществ вправе осуществлять контрольные и распорядительные функции, предусмотренные учредительными документами союза, создает в установленном законодательством Республики Беларусь порядке единую систему ведомственного контроля.

Республиканский союз потребительских обществ представляет интересы своих членов в международном кооперативном движении в соответствии с делегированными ему полномочиями.

3. Негосударственной некоммерческой организацией, созданной добровольно юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, является их объединение, именуемое **торгово-промышленной палатой**. Оно создается в целях содействия развитию предпринимательской деятельности в Республике Беларусь, интегрирования ее экономики в мировую хозяйственную систему, создания благоприятных условий для упрочения внешнеэкономических связей субъектов предпринимательской деятельности с иностранными партнерами.

Основы правового статуса торгово-промышленных палат а также порядок их создания и деятельности, особенности взаимоотношений торгово-промышленных палат с Белорусской торгово-промышленной палатой и государством определены Законом Республики Беларусь от 16 июня 2003 г. «О торгово-промышленной палате»³¹⁰. Торгово-промышленная палата (ТПП) является юридическим лицом, учредительным документом которого является устав.

При создании ТПП учредители наделяют ее имуществом, минимальный размер которого должен составлять сумму, эквивалентную 10000 евро. Оно формируется за счет вступительных и членских взносов, прибыли от предпринимательской деятельности ТПП, других доходов и поступлений, не запрещенных законодательством, и находится в собственности ТПП. Члены ТПП никаких прав на ее имущество не имеют и утрачивают права на имущество, переданное ТПП в качестве вступительных и членских взносов.

В случае ликвидации ТПП имущество, оставшееся после удовлетворения требований всех кредиторов, используется по решению ликвидационной комиссии в целях, предусмотренных уставом ТПП.

Высшим органом управления ТПП является съезд ТПП, который созывается не реже одного раза в три года. Съезд ТПП избирает постоянно действующий исполнительный орган ТПП, осуществляющий руководство ее деятельностью в период между съездами.

Принятие в состав ТПП, а также исключение из ее состава членов ТПП осуществляются в соответствии с уставом ТПП. Члены ТПП могут выйти из ее

³¹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2003. № 74, 2/957; 2004. № 4, 2/1013; 2004. № 72, 2/1024.

состава в любое время. Отказ ТПП в принятии юридического лица или индивидуального предпринимателя в состав ТПП, а также решение об исключении из ее состава членов ТПП могут быть обжалованы этим юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем в суд в течение шести месяцев со дня получения отказа или принятия решения об исключении.

4. Наименование ассоциации (союза) должно содержать указание на основной предмет деятельности ее членов с включением слова «ассоциация» или «союз».

Учредительными документами ассоциации (союза) являются учредительный договор и устав, утвержденный ее членами. Кроме сведений, которые в соответствии с п.2 ст.48 ГК и п.29 Положения от 16 марта 1999 г. должны содержаться в учредительных документах любого юридического лица, в учредительных документах ассоциации (союза) должны быть указаны условия о составе и компетенции органов управления ассоциацией (союзом) и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов членов ассоциации (союза), и о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации ассоциации (союза).

5. *Источниками образования имущества ассоциации (союза) являются взносы ее (его) участников, доходы, получаемые от предпринимательской деятельности, а также иные источники, не запрещенные законодательством.* Союз может формировать фонды в соответствии с уставом союза. Имущество ассоциации (союза) находится в ее (его) собственности и используется строго по назначению для достижения цели, предусмотренной учредительными документами. Выбывший из ассоциации (союза) член не имеет права на часть ее (его) имущества (п. 3 ст.44 ГК), но он несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода, если эти обязательства возникли во время его членства в ассоциации (союзе) (п. 2 ст.123 ГК). В случае ликвидации ассоциации (союза) ее (его) имущество, оставшееся после удовлетворения претензий кредиторов, не подлежит распределению между ее (его) участниками, а направляется на цели, предусмотренные учредительными документами. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов, а последние несут субсидиарную ответственность по ее (его) обязательствам в порядке и в размере, предусмотренных учредительными документами (п. 4 ст.121 ГК).

6. *Член ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее (его) услугами, по своему усмотрению выйти из ассоциации (союза) по окончании финансового года и может быть исключен из нее (него) по решению оставшихся участников в случаях и в порядке, установленных учредительными документами.* Хотя в ст.123 ГК это прямо не предусмотрено, член ассоциации (союза) обязан вносить взносы для финансирования ее (его) деятельности.

С согласия всех членов ассоциации (союза) в нее (него) может войти новый участник. Его вступление может быть обусловлено субсидиарной ответственностью по обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления.

7. *Высшим органом ассоциации (союза)* является общее собрание ее участников, которое образует исполнительные органы и назначает должностных лиц. Высшим органом союза потребительских обществ является общее собрание представителей членов союза. Норма представительства определяется уставом ассоциации (союза).

8. *Реорганизация и ликвидация ассоциации (союза)* осуществляется по общим правилам реорганизации и ликвидации юридических лиц, но ассоциация (союз) не может быть признана банкротом, поскольку по ее обязательствам субсидиарную ответственность несут ее члены.

Имеются особенности ликвидации потребительских союзов. Они ликвидируются по решению их высших органов с согласия соответствующего местного исполнительного и распорядительного органа (в случае ликвидации республиканского союза – с согласия Правительства Республики Беларусь), а также по основаниям, предусмотренным законодательством Республики Беларусь (ст. 41 Закона Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации»).

§ 9. Финансово-промышленные группы

1. *От ассоциаций и союзов следует отличать финансово-промышленные группы – объединения юридических лиц (участников группы), осуществляющих хозяйственную деятельность на основе договора о создании финансово-промышленной группы.*

Финансово-промышленная группа создается в целях обеспечения экономической интеграции ее участников для реализации инвестиционных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности товаров (работ, услуг) и расширение рынков их сбыта, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест (ч. 2 ст.2 Закона Республики Беларусь от 4 июня 1999 г. «О финансово-промышленных группах»³¹¹).

В отличие от ассоциаций и союзов финансово-промышленная группа *не является юридическим лицом.*

2. В последние годы в Республике Беларусь принят ряд актов законодательства о финансово-промышленных группах. Кроме указанного Закона от 4 июня 1999 г. к ним относятся: Указ Президента Республики Беларусь от 27 ноября 1995 г. № 482 «О создании и деятельности в Республике

³¹¹Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999, № 45, 2/40

хозяйственных групп»³¹²; постановление Кабинета Министров Республики Беларусь от 19 июня 1996 г. № 402 «О государственной регистрации финансово-промышленных и иных хозяйственных групп, оказании им государственной поддержки, предоставлении правительственных гарантий»³¹³; постановление Совета Министров Республики Беларусь от 27 октября 1999 г. № 1665 «О государственной регистрации хозяйственных групп»³¹⁴.

Законом Республики Беларусь от 6 ноября 1998 г. «О ратификации Конвенции о транснациональных корпорациях» ратифицирована подписанная в г. Москве Конвенция о транснациональных корпорациях³¹⁵.

3. Участниками финансово-промышленной группы могут быть юридические лица, осуществляющие любые виды хозяйственной деятельности, не запрещенные законодательством Республики Беларусь, а также банки и (или) небанковские кредитно-финансовые организации. Ими могут быть юридические лица любых организационно-правовых форм и форм собственности, как резиденты, так и нерезиденты Республики Беларусь.

Уже созданы и действуют финансово-промышленные группы, участниками которых являются юридические лица Республики Беларусь и России, – «БелРусАвто»³¹⁶, «Межгосметиз»³¹⁷, «Формаш»³¹⁸, Белстанкоинструмент³¹⁹ и многие другие.

Государственные предприятия и организации или предприятия и организации, в уставном фонде которых имеется доля государственной собственности, для участия в финансово-промышленной группе должны получить согласие республиканского органа государственного управления, объединения (учреждения), подчиненного Правительству Республики Беларусь, местного исполнительного и распорядительного органа, в ведении которого находятся эти предприятия и организации. Дочерние предприятия могут входить в состав финансово-промышленной группы только в случае, если их предприятие-учредитель является участником данной финансово-промышленной группы.

4. На территории Беларуси *запрещается создание и деятельность* финансово-промышленных групп, целью или результатом которых может быть

³¹² Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. № 34. ст.820; Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. № 6 ст. 216; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 33. 1/291; Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. № 18. ст. 508; 1999. № 26. ст.739; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 43, 1/3612; 2003. № 3. 1/4251; 2004. № 35. 1/5363.

³¹³ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1996. № 18. ст. 436.

³¹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 85. 5/1908; 2002. № 112. 5/11222; 2004. № 70. 5/14168.

³¹⁵ Ведомости Национального собрания Республике Беларусь. 1999. №31. Ст. 443.

³¹⁶ См.: Международные договоры Республики Беларусь. Приложение к Собранию декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 1. Ст. 3.

³¹⁷ Там же. 1998. № 4. Ст. 24.

³¹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 64. 3/15.

³¹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 137. 5/1469.

монополизация производства и (или) реализации товаров (работ услуг), недопущение, ограничение или устранение конкуренции, ущемление законных интересов потребителей, а также в случаях, когда создание и деятельность финансово-промышленной группы противоречат законодательству Республики Беларусь, наносят ущерб суверенитету, национальной безопасности, политической и экономической стабильности Республики Беларусь, нарушают права и свободы граждан.

5. Поскольку финансово-промышленная группа не является юридическим лицом, для координации своей хозяйственной деятельности и ведения дел участники финансово-промышленной группы *учреждают центральную компанию с правами юридического лица* либо с согласия всех участников наделяют полномочиями по координации их хозяйственной деятельности и ведению дел финансово-промышленной группы одного из участников этой группы – *головное предприятие*, которое кроме своей деятельности как субъекта хозяйствования (юридического лица) обладает полномочиями центральной компании.

Центральная компания создается в форме акционерного общества, зарегистрированного на территории Республики Беларусь. Она выступает от имени участников в отношениях, связанных с созданием и деятельностью финансово-промышленной группы, и руководствуется уставом центральной компании и договором о создании финансово-промышленной группы.

Высшим органом управления финансово-промышленной группы является совет управляющих, включающий представителей всех ее участников, объем полномочий которого определяется договором о создании финансово-промышленной группы.

6. Прибылью финансово-промышленной группы является консолидированная прибыль ее участников. При ведении группой сводного (консолидируемого) баланса прибыль отражается на балансе центральной компании (головного предприятия). Порядок и направление расходования образовавшейся прибыли или покрытия убытков определяются решением совета уполномоченных, если иное не предусмотрено договором о создании финансово-промышленной группы. По обязательствам центральной компании (головного предприятия), возникшим в результате участия в деятельности финансово-промышленной группы, ее участники *несут солидарную ответственность*.

7. Финансово-промышленная группа прекращает свою деятельность по основаниям, предусмотренным ст.15 Закона от 4 июня 1999 г.

§ 10. Реорганизация и ликвидация юридического лица

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь предусматривает *пять форм реорганизации юридических лиц: слияние, присоединение, разделение, выделение и преобразование.*

Сущность реорганизации юридического лица состоит в том, что ее последствием является не прекращение его деятельности, а общее (генеральное) или частное (сингулярное) правопреемство. При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них в порядке генерального правопреемства переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. При присоединении одного юридического лица к другому юридическому лицу к последнему в порядке генерального правопреемства переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом. В случае разделения юридического лица его права и обязанности в порядке сингулярного правопреемства переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом. При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц в порядке сингулярного правопреемства к каждому из них в соответствии с разделительным балансом переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица. При преобразовании юридического лица оно приобретает новую организационно-правовую форму, вследствие чего к вновь возникшему юридическому лицу в порядке генерального правопреемства переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом, за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему юридическому лицу (ст.54 ГК).

Реорганизация юридического лица, как правило, осуществляется по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Однако в случаях и в порядке, установленных законодательством, реорганизация юридического лица осуществляется по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда. В частности, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» в редакции Закона от 10 января 2000 г.³²⁰ антимонопольный орган вправе в целях развития конкуренции принять в установленном законодательством порядке решение о принудительной реорганизации хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке.

Если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществляют реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении

³²⁰ Ведомости Верховного Совета Республике Беларусь. 1992. № 36. Ст. 569; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 8. 2/139; 2002. № 138. 2/903.

уполномоченного государственного органа, суд по иску последнего назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Он выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами юридических лиц, возникающих в результате реорганизации. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации возникающих юридических лиц (ч.2 п.2 ст.53 ГК).

При реорганизации юридических лиц в форме разделения и выделения составляется разделительный баланс, а в форме слияния, присоединения или реорганизации – передаточный акт. В этих документах определяются права и обязанности вновь образованных юридических лиц. Названные документы утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о реорганизации юридического лица, и представляются вместе с учредительными документами для регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц. В передаточном акте и разделительном балансе должны содержаться положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами (ст.55 ГК).

Реорганизация юридического лица может повлечь ухудшение положения его кредиторов, поэтому учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о реорганизации юридического лица, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица. Каждый кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещения убытков. Если же 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 (ст.56 ГК).

Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. В случае реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица (п.4 ст.53 ГК).

В государственной регистрации реорганизованного юридического лица может быть отказано в случае непредставления вместе с учредительными документами соответственно передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствия в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица (ч.2 п.2 ст.55 ГК).

2. В отличие от реорганизации юридического лица его *ликвидация влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательными актами (п.1 ст.57 ГК).*

Ликвидация юридического лица может быть добровольной и принудительной. *Добровольно ликвидация* производится по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. В подпункте 1 п.2 ст.57 ГК дан примерный перечень оснований, при наличии одного из которых принимается решение о добровольной ликвидации юридического лица. К ним относятся:

истечение срока, на который создано юридическое лицо;

достижение цели, ради которой оно создано;

признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства, которые носят неустранимый характер.

Учредители (участники) коммерческой организации либо орган коммерческой организации, уполномоченный ее учредительными документами, по указанным основаниям обязаны обеспечить ликвидацию в срок, согласованный с регистрирующим органом (п. 41.1. Положения от 16 марта 1999 г.).

Принудительная ликвидация юридического лица допускается по решению суда или иных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Некоторые из оснований принудительной ликвидации юридического лица по решению суда предусмотрены в подпункте 2 п.2 ст.57 ГК:

непринятие решения о ликвидации в соответствии с изложенным выше подпунктом 1 п.2 ст.57 Гражданского кодекса в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано;

осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законодательством либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица;

признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства;

в иных случаях, предусмотренных законодательством (подпункт 2 п.2 ст.57 ГК), в частности при экономической несостоятельности (банкротстве) юридического лица (ст.61 ГК);

в судебном порядке может быть ликвидировано общество с ограниченной или дополнительной ответственностью, если число его участников превысило предел, установленный законодательством об обществах с ограниченной или дополнительной ответственностью, а оно в течение года не уменьшило это число до установленного законодательством предела (п.1 ст.87 ГК).

По решению хозяйственного суда³²¹ коммерческая организация может быть ликвидирована в случаях:

непринятия решения о ликвидации в соответствии с подпунктом 41.1 настоящего пункта в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано;

осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законодательством, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо систематического осуществления деятельности, противоречащей уставным целям коммерческой организации, или признания судом недействительной регистрации коммерческой организации в связи с допущенными при ее создании нарушениями законодательства либо экономической несостоятельности (банкротства) этой организации;

сокрытия (занижения) прибыли (доходов) и других объектов налогообложения в течение 12 месяцев подряд;

наличия убытков по итогам второго и последующих финансовых годов и ненаправления коммерческой организацией, за исключением сельскохозяйственного производственного кооператива, в течение 3 месяцев по окончании финансового года регистрирующему и налоговому органам сообщений о причинах возникновения убытков;

наличия задолженности по платежам в бюджет и государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды более 6 месяцев подряд с даты образования задолженности коммерческой организации, за исключением сельскохозяйственного производственного кооператива;

уменьшения стоимости чистых активов коммерческой организации по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже установленного законодательством минимального размера уставного фонда;

установление фактов, свидетельствующих о том, что ее деятельность была связана с торговлей людьми (п.41.2 Положения от 16 марта 1999 г.).

Гражданский кодекс Республики Беларусь предусматривает ликвидацию юридического лица, помимо изложенных в ст.57 оснований, по основаниям,

³²¹ См.: Данченко Н., Байдан Л. Ликвидация субъектов хозяйствования: некоторые аспекты судебной практики /Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2006. № 15. С. 6-17.

предусмотренным в ст.80, п.1 ст.85, п. 3 ст.89, п.3 ст.94, п.6 ст.115 и п.2 ст.119 ГК.

Подпункт 3 п.2 ст.57 ГК предусматривает в случаях, предусмотренных законодательными актами, ликвидацию юридического лица по решению иных органов. Такими органами являются регистрирующие органы. Они вправе ликвидировать (прекратить деятельность) субъектов хозяйствования в случаях:

нарушения сроков и порядка формирования минимального размера уставного фонда, предусмотренного в соответствии с законодательством;

неосуществления предпринимательской деятельности в течение 6 месяцев подряд и ненаправления коммерческой организацией налоговому органу сообщения о причинах неосуществления такой деятельности;

выплаты работникам в течение трех месяцев подряд заработной платы в размере менее месячной минимальной заработной платы, установленной законодательством;

систематического грубого нарушения законодательства о труде.

препятствования собственником имущества частного унитарного предприятия, местонахождением которого является жилое помещение, проведению соответствующих проверок уполномоченными органами, указанными в абзаце втором части второй настоящего подпункта (п. 41 Положения от 16 марта 1999 г.).

Требование о ликвидации юридического лица предъявляется государственным органом или органом местного управления или самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законодательством. Требование адресуется лицам, принимающим решение о ликвидации (п.3 ст.57 ГК).

Государственными органами, имеющими право в пределах своей компетенции предъявлять требования о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, являются органы:

Комитета государственного контроля,

прокуратуры,

внутренних дел,

Комитета государственной безопасности,

Министерства по налогам и сборам,

Департамента государственной инспекции труда Министерства труда и социальной защиты;

иные уполномоченные органы (п. 41.3 Положения от 16 марта 1999 г.).

Порядок ликвидации юридического лица определен ст.59–60 ГК. Поскольку ликвидация существенно затрагивает интересы кредиторов ликвидируемого лица, она осуществляется на основе широкой гласности. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявший решение о его ликвидации, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом органу, осуществляющему регистрацию юридических лиц. Этот орган вносит в Единый

государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации (п.1 ст.58 ГК). Так как в соответствии с п.4 ст.47 ГК любое физическое или юридическое лицо вправе получить информацию, которая содержится в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Запись в этом регистре о ликвидации юридического лица и индивидуальных предпринимателей имеет важное значение как для уже имеющих у него, так и для потенциальных кредиторов ликвидируемого юридического лица.

Те же субъекты, которые приняли решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают в соответствии с законодательством порядок и сроки ликвидации. Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица. К ликвидационной комиссии переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Она от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде (ст.58 ГК).

Процесс ликвидации юридического лица урегулирован ст. 59 ГК и п.59 Положения от 16 марта 1999 г. Он состоит из следующих стадий:

1. *Выявление кредиторов ликвидируемого юридического лица.* Ликвидационная комиссия в газете «Республика» публикует данные о регистрации юридических лиц, сообщает о ликвидации юридического лица и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами. Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации. Ликвидационная комиссия и сама принимает все возможные меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, составляет перечень кредиторов с указанием сумм долга, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

2. *Составление промежуточного ликвидационного баланса.* По истечении срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс. В нем содержатся сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Это важно, так как требования, заявленные кредиторами своевременно, удовлетворяются преимущественно перед требованиями, заявленными кредиторами хотя и в период работы ликвидационной комиссии, но после истечения указанного срока. Промежуточный ликвидационный баланс направляется учредителям (участникам) юридического лица или органу, принявшему решение о ликвидации юридического лица, на утверждение. Утвержденный ликвидационный баланс является основанием для выплаты

денежных средств кредиторам по требованиям, признанным ликвидационной комиссией.

3. *Продажа имущества ликвидируемого юридического лица.* Если у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) недостаточно денежных средств для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений (п.3 ст.59 ГК).

4. *Выплата денежных сумм кредиторам.* Выплата денежных средств кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом в порядке очередности, установленной ст. 60 ГК и п. 60 Положения от 16 марта 1999 г. *Предусмотрено пять очередей удовлетворения требований кредиторов.*

В первую очередь удовлетворяются требования граждан по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

во вторую – по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью – по обязательным платежам в бюджет, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды;

в четвертую – по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

в пятую – всех других кредиторов в соответствии с законодательством.

Следует заметить, что очередность удовлетворения требований кредиторов при ликвидации банков и иных кредитно-финансовых организаций определяется с учетом особенностей, предусмотренных законодательством о банках.

Выплата денежных средств кредиторам первых четырех очередей начинается со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса, а кредиторам пятой очереди – по истечении месяца с этого же дня (п.4 ст.59 ГК).

Требования каждой последующей очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица может сложиться ситуация, при которой будут удовлетворены требования только первой или некоторых последующих очередей, например первой и второй очередей, а требования остальных (третьей, четвертой, пятой) не будут удовлетворены.

Между требованиями кредиторов одной очереди при недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица имущество распределяется пропорционально суммам требований, подлежащим удовлетворению, если иное не установлено законодательством.

Расходы, связанные с ликвидацией юридического лица, по решению регистрирующего органа производятся за счет средств этого лица в первоочередном порядке, а при отсутствии указанных средств – возмещаются за счет средств соответствующего бюджета, поступивших в качестве регистрационного сбора за государственную регистрацию, в порядке, установленном Советом Министров Республики Беларусь (п.62 Положения от 16 марта 1999 г.).

5. После завершения расчетов с кредиторами *ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс*, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица (п.5 ст.59 ГК). Пункт 61 Положения от 16 марта 1999 г. предусматривает, что после завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс и утверждает его.

В случае недостаточности у ликвидируемого казенного предприятия имущества, а у ликвидируемого учреждения денежных средств для удовлетворения требований кредиторов последние вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части за счет собственника имущества этого предприятия или учреждения (п.6 ст.59 ГК).

При недостатке имущества некоторых юридических лиц кредиторы могут потребовать удовлетворения их требований за счет имущества их учредителей (участников). Речь идет о ликвидируемых полных и командитных товариществах (п.1 ст.66 и п.2 ст.81 ГК), обществах с дополнительной ответственностью (п.1 ст.94 ГК), производственных кооперативах (п.1 ст.107 ГК), потребительских кооперативах (п.4 ст.116 ГК), ассоциациях и союзах коммерческих организаций (п.4 ст.121 ГК).

В случаях, когда при принятии решения о ликвидации юридического лица или при утверждении промежуточного ликвидационного баланса будет установлена недостаточность имущества юридического лица для удовлетворения требований его кредиторов, ликвидация юридического лица должна проводиться по правилам законодательства о банкротстве (ст.61 ГК).

Имущество ликвидированного юридического лица, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законодательством или учредительными документами юридического лица (п.7 ст.59 ГК). Имущество коммерческой организации, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, передается ее собственнику (учредителям, участникам) (ч.2 ст.61 Положения от 16 марта 1999 г.).

При отказе ликвидационной комиссии удовлетворить конкретные требования кредитора либо уклонении от их рассмотрения кредитор вправе до

утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидированного юридического лица. Требования кредиторов, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидированного юридического лица. Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными, кроме случая признания его банкротом. Погашенными считаются также требования, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано (ст.60 ГК).

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения об этом записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п.8 ст.59 ГК).

Законодательство не исключает обращения взыскания на имущество, принадлежавшее юридическому лицу, после его ликвидации. Если после ликвидации юридического лица будет доказано, что оно в целях избежания ответственности перед своими кредиторами передало другому лицу или иным образом намеренно скрыло хотя бы часть своего имущества, кредиторы, не получившие полного удовлетворения своих требований в рамках ликвидационного производства, вправе обратиться с иском на это имущество в непогашенной части долга. При этом применяются правила, установленные ст.284 ГК о расчетах при возврате имущества из незаконного владения недобросовестного владельца (ст.62 ГК). Лицо, которому было передано имущество, считается недобросовестным, если оно знало или должно было знать о намерении юридического лица скрыть это имущество от кредиторов.

Решение регистрирующего органа о ликвидации субъекта хозяйствования может быть обжаловано в хозяйственный суд в установленном законодательством порядке (п.72 Положения от 16 марта 1999 г.).

Особенности ликвидации банков установлены ст. 103 Банковского кодекса Республики Беларусь.

Реорганизация и ликвидация небанковских кредитно-финансовых организаций осуществляется в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь для юридических лиц соответствующей организационно-правовой формы с учетом особенностей, предусмотренных ст. 13 Банковского кодекса.

§ 11. Прекращение юридического лица при банкротстве

1. «Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, в судебном порядке может быть признано экономически несостоятельным (банкротом), если оно не в состоянии удовлетворять требования кредиторов» (ч.1 п.1 ст.61 ГК).

Казенное предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано только по решению Правительства Республики Беларусь. При этом интересы кредиторов казенного предприятия обеспечиваются тем, что Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия в случае недостаточности его имущества для выполнения указанных обязательств, поэтому казенное предприятие не может быть признано банкротом.

Ликвидация потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда осуществляется в судебном порядке без применения правил ст.61 ГК об экономической несостоятельности (банкротстве) юридического лица по другим основаниям. Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В противном случае кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов (п.4 ст.116 ГК), при этом члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Благотворительный или иной фонд может быть ликвидирован по заявлению заинтересованных лиц только по решению суда. Основанием для ликвидации благотворительного или иного фонда может быть, в частности, недостаточность его имущества для осуществления его целей, если при этом отсутствует вероятность его получения. В случае ликвидации фонда его имущество используется для удовлетворения требований кредиторов, а оставшаяся часть направляется на цели, указанные в уставе фонда (ст.119 ГК).

Законодательные акты о банкротстве предусматривают возможность признания экономически несостоятельными (банкротами) индивидуальных предпринимателей.

2. Экономическая несостоятельность (банкротство) отрицательно сказывается на нормальном процессе развития производственной деятельности. Государство правовыми средствами обязывает всех участников рыночных отношений, государственные органы, местные исполнительные и распорядительные органы своевременно принимать меры по предупреждению таких явлений. В соответствии с ч.1 п. 1.6 Указа Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 508 «О некоторых вопросах экономической

несостоятельности (банкротства)»³²² (далее – Указ от 12 ноября 2003 г.) руководители организаций, собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, индивидуальные предприниматели, государственные органы и организации, местные исполнительные и распорядительные органы в пределах своей компетенции обязаны своевременно принимать меры по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства), проводить досудебное оздоровление субъектов хозяйствования (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей). Перечень таких мер содержится в подпунктах 1.6 – 1.8 Указа от 12 ноября 2003 г.

При республиканских органах государственного управления, местных исполнительных и распорядительных органах создаются и действуют комиссии по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства). Эти комиссии разрабатывают и вносят на рассмотрение в государственный орган, местный исполнительный и распорядительный орган предложения о принятии мер по досудебному оздоровлению юридических лиц и индивидуальных предпринимателей с целью предупреждения экономической несостоятельности (банкротства).

Наличие института экономической несостоятельности (банкротства) объясняется, во-первых, необходимостью обеспечить стабильность гражданского оборота путем устранения участия в нем таких субъектов рыночных отношений, которые неспособны исполнять принятые на себя обязательства, при этом эта неспособность имеет стойкий характер; во-вторых, поскольку такое устранение с рынка его участников может повлечь негативные последствия для многих потребителей его товаров, работ или услуг, попытаться вывести такого участника рыночных отношений из состояния его неплатежеспособности, если это возможно, и сохранить его участие в рыночных отношениях; в-третьих, обеспечить справедливое удовлетворение имущественных требований всех кредиторов банкрота при распределении средств, полученных от реализации имущества должника; в-четвертых, обеспечить охрану интересов кредиторов в случаях недобросовестных действий должника; в-пятых, погасить, хоть и не полностью, долги банкрота за счет имеющегося у него имущества, освободить его от долгов и дать возможность вновь продолжить свое дело.

3. Отношения, возникающие в связи с признанием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей экономически несостоятельными (банкротами) регулируются статьями 61, 62 ГК, Указом от 12 ноября 2003 г.; Законом Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической

³²²Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 127. 1/5085; 2004. №137. 1/5799. Об этом Указе см.: Козырева Л. Банкротство по-новому. Комментарий к Указу Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 508 //Юрист. 2003. № 12 (31). С. 12-13.

несостоятельности (банкротстве)³²³ (далее – Закон от 18 июля 2000 г.); постановлениями Правительства Республики Беларусь, актами законодательства Министерства экономики Республики Беларусь, областных, Минского городского исполнительных комитетов. Разъяснения по вопросам применения законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) содержатся в постановлении Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 2 декабря 2005 г. №30 «О некоторых вопросах практики применения законодательства, регулирующего вопросы экономической несостоятельности (банкротства)»³²⁴.

4. Дела об экономической несостоятельности (банкротстве) должников-юридических лиц и индивидуальных предпринимателей рассматриваются хозяйственными судами по правилам ХПК с учетом особенностей, предусмотренных Законом от 18 июля 2000 г., Указом от 12 ноября 2003 г., другими законодательными актами об экономической несостоятельности (банкротстве), в том числе установленный ХПК порядок судопроизводства в отношении дел о банкротстве³²⁵, применяется в части, не противоречащей Указу от 12 ноября 2003 г., другими правовыми актами Президента Республики Беларусь (п. 1.2. Указа от 12 ноября 2003 г.).

5. Некоторые участники гражданского оборота имеют столь важное государственное значение, что они не могут быть ликвидированы по правилам об экономической несостоятельности (банкротстве). В отношении таких субъектов гражданского оборота законодательство об экономической несостоятельности, в том числе Указ Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г., не применяется, за исключением норм, перечисленных в п. 1.3. названного указа. К таким субъектам отнесены: естественные монополии, юридические лица, являющиеся режимными и особо режимными объектами и (или) имеющие такие объекты, юридические лица, имеющие объекты, находящиеся только в собственности государства, обеспечивающие поддержание необходимого уровня обороноспособности, функционирование стратегически значимых отраслей экономики и (или) иные важные государственные потребности.

Не применяется ликвидационное производство, 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

³²³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 73. 2/198; 2003. №8. 2/932; 2006. № 107. 2/1235.

³²⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 9. 6/469.

³²⁵ См.: Мадудин Н. Процессуальные особенности рассмотрения дел о несостоятельности (банкротстве) // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2002. №7/1. С. 69-73.

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 т.е. юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие государственные и международные заказы (п. 1.5. Указа от 12 ноября 2003 г.).

Законом Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. установлены особые правила банкротства некоторых категорий должников – юридических лиц. Они сосредоточены в разделе IX этого закона. К ним отнесены: градообразующие³²⁶, сельскохозяйственные организации, крестьянские (фермерские) хозяйства, банки и небанковские кредитно-финансовые организации, страховые организации, профессиональные участники рынка ценных бумаг, организации, осуществляющие незаконную деятельность по привлечению денежных средств физических и юридических лиц (см. главы 3-9).

б. Банкротство - неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда о банкротстве с ликвидацией должника - юридического лица, прекращением деятельности должника - индивидуального предпринимателя (решение об открытии ликвидационного производства) (абз.2 п. 1.4 Указа от 12 ноября 2003 г.).

Экономическая несостоятельность - неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда об экономической несостоятельности с санацией должника (решение о санации);

При вынесении хозяйственным судом в отношении должника решения о санации должник признается экономически несостоятельным, а если должник признается банкротом, то в решении указывается об открытии ликвидационного производства.

Правом на подачу в хозяйственный суд заявления о банкротстве должника в связи с неисполнением денежных обязательств обладают должник, кредитор (в том числе представитель работников должника - по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений), прокурор, орган государственного управления по делам о банкротстве, иные уполномоченные на то государственные органы, а также юридические и физические лица в случаях и порядке, предусмотренных законодательством (ч.1 ст. 6 Закона от 18 июля 2000 г.). Статья 8 Закона от 18 июля 2000 г. предусматривает случаи, когда должник обязан подать заявление в хозяйственный суд о своем банкротстве.

³²⁶ См. Курило В. Банкротство градообразующих организаций //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь.2002. №7/1. С. 76-79.

Круг лиц и органов, обладающих правом подать заявление в хозяйственный суд о банкротстве отдельных видов неплатежеспособных участников гражданского оборота (банков, страховых организаций и т.д.) уточнен статьями 10, 22, 28, 29, 211, 226, 234, 247 и 250 Закона от 18 июля 2004 г.

Основания для подачи заявления о признании должника о признании должника экономически несостоятельным (банкротом) в совокупности предусмотрены п. 1 Указа от 12 ноября 2003 г. К ним относятся:

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, подавшим заявление кредитора, в размере 100 базовых величин и более, а в случае, если должник является градообразующей или приравненной к ней организацией, государственной организацией, организацией с долей государственной собственности в уставном фонде, а также юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, имеющим государственные и международные заказы, - в размере 2500 базовых величин и более³²⁷.

Отсутствие хотя бы одного из этих оснований влечет возвращение заявления кредитора. При возникновении соответствующих оснований кредитор вправе вновь обратиться в хозяйственный суд с заявлением об экономической несостоятельности (банкротстве) при возникновении соответствующих оснований.

К заявлению кредитора прилагаются и документы, подтверждающие направление должнику копии заявления кредитора и документы, свидетельствующие о принятии мер по исполнению в принудительном порядке денежных обязательств и обязательных платежей.

Если заявление об экономической несостоятельности (банкротстве) подано самим должником, дополнительным основанием для подачи заявления должника о своей экономической несостоятельности (банкротстве) (далее - заявление должника) является наличие коэффициента обеспеченности финансовых обязательств активами более 0,85. Кроме документов, предусмотренных законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве), должник к заявлению о банкротстве прилагает документы, свидетельствующие о том, что руководители организаций, собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, индивидуальные предприниматели, государственные органы и организации, местные исполнительные и распорядительные органы в пределах

³²⁷ См. Папаламов А.С. Выявление признаков банкротства //Право Беларуси. 2003. №37 (61). С. 80-83.

своей компетенции в порядке, установленном законодательством, разработали меры по досудебному оздоровлению (а должник осуществил эти меры) или приняли решение о нецелесообразности проведения досудебного оздоровления.

Должник должен представить также учредительные документы должника или их копии и расчет коэффициента обеспеченности финансовых обязательств активами на основе данных бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, заверенных в установленном порядке (п.1.12 Указа от 12 ноября 2003 г.).

Не позднее 30 дней со дня поступления в суд заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) хозяйственный суд решает вопрос о принятии заявления (ч.1 п.1.16 Указа от 12 ноября 2003 г.).

7. При рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются следующие процедуры банкротства:

защитный период;

конкурсное производство;

мировое соглашение;

иные процедуры банкротства, предусмотренные Законом от 18 июля 2000

г.

В целях проверки наличия оснований для возбуждения конкурсного производства и обеспечения сохранности имущества должника хозяйственным судом устанавливается защитный период, продолжительность которого не может превышать трех месяцев, если иное не предусмотрено Законом от 18 июля 2000 г., и назначается временный управляющий, права и обязанности которого определены ст. 35 названного закона. Права органа управления должника после введения защитного периода существенно ограничены (ст. 39 Закона от 18 июля 2000 г.). На его возлагается ряд обязанностей (ст. 34 Закона от 18 июля 2000 г.), при невыполнении которых хозяйственный суд вправе отстранить руководителя должника от должности на срок, определяемый хозяйственным судом, и возложить на временного управляющего управление делами и обязанности его руководителя (ст. 34 Закона от 18 июля 2000 г.)³²⁸.

8. По окончании защитного периода хозяйственный суд рассматривает заявление (заявления) о банкротстве должника, а также отчет временного управляющего. Если будет установлено, что неплатежеспособность должника имеет устойчивый характер и при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих 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, хозяйственный суд выносит определение о возбуждении в отношении должника конкурсного производства и подготовке дела к судебному разбирательству,

³²⁸ О защитном периоде см. подробнее: Лещев А. Особенности защитного периода //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь.2002. №7/1. С. 61-65.

освобождает временного управляющего от обязанностей, если был введен защитный период, а также назначает антикризисного управляющего либо прекращает производство по делу о банкротстве должника.

В определении хозяйственного суда об открытии конкурсного производства могут быть назначены место и время проведения первого общего собрания кредиторов. Определение хозяйственного суда об открытии конкурсного производства в течение пяти дней передается хозяйственным судом для опубликования в средствах массовой информации (ст. 42 Закона от 18 июля 2000 г.).

Должник в течение пяти дней со дня получения определения хозяйственного суда о возбуждении производства по делу о банкротстве должника обязан направить в хозяйственный суд и лицу, подавшему заявление о банкротстве должника, отзыв на такое заявление

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено в заседании хозяйственного суда в срок, не превышающий семи месяцев со дня поступления заявления о банкротстве должника в хозяйственный суд. Рассмотрение дела о банкротстве в заседании хозяйственного суда может быть отложено на срок не более двух месяцев.

9. По результатам рассмотрения дела о банкротстве хозяйственный суд принимает (выносит) один из следующих актов:

решение о банкротстве с санацией должника;

решение о банкротстве с ликвидацией должника;

определение о прекращении производства по делу о банкротстве (ст. 45 Закона от 18 июля 2000 г.).

10. В процессе конкурсного производства интересы всех кредиторов представляют собрание кредиторов и комитет кредиторов, члены которого избираются на первом общем собрании кредиторов³²⁹.

11. Основные задачи антикризисного управляющего (далее – управляющего), требования, предъявляемые к его деятельности, его назначение в качестве управляющего и иные вопросы его деятельности решаются по правилам статей 61-88 Закона от 18 июля 2000 г.

12. При наличии оснований для проведения санации управляющий на основании анализа финансового состояния и платежеспособности должника должен разработать план санации и представить его на утверждение собранию кредиторов не позднее семидесяти дней со дня своего назначения (ч. 1 ст. 124 Закона от 18 июля 2000 г.), в котором должны предусматриваться меры по восстановлению платежеспособности должника и срок ее восстановления.

Если оснований для проведения санации должника нет, управляющий разрабатывает план ликвидации должника – юридического лица либо план

³²⁹ О правовом положении собрания кредиторов и комитета кредиторов см. Каменков В.С. Правовое положение собрания кредиторов и комитета кредиторов по делу о банкротстве //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2005. №5. С. 11-19.

прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов в тот же срок.

План санации и (или) план ликвидации рассматриваются на собрании кредиторов, которое созывается управляющим не позднее восьмидесяти дней со дня опубликования сообщения об открытии конкурсного производства.

13. Общий срок конкурсного производства составляет при проведении ликвидационного производства шестнадцать месяцев, а при проведении санации - двадцать два месяца. Этот срок может быть сокращен или продлен в соответствии с Законом от 18 июля 2000 г. (ст. 89).

Последствия открытия конкурсного производства определены ст. 90-91 Закона от 18 июля 2000 г. В их числе:

приостановление полномочия органа управления должника и собственника имущества унитарного предприятия;

переход права управления имуществом должника к управляющему³³⁰;

наступление обязанности досрочного исполнения всех денежных обязательств должника, а также уплаты ранее отсроченных обязательных платежей должника;

приостановление начисления процентов, неустойки (штрафа, пени) и иных экономических (финансовых) санкций по всем видам задолженности должника;

совершение сделок, связанных с имуществом должника, допускается только в порядке, установленном Законом от 18 июля 2000 г.;

приостановление удовлетворения требований кредиторов по платежным обязательствам должника.

Отношения, возникающие в процессе деятельности управляющего и комитета кредиторов с целью установления возможности должника выполнить все свои обязательства, урегулированы статьями 93-118 Закона от 18 июля 2000 г. По результатам этой деятельности управляющий составляет отчет об имуществе должника и при наличии оснований для проведения санации управляющий на основании анализа финансового состояния и платежеспособности должника должен разработать план санации и представить его на утверждение собранию кредиторов не позднее семидесяти дней со дня своего назначения. В плане санации должны предусматриваться меры по восстановлению платежеспособности должника и срок ее восстановления (ч. 2 и 3 ст. 124 Закона от 18 июля 2000 г.).

В случае отсутствия оснований для проведения санации должника управляющий разрабатывает план ликвидации должника – юридического лица либо план прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов в срок не позднее семидесяти дней со дня своего назначения.

³³⁰ О его полномочиях и обязанностях см.: Каменков В.С., Черемысин . Роль антикризисного управляющего в деле о банкротстве. Особенности их назначения и правового положения //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2004. № 12.

Управляющий может разработать как альтернативные план санации и план ликвидации.

14. Не позднее восьмидесяти дней со дня опубликования сообщения об открытии конкурсного производства управляющий созывает собрание кредиторов, на котором рассматриваются упомянутые планы управляющего. Он в письменной форме уведомляет всех кредиторов о дате и месте проведения собрания кредиторов и предоставляет им возможность для ознакомления с планом санации и (или) планом ликвидации не менее чем за десять дней до даты проведения указанного собрания (ч. 1 ст. 125 Закона от 18 июля 2000 г.).

Собрание кредиторов вправе принять одно из предложенных управляющим решений или отклонить их и принять решение об отстранении управляющего, утверждении кандидатуры нового управляющего и заявлении соответствующего ходатайства в хозяйственный суд. В случае принятия последнего решения должен быть предусмотрен срок созыва следующего собрания кредиторов для рассмотрения нового плана санации и (или) плана ликвидации, при этом срок созыва собрания кредиторов не может превышать одного месяца со дня вынесения решения собранием кредиторов.

Утвержденный собранием кредиторов план санации или план ликвидации, а также протокол собрания кредиторов представляются управляющим в хозяйственный суд не позднее пяти дней с даты проведения собрания кредиторов.

Если в хозяйственный суд в течение четырех месяцев со дня опубликования сообщения об открытии конкурсного производства не представлены документы, предусмотренные частями второй и третьей ст. 125 Закона от 18 июля 2000 г., хозяйственный суд вправе принять решение об открытии ликвидационного производства при невозможности продолжения деятельности должника или отсутствии оснований для ее продолжения.

После окончания подготовки дела о банкротстве к судебному разбирательству хозяйственный суд на основании решения собрания кредиторов принимает решение о санации или об открытии ликвидационного производства либо утверждает мировое соглашение.

15. Санация вводится на срок, не превышающий восемнадцати месяцев со дня вынесения решения о ее проведении, если иное не предусмотрено Законом от 18 июля 2000 г., по правилам статей 128-140 названного закона.

После прекращения санации должника полномочия органов управления должника и собственника имущества должника – унитарного предприятия восстанавливаются и снимаются иные ограничения, предусмотренные Законом от 18 июля 2000 г., если иное не установлено законодательством.

16. Если в процессе санации восстановить платежеспособность должника не удалось, хозяйственный суд принимает решение об открытии ликвидационного производства. Оно подлежит немедленному исполнению и не может превышать одного года. Хозяйственный суд вправе продлить этот срок

на шесть месяцев, если иное не предусмотрено Законом от 18 июля 2000 г. При необходимости срок ликвидационного производства может быть продлен хозяйственным судом сверх указанных сроков.

Если кассационная жалоба в установленном порядке не была подана, то управляющий по истечении срока, установленного для кассационного обжалования решения об открытии ликвидационного производства, уведомляет работников должника о предстоящем увольнении в соответствии с законодательством о труде (ст. 141 Закона от 18 июля 2000 г.).

После открытия ликвидационного производства управляющий осуществляет продажу имущества должника на торгах, если хозяйственным судом, собранием кредиторов или комитетом кредиторов в соответствии с законодательством не установлен иной порядок продажи имущества должника (ст. 142 Закона от 18 июля 2000 г.)³³¹.

Из вырученных сумм вне очереди покрываются судебные расходы и расходы, связанные с выплатой вознаграждения 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. Только затем удовлетворяются требования кредиторов в очередности, установленной ст. 144 Закона от 18 июля 2000 г.

Требования кредиторов каждой следующей очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди. При недостаточности денежных средств должника эти средства распределяются между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не предусмотрено Законом от 18 июля 2000 г.

17. После завершения расчетов с кредиторами управляющий обязан представить в хозяйственный суд отчет по итогам ликвидационного производства с приложением соответствующих документов.

Если после полного погашения всех требований кредиторов и произведения необходимых выплат остается имущество, последнее передается собственнику этого имущества, учредителям (участникам) должника - юридического лица или лицу, уполномоченному собственником имущества, учредителями (участниками) должника. Если местонахождение этих лиц неизвестно, оставшееся имущество передается соответствующей административно-территориальной единице Республики Беларусь.

После рассмотрения хозяйственным судом отчета управляющего по итогам ликвидационного производства и признания его обоснованным, а также при отсутствии оснований для признания недействительными итогов ликвидационного производства хозяйственный суд выносит определение о

³³¹ О вопросах, касающихся продажи имущества должника на торгах см. письмо Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 9 июня 2003 г. №03-24/1217.

завершении ликвидационного производства, которое является основанием для внесения записи о ликвидации должника в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

С момента внесения записи о ликвидации должника в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей полномочия управляющего прекращаются, ликвидационное производство считается завершенным, должник - юридическое лицо - ликвидированным, должник - индивидуальный предприниматель - свободным от долгов.

На любой стадии процесса об экономической несостоятельности (банкротстве) с момента возбуждения хозяйственным судом производства по делу может быть заключено мировое соглашение, но только после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди. (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 и оплате труда лиц, работающих у должника по трудовому договору (контракту), и по выплате вознаграждений по авторским договорам. Заключение мирового соглашения осуществляется по правилам статей 155-163 Закона от 18 июля 2000 г.

Дополнительная литература:

1. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950 (гл. VI–VIII).
2. Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.-Л., 1948.
3. Грешников И.П. Субъекты гражданского права: юридическое лицо в праве и законодательстве. СПб., 2002.
4. Козлова Н.В. Понятие и сущность юридического лица. Очерк истории и теории. Учебное пособие. М. 2003.
5. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный). В 3 кн. Кн.1 /Отв. ред. и руководитель авторского коллектива В.Ф.Чигир. Мн., 2005.
6. Красавчиков О.А. Сущность юридического лица //Советское государство и право. 1976. №1.
7. Постатейный научно-практический комментарий к Закону Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» /В.С. Каменков и др., под общ. ред. В.С. Каменкова, Л.Г. Козыревой. Мн., 2005.
8. Сыродоева О.Н. Акционерное общество США и России (сравнительный анализ). М., 1998.
9. Толстой Ю.К. К разработке теории юридического лица на современном этапе (Проблемы современного гражданского права. Сборник статей). М., 2000.

10. Функ Я.И. Объединение государственных юридических лиц в праве Республики Беларусь. Мн., 2006.

11. Черепяхин Б.Б. Волеобразование и волеизъявление юридического лица //Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1998. №2.

§1. Правосубъектность Республики Беларусь и административно-территориальных единиц Республики Беларусь

1. Субъектами гражданского права наряду с физическими и юридическими лицами признаются Республика Беларусь (государство) и административно-территориальные единицы Республики Беларусь (ст.1, 124 ГК). По своей природе последние являются публично-правовыми образованиями, наделенными властными полномочиями, что накладывает несомненный отпечаток на правовой режим их участия в гражданском обороте и позволяет характеризовать как особые субъекты гражданского права.

Особенности правового положения государства обусловлены тем, что Республика Беларусь есть суверенное государство, которое, решая общенациональные, публичные задачи, определяет правопорядок в целом. Государственные органы, выступая от имени Республики Беларусь, издают акты законодательства, которыми должны руководствоваться все субъекты, и административные акты, могущие являться, в том числе, и основаниями возникновения, изменения или прекращения гражданско-правовых отношений. Иначе говоря, государство в нормативном порядке регулирует имущественные и иные гражданско-правовые отношения, определяет правосубъектность участников гражданского оборота (в том числе и в отношении себя). Властными полномочиями обладают также и административно-территориальные единицы, что вытекает из ст.120-122 Конституции Республики Беларусь. От властных полномочий государства и административно-территориальных единиц сложно абстрагироваться даже тогда, когда они непосредственно вступают в гражданско-правовые отношения, основанные на независимости и равноправии субъектов, их свободной воли и неприкосновенности собственности. Учитывая эти особые качества Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, в ст.124 ГК специально закреплено, что они участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений, а соответственно, не могут использовать свои властные полномочия при осуществлении гражданской правосубъектности. Вступая в гражданско-правовые отношения государство, административно-территориальные единицы не пользуются преимуществами и имеют те же права и обязанности, что и другие субъекты гражданско-правовых отношений. При нарушении гражданских прав и неисполнении обязанностей к ним на общих основаниях применяются обычные гражданско-правовые санкции, в том числе меры гражданско-правовой ответственности.

2. *Правосубъектность государства, как и иных субъектов гражданского*

права, определяется право- и дееспособностью.

Сущность правоспособности Республики Беларусь и административно-территориальных единиц определяется тем, что они участвуют в гражданском обороте не в своих частных интересах, а в публичных интересах, интересах народа.

По вопросу о характере правоспособности государства и административно-территориальных единиц единства мнений нет. Можно выделить две основные точки зрения, исходя из общепринятого в науке гражданского права деления правоспособности на общую и специальную. Одни авторы, придерживающиеся мнения об общей (универсальной) правоспособности государства, объясняют свою позицию прежде всего широтой тех задач, которые стоят перед государством, а также тем, что носителем определенных гражданских прав и обязанностей может быть только государство³³². Другие исследователи³³³, трактуя гражданскую правоспособность рассматриваемых субъектов как специальную, подчеркивают, что, во-первых, органы государства и административно-территориальных единиц имеют право делать только то, что им прямо разрешено, т.е. государство имеет лишь те гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законодательно, и, во-вторых, то, что сама правовая природа государства и административно-территориальных единиц не позволяет им приобретать ряд прав и возлагать на себя некоторые обязанности (например, государство не может передавать имущество по наследству). Иначе говоря, публично-правовые образования могут иметь лишь те гражданские права и обязанности, которые соответствуют целям их деятельности и публичным интересам³³⁴.

3. К Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из законодательства или особенностей данных субъектов. На этом основании А.А.Иванов приходит к заключению, что государство приравнено к юридическому лицу, хотя и не названо таковым.³³⁵ Идея "государство–юридическое лицо" и ранее имела место в юридической литературе.³³⁶

³³² См.: Гражданское право России: Курс лекций. Ч.1 /Под ред. О.Н.Садикова. М.: Юрид.лит., 1996. С.112; Советское гражданское право. Т. 1 /Под ред. О.А.Красавчикова. М., 1985. С.173; Пушкин А.А. Советское государство как субъект советского гражданского права. Харьков, 1965. С.12.

³³³ См.: Советское гражданское право. Субъекты гражданского права. М., 1984. С.270; Брагинский М.И. Участие советского государства в гражданских правоотношениях. М., 1981. С.142; Гражданское право: В 2 т. Том I: Учебник /Отв. ред. проф.Е.А.Суханов. М., 2004. С.283; Звекон В. Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством. С.13 // Хозяйство и право. 1998. №5. С.13-19.

³³⁴ Существуют и иные менее распространенные точки зрения, в частности, трактовка гражданской правоспособности государства как целевой. См.: Гражданское право /Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. М.: Изд-во ТЕИС, 1996. С.155. – *Прим. авт.*

³³⁵ См.: Гражданское право. Ч. 1 /Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. С.154.

³³⁶ См.: Обзор дискуссии о государственных юридических лицах. С.119 // Советское государство и право. 1954. №8. С.109-119; Пушкин А.А. Советское государство как субъект советского гражданского права. С.12.

Подобные утверждения основаны на том, что государство представляет собой разновидность коллективных гражданско-правовых субъектов, каковыми являются и юридические лица, а соответственно, обладает всеми признаками, которые являются необходимыми для коллективных образований как субъектов гражданского права. Распространение же на государство норм о юридических лицах подтверждает тождественность их гражданской правосубъектности. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы действительно обладают всеми признаками, необходимыми для юридических лиц. Однако, обладая признаками общими для других гражданско-правовых субъектов, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы обладают индивидуальными, только им присущими признаками, поэтому и правовой режим, законодательно установленный для них, в одних случаях отражает черты, общие для коллективных субъектов гражданского права (п.2 ст.124 ГК), а в других – специфические черты исследуемых субъектов. Многие нормы, определяющие правосубъектность юридических лиц, неприменимы к таким субъектам, как Республика Беларусь и административно-территориальные единицы, в частности, нормы о порядке образования и прекращения юридических лиц, об имущественной ответственности юридических лиц по своим обязательствам и др. Одновременно с этим рядом субъективных гражданских прав могут обладать только государство или административно-территориальная единица (например, правом на приобретение в собственность имущества, не имеющего наследников).

Таким образом, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы являются самостоятельными субъектами гражданского права с присущей им спецификой, вытекающей из особого статуса названных субъектов, определенного Конституцией Республики Беларусь.

§2. Участие Республики Беларусь и административно-территориальных единиц Республики Беларусь в гражданских правоотношениях

1. Непосредственное участие государства во внутреннем гражданском обороте осуществляется путем вступления в оборот государственных органов, действующих при этом как представители государства. Наличие или отсутствие прав юридического лица у органа выступающего от имени государства значения не имеет, важна направленность совершаемых государственным органом действий и соответственно правовая природа отношения, субъектом которого выступает Республика Беларусь или административно-территориальная единица. Так, Правительство Республики Беларусь, не являясь юридическим лицом, выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь (ст.107 Конституции Республики Беларусь). Согласно ст.125 ГК в отношениях, регулируемых гражданским

законодательством от имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, могут выступать государственные органы, действующие в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Органы, через которые государство и административно-территориальные единицы реализуют свою гражданскую правоспособность, весьма разнообразны. На республиканском уровне от имени государства могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, в частности, Президент, Правительство, министерства, государственные комитеты и другие органы. От имени административно-территориальных единиц своими действиями могут приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности органы местного управления и самоуправления, действующие в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус соответствующих органов.

Государство может считаться непосредственно участвующим в гражданском обороте лишь тогда, когда в законодательстве содержится полномочие какого-либо органа государства совершить действие от его имени. Так, решение о передаче земельных участков в собственность юридическим лицам Республики Беларусь принимается Президентом Республики Беларусь (ст.12 Кодекса Республики Беларусь о земле³³⁷). Решение Президента Республики Беларусь необходимо при отчуждении находящегося в собственности Республики Беларусь имущества и в ряде иных случаев, в частности, предусмотренных Указом Президента Республики Беларусь от 25 марта 2003 г. №118 «О некоторых вопросах распоряжения государственным имуществом»³³⁸. Продажа земельных участков иностранным государствам осуществляется на основании договора, заключенного от имени Республики Беларусь Советом Министров (ст.37 Кодекса Республики Беларусь о земле), согласно ст.52 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь³³⁹ в концессионном договоре Республика Беларусь может выступать в лице Правительства Республики Беларусь.

Чаще всего в гражданско-правовых отношениях от имени государства участвуют в пределах своей компетенции органы исполнительной власти, уполномоченные управлять государственным имуществом и финансами. Так, Министерство экономики Республики Беларусь в пределах своей компетенции, определенной в Положении о данном министерстве, утвержденном постановлением СМ Республики Беларусь 31 октября 2001 года №1575³⁴⁰, осуществляет управление и распоряжение государственным имуществом,

³³⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №2-3. 2/1; 2002. №55. 2/848.

³³⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №37. 1/4472; №105. 1/4911.

³³⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №62. 2/780; 2004. №126. 2/1062; 2006. №122. 2/1256.

³⁴⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №104. 5/9306; 2002. №1. 5/9616; №101. 5/11071; 2003. №28. 5/12060; №31. 5/12109; 2004. №53. 5/13967; 2006. №10. 5/17118.

находящимся в республиканской собственности в пределах предоставленной ему компетенции, согласовывает в установленном порядке создание, реорганизацию и ликвидацию республиканских юридических лиц, передачу их в собственность административно-территориальных единиц, аренду, доверительное управление, принимает решения о преобразовании республиканских унитарных предприятий в открытые акционерные общества, приватизации объектов, находящихся в республиканской собственности, выступает от имени Республики Беларусь учредителем (участником) хозяйственных обществ и товариществ, выполняет функции держателя акций, принадлежащих государству. Министерство финансов Республики Беларусь, действуя на основе соответствующего Положения³⁴¹, в установленном Правительством порядке вкладывает денежные средства республиканского бюджета в хозяйственную деятельность, акции и другие ценные бумаги, выдает ссуды юридическим лицам, заключает договоры с пользователями средств по внешним государственным займам, банками и гарантами (поручителями) о порядке расчетов за указанные средства, выполняет функции государственного заказчика на поставку драгоценных металлов для государственных нужд и т.д.

Широкий круг полномочий по участию в гражданско-правовых отношениях предоставляет органам местного управления и самоуправления, действующим от имени административно-территориальных единиц, Закон о местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь, принятый Верховным Советом Республики Беларусь 20 февраля 1991 г.³⁴² Местные Советы, их исполнительные комитеты вправе в установленном порядке передавать объекты коммунальной собственности во временное или постоянное владение и пользование, сдавать их в аренду, продавать, а также перераспределять на договорной основе сформированную коммунальную собственность.

Наряду с изложенным порядком участия государства и административно-территориальных единиц в гражданских правоотношениях в ГК предусмотрен и *иной правовой механизм такого участия через институт специально уполномоченных лиц*. В соответствии с п.3 ст.125 ГК от имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц по их специальному поручению в гражданском обороте могут выступать государственные органы, органы местного управления, а также юридические лица и граждане. В таких случаях выступление от имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц может опираться на специальный нормативный правовой акт, регламентирующий такую возможность. Так, в постановлении

³⁴¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №105. 5/9328; №117. 5/9544; 2002. №143. 5/11674; 2003. №26. 5/12024; 2004. №53. 5/13967; 2005. №107. 5/16228; 2006. № 56. 5/22131; № 132. 5/22754.

³⁴² Ведомости Верховного Совета БССР. 1991. №11(13). Ст.122; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 8. 2/137; №59. 2/174; №100. 2/203; 2001. №50. 2/765; 2004. №4. 2/1012; №189. 2/1089.

Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 1998г. №2031, утвердившем Положение о представителе государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли) которых принадлежат Республике Беларусь³⁴³, установлено, что представитель государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли) которых находятся в республиканской собственности, осуществляет свою деятельность в органах управления указанных юридических лиц в соответствии с названным Положением, иным законодательством Республики Беларусь, должностными обязанностями или заключенным с ним гражданско-правовым договором. В названном Положении определен порядок назначения представителей государства и заключения с ними соответствующих договоров (от имени государства гражданско-правовые договоры заключает орган, осуществляющий владельческий надзор; как правило, с одним гражданином могут быть заключены гражданско-правовые договоры на осуществление полномочий представителя государства не более чем в двух обществах), порядок осуществления представителем государства возложенных на него полномочий, регламентированы вопросы ответственности представителей государства.

2. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы непосредственно участвуют в гражданском обороте реже, чем созданные ими государственные юридические лица. Однако это не исключает значительного разнообразия гражданских правоотношений, в которых принимает участие непосредственно государство. Среди гражданско-правовых отношений, участниками которых является Республика Беларусь и административно-территориальные единицы, *важнейшее место занимают отношения собственности. Государственная собственность является основой участия государства и административно-территориальных единиц как субъектов гражданского права в имущественном обороте.*

Как собственники своего имущества, государственные образования - Республика Беларусь и административно-территориальные единицы - обособлены и независимы друг от друга и самостоятельно выступают в гражданском обороте. В этом смысле они обособлены и от созданных ими республиканских и коммунальных юридических лиц, самостоятельно выступающих в гражданском обороте от своего имени. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы непосредственно владеют, пользуются и распоряжаются только своей казной, из состава которой исключено имущество, закрепленное за государственными юридическими лицами.

³⁴³ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. №1. Ст.25; №10. Ст.269; №19. Ст.542. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №96. 5/9147; 2002. №75. 5/10686; №78. 5/10730; 2004. №78. 5/14258; 2005. №53. 5/15778; №123. 5/16343.

3. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы выступают в качестве субъектов гражданского права и в обязательственных отношениях.

Названные субъекты выступают стороной в сделке всякий раз, когда сделка совершается уполномоченными органами от имени республики или административно-территориальной единицы. В первую очередь речь идет о сделках, совершаемых при реализации полномочия распоряжения государственной собственностью. Ряд примеров (в отношении полномочий Минэкономики, Минфина) приведены выше. Но существует и множество иных случаев подобного участия в гражданском обороте. Как участник сделки государство выступает при выпуске различных государственных ценных бумаг. В соответствии с Основными условиями выпуска отдельных государственных ценных бумаг Республики Беларусь, которые определяют общий порядок выпуска, размещения, обращения и погашения государственных эмиссионных ценных бумаг, номинированных в белорусских рублях (государственных краткосрочных облигаций со сроком обращения до одного года и государственных долгосрочных облигаций со сроком обращения один год и более), утвержденными постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 13 февраля 2003г. № 173³⁴⁴, при выпуске названных ценных бумаг эмитентом от имени Совета Министров Республики Беларусь выступает Министерство финансов. Комитет по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь и Национальный банк осуществляют контроль за совершением операций с краткосрочными и долгосрочными облигациями. Государство гарантирует сохранность и возврат вкладов физических лиц в банках Республики Беларусь (ст.120 Банковского кодекса³⁴⁵, Декрет Президента Республики Беларусь от 20 апреля 1998 г. №4 «О гарантиях сохранности средств физических лиц в иностранной валюте, находящихся на счетах и во вкладах (депозитах) в банках Республики Беларусь»³⁴⁶). Государству принадлежит и исключительное право на осуществление лотерейной деятельности, которая в установленном порядке осуществляется республиканскими органами государственного управления, местными исполнительными и распорядительными органами, государственными юридическими лицами.³⁴⁷

Участие государства в гражданских правоотношениях прямо предусмотрено в ряде статей ГК. Согласно п.2 ст.234 ГК в государственную собственность передаются вещи, относящиеся к памятникам истории и

³⁴⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №22. 5/11958.

³⁴⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 113. 2/1243.

³⁴⁶ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. №12. Ст.310. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №20. 1/4395; 2005. №156. 1/6839.

³⁴⁷ Декрет Президента Республики Беларусь от 12.05.98г. № 6 "О некоторых мерах по упорядочению лотерейной деятельности" //Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. №14. Ст.347; 1998. №34. Ст.853; 1999. №4. Ст.77; №12. Ст.312; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №43. 1/3611; №58. 1/3693; 2004.1/5326.

культуры, обнаруженные в виде клада. Государство является субъектом права собственности на реквизируемое (ст.243 ГК), конфискуемое (ст.244 ГК), национализируемое имущество (ст.245 ГК). Государство может стать стороной в сделке купли-продажи при выкупе им зданий, сооружений и другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, изымаемом для государственных нужд или нужд административно-территориальных единиц либо ввиду ненадлежащего использования земли, на которой находится названная недвижимость (ст.240 ГК), а также в случае выкупа бесхозно содержимых культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством (ст.241 ГК). В соответствии со ст.239 ГК Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы по решению суда могут стать собственниками имущества, которое по закону не может принадлежать лицу, у которого оно оказалось, а административно-территориальные единицы также собственниками безхозной недвижимой вещи (ст.226 ГК). К административно-территориальным единицам в собственность переходит и имущество, признанное судом выморочным (ст.1039 ГК).

При определенных условиях в собственность государства может перейти имущество, переданное по недействительной сделке (см. гл.12).

Поскольку государство и административно-территориальные единицы *обладают вещными правами на определенное имущество, они могут использовать предусмотренные законом средства для защиты этих прав при их нарушении.* Примером может служить предъявление финансовыми органами от имени государства исков, адресованных лицам, которые повредили или уничтожили имущество, находившееся в республиканской или коммунальной собственности.

Государство может являться субъектом наследственного права. Республика Беларусь, административно-территориальные единицы, наряду с иными субъектами гражданского права, могут быть наследниками по завещанию. В случаях, когда имущество завещано государству как таковому, наследником признается Республика Беларусь.

4. *Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам.* Административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам государства, а последнее не несет ответственности по обязательствам административно-территориальных единиц, за исключением тех случаев, когда Республика Беларусь приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам административно-территориальной единицы либо она приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Республики Беларусь. В таком случае названные государственные образования оказываются сторонами в договоре гарантии (поручительства) и несут соответствующую ответственность.

По общему правилу государство не отвечает по обязательствам созданных им юридических лиц. Однако на Республику Беларусь, административно-территориальные единицы как на учредителей унитарных предприятий и собственников их имущества может быть возложена субсидиарная (дополнительная) ответственность по обязательствам этих предприятий, если их несостоятельность (банкротство) вызвана исполнением обязательных для этих юридических лиц указаний учредителей, собственников (ст.52 ГК). Точно также на них как на собственников имущества создаваемых ими учреждений возлагается субсидиарная ответственность по обязательствам учреждений при недостатке находящихся в их распоряжении денежных средств (п.2 ст.120 ГК). Республика Беларусь, кроме того, несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия в случае недостаточности его имущества (п.5 ст.115 ГК).

Признание государства субъектом ответственности предусмотрено в ст.15 ГК. Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или должностных лиц этих органов, органов местного управления и самоуправления (их должностных лиц), в том числе путем издания не соответствующего законодательству акта государственного органа или органа управления и местного самоуправления, подлежат возмещению Республикой Беларусь или соответствующим административно-территориальным образованием. Применительно к деликтной ответственности это общее положение получило развитие в ст.938 ГК, согласно которой вред, причиненный в результате таких действий, возмещается соответственно за счет казны Республики Беларусь или административно-территориальной единицы. Как субъект ответственности за причинение вреда государство отвечает и за вред, причиненный незаконными действиями должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, предусмотренными в ст.939 ГК, независимо от их вины. ГК закрепляет и еще один случай ответственности государства. При принятии закона о национализации убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, возмещаются государством (ст.245 ГК).

Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам имуществом, принадлежащим им на праве собственности, кроме имущества, которое может находиться только в республиканской или коммунальной собственности (п.1 ст.126 ГК).

5. В соответствии с действующим законодательством участниками гражданско-правовых отношений при осуществлении внешнеэкономической деятельности могут быть любые субъекты гражданского права, в том числе Республика Беларусь и административно-территориальные единицы. *Государство становится участником внешнеэкономической сделки в случаях заключения сделок от его имени в порядке, предусмотренном ст.125 ГК, то есть когда от имени государства такие сделки совершаются*

соответствующим органом в пределах его компетенции либо с использованием института специально уполномоченных лиц. Поэтому при совершении внешнеэкономической сделки, например, казенным предприятием Республика Беларусь не становится участником внешнеэкономического оборота. От имени государства во внешнем обороте могут выступать различные органы. Обычно от имени государства во внешнеэкономической деятельности выступает Министерство иностранных дел и подведомственные ему торговые представительства Республики Беларусь, находящиеся за границей. Торговые представительства осуществляют свою деятельность на основе утвержденного постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 28 апреля 1995г. № 232 Положения о торговых представительствах Республики Беларусь за границей³⁴⁸. В соответствии с названным Положением торговые представительства являются органами Республики Беларусь, осуществляющими за границей полномочия государства, и могут совершать от имени Республики Беларусь сделки и иные юридические акты, необходимые для осуществления возложенных на них задач. По обязательствам торговых представительств, действующих от имени государства, ответственность несет Республика Беларусь. Торговое представительство не отвечает по обязательствам субъектов хозяйствования Республики Беларусь, а последние не отвечают по обязательствам торговых представительств.

Следует подчеркнуть, что применительно к внешнеэкономическому обороту положение о равноправном характере участия государства в гражданских правоотношениях имеет свои особенности. Во внутреннем гражданском обороте возможные споры контрагентов, в том числе и государства (в лице уполномоченного органа) подлежат юрисдикции общих или хозяйственных судов. Однако во внешнем обороте участие государства как партнера по сделке не влечет автоматической возможности привлечения его к имущественной ответственности в иностранном суде, поскольку этим бы нарушался суверенитет государства. Наличие общепризнанного в мировой практике иммунитета суверенного государства вызывает необходимость при установлении ответственности государства в гражданско-правовых отношениях с иностранным элементом обращаться к специальным законодательным актам, что предусмотрено в ст.127 ГК.

Дополнительная литература

1. Брагинский М.И. Участие Советского государства в гражданских правоотношениях. М., 1981.
2. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950.

³⁴⁸ Собрание указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1995. №13. Ст.299; Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. №17. Ст.480.

3. Виткявичюс П. Гражданская правосубъектность советского государства. Вильнюс, 1978.
4. Звекон В. Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством // Хозяйство и право. 1998. № 5.
5. Мейер Д.И. Русское гражданское право. В 2-х частях. Ч. 1. 8-е изд., испр. и доп. М.: "Статут", 1997.
6. Пушкин А.А. Советское государство как субъект советского гражданского права. Харьков, 1965.
7. Салей Е.А. Правосубъектность Республики Беларусь и административно-территориальных единиц Республики Беларусь // Система права и законодательства Республики Беларусь: состояние, перспективы развития. Материалы республиканской научно-практической конференции /Под ред. И.В.Гущина. В 2 ч. Ч.1 Гродно: ГрГУ , 1997.
8. Советское гражданское право. Субъекты гражданского права /Под ред. С.Н.Братуся. М., 1984.

Глава 9. Объекты гражданских правоотношений

§ 1. Понятие объекта гражданского правоотношения

Выяснение понятия объекта гражданского правоотношения, а, следовательно, и объекта гражданских прав, сопряжено с известными сложностями, относящимися как к определению самого этого понятия, так и к раскрытию заложенного в нем содержания.

Полемика возникла прежде всего о том, является ли объект частью структуры правоотношения, в частности гражданского. И если одни исследователи отстаивают позицию о возможности безобъектных правоотношений³⁴⁹, другие признают неотъемлемой частью их, ибо в противном случае субъективные права и обязанности лишились бы своего юридического значения³⁵⁰. Это мнение, на наш взгляд, предпочтительно.

На само понятие объекта гражданского правоотношения (да и правоотношения вообще, как юридической категории) определяется неоднозначно. Из предложенных в литературе многочисленных подходов к этому вопросу выделим важнейшие. Так, некоторые авторы полагают, что объектом выступают то благо, по поводу которого возникает гражданское правоотношение³⁵¹, не учитывая, что при таком понимании объекта он выводится за пределы структуры правоотношения, выпадает из нее. Напротив, в литературе преобладает мнение, согласно которому объектом является то благо, в котором заключается интерес его участников и на достижение которого направлены их действия³⁵². Достоинство такого понимания объекта состоит в том, что, во-первых, определяется направленность прав и обязанностей субъектов правоотношения и, во-вторых, не исключает объект из структуры гражданского правоотношения.

Дискуссию вызвал в свое время вопрос о том, в чем конкретно может быть выражен объект гражданского правоотношения. Выявились две концепции – монообъекта и множественность объекта.

Сторонники концепции монообъекта исходили из того, что во всех гражданских правоотношениях объект должен быть единым для всех гражданских правоотношений независимо от их характера, причем одни исследователи признавали таким объектом только вещи³⁵³, другие – поведение лиц³⁵⁴. Высказывалось и мнение о том, что объектом гражданского

³⁴⁹ См., например, Толстой Ю.К. К категории правоотношения. Л. 1959. С. 67; Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М. 1974. С. 212; Яичков К.К. К учению о гражданском правоотношении // Вестник Московского университета. 1956. №1. С. 131, 134.

³⁵⁰ Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М. 1950. С. 42; Советское гражданское право. Том 1 // Под ред. О.А. Красавчикова. М. 1985. С. 177-178.

³⁵¹ Гражданское право. Часть первая. // Под ред. А.Г. Калпина и А.И. Масляева. М. 2000. С. 597.

³⁵² См., например, гражданское право. Учебник. Часть 1 // Под общ.ред. проф. В.Ф. Чигира. Мн. 2000. С. 141.

³⁵³ Агарков М.М. Обязательства по советскому гражданскому праву. М. 1940. С. 22.

³⁵⁴ Очерки по гражданскому праву. Л. 1957. С. 66.

правоотношения могут быть только люди – отдельно взятые или в составе юридических лиц³⁵⁵.

В противовес концепции монообъекта в литературе предлагалось исходить из наличия в гражданских правоотношениях множественности объектов. Но одни авторы предлагали учитывать качественную значимость объектов: юридический (поведение обязанного лица), волевой (воля участников правоотношения), материальный (благо, с которым связано закрепляемое правом общественное отношение и на которое направлено поведение участников правоотношения³⁵⁶). Другие же исследователи пришли к выводу о том, что вид объекта зависит от характера правоотношения: для вещных правоотношений объектом является вещь, для обязательственных – действие и т.п. Иными словами, это могут быть как материальные, так и нематериальные блага³⁵⁷.

Действующий ГК Республики Беларусь (как и ГК России) воспринял концепцию множественности объектов, гражданских правоотношений, их разнообразие.

Согласно ст.128 ГК Республики Беларусь к объектам гражданских прав, а, следовательно, и правоотношений, относятся вещи, в том числе деньги и ценные бумаги, иное имущество, включая имущественные права; работы и услуги; охраняемая информация; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

В приведенной статье речь идет об объектах гражданских прав, но поскольку субъективные гражданские права составляют содержание гражданских правоотношений, их объекты являются одновременно и объектами соответствующих правоотношений.

В литературе предложено распределить объекты гражданских прав (правоотношений) по трем группам: имущественные блага (имущество (вещи, деньги, ценные бумаги, имущественные права); имущественно-неимущественные блага (работы, услуги, объекты интеллектуальной собственности, в том числе исключительные права на них, информация, служебная и коммерческая тайна); связанные с личностью неимущественные блага (жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, личная и семейная тайна и т.п.)³⁵⁸.

В принципе такая классификация доступна, но ее следует провести четко. В частности, обозначение «имущественно-неимущественные» блага порождает разночтение, а отнесение к ним исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности небесспорно³⁵⁹.

³⁵⁵ Вестник БГУ, серия III. 1974. №2. С. 79.

³⁵⁶ Иоффе О.С. Советское гражданское право. М. 1967. С. 221.

³⁵⁷ Советское гражданское право. Том I. М. 1979. С. 180.

³⁵⁸ Лапач В.А. Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика. СПб. 2002. С. 202.

³⁵⁹ Подробно этот вопрос изучается в части второй курса Гражданское право.

§ 2. Вещи как объекты гражданских прав

1. В гражданском праве вещами принадлежит исключительно важная роль. С ними так или иначе связано большинство гражданских правоотношений. В вещных правоотношениях субъективные права непосредственно направлены на вещи и последние являются их объектом. В обязательственных правоотношениях субъективные права направлены на действия обязанных лиц, но такие действия совершаются преимущественно по поводу вещей: передача их (например, по договору купли-продажи), выполнение работы, в результате которой создается или улучшается вещь (например, по договору подряда), оказание услуг по перемещению вещей (например, по договору перевозки грузов).

Вещи представляют собой материальные предметы, предназначенные для удовлетворения потребностей людей. В литературе их определяют и как «материальные предметы внешнего по отношению к человеку окружающего мира»³⁶⁰ и как «материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара»³⁶¹. Эти различия в формулировках не меняют того положения, что вещи выступают в качестве объектов гражданских правоотношений. Речь идет о вещах как правовой категории, охватывающей вещи неодушевленные и одушевленные, природные и созданные человеческим трудом. Сюда же включаются жидкие и газообразные вещества при условии выделения их из общей однородной массы (например, цистерна дизтоплива, баллон сжиженного газа), а также энергия (электрическая, тепловая, атомная и др.), обособленные водные объекты и т.п.

Поведение людей в отношении вещей определяется нормами права путем установления условий и порядка владения, пользования и распоряжения вещами, способов их приобретения и отчуждения. Совокупность правил, установленных этими нормами, именуется правовым режимом вещей.

Правовой режим для всех вещей определяется с учетом их естественных свойств вещей, назначения, экономической значимости и некоторых других факторов. Последние для определенных категорий вещей неодинаковы, поэтому различен и правовой режим, которому они подчиняются.

2. Вещи дифференцируются с использованием определенных классификационных критериев. Некоторые из них и проведенная с их учетом классификация закреплены в ГК. Наиболее распространенным является деление вещей на оборотоспособные, ограниченные в обороте и необоротоспособные; недвижимые и движимые; потребляемые и непотребляемые; индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками; вещи главные и принадлежности.

³⁶⁰ Гражданское право. Ч. 1 / под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. Спб., 1997. С. 195.

³⁶¹ Гражданское право. Т.1 2-е издание / Отв.ред. Е.А. Суханов. М., 1998. С. 300.

3. Оборотоспособность вещей - это возможность участия их в гражданском обороте. Однако в зависимости от определенных факторов она не одинакова для всех вещей. В этой связи различают вещи полностью оборотоспособные, ограниченные в обороте и изъятие из оборота.

Согласно ст.129 ГК объекты гражданских прав, в том числе и вещи, могут, как правило, свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому по гражданско-правовым сделкам или иным основаниям, в том числе таким, как универсальное правопреемство (наследование, реорганизация юридического лица). Это – *свободные в обороте вещи*, могущие принадлежать любому его участнику и быть предметом сделок.

Некоторые вещи являются *ограниченно оборотоспособными*. Их виды определяются в порядке, установленном законодательными актами. К ограниченным в обороте относятся: а) вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота. Так, Закон Республики Беларусь от 5 мая 1998 г. « Об объектах, находящихся только в собственности государства»³⁶² устанавливает исчерпывающий перечень имущества, собственником которого является только Республика Беларусь. Но такие объекты могут быть предметом арендных и некоторых других сделок, и б) вещи, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, полученному в установленном порядке, в интересах экономики, безопасности, здоровья граждан и т.п. В круг таких вещей входят, например, сильнодействующие яды, взрывчатые, радиоактивные вещества, оружие (за исключением некоторых его видов). Так, объем оборотоспособности боевого, служебного и гражданского оружия и боеприпасов к нему, круг субъектов, которые вправе иметь оружие соответствующего вида, общие правила их приобретения определены в Законе Республики Беларусь от 13 ноября 2001 г. «Об оружии»³⁶³.

Регламентируется также оборот оружия и боеприпасов, отнесенных к культурным ценностям (см. Порядок оборота на территории Республики Беларусь оружия и боеприпасов, имеющих культурную ценность, утвержденный Указом Президента Республики Беларусь 4 апреля 2003 г. № 134³⁶⁴). Общие положения об обороте наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров содержатся в Законе Республики Беларусь от 22 мая 2002 г. « О наркотических средствах, психотропных веществах и их прекурсорах».³⁶⁵

Есть и иные нормативные акты, регулирующие ограничение оборотоспособности вещей.

³⁶² Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998 г. № 19. Ст.216; 1999. № 22.Ст.407; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001.№ 116. 2/817; 2002..№ 141.2/904

³⁶³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001.№ 109. 2/810.; 2005.№ 188.2/1162; 2006.№ 114. 2/1247

³⁶⁴Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.2003.№ 43.1/4505.

³⁶⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 59. 2/851.

Особый правовой режим установлен для валютных ценностей. Согласно ст. 142 ГК виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяется законодательством. В соответствии с Законом Республики Беларусь от 22 июля 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле»³⁶⁶ (ст. 1), к ним относятся: иностранная валюта; платежные документы в иностранной валюте, являющиеся таковыми в соответствии с законодательством Республики Беларусь: ценные бумаги в иностранной валюте; белорусские рубли при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе и пересылке в Республику Беларусь, вывозе и пересылке из Республики Беларусь, осуществлении нерезидентами операций, не влекущих перехода права собственности на белорусские рубли, по счетам и вкладам (депозитам) в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь; ценные бумаги в белорусских рублях при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе, вывозе и пересылке из Республики Беларусь. Содержание понятий, относящихся к валютным ценностям, раскрыто в п.п.4-6 ст. 3. Закона от 22 июля 2003 г.

Проведение валютных операций на территории Республики Беларусь регулируется многочисленными разноуровневыми нормативными актами. Основопологающим является упомянутый выше Закон от 22 июля 2003 г., охватывающий широкий и многоаспектный круг отношений, регламентирующих валютную деятельность. Важны, например, и такие акты, как Декрет Президента Республики Беларусь от 5 февраля 1997 г. №1 «О мерах по обеспечению порядка при осуществлении валютно-обменных операций»³⁶⁷, Правила проведения валютных операций, утвержденные постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь 30 апреля 2004 г. №72³⁶⁸, Правила осуществления валютно-обменных операций с участием физических лиц, утвержденные постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь 28 июня 2001 г. №170³⁶⁹.

Общие правила, регулирующие отношения в сфере предпринимательской деятельности с драгоценными металлами и драгоценными камнями на территории Республики Беларусь, содержатся в Законе Республики Беларусь от 21 июня 2002 г. «О драгоценных металлах и драгоценных камнях»³⁷⁰. Если же сделки с указанными объектами совершены между физическими лицами вне связи с предпринимательством, они под действие этого Закона не попадают.

³⁶⁶Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.2003.№ 85. 2/978.

³⁶⁷Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. №4. Ст. 132; 1998. №4. Ст. 74, №35. Ст.889; 1999. №5. Ст. 107; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №23.1/3500, №100.1/14003.

³⁶⁸Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №76.8/10973.

³⁶⁹Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №76.8/6408, №115.8/7508; 2003. №22.8/9118.

³⁷⁰Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №73.2/859; 2005. №10.2/1101.

Право совершения на территории Республики Беларусь операций по покупке у физических лиц и по продаже им драгоценных металлов в виде банковских и мерных слитков золота, серебра и платины, а также монет из драгоценных металлов (золота, серебра, платины) старой и современной чеканки принадлежит Национальному банку, а также уполномоченным банкам и юридическим лицам, имеющим на это соответствующие разрешения (лицензии) уполномоченных государственных органов (п.3 Правил о сделках с драгоценными металлами и камнями, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25 ноября 1999 г. №1838³⁷¹). Юридическим лицам, имеющим соответствующее разрешение (лицензию) Госинспекции пробирного надзора Министерства финансов Республики Беларусь, предоставлено право совершать на территории республики покупку у физических лиц и продажу им ограненных драгоценных камней, предназначенных для ювелирных изделий (п.4 указанных Правил).

Сделки по поводу драгоценных металлов и камней между физическими лицами на территории республики, как правило, не допускаются. Исключение составляют: а) их дарение и пожертвование; б) завещание и приобретение их по праву наследования; в) купля-продажа и обмен единичных экземпляров монет из драгоценных металлов в целях коллекционирования и тезаврации (т.е. накопление их частными лицами в виде сокровища).

Приведенные положения о сделках с драгоценными металлами и камнями не действует в отношении изготовленных ювелирных и бытовых изделий из драгоценных металлов и камней (с обязательным наличием на них государственного клейма Республики Беларусь или пробирных клейм государственных инспекций пробирного надзора бывшего СССР), лома таких изделий, монет из драгоценных металлов при условии их обращения на территории республики, дисков из этих металлов для зубопротезирования, имеющих пробирное клеймо (товарный знак) завода-изготовителя или государственного пробирное клеймо Республики Беларусь, сусального золота и серебра. С перечисленными предметами физические лица могут совершать любые, не противоречащие законодательству сделки.

И, наконец, есть вещи, *изъятые из оборота* (необоротоспособные). Предметом сделок они не могут быть. Но эти вещи являются объектами права собственности государства, а также права хозяйственного ведения и права оперативного управления, принадлежащих государственным юридическим лицам. Виды таких вещей указываются в законе. К их числу относятся, например, ядерная энергия, стратегическое вооружение, некоторые виды земель, объекты общественного пользования (дороги, реки, и др.) и т.п. Не могут быть объектом гражданско-правовых сделок органы и ткани человека, за

³⁷¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №94.5/2115.

исключением сделок, носящих безвозмездный характер (ст.3 Закона Республики Беларусь от 4 марта 1997 г. «О трансплантации органов и тканей человека»³⁷²).

4. Деление вещей на движимые и недвижимые закреплено ст.130 ГК.

По общим признакам недвижимое имущество характеризуется тем, что оно постоянно расположено в одном и том же месте, его перемещение либо вообще невозможно, либо хотя и возможно, но с несоразмерным ущербом его назначению, в результате чего вещь обесценивается. Следовательно, отнесение вещей к категории недвижимых связано прежде всего с их естественными свойствами. К этой группе относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все то, что прочно связано с землей (леса, многолетние насаждения, посевы, например, поле пшеницы, здания, сооружения и т.п).

Другую группу составляют вещи, законодательными актами приравненные к недвижимым. Их можно назвать недвижимыми по их назначению, хотя по своим естественным свойствам они движимы. Таковыми являются предприятия в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река-море», космические объекты. Законодательными актами к недвижимому может быть отнесено и иное имущество.

Все то, что не обозначено как недвижимость по естественным свойствам или по назначению, признается движимыми вещами. Это любые перемещаемые в пространстве вещи, исключая те, которые законодательными актами приравнены к недвижимости.

Отнесение вещей к недвижимым или движимым имеет важное значение. Оно существенно влияет на их правовой режим.

Единого законодательного акта, определяющего правовой режим недвижимых вещей, в Республике Беларусь нет. Соответствующие правила содержатся в ряде статей ГК и некоторых других нормативных актах. В качестве общего положения ст.131 ГК предусматривает государственную регистрацию вещных прав на недвижимые вещи и сделок с ними.

Правовые основы и порядок государственной регистрации недвижимого имущества, прав и ограничений (обременений) прав на него, а также сделок с ним установлены Законом Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним»³⁷³.

Государственной регистрации согласно ст.3 этого Закона подлежат земельные участки; капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения; изолированные помещения, в том числе жилые; предприятия как имущественные комплексы;

³⁷² Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1997. №9. Ст.196.

³⁷³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №87.2/882; 2003.№8.2/926; 2006. №78.2/1212; №179.2/1267.

другие виды недвижимого имущества в случаях, установленных законодательными актами. Такие виды недвижимости, как участки недр, обособленные водные объекты, леса, многолетние насаждения, другое имущество, отнесенное к недвижимому по назначению, проходят государственную регистрацию по правилам, установленным Правительством Республики Беларусь, если указанным Законом, иными законодательными актами Республики Беларусь не определено иное.

В отношении самого недвижимого имущества регистрируются его создание, изменение и прекращение.

В случаях, предусмотренных законодательством, наряду с государственной регистрацией производится специальная регистрация или учет отдельных видов недвижимого имущества.

Движимое имущество, как правило, не требует регистрации, если иное не указано в законе. В отдельных случаях устанавливается государственная регистрация или учет некоторых видов движимого имущества, например, автотранспортных средств (см. Правила государственной регистрации, государственного учета транспортных средств, снятия с учета и внесения изменений в документы, связанные с регистрацией транспортных средств, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 2002 г. №1849; Правила для транспортных средств Министерства обороны и Государственного комитета пограничных войск; Правила государственной регистрации и государственного учета, снятия с учета и внесения изменений в документы, связанные с регистрацией тракторов, прицепов и полуприцепов к ним, самоходных сельскохозяйственных, мелиоративных и дорожно-строительных машин, утвержденные постановлением Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь 18 февраля 2003 г. №5)³⁷⁴. Государственная регистрация установлена также и для лекарственных средств и фармацевтических субстанций, а также изделий медицинского назначения и медицинской техники (см. Положение о государственной регистрации изделий медицинского назначения и медицинской техники. Оба положения утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь 20 июня 2000 г. №921³⁷⁵), что однако не имеет правоустанавливающего значения.

Государственной регистрации подлежат и права на недвижимость, как сами эти права в их статистическом состоянии (т.е. принадлежности определенным субъектам), так и возникновение и последующая правовая судьба (переход к другим лицам, ограничение и прекращение). К ним относятся право собственности и ограниченные вещные права (хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения земельным

³⁷⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003 г., №11,5/11821; №1,5/11699; №2,5/11718; №28,8/9175.

³⁷⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №64.5/35514.

участком, постоянного пользования им, ипотека, сервитуты) и иные права, предусмотренные в ст. 8 Закона от 22 июля 2002 г., и другими законодательными актами.

Государственная регистрация проводится уполномоченными государственными органами в установленном порядке с выдачей заявителю свидетельства (удостоверения) от государственной регистрации.

Государственная регистрация недвижимого имущества – это юридический акт признания и подтверждения государством: а) создания, изменения и прекращения существования недвижимого имущества; б) возникновения, перехода и прекращения прав на него; в) факта совершения сделки (ст. 7, 8, 9 закона от 22 июля 2002 г.). Она служит правоустанавливающим юридическим фактом для ряда гражданско-правовых отношений. Так, с момента государственной регистрации возникает право собственности на недвижимое имущество, подлежащее такой регистрации, если иное не предусмотрено законодательством (п.2 ст.220 ГК); договор, требующий государственной регистрации (например, об отчуждении земельных участков, жилых домов и т.п.), считается заключенным с момента ее проведения (ст. 403 ГК); с этого же момента возникает и право собственности у приобретателя по такому договору (п.2 ст. 224 ГК). Следует отметить, что два последних положения относятся и к сделкам с подлежащим регистрации движимым имуществом.

Особенности правового режима недвижимого имущества применительно к определенным ситуациям отражены и в иных статьях ГК. Это проявляется, в частности, в установлении особого порядка приобретения права собственности на бесхозные недвижимые вещи (ст.226 ГК), в обращении взыскания на предмет залога, которое в отношении недвижимого имущества допускается в определенных случаях и без заявления требования в суд (п.1 ст.330 ГК), в диспозитивном правиле об определении места исполнения обязательства (ст.297 ГК), в установлении сроков большей продолжительности для реализации права преимущественной покупки доли в праве общей долевой собственности на недвижимую вещь (п.2 ст.253 ГК) или приобретения права собственности на недвижимую вещь способом приобретательской давности (п.1 ст. 235 ГК) и т.п.

В категории недвижимости ст.132 ГК выделяет особый ее вид – предприятие, но не как субъект гражданского права, а как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Этот имущественный комплекс охватывает все виды имущества: недвижимое (земельные участки, здания, сооружения,) движимое (оборудование, инвентарь, сырье, продукцию), права требования и долги (обязанности), а также исключительные права (в том числе права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги в гражданском обороте – фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), если иное не предусмотрено законодательством или договором. Все это имущество, объединенное общим назначением, образует

единое целое и характеризуется как недвижимость. Пункт 2 ст. 132 ГК предусматривает возможность совершения сделок, влекущих возникновение, изменение и прекращение вещных прав (купля-продажа, аренда, залог и т.п.), как в отношении имущественного комплекса в целом, так и его части.

В Республике Беларусь известен и другой вид имущественных комплексов – совместное домовладение (кондоминиум), образующийся, в частности, при приватизации государственного жилищного фонда, вследствие чего оказывается, что в жилом доме ряд квартир принадлежит на праве собственности физическим и юридическим лицам, другие же квартиры остаются в собственности государства. При таком положении возникает совместное домовладение, под которым Закон Республики Беларусь от 8 января 1998 г. «О совместном домовладении»³⁷⁶ (ст.1) понимает правоотношения собственников недвижимого имущества, включающего земельный участок и расположенные на нем здания и (или) иные объекты недвижимости, отдельные части которого находятся в государственной и (или) частной форме собственности двух и более собственников, а остальные части являются общей долевой собственностью. Последняя включает такие части недвижимого имущества, как лестницы, лифты, коридоры, крыши, подвалы и т.п. Таким образом, кондоминиум охватывает только недвижимое имущество.

5. Подразделяя вещи на делимые и неделимые, ГК (ст.133) исходит из юридического понятия делимости, а не физических свойств делимости вещей. Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой (например, рояль, стол). Если же в результате деления вещи каждая часть сохраняет свойства целого и единое с ним хозяйственное назначение, вещь признается делимой (например, продукты питания, зерно, нефть и нефтепродукты).

Разграничение вещей на делимые и неделимые учитывается законодательством. Так, в зависимости от отнесения вещей к той или другой группе решается в законе вопрос о путях выдела доли из общего имущества или раздела общей собственности (ст.255, 257, 261 ГК). Имущество делится в натуре, а при невозможности такого деления выделяющиеся собственники получают денежную компенсацию.

Делимость или неделимость вещи влияет на характер обязательств с множественностью лиц. Так, при неделимости предмета обязательства оно признается солидарным (ст.303 ГК). Если предмет обязательства относится к делимым вещам, такое обязательство является долевым (ст.302 ГК). Отдельные вещи могут быть делимыми и неделимыми. Таков, например, земельный участок (ст.17 КоЗ).

Гражданское правоотношение может возникнуть по поводу комплекса разнородных вещей, образующих единое целое, предполагающее использование их по общему назначению. При таком положении они рассматриваются как

³⁷⁶ Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. №7. Ст.88; №20. Ст.219.

одна вещь, именуемая сложной (например, коллекция картин, библиотека, мебельный гарнитур). Сложные вещи выступают в гражданском обороте как целостный объект. Если такая вещь явилась предметом сделки, то действие последней распространяется не все части сложной вещи, если иное не предусмотрено договором (ст.134 ГК).

Отдельные вещи из состава сложной могут быть также самостоятельным предметом обязательства (например, шкаф или кресла из мебельного гарнитура). Но возможно заключение договора и в отношении нескольких однородных или разнородных вещей, не рассматриваемых как единый объект (например, стола и пианино). Всякий раз, когда гражданское правоотношений возникает по поводу группы вещей, необходимо выяснить, как определен его объект.

Образует единый объект совокупность, состоящая из двух однородных вещей, являющихся парными (пара сапог, пара перчаток, пара коньков).

б. Судьба вещи в результате однократного акта ее использования может быть различной. Одни вещи уничтожаются или перестают существовать в первоначальном виде (сырье, топливо, продукты питания и т.п.). Они именуется потребляемыми. Другие вещи предназначены для неоднократного использования. Они сохраняют свой первоначальный вид в течение длительного времени и изнашиваются постепенно (машины, здания, оборудование и т.п.). Такие вещи называются непотребляемыми.

Предметом некоторых видов договоров (например, договора займа) могут быть только потребляемые вещи. Другие же договоры (например, договор аренды) имеют в качестве предмета лишь вещи непотребляемые. Вместе с тем ряд договоров (купли-продажи, перевозки грузов и т.п) можно заключать по поводу как потребляемых, так и непотребляемых вещей.

По способу определения вещи делятся на индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками (ст.138 ГК).

Вещь, наделенная особыми, только ей присущими признаками, которые выделяют ее из массы однородных вещей, признается индивидуально-определенной. Это прежде всего, вещи, единственные в своем роде – уникальные (например, оригиналы картины И.И. Шишкина «Корабельная роща»). Вещи, не являющиеся уникальными, индивидуализируются различными способами. Так, можно обособить вещи путем наделения их дополнительными, только им присущими признаками (напр., нанести на партию бревен особые отметки). Вещь может быть придан индивидуально-определенный характер и по волеизъявлению лица (например, покупатель выбирает в магазине из массы одинаковых по форме и расцветке авторучек одну и по поводу ее заключается договор купли-продажи).

Вещи, которые обладают признаками, присущими всем вещам того же рода, относятся к родовым. Способом их определения служит установление их числа, меры, веса (например, 50 штук яиц, 20 т. угля). Вместе с тем родовые

признаки можно индивидуализировать, выделив их из массы однородных вещей.

Индивидуально-определенные вещи признаются незаменимыми. Так, предметом виндикационного иска является только индивидуально-определенная вещь – та же, но не тождественная. Гибель индивидуально-определенной вещи дает право управомоченному субъекту потребовать от обязанного лица лишь возмещения убытков, но не реального исполнения. Родовые вещи, как правило, заменимы. Предметом некоторых договоров могут быть только индивидуально-определенные вещи (например, договор аренды) или только родовые вещи (например, договор займа).

8. Иногда гражданское правоотношение возникает по поводу нескольких вещей, которые определенным образом связаны между собой. Так, вещи могут связываться между собой как главная вещь и принадлежность (ст. 135 ГК). Они объединяются общим назначением. Причем одна вещь является главной, имеющей самостоятельное значение, а другая – принадлежностью, предназначенной для ее обслуживания. Примером такого сочетания могут служить очки и футляр для них, телевизор и антенна, жилой дом на земельном участке и хозяйственные постройки на нем: сарай, летняя кухня и т.п. Такая связь вещей определяет в соответствующих ситуациях правовую судьбу принадлежности: она следует судьбе главной вещи, если договором не установлено иное. Между продавцом Ж. и покупателем С. возник спор в связи с тем, что продавец отказался передать покупателю вместе с жилым домом расположенные на земельном участке сарай, погреб и колодец, заявив, что в договоре купли-продажи речь шла только о жилом доме. По этому спору Пленум Верховного Суда бывшего СССР указал, что поскольку в данном договоре не содержалось оговорки о том, что надворные постройки и устройства не продаются, подлежит применению правило о главной вещи и принадлежности, следовательно, сарай, погреб и колодец должны быть переданы покупателю³⁷⁷.

9. В число объектов гражданских прав ГК (ст.136) включает плоды, продукцию и доходы.

Под плодами понимаются результаты органического, естественного развития вещи. Иными словами, плоды являются порождением самой вещи. Они обособляются от нее и в таком качестве признаются самостоятельными объектами гражданских прав и могут быть как одушевленными (например, приплод животных), так и неодушевленными (например, плоды фруктовых деревьев и кустарников, шерсть и молоко, полученные от животных).

³⁷⁷ Бюллетень Верховного Суда СССР. 1981. №2. С. 9, 10.

Под продукцией имеется в виду то, что получено от производительного использования вещей (например, изделия, произведенными промышленными предприятиями)³⁷⁸.

Доходы понимаются как денежные и иные поступления, полученные от участия вещи в гражданском обороте (например, проценты по банковскому вкладу, дивиденды по акциям, арендная плата). Иногда понятие «доход» расширяется, охватывая не только собственно доходы, но и другие поступления (например, ст.284 ГК).

Статья 136 ГК устанавливает, что поступления в виде плодов, продукции и доходов принадлежат лицу, использующему их на законном основании, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании этого имущества. Указанным лицом является собственник, а также иной титульный пользователь (например, арендатор). Иногда на титульного пользователя может быть по договору возложена обязанность извлечения плодов и доходов из вещи в строго определенных целях (например, на залогодателя – в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя – п.3 ст.327 ГК).

10.К объектам гражданских прав относятся животные, как домашние, так и дикие. Согласно ст.137 ГК к этим объектам применяются правила об имуществе постольку, поскольку иное не установлено законодательством или не вытекает из особенностей данного объекта.

Особенность рассматриваемого объекта обусловило общую направленность специальных норм, относящихся к животным, - защиту от негуманного отношения к ним. Так, ч.2 ст.137 ГК предусматривает при осуществлении прав недопустимость жестокого обращения с животными, противоречащее принципам гуманности. Статья 242 ГК содержит правило о принудительном выкупе домашних животных при надлежащем обращении с ними. Правила о безнадзорных домашних животных и приобретении на них права собственности установлены в ст. 231 и 232 ГК.

§ 3. Деньги и ценные бумаги. Имущество и имущественные права

1. Деньги – разновидность движимых вещей, занимающая в гражданском обороте особое место. Это всеобщий эквивалент, дающий возможность погасить любой денежный долг, но они могут быть предметом самостоятельного гражданско-правового договора, например, займа.

Деньги наделены родовыми признаками, они делимы и заменимы, но им можно придать индивидуально-определенный характер, выделив их из массы денежных знаков путем записи их номеров. Значимость денег состоит не в

³⁷⁸ К продукции относят и овеществленный результат работ или услуг, например, результат ремонта или иного ее улучшения (Гражданское право. Том 1 /под ред. Е.А. Суханова. М., 1998. С. 311).

числе денежных купюр (знаков), а в количестве выраженных в них денежных единиц, т.е. обозначенная в них денежная сумма.

На территории Республики Беларусь законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости, является белорусский рубль, а сами платежи осуществляются путем наличных и безналичных расчетов (ст.141 ГК).

Исключительное право выпуска (эмиссии) денежных знаков принадлежит Национальному банку Республики Беларусь. В наличном обращении на ее территории находятся денежные знаки, выступающие в виде билетов Национального банка Республики Беларусь различного достоинства.

На территории Республики Беларусь допускается использование и иностранной валюты, но только в случаях, порядке и на условиях, определяемых законодательством.

В Республике Беларусь введен в обращение особый вид денег – электронные. Основные положения об этих деньгах, операциях с ними, в том числе эмиссия, распоряжение, использование и погашение их урегулированы Правилами осуществления операций с электронными деньгами, утвержденными постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 26 ноября 2003 г. №201³⁷⁹. Согласно п.1 Правил под электронными деньгами понимаются «хранящиеся в электронном виде на программно-техническом устройстве единицы стоимости, принимаемые в качестве средства платежа при осуществлении расчетов и выражающие сумму обязательств эмитента перед держателем по погашению электронных денег». В Правилах определяются, в частности, виды держателей этих денег, пределы распоряжения ими, круг эмитентов, условия и порядок совершения операций с этими деньгами, иные вопросы.

2. Особой разновидностью вещей как объектов гражданских прав являются ценные бумаги. Они – один из необходимых элементов рыночной экономики, создающий возможность оформления отношений по кредитованию и расчетам между субъектами имущественного оборота, ускорять обращаемость имущественных прав, заложенных в ценных бумагах.

В гражданском законодательстве ценные бумаги традиционно определяются как документарные³⁸⁰. Пункт 1 ст. 143 ГК определяет ценную бумагу через совокупность присущих ей главных признаков – это «документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении».

Для документарной ценной бумаги характерна тесная связь между удостоверенными в ней имущественными правами и владением самим

³⁷⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003 г. №139.8/10290.

³⁸⁰ В настоящее время в республике допускаются и бездокументарные ценные бумаги. О них будет сказано ниже.

документом: лишь его держатель вправе реализовать соответствующее право и только при предъявлении обязанному субъекту подлинного документа (это именуется презентацией). При отсутствии этого документа осуществление прав становится невозможным. Восстановление прав допускается только в отношении утраченных предъявительских и ордерных ценных бумаг судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством. Однако Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь урегулировал эти отношения только применительно к документам на предъявителя (ст.383-390).

Ценная бумага – документ строго формализованный, составляемый в форме, установленный законодательством или в предусмотренном им порядке для каждого вида ценной бумаги и (или) с соблюдением требуемых для нее реквизитов. Например, применительно к такой ценной бумаге, как переводной вексель, обязательными реквизитами являются: 1) наименование «вексель», включенное в самый текст документа и выраженное на том языке, на котором он составлен; 2) простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму денег; 3) наименование того, кто должен платить (плательщика, трассата); 4) указание срока платежа; 5) указание места, в котором должен быть совершен платеж; 6) наименование лица, кому или приказу кого платеж должен быть совершен; 7) указание даты и места составления векселя; 8) подпись того, кто выдает вексель (векселедателя, трассанта). Отступления от обязательных реквизитов допускается только в случаях, предусмотренных Законом от 13 декабря 1999 г. «Об обращении переводных и простых векселей» (ст.2)³⁸¹.

В качестве неблагоприятного последствия нарушения положений о форме и реквизитов ценной бумаги ГК (ст.145) предусматривает ее ничтожность.

Взаимосвязь между удостоверяемыми ценной бумагой имущественными правами и обладанием этой бумагой для их реализации диктует необходимость отличать права, закрепленные в ценной бумаге, и право на саму ценную бумагу как ее материальный носитель, поскольку правовая природа их неодинакова. Права, вытекающие из ценной бумаги, в зависимости от ее вида могут быть обязательственными (например, чеки, облигации, векселя), вещными (коносамент, складское свидетельство), права, именуемые корпоративными, которые дают возможность участия в управлении делами юридического лица (акции). Следует, однако, отметить, что в акциях содержатся и права требования.

Иной по правовой природе является право на ценную бумагу как документ. Это – вещное право, а сам документ существует как материальный объект. Но документ и удостоверяемые им права образуют единство и порознь они существовать не могут, поэтому документ передается вместе с вытекающими из него правами. Что касается последних, то держатель ценной бумаги может заявить обязанному лицу требования лишь в объеме того, что закреплено в

³⁸¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №3.2/116.

ценной бумаге, и за пределы этого выходить не вправе. Это свойство ценной бумаги именуется литеральностью.

Для ценной бумаги характерна публичная достоверность. Это означает, что против требования добросовестного владельца ценной бумаги, составленной с соблюдением установленных правил, не могут быть заявлены обязаным лицом возражения, основанные на отношениях его с предшественниками. Субъект права, вытекающего из ценной бумаги, должен быть легитимирован, т.е. его право как управомоченного лица должно опираться на законные основания. Такой держатель ценной бумаги приобретает по ней право требования самостоятельно, вне связи с правом на этот документ предшествовавшего владельца.

3.Статья 144 ГК рассматривает в качестве ценных бумаг облигации, в том числе государственные, векселя, чеки, акции, депозитные и сберегательные сертификаты, банковскую сберегательную книжку на предъявителя, коносамент, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к категории ценных бумаг.

Правовое регулирование отношений по ценным бумагам осуществляется преимущественно применительно к отдельным их видам, о чем будет сказано ниже. Однако имеется ряд нормативных актов, регламентирующих общие положения о ценных бумагах, в частности, Указ президента Республики Беларусь от 28 апреля 2006 г. № 277 «О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг»³⁸², Инструкция о порядке совершения сделок с ценными бумагами на территории Республики Беларусь и Инструкция о порядке осуществления профессиональной деятельности по ценным бумагам. Они утверждены постановлением Министерства финансов Республики Беларусь 12 сентября 2006 г. №112³⁸³

Основными видами ценных бумаг в Республике Беларусь являются:

Облигация – ценная бумага, удостоверяющая право ее владельца (держателя) получить от лица, выпустившего эту бумагу (эмитента), в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации (или иного имущественного эквивалента), а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации, если иное не предусмотрено условиями выпуска. В Республике Беларусь существуют несколько видов облигаций: государственные краткосрочные облигации, долгосрочные облигации, облигации местных займов, облигации Министерства финансов Республики Беларусь, облигации Национального банка Республики Беларусь, облигации юридических лиц, выпускаемые под залог имущества с согласия собственника или уполномоченного ими органа, жилищные облигации. Условия выпуска, размещения и погашения облигаций определяются в нормативном порядке.

³⁸² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №71.1/7529.

³⁸³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №71.1/7529.э

Выпуск и обращение облигаций регламентируется целым рядом нормативных актов, в том числе Законом Республики Беларусь от 12 марта 1992 г. «О ценных бумагах и фондовых биржах»³⁸⁴, Указом Президента Республики Беларусь от 20 июля 1998 г. «О совершенствовании системы государственного регулирования рынка ценных бумаг»³⁸⁵, Положением о порядке эмиссии и регистрации ценных бумаг на территории Республики Беларусь, утвержденным постановлением Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь 12 февраля 2002 г. №03/П³⁸⁶, Основными условиями выпуска отдельных государственных ценных бумаг Республики Беларусь, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь 13 февраля 2003 г. №173³⁸⁷, Правилами размещения, обращения и погашения краткосрочных облигаций Национального банка Республики Беларусь, утвержденными постановлением Национального банка Республики Беларусь и Государственным комитетом по ценным бумагам Республики Беларусь 22 февраля 2001 г. №36/37³⁸⁸, Инструкцией о порядке размещения государственных краткосрочных и государственных долгосрочных облигаций Республики Беларусь среди физических лиц, утвержденной постановлением Министерства финансов и Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь 31 декабря 2004 г. №192/22/П³⁸⁹. Имеется и ряд других нормативных актов об облигациях.

Вексель – ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить по наступлении предусмотренного в векселе срока определенную сумму владельцу (держателю) векселя. Белорусское законодательство о векселях восприняло тип векселя, выработанного Женевскими конвенциями 1930 г.³⁹⁰ как правопреемник бывшего СССР, что было закреплено Указом Президента Республики Беларусь от 17 июля 1997 г. №392 «О правопреемстве Республики Беларусь в отношении Женевских конвенций 1930 г.»³⁹¹ предусматривает два вида векселя – простой и переводной. Важнейшим специальным нормативным актом, регулирующим отношения по переводному и простому векселям, является Закон от 13 декабря 1999 г. «Об обращении переводных и простых векселей». Есть и другие многочисленные нормативные акты, в том числе Указ Президента Республики Беларусь от 19 ноября 1998 г.

³⁸⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. №11. Ст.194; 1996. №24. Ст.439;

Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №128.2/897.

³⁸⁵ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. №20. Ст.530; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №44.1/1232; 2001. №92.1/3078; №111.1/13253.

³⁸⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №31.8/7824; 2003. №79.8/9760; 2004. №109.8/11210.

³⁸⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №20.8/12013.

³⁸⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №27.8/5168; 2003. №116.8/10075.

³⁸⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №20.8/12013.

³⁹⁰ Банковский вестник. 1998. №8.

³⁹¹ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. №21. Ст.729.

№553 «О регулировании вексельного обращения в Республике Беларусь»³⁹². Порядок выпуска, учета и авалирования векселей субъектами хозяйствования, утвержденный постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 19 мая 1999 г. №26³⁹³. Есть и другие нормативные акты о векселях.

Простой вексель представляет собой безусловное (ничем не обусловленное) обязательство векселедателя уплатить владельцу векселя или иному указанному лицу определенную сумму денег в установленный срок или по предъявлению. По сути, это не что иное, как долговое обязательство.

Переводной вексель (тратта) является ценной бумагой, содержащей безусловное предложение векселедателя (трассанта) лицу, на которое выставлен вексель (трассату), уплатить определенную сумму денег предъявителю векселя (ремитенту) либо другому указанному им лицу в установленный срок или по предъявлению. Таким образом, в переводном векселе в качестве плательщика выступает не только векселедатель, но и иное лицо. Возможна выдача переводного векселя за счет третьего лица.

Согласно Указу Президента Республики Беларусь от 19 ноября 1998 г. №553 юридические лица и граждане республики вправе обязываться по переводному и простому векселю в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Если законодательством не предусмотрено иное, такие же права и обязанности предоставлены иностранцам (юридическим лицам и гражданам), а также лицам без гражданства.

Правительство Республики Беларусь, республиканские органы государственного управления, местные Советы депутатов, исполнительные распорядительные органы вправе обязываться по обоим видам векселей только в случаях, установленных республиканским законодательством.

Вексельные операции могут проводить и банки. Нормативно определяются виды этих операций и порядок их осуществления. (См. Правила регистрации векселей банков и проведения банками операций с векселями, утвержденные постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь 24 июня 2003 г. №115³⁹⁴).

Действующее законодательство предоставляет банкам право выпускать только простые векселя, но приобретать они могут как простые, так и переводные векселя, относительно которых имеется достаточная уверенность в их оплате.

Чек - ценная бумага, в которой содержится ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку выплатить держателю чека указанную в нем сумму. Держатель чека должен предъявить его к оплате в

³⁹² Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. №33. Ст.834.

³⁹³ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1999. №15. Ст.423; №26. Ст.747; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №61.5/3457; 2001. №22.5/5301; 2002. №51.5/10356; 2003. №65.5/12568.

³⁹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003 г., №79,8/9761; 2004. №87.8/10995; 2005 г. №37.8/12193.

течение срока, установленного в законодательстве. Плательщиком по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков (ст.280 БК).

Чекодатель может выдать чек лицу, только если между чекодателем и кредитным учреждением (плательщиком) заключено соглашение об обязанности плательщика производить оплату чеков, выданных чекодателем, из его денежных сумм, хранящихся в банке, выдавшем чекодателю чековую книжку.

В розничной торговле и сервисе используется термин кассовой (товарный) чек, подтверждающий покупку товаров у предприятий торговли и сервиса. Имеют хождение и дорожные чеки. Согласно Указаниям о проведении банками операций с дорожными чеками, утвержденным постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 4 октября 1999 г. №17.10³⁹⁵ (п.1.1) - это предоплаченные платежные документы на определенную сумму в иностранной валюте, которые покупаются для получения наличных денежных средств и осуществления безналичных расчетов. Однако указанные выше чеки не признаются законодательством Республики Беларусь как ценные бумаги.

С осуществлением в Республике Беларусь процесса приватизации гражданами государственного имущества, в том числе жилищного фонда, появились документы, получившие наименование *именные приватизационные чеки*, в зависимости от целевого назначения обозначаемые как «Имущество» и «Жилье». Такие чеки удостоверяют право его держателя на долю в приватизированной государственной собственности и выражают размер этой (квоту). В ГК эти указанные ценные бумаги, названные приватизационными, выделены в самостоятельный вид. Законодательство о них многочисленно. Подробно данный вопрос рассматривается в теме о праве собственности.

Банковская сберегательная книжка на предъявителя – это сберегательная книжка, по которой право на получение суммы вклада (депозита), а также процентов по этому вкладу (депозиту) имеет лицо, предъявившее такую сберегательную книжку (ст.195 БК).

Депозитный и сберегательный сертификаты являются одновидовыми ценными бумагами. Это ценные бумаги, удостоверяющие сумму вклада (депозита), внесенного вкладополучателю, и права вкладчика на получение по истечении установленного срока и процентов по нему у вкладополучателя, выдавшего сертификат, или в любом филиале (отделении) этого вкладополучателя. В БК определения приводятся по каждому виду сертификатов (ст.196).

Различие между банковским и депозитным сертификатами состоит не в содержании прав, вытекающих из этих ценных бумаг, а в субъектном составе вкладчиков: держателями депозитного сертификата являются юридические лица

³⁹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №82; 2001. №75.8/6396; 2004. №76.8/10973.

и индивидуальные предприниматели, а сберегательного сертификата – физические лица (кроме индивидуальных предпринимателей). Содержание сберегательного и депозитного сертификатов определено в ст. 196 БК.

Коносамент – ценная бумага, удостоверяющая права его владельца распоряжаться указанным в коносаменте грузом и получить его после окончания перевозки. По своей правовой природе коносамент является товарораспорядительным транспортным документом, оформляющим договор морской перевозки грузов, и может составляться в нескольких подлинных экземплярах, в каждом из которых отмечается число составленных экземпляров. Если груз выдан по одному из них, все остальные теряют юридическую силу.

Отношения, связанные с коносаментом, регламентируются КТМ.

Коносаментом оформляется и перевозка грузов по внутренним водным путям.

Акция представляет собой ценную бумагу, удостоверяющую право ее владельца на получение части прибыли общества в виде дивиденда, на участие в управлении обществом и на долю собственности акционерного общества при его ликвидации (простая акция).

Акции выпускаются только акционерными обществами, как открытыми, так и закрытыми (ст.97 ГК). Открытое акционерное общество выпускает акции путем открытой подписки, и акции находятся в свободном обороте с соблюдением условий, устанавливаемых законодательством. Закрытое акционерное общество выпускает акции только с ограниченной оборонеспособностью, объем которой определен пунктами 5 ст.97 ГК. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право покупки акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Если никто из них не воспользуется своим преимущественным правом в течение пяти дней со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества, акционерное общество вправе само приобрести эти акции по согласованной с их собственником цене. При отказе ЗАО от приобретения акций или недостижении соглашения об их цене акции могут быть отчуждены любому третьему лицу (п.5 ст.97 ГК).

В установленном порядке и определенных условиях допускается выпуск привилегированных акций, которые по действующему законодательству определяются как ценные бумаги, дающие право владельцу на получение дивидендов в качестве фиксированного процента и право на долю собственности при ликвидации общества. Но держателю такой акции не предоставлено право на участие в управлении обществом. Доля привилегированных акций в общем объеме уставного фонда акционерного общества не должна превышать 25 % (ст.102 ГК).

Основополагающим законодательным актом об акциях является Закон Республики Беларусь от 12 марта 1992 г. «О ценных бумагах и фондовых биржах».

К ценным бумагам относятся также *двойное и простое складское свидетельство* (п.3 ст.802 ГК). *Двойное складское свидетельство* подтверждает принятие складом на хранение товаров и управомочивает его держателя на распоряжение ими. Оно состоит из двух частей – складского свидетельства и залогового свидетельства, которые могут быть отделены одно от другого. *Простое складское свидетельство* подтверждает принятие складом на хранение товара, предоставляет право его держателю распоряжаться им и выдается на предъявителя (ст.807 ГК). Детальное регулирование отношений по этим документам содержится в Положении о двойных и простых складских свидетельствах, утвержденном постановлением Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от 4 мая 2001 г. №39 П.³⁹⁶

4. Все многообразие ценных бумаг классифицируется по различным критериям. Говоря о необходимости такой классификации, как и классификации правовых явлений вообще, М.М. Агарков справедливо подчеркнул, что задачей классификации является разделение явлений, определяемых общими родовыми признаками, на такие виды, с которыми связаны юридически значимые особенности.³⁹⁷

5. По способам обозначения держателя (субъекта) ценных бумаг они подразделяются на: предъявительские, именные и ордерные.

Предъявительская ценная бумага не имеет конкретно обозначенного имени управомоченного лица и реализовать вытекающее из нее право может тот, кто предъявит эту бумагу. Никаких других требований, кроме факта предъявления ее, не предусмотрено. В качестве такого вида документов могут выступать облигации, векселя, коносаменты, акции, банковские сертификаты.

Именной является ценная бумага, содержащая имя ее держателя, зарегистрированное у эмитента (лица, выпустившего ее), и только этот держатель управомочен осуществить права по ценной бумаге. Такими ценными бумагами могут быть акции, чеки, коносаменты, облигации, депозитные и сберегательные сертификаты.

Ордерная ценная бумага должна содержать имя определенного первого приобретателя с предоставлением ему права передачи ее другому лицу. Осуществлять право по такой ценной бумаге может ее первый приобретатель, если он не передал ее своим распоряжением (приказом) иному лицу. При передаче бумаги управомоченным становится ее последний приобретатель. Ордерная ценная бумага не требует выполнения формальностей в отношении обозначения имени лица, являющегося ее управомоченным владельцем, в частности, не предусматривается регистрация его у эмитента. В качестве ордерной ценной бумаги выступает, например, переводной вексель.

³⁹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №35.8/6191; 2005. №2.8/15373.

³⁹⁷ Агарков М.М. Учение о ценных бумагах. М. 1993. С. 19.

6. В зависимости от характера выраженных в ценных бумагах прав различают денежные, товарораспорядительные и инвестиционные ценные бумаги.

Денежные ценные бумаги выражают права их держателя на получение определенной денежной суммы. Причем для одних видов таких ценных бумаг право держателя этим и ограничивается (например, векселя, чеки), для других – дополняется правом на получение периодически денежных сумм в виде процентов (например, сберегательный сертификат).

Товарораспорядительные ценные бумаги содержат вещные права на товары (например, коносамент, складское свидетельство).

Некоторые исследователи характеризуют эту ценную бумагу как документ, передача которого приравнивается к передаче представленного им товара³⁹⁸. Это, конечно, правильно, но, на наш взгляд, главное при классификации состоит в содержании этой бумаги.

Инвестиционные ценные бумаги предоставляют право его держателям на участие в управлении делами юридических лиц определенного вида (например, акция). Вместе с тем акция выступает и как денежная ценная бумага, ибо она воплощает право держателя на получение периодических сумм в виде дивидендов.

7. Ценные бумаги подразделяются на эмиссионные и неэмиссионные.

Эмиссионными являются ценные бумаги, которые выпускаются одновременно большими партиями, сериями, состоящими из однородных ценных бумаг с равной номинальной стоимостью в каждой серии и одинаковыми условиями выпуска и погашения. Согласно ст.144 ГК это – акции, облигации, другие ценные бумаги, отнесенные к таковым законодательством. Именно оно придает ценной бумаге такой характер.

Неэмиссионными являются ценные бумаги, которые выпускаются в единичных экземплярах, имеют различную номинальную стоимость и их держателям предоставляется неодинаковый (индивидуальный) объем прав (например, векселя, чеки, коносаменты).

Эмиссионные ценные бумаги выпускаются с целью привлечения в экономику значительной суммы ресурсов единовременно и за счет большого количества приобретателей, неэмиссионные ценные бумаги служат цели привлечения ресурсов постепенно, по ходу текущей деятельности, и не единовременно, а за счет крупных инвесторов³⁹⁹.

Законодательство определяет и эмитентов указанных ценных бумаг. Например, Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» от 10 января 2006 г. в ст.32 предусматривает, что в случаях и в порядке, установленных указанным Законом и законодательством о ценных бумагах, хозяйственное общество осуществляет выпуск эмиссионных ценных бумаг. Оно

³⁹⁸ Агарков М.М. Учение о ценных бумагах. М. 1993. С.116.

³⁹⁹ Калимов Д.А. Фондовое право. Мн. 1996. С.28.

праве выпускать и неэмиссионные ценные бумаги в порядке, установленном законодательством о ценных бумагах⁴⁰⁰.

8. По значимости оснований выдачи ценных бумаг они подразделяются на абстрактные и обусловленные.

Абстрактная ценная бумага – документ, для которого основания выдачи не имеет правового значения (например, вексель). *Обусловленной* является ценная бумага, приобретающая юридическую значимость только при указании в ней основания ее выдачи (например, депозитный и сберегательный сертификаты).

Ценные бумаги бывают основными и производными.

Основные ценные бумаги – это документ, выпускаемый эмитентом (например, облигация, акция) или выданный уполномоченным лицом (например, вексель, коносамент) с соблюдением установленных требований.

Производные ценные бумаги согласно п.3 Положения о производных ценных бумагах, утвержденного постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь от 4 февраля 2002 г.⁴⁰¹, определяются как ценные бумаги, предоставляющие права и (или) устанавливающие обязанности по покупке или продаже базисного актива, под которым имеется в виду фондовый индекс, ценная бумага, движимое имущество либо стандартизированные услуги, являющиеся предметом купли-продажи посредством производной ценной бумаги.

Предусматриваются следующие виды производных ценных бумаг: фьючерсы, опционы и опционы эмитента. Эти ценные бумаги выступают в форме соглашений (контрактов). Нормативно закреплены и их существенные условия.

Согласно п. 6 Положения опцион определяется как «контракт (двухстороннее соглашение), по которому одна из сторон приобретает право на покупку или продажу определенного базисного актива по фиксированной цене, которая действует в течение всего указанного в контракте срока, а другая сторона обязана обеспечить осуществление этого права». По-сути, это соглашение, по которому одной стороне в биржевой сделке купли-продажи (покупателю или продавцу) предоставлено право выбора между двумя альтернативными условиями договора: исполнением обязательства или отказом от исполнения с выплатой премии другой стороне. Существенными условиями указанного соглашения являются: реквизиты продавца и покупателя, наименование опциона: на покупку (ком), на продажу – (пут), срок (дата исполнения обязательства по опциону) и два условия о цене: а) цена исполнения опциона, именуемая страйк, т.е. цена, по которой покупатель опциона вправе в дальнейшем купить (продать) базисный актив и б) цена опциона (опционная

⁴⁰⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №18.2/1197.

⁴⁰¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №25.8/7789; 2004. №8.8/10419.

премия), т.е. вознаграждение, которое покупатель выплачивает продавцу в размере, установленном в опционном контракте.

Фьючерс – это контракт (соглашение) на покупку или продажу базисного актива в день, установленный в контракте, по фиксированной цене. Его существенные условия охватывают реквизиты продавца и покупателя, само наименование контракта – «фьючерс», базисный актив, цена покупки или продажи его и срок исполнения контракта.

Сделки с указанными производными ценными бумагами могут заключаться только определенными лицами и в установленном месте: т.е. профессиональными участниками рынка ценных бумаг на бирже по установленным ею и согласованным с Комитетом по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь правилам. Исключение сделано для опционов эмитента. Они могут обращаться как на бирже, так и на внебиржевом рынке. Эти сделки могут исполняться двояким образом – либо поставкой самого базисного актива, либо выплатой только разницы в ценах базисного актива без передачи его самого.

В литературе проводится классификация ценных бумаг и по другим критериям.⁴⁰²

8. Держатели ценных бумаг могут передать права по ним другим лицам. Способ передачи тесно связан с классификацией ценных бумаг в зависимости от обозначения управомоченного субъекта, что нашло закрепление в ст.147 ГК.

Так, передача ценной бумаги на предъявителя совершается путем вручения ее другому лицу без каких-либо формальностей, в том числе письменной записи на самой ценной бумаге или составления иных подтверждающих документов.

Передача именной ценной бумаги производится в порядке, установленном для уступки требования (цессии)⁴⁰³, под которой понимается передача кредитором другому лицу своего права требования к должнику (п.1 ст.353 ГК). Применительно к ценной бумаге это передача от одного ее держателя к другому прав, удостоверенных данной ценной бумагой. Такая передача должна быть совершена с соблюдением правил, предусмотренных для уступки требования статьям 353-361 ГК. Сам факт передачи именной ценной бумагой оформляется договором между прежним и новым держателем ценной бумаги. Форма договора должна соответствовать положением ст.360 ГК. Кроме того, переход прав по ценной бумаге от одного лица к другому должен быть отражен у эмитента путем внесения им соответствующей записи в учете.

Лицо, передавшее право по ценной бумаге другому лицу, отвечает только за недействительность требования, но не за его использование.

Следует иметь в виду, что передача прав по предъявительским и именным сберегательным сертификатами возможна только физическому лицу, а по

⁴⁰² См., например., Калимов Д.А. Указанное соч., С.26, 28.

⁴⁰³ Ст.147 ГК предусматривает только один способ передачи именной ценной бумаги – цессию. В литературе выделяется еще два способа – трансферт и новация. См. об этом Белов В.А. Ценные бумаги в российском праве. М., 1996. С.85-88.

деPOSITНЫМ сертификатам – лишь юридическому лицу и (или) индивидуальному предпринимателю, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Республики Беларусь (ст.196 БК).

Право по ордерной ценной бумаге передается путем совершения на этой бумаге передаточной надписи, именуемой индоссаментом, а лицо, учинившее ее, - индоссантом. Он отвечает не только за существование самого права, но и за его осуществление. Лицо, которому или по приказу которого передаются права по ценным бумагам, называется индоссатом.

Существует два вида индоссаментов – ордерный (в нем обозначается лицо, которому или по приказу которого следует произвести исполнение) и бланковый (в нем не указывается получатель исполнения). Но иногда в индоссаменте индоссант не передает индоссату права по ценной бумаге, а только поручает ему осуществление этих прав. Такой индоссамент именуется препоручительным, а индоссат является только представителем.

Лицо, владение которого основано на непрерывном ряде передаточных надписей, признается правомерным держателем ордерной ценной бумаги. Обязанными субъектами являются как лицо, выдавшее ценную бумагу, так и лица, учинившие на ней индоссамент, причем все они выступают как солидарные должники.

9. Реализация прав по ценным бумагам осуществляется в основном путем исполнения обязанным субъектом действий в пользу управомоченного лица по его требованию в рамках возникшего обязательства. Не допускается отказ от его исполнения по мотивам отсутствия основания обязательства или его недействительности. При этом не имеет значение указание в ценной бумаге основания ее выдачи, оспариваемое обязанным субъектом. Однако в случае обнаружения управомоченным субъектом подлога либо подделки ценной бумаги он вправе заявить передавшему ему эту бумагу лицу требование о надлежащем исполнении обязательства и о возмещении убытков.

10. ГК Республики Беларусь в ст. 150 предусмотрел существование так называемых бездокументарных ценных бумаг, т.е. ценных бумаг при отсутствии документа с обязательными реквизитами, в котором воплощаются соответствующие права. В данном случае бумажный носитель удостоверения соответствующих прав не используется. Право отрывается от бумажной оболочки, существует самостоятельно путем фиксации иным способом (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.).

Статья 150 ГК допускает указанный способ удостоверения прав по ценным бумагам при соблюдении определенных условий. Прежде всего, это может иметь место лишь в случаях, определенных законодательством или в порядке, им установленном. Право производить фиксацию предоставляется исключительно лицу, получившему специальную лицензию на совершение таких действий. Фиксация возможна только применительно к определенного вида ценным бумагам (именным и ордерным). Права, удостоверенные

фиксацией, порядок официальной фиксации прав и правообладателей, документального подтверждения записей, совершения операций с такого вида ценными бумагами определяется законодательством. Однако носителю соответствующего права предоставляется возможность потребовать от лица, совершившего фиксацию, выдачу документа, свидетельствующего о закреплённом праве.

Операции с бездокументарными ценными бумагами допускаются лишь при обращении к лицу, официально совершившему записи прав. Лицо, на которое возлагается ответственность за сохранность официальных данных о таких записях, а также за совершение их в отношении проведенных операций, обязано официально фиксировать передачу, предоставление и ограничение соответствующих прав, удостоверенных фиксацией.

Статья 150 ГК, если иное не обусловлено особенностями фиксации, предоставляет право применять к бездокументарным ценным бумагам правила, установленные для документарных ценных бумаг.

Действующее законодательство Республики Беларусь в качестве бездокументарных ценных бумаг использует записи на счетах. Этот способ предусматривает в отношении акций, облигаций юридических лиц и государственных краткосрочных и долгосрочных облигаций (см. Основные условия выпуска отдельных государственных ценных бумаг Республики Беларусь, утвержденные постановлением Правительства 13 февраля 2003 г. №173).

Применительно к таким ценным бумагам, как простой и переводной вексель, удостоверение прав возможно только в документарной форме, фиксация иным способом исключена (см. Указ Президента Республики Беларусь от 19 ноября 1998 г. №553 «О регулировании вексельного обращения в Республике Беларусь»).

9. Имущество и имущественные права. Понятие «имущество» является совокупным, и в широком значении охватывает вещи, в том числе деньги и ценные бумаги, имущественные права и обязанности. Имеется в виду как наличное имущество, так и долги (например, ч.2 ст.59 ГК). Иногда указанный термин используется в законодательстве в более узком значении, для обозначения только вещей (например, ст.933 ГК), вещей и ценных бумаг (например, ст.283 ГК), имущественных прав (например, ст.17 ГК), имущественных обязанностей (например, ст.1086 ГК).

Учитывая указанные обстоятельства, необходимо всякий раз, когда в гражданско-правовой норме содержится этот термин, установить, в каком значении он используется.

Что касается имущественных прав, то они должны иметь материальное содержание. Это могут быть права вещные (например, право собственности, право хозяйственного ведения), обязательственные (например, права

требования к обязанному лицу), исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

§ 4. Иные объекты гражданских прав

1. Статья 128 ГК предусматривает в качестве объектов гражданских прав работы и услуги как разновидности действий.

Работа представляет собой действие, имеющее о вещественный результат, который рассматривается как предмет обязательства. Например, по договору подряда создается новая вещь либо она отремонтирована или переработана; итог действий по подрядному договору на выполнение проектных и изыскательских работ выражается в изготовленной проектно-сметной документации или в определенном образом зафиксированном результате проведенных изысканий.

Услуга в правовом аспекте – это действие обязанного лица, в том числе по осуществлению определенной деятельности, не порождающее материального блага. Услуга заключается в совершении самих действий и ее ценность проявляется в результативности. Действия могут быть фактическими (например, медицинские услуги) или юридическими (например, услуги комиссионера в договоре комиссии, поверенного - в договоре поручения). По содержанию совершаемых действий услуги разнообразны. Это – услуги органов связи, аудиторские, посреднические, информационные, консультационные, медицинские, ветеринарные, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные (п.2 ст.733 ГК).

2. Объектом гражданских прав признается охраняемая законом информация, которая в настоящее время приобретает качество товара и входит в сферу гражданского оборота. Более того, она стала весьма распространенным и дорогостоящим товаром на мировом рынке. Однако, включая в круг объектов указанных прав охраняемую информацию, ГК (ст.128) не дает определения этого понятия и не регулирует в общем виде складывающиеся по поводу информации правоотношения, за исключением общих правил о коммерческой и служебной тайне.

Закон Республики Беларусь от 6 сентября 1995 г. «Об информатизации»⁴⁰⁴ исходит из того, что информация - это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах (ст.1)¹

Информация может охватывать сведения технического, организационного, коммерческого характера, в том числе секреты производства, иные сведения, относящиеся к результатам интеллектуальной деятельности и образующие нераскрытую информацию (см.1010 ГК), а также и не связанные с этой деятельностью сведения.

⁴⁰⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1995. №33. Ст.428.

Информация является нематериальным благом, хотя она фиксируется в объективной (физической) форме (например, на машинном носителе (электронном документе), на диске, магнитной ленте, на бумаге). Именно она сама по себе выступает как объект гражданских прав вне зависимости от внешней формы ее существования, т.е. от тех материальных носителей, в которых она зафиксирована. Информация может устаревать только морально, но не физически. Её можно тиражировать, распространять и фиксировать в любой допускаемой форме.

Одним из видов рассматриваемого объекта гражданских прав является научно-техническая информация, важнейшие положения о которой содержатся в Законе Республики Беларусь от 10 мая 1999 г. «О научно-технической информации»⁴⁰⁵. Под ней понимаются сведения о документах и фактах, получаемых в ходе научной, научно-технической, инновационной и общественной деятельности (ст.1 указанного Закона).

В отношении такой информации различаются обладатели прав на нее (правообладатели – государство, физические и юридические лица, осуществляющие распоряжение и пользование документированной информацией, ее ресурсами и системами) и пользователи (лица, обращающиеся к справочно-информационным фондам, системам научно-технической информации или к посредникам для ее получения).

Статья 140 ГК в качестве вида информации предусматривает служебную и коммерческую тайну. Само понятие «тайна» рассматривается в литературе в двух аспектах: во-первых, это все то, что на данный момент не осознано человеческим интеллектом, и, во-вторых, нечто уже известное, но с определенной целью скрыто от других людей⁴⁰⁶. Именно в последнем понимании тайна как вид охраняемой информации является объектом гражданских правоотношений.

Служебная и коммерческая тайна характеризуется тем, что обладает действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу таких свойств, как неизвестность ее третьим лицам, отсутствие к ней свободного доступа на законном основании, а, следовательно, она не является общедоступной и общеизвестной, и принятие обладателем такой информации мер к охране ее конфиденциальности. Применительно к коммерческой тайне это осуществляется способами, обозначенными в п.3 Положение о коммерческой тайне, утвержденного постановлением Совета Министров республики от 6 ноября 1992 г. №670⁴⁰⁷: через систему классификации информации как коммерческой тайны, разработки внутренних правил засекречивания, введения соответствующей маркировки документов и иных носителей информации, организации секретного производства.

⁴⁰⁵ Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1999. №19-20. Ст.334.

⁴⁰⁶ Фатьянов А.А. Тайна как социальное и правовое явление. Её виды // Государство и право. 1998. №б. С.5.

⁴⁰⁷ Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь. 1992. №32. Ст.570.

Понятия «служебная» и «коммерческая» тайна разграничиваются по характеру сведений, составляющих их содержание, и по лицам, определяющим их состав. Применительно к служебной тайне он устанавливается государственными органами управления, а к коммерческой тайне - самими хозяйствующими субъектами. Так, Белкоопсоюз постановлением от 18 февраля 2002 г. №69 утвердил Примерное положение о коммерческой тайне организаций потребительской кооперации⁴⁰⁸.

Служебную тайну составляют сведения, которые лицо получает при исполнении им служебных (трудовых) обязанностей. Это могут быть сведения о деятельности государственных органов, если доступ к ним ограничен, конфиденциальные сведения о других лицах и т.п.

Коммерческая тайна охватывает любые сведения – научно-технические, технологические, организационные, используемые в практической деятельности. Сведения, образующие коммерческую тайну, не должны составлять государственный секрет и не защищаться авторским и патентным правом, а также не касаться негативной деятельности субъектов хозяйствования, способной нанести ущерб интересам государства.

Сведения, которые не могут квалифицироваться как служебная и коммерческая тайна, определяются законодательством. В отношении коммерческой тайны субъектов хозяйствования, перечень сведений, не относящихся к коммерческой тайне, установлен в п.4 названного Положения от 6 ноября 1992 г. Это – учредительные документы, документы, дающие право осуществлять предпринимательскую деятельность и отдельные виды хозяйственной деятельности; сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности, иные данные, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей; документы о платежеспособности; сведения о численности и составе работающих, их зарплате, условиях труда, о наличии свободных рабочих мест.

Требования о соблюдении конфиденциальности сведений информационного характера предусматриваются применительно к контрагентам определенного вида договора. К примеру, согласно ст.725 ГК стороны договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов (при отсутствии иной оговорки в договоре). Объем признаваемых конфиденциальными сведений контрагенты определяют в договоре на выполнение указанных работ.

В ряде случаев обязанность по обеспечению конфиденциальности сведений особо оговаривается в нормативном порядке в отношении определенных лиц в

⁴⁰⁸ Приведено в кн.: Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный). Под ред. В.Ф. Чигира. В 3-х книгах. Книга 1. Мн. 2005. С.453.

виду характера их деятельности. Например, коммерческие представители должны сохранять в тайне ставшие им известными сведения о торговых сделках, заключаемых от имени предпринимателей как в процессе их совершения, так и после выполнения данного им поручения (ст.185 ГК); работники предприятий связи должны сохранять тайну переписки лиц, пользующихся услугами связи (ст. 11 Закона Республики Беларусь от 5 октября 1994 г. «О связи»⁴⁰⁹, ст. 13 Закона Республики Беларусь от 15 декабря 2003 г. «О почтовой связи»⁴¹⁰).

На операторов электросвязи возлагается обязанность обеспечить соблюдение тайны телефонных и иных сообщений. Работники операторов электросвязи, иные лица, которым стала известна тайна таких сведений, обязаны принимать меры по ее неразглашению (ст.54 Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. «Об электросвязи»⁴¹¹). Признаются профессиональной тайной и охраняются законом сведения о наличии у гражданина психического расстройства (заболевания), факты обращения его за психиатрической помощью и лечения в психиатрическом (психоневрологическом) учреждении, а также иные сведения о состоянии психического здоровья гражданина (ст.11 Закона Республики Беларусь от 1 июля 1999 г. «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»⁴¹²). Соответствующие учреждения и лица, которые в силу служебных обязанностей оказывают такую помощь и имеют доступ к указанным сведениям, обязаны соблюдать эту тайну.

Тайну нотариальных действий должны соблюдать нотариусы и уполномоченные на совершение таких действий должностные лица (ст.9 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. «О нотариате и нотариальной деятельности»⁴¹³). Составляют банковскую тайну сведения о счетах и вкладах (депозитах) в том числе о наличии счета в банке (небанковской кредитно-финансовой организации), его владельце, номере и других реквизитах счета, размере средств, находящихся на счетах и во вкладах (депозитах), сведения о конкретных сделках и банковских операциях (без открытия счетов и по счетам и вкладам), а также об имуществе, находящемся на хранении в банке. Работники банков обязаны хранить банковскую тайну, за исключением случаев, предусмотренных Банковским кодексом и другими законодательными актами Республики Беларусь (ст.121 Банковского кодекса Республики Беларусь⁴¹⁴).

3. Объектами гражданских прав признаются также исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность). Согласно ст.139 ГК в случаях и порядке, установленных этим

⁴⁰⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1994. №29. ст.505.

⁴¹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №2.2/2107, №174.2/1068.

⁴¹¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №122.2/1142.

⁴¹² Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1999. №25. Ст.421.

⁴¹³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №120.2/1055.

⁴¹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №113.2/1243.

актом и иным законодательством, за гражданами и юридическими лицами признается право на охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.). Возникающие в связи с этим отношения в своей основе регулируются в ГК (раздел V), детализируются в ряде других нормативных актов и изучаются во второй части курса Гражданского права.

4. Субъективные права могут быть направлены на нематериальные блага. Отличительной особенностью этих благ является сочетание двух факторов: во-первых, они лишены экономического содержания и являются неимущественными и, во-вторых, неразрывно связаны с личностью их носителя и неотделимы от нее. Их невозможно отчуждать, передавать другим лицам. Именно в этом качестве они являются объектами субъективных гражданских прав. К таким благам относятся, в частности, жизнь, здоровье, имя, авторское имя, личная неприкосновенность, честь, достоинство, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни и т.п. (ст.151 ГК).

Дополнительная литература

1. Агарков М.М. Учение о ценных бумагах (по изданию 1927 г.). М.1994.
2. Белов В.А. ценные бумаги: вопросы правовой регламентации. М.1993.
3. Богустов А. Проблема определения вексельной правоспособности в законодательстве Республики Беларусь // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2000. №6. С.269-279.
4. Богустов А., Макаров О. Правовая природа коммерческой тайны // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2001. №2. С.233-250.
5. Богустов А., Макаров О. Правовая природа коммерческой тайны // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2001. №2. С.233 и след.
6. Калимов Д.А. Фондовое право. Мн. 1996.
7. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный). В 3-х книгах. Книга 1. Мн.2005.
8. Крашенников Е.А. О легальном определении ценных бумаг. // правоведение. 1992. №4. С.35-39.
9. Каратуев А.Г. Ценные бумаги. Виды и разновидности. Мн. 1997.
10. Лапач В.А. Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика. СПб. 2002.
11. Макаров О. Понятие охраняемой информации // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2004. №5. С.127-134.

Глава 10. Личные неимущественные права, не связанные с имущественными

§1. Понятие личных неимущественных прав, не связанных с имущественными, классификация и общие положения об их защите

1. Объектами определенной группы личных неимущественных прав выступают неотделимые от личности блага, не связанные с имущественными. Такие субъективные права принято именовать личными неимущественными правами, не связанными с имущественными. Они не образуют одного сложного правоотношения с имущественными⁴¹⁵. В литературе высказывалось мнение, что на неотделимые от личности объекты вообще не может быть субъективных прав и речь может идти об обладании не имеющими юридического характера личными благами⁴¹⁶.

Статья 151 ГК содержит не исчерпывающий, но довольно обстоятельный перечень важнейших нематериальных благ и прав, не связанных с имущественными. Одни из них принадлежат лицу от рождения (жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, честь, доброе имя и т.п.), другие – в силу акта законодательства (право свободного передвижения, выбора пребывания и жительства, право на имя и т.п.).

Определенные личные неимущественные права могут принадлежать и юридическим лицам (например, право на деловую репутацию).

Конечно, было бы неправильно отрицать, что неприкосновенность личности и личной документации, честь, достоинство и т.п. являются благами социальными, связанными с существованием самой личности. Однако, гарантированная государством возможность пользоваться ими является субъективным правом, именно правом на охрану этих благ и на защиту их от нарушений, т.е. правомочие пользоваться благами, притязание на признание их всеми другими субъектами, что дает основание считать их субъективными правами⁴¹⁷.

Особенности, присущие личным неимущественным благам, определяют и специфические черты прав, объектом которых они являются. Личные права, не связанные с имущественными, так же как и одноименные блага, характеризуются нематериальностью содержания и неразрывной связью с личностью их обладателя, неотделимостью от нее, а поэтому неотчуждаемы, непередаваемы любым способом.

⁴¹⁵ См. Малеина М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан. М., 1991. С.11.

⁴¹⁶ См., например, Гархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов. 1973. С.384.

⁴¹⁷ Малеина М.Н. Указанное соч. С.13.

2. Проблема личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, не так проста, как может показаться на первый взгляд. Дискуссии применительно к этим отношениям велись давно и по нескольким направлениям. Прежде всего это касалось выяснения самого указанного понятия, ибо, как справедливо отмечалось в литературе, причиной послужило отсутствие легального определения личных неимущественных отношений⁴¹⁸.

Так, высказывалось мнение, что личными неимущественными являются отношения, в которых выражены признание и оценка индивидуальных качеств лица со стороны общества⁴¹⁹. Но, как справедливо отмечено, такой подход односторонен, ибо упущен один из важных признаков – личный характер этих отношений⁴²⁰.

Личные неимущественные отношения определяются и как правовые связи между субъектами по поводу духовных благ, неотделимых от личности и индивидуализующих ее⁴²¹, а также как возникающее по поводу неимущественных благ отношения, в которых осуществляется индивидуализация личности посредством выявления и оценки ее социальных качеств⁴²².

Однако при характеристике личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными, главными являются два признака: отсутствие материального (имущественного) содержания и монолитная связь их с личностью носителя.

Один из аспектов, вызывающих дискуссию при характеристике личных неимущественных прав, не связанных с имущественными, – определение отраслевой принадлежности указанных отношений. В свое время высказывалось мнение, что эти отношения имеют разноотраслевую принадлежность⁴²³. Но преобладающим является подход, согласно которому личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, однородны по содержанию, и их правовое регулирование должно осуществляться единой отраслью – гражданским правом.

Место рассматриваемых отношений в системе указанной отрасли определяется в доктрине неоднозначно. Одни ученые признают совокупность норм, регулирующих личные неимущественные отношения, подотраслью гражданского права⁴²⁴. Другие авторы усматривают в указанной совокупности норм самостоятельный институт гражданского права, не входящий ни в одну его подотрасль⁴²⁵. Этот подход заслуживает одобрения, поскольку уровень

⁴¹⁸ Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л. 1988. С.115.

⁴¹⁹ См., например, Советское гражданское право./ Под ред. В.Т. Смирнова, Ю.К. Толстого, А.К. Юрченко. Ч.1. Л. 1982. С.6.

⁴²⁰ Егоров Н.Д, Указанное соч. С.116.

⁴²¹ Маленин С.Н. Гражданский закон и права личности в СССР. М. 1981. С.26.

⁴²² Егоров Н.Д. Указанное соч. С.117.

⁴²³ См., например, Маленин Н.С. Указанное соч. С. 26.

⁴²⁴ Гражданское право. Учебник. Часть 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.1997. С.22.

⁴²⁵ Гражданское право. Учебник. Ч.1 / Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. Мн. 2000. С.44.

правового регулирования данных отношений применительно к Республике Беларусь не соответствует критериям, необходимым для признания совокупности гражданско-правовых норм, регламентирующих рассматриваемые отношения, подотраслью гражданского права. Однако в последующем при накоплении нормативного материала появится такая возможность.

Полемику вызвал и вопрос о направленности норм, регламентирующих рассматриваемые отношения. Некоторые исследователи пришли в выводу о том, что гражданское право только охраняет эти отношения, ибо его нормы имеют конкретную направленность – предупреждение и пресечение правонарушений, но не их позитивную регламентацию⁴²⁶. Другие ученые настаивают на том, что названные права не только охраняются, но и регулируются гражданским правом⁴²⁷. Этот подход предпочтителен. Применительно к Республике Беларусь он опирается на ее законодательство. Как в ГК 1964 г., так и в действующем ГК речь идет именно о регулировании личных неимущественных отношений. Но регулирование может осуществляться также и при помощи охранительных норм.

2. Личные неимущественные права, не связанные с имущественными, подразделяются в зависимости от их направленности на соответствующую сферу, обеспечивающую интересы их носителей. Этот классификационный критерий можно считать общепризнанным. В соответствии с ним выделяют три вида личных неимущественных прав, не связанных с имущественными, направленных на:

а) индивидуализацию личности их носителя (право на имя, а применительно к юридическим лицам – на их наименование; право на честь, достоинство, деловую репутацию и т.п.);

б) обеспечение личной неприкосновенности самого гражданина. Часто этот вид обозначает как физическую неприкосновенность личности⁴²⁸ или обеспечение физического благополучия личности⁴²⁹ (жизнь, здоровье, личный облик, выбор места жительства, благополучие окружающей среды и п.т.);

в) неприкосновенность частной жизни личности, его внутреннего мира (неприкосновенность жилища, интимной жизни, в том числе личных документов, переписки, невмешательство в личную жизнь). Есть и иные подходы к классификации личных неимущественных прав по критерию целевой направленности⁴³⁰.

⁴²⁶ См., например, Иофоре О.С. Личные неимущественные права и их место в системе советского гражданского права // Советское государство и право. 1966. №7. С.55; Развитие гражданского права на современном этапе. М. 1986. С.205.

⁴²⁷ См., например, Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994. С.12; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л. 1988. С.117.

⁴²⁸ Гражданское право. Ч.1. Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М., 1997. С.302.

⁴²⁹ Гражданское право. Ч. первая. Под ред. А.Г. Калпина и А.И. Масляева. М., 1997. С.134, 135; Малеина М.Н. Указанное соч. С.15.

⁴³⁰ См., например, Малеина М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан. М., 1991. С.15.

В плане общепринятой классификации субъективных прав рассматриваемые права относятся к абсолютным правам: праву управомоченного субъекта соответствует обязанность неопределенного круга лиц воздерживаться от его нарушения.

3. В системе мер защиты личных неимущественных, не связанных с имущественными, прав важная роль принадлежит гражданско-правовым средствам. Пункт 2 ст. 151 ГК устанавливает общее правило о том, что «нематериальные блага защищаются гражданским законодательством в случаях и порядке, предусмотренных этим законодательством, а также в тех случаях и пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (ст. 11 ГК) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения». Преобладающим является судебный порядок. Защита прав в административном порядке возможна только в предусмотренных законодательством случаях (ст. 10 ГК).

Сама защита рассматриваемых прав может иметь место в рамках тех способов, которые установлены в законодательстве (ст. 11 ГК), с учетом сущности нарушенных личных неимущественных не связанных с имущественными, прав и последствий этого нарушения. Во внимание принимаются также установленные в ст. 9 ГК пределы возможного осуществления прав. Общее правило п. 2 ст. 151 ГК конкретизируется в отдельных гражданско-правовых отношениях применительно к некоторым личным неимущественным правам.

Статья 152 ГК использует гражданско-правовой способ защиты прав граждан в форме предоставления им права требовать денежную компенсацию при причинении им морального вреда (физических или нравственных страданий) действиями, нарушающими их личные неимущественные права либо посягающим на их другие нематериальные блага, и в иных случаях, предусмотренных законодательством. Управомоченными лицами на заявление таких требований являются только граждане. Обязанными субъектами могут быть любые лица, поведением которых причинен моральный вред.

Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь в постановлении от 26 апреля 2005 г. №16 «О применении хозяйственными судами законодательства при рассмотрении дел о защите деловой репутации»⁴³¹ разъяснил, что право на возмещение морального вреда имеет индивидуальный предприниматель, если распространены о нем порочащие его деловую репутацию сведения.

По вопросу размера возмещения морального вреда в ст. 152 ГК судам предлагаются только самые общие ориентировочные положения. Применительно к причинителю вреда принимается во внимание степень его вины (при отсутствии вины этот критерий отпадает), и иные заслуживающие внимания обстоятельства. В отношении потерпевшего учитывается степень

⁴³¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №105.6/445.

физических и нравственных страданий, обусловленных индивидуальными психологическими особенностями и свойствами характера лица. Конкретизируя общие критерии, Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении от 28 сентября 2000 г. №7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда» указал на необходимость в каждом конкретном случае при определении степени таких страданий исходить из тяжести (значимости) последствий для потерпевшего, их общественной оценки в зависимости от характера спорного правоотношения, принимать во внимание обстоятельства причинения морального вреда, возраст потерпевшего, состояние его здоровья, условия жизни, материальное положение и иные индивидуальные особенности. Если же требования о компенсации морального вреда заявлены в связи со смертью потерпевшего лицами, имеющими право на его возмещение, этот размер определяется с учетом степени родства с погибшим, нахождения на его иждивении, характера взаимоотношений с потерпевшим и других обстоятельств, имеющих значение для оценки нравственных переживаний (п.16)⁴³².

При определении размера возмещения морального вреда индивидуальному предпринимателю суд может учесть финансовое состояние ответчика и во всех случаях определения размера компенсации такого вреда руководствоваться принципом разумности и справедливости (п. 10 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 26 апреля 2005 г.).

§ 2. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации

1. Одним из значимых личных прав, не связанных с имущественными, является право на честь, достоинство и деловую репутацию. Это – социальные категории. Под честью понимается оценка лица, даваемая ему обществом. Она складывается на основе поведения этого лица с точки зрения требований закона и моральных норм. Во внимание принимаются все стороны его жизни, деятельности. Достоинство определяется как отражение общественной оценки лица в его собственном сознании, т.е. как самооценка личности. На характер этой самооценки влияют индивидуальные особенности лица, его психический склад, способность должным образом оценить сложившееся о нем общественное мнение. Честь и достоинство тесно связаны между собой.

В оценке, даваемой лицу обществом, выделяется деловая репутация – общественное мнение, создающееся о лице по поводу профессиональной деятельности. Оценивается его отношение к делу вообще и выполняемой работе в частности (деловые качества, умение вести дела, знание, опыт, добросовестность в делах, надежность как контрагента, соблюдение деловой этики и т.п.). Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении

⁴³² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №100.6/258; 2006. №6.6/466.

от 23 декабря 1999 г. №15 «О практике рассмотрения судами гражданских дел о защите чести, достоинства и деловой репутации»⁴³³ указал, что под деловой репутацией гражданина понимается приобретаемая им общественная оценка его деловых и профессиональных качеств при выполнении трудовых, служебных и общественных обязанностей (ч.1 п. 6). Применительно к юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям деловая репутация определяется как положительная оценка хозяйственной (экономической) деятельности этих лиц как участников хозяйственных (экономических) правоотношений другими участниками имущественного оборота, формирование и поддержание которой способствует осуществлению предпринимательской деятельности (п.1 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 26 апреля 2005 г.).

Честь, достоинство и деловая репутация – категории, присущие гражданам. В отношении юридических лиц речь идет только о деловой репутации.

Право на честь, достоинство и деловую репутацию по своей юридической природе относится к субъективным гражданским правам. Его содержание состоит в праве лица претендовать на то, чтобы его общественная оценка соответствовала его поведению, а в отношении деловой репутации – его профессиональным качествам. Этому праву корреспондирует обязанность всех других лиц воздерживаться от нарушения чести, достоинства и деловой репутации указанного лица.

Законодательство обеспечивает защиту указанных прав от нарушений. В связи с этим Пленум Верховного Суда в п. 1 постановления от 23 декабря 1999 г. №15 применительно к защите чести, достоинства и деловой репутации граждан разъяснил судам, что именно гражданину предоставляется право выбора способа их защиты. Судья должен выяснить характер требований гражданина: просит ли он об опровержении сведений по правилам ст. 153 ГК либо о привлечении нарушителя к административной или уголовной ответственности за клевету или оскорбление. При этом рассмотрение в отношении ответчика административного или уголовного дела об указанных нарушениях не препятствует обращению к гражданско-правовому способу защиты чести, достоинства и деловой репутации гражданина.

2. Статья 153 ГК предоставляет гражданину право требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Сущность гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации состоит в реабилитации, восстановлении доброго имени лица и реализуется в правоотношении, являющемся по своему характеру охранительным. Для заявителя указанное требование – это способ защиты своего права на честь, достоинство и деловую репутацию. Для

⁴³³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №7.6/206.

распространителя таких сведений – это санкция за его неправомерное поведение. Она направлена на восстановление нарушенного права управомоченного лица, и имущественная, поскольку не имеет материального содержания. Указанная санкция неблагоприятна для нарушителя и применяется независимо от его вины.

В ст. 153 ГК речь идет только о таком нарушении как распространение не соответствующих действительности порочащих сведений, поэтому ее нельзя применить для защиты от оскорбления, а также тогда, когда речь идет о научном споре, а в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – для защиты от ненадлежащей рекламы.

На требования о защите чести, достоинства и деловой репутации сроки исковой давности не распространяются (см. ст. 209 ГК).

3. Честь, достоинство и деловая репутация считаются нарушенными при одновременном наличии определенных условий.

Сведения, опровержение которых требует лицо, должны быть распространены, т.е. сообщены другим лицам или хотя бы одному постороннему лицу – гражданину или юридическому лицу. Не имеет значение, присутствовал ли потерпевший при сообщении сведений. Сообщение сведений непосредственно лицу, которого они касаются, не является распространением, поскольку порочащие сведения не окажут влияния на общественную оценку этого лица. При таких обстоятельствах в определенных случаях возможно привлечение к уголовной ответственности за оскорбление.

Форма распространения сведений может быть как устной, так и письменной, причем в самых разнообразных проявлениях (сообщения непосредственно другим лицам, в публичных выступлениях, в средствах массовой информации, в книгах и брошюрах документального и мемуарного характера, в служебных характеристиках, приказах, постановлениях собрания, заявлениях, адресованных должностным лицам, и п.т.). Если распространенные сведения содержатся в официальных документах, для обжалования которых установлен особый порядок (например, приговоры и решения судов, постановления следственных органов), правило ст. 153 ГК не применяется.

Распространенные о лице сведения должны быть порочащими, т.е. умаляющими честь, достоинство и деловую репутацию лица в общественном мнении либо мнении отдельных граждан с точки зрения соблюдения законов, норм морали, обычаев, например, сведения о совершении нечестного поступка, недостойном поведении в трудовом коллективе, в быту, в семье; сведения, порочащие производственную, иную деятельность, репутацию и п.т. (п.8 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 23 декабря 1999 г. №15; см. также п.2 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 25 апреля 2005 г. №7, в котором подчеркивается, что порочащими являются сведения, носящие предосудительный характер). Сообщенные о лице сведения, не умаляющие его чести, достоинства и деловой

репутации, нельзя считать порочащими, даже если они неправильные по существу.

Требовать опровержения возможно, когда порочащие сведения распространены в виде фактов. Но в ряде случаев человек высказывает о других лицах лишь свое собственное субъективное мнение (так называемое «оценочное суждение»). Например, о ком-либо сказано, что он «глупый» или «тупой» человек, «бездарный режиссер», «плохой лектор» и т.п. Сами по себе подобные оценки личности не могут быть оспорены по суду. Однако, если они сопровождаются приведением не соответствующих действительности фактов, послуживших основой такой оценки, либо являются обобщенной характеристикой деятельности лица, есть основание требовать опровержения этих сведений по ст. 153 ГК.

Необходимо, чтобы распространенные о лице порочащие сведения не соответствовали действительности. Если они соответствуют действительности, то не подлежат опровержению независимо от формы распространения.

4. Истцом по требованиям к защите чести, достоинства и деловой репутации является лицо, о котором распространены порочащие сведения. Такие требования могут заявить и родственники этого лица, если указанные сведения прямо или косвенно порочат их честь и достоинство. Применительно к предпринимательской деятельности уполномоченными на заявление требований в хозяйственный суд о защите деловой репутации являются лица, осуществляющие такую деятельность.

Право на защиту чести и достоинства имеет и ребенок (ст. 24 Закона Республики Беларусь от 19 ноября 1993 г. «О правах ребенка»⁴³⁴). От имени несовершеннолетних выступают их законные представители, а также прокурор. При распространении порочащих сведений о лице, признанном по суду недееспособным, требования о защите чести и достоинства заявляют опекун или прокурор. Ограниченно дееспособные лица защищают свое право на указанные блага самостоятельно.

Возможна защита чести, достоинства и деловой репутации умершего гражданина по требованию заинтересованных лиц - членов семьи умершего, его родственников и др. (ч.1 п.10 постановления Пленума Верховного Суда от 23 декабря 1999 г. №15).

Ответчиком по требованию о защите чести, достоинства и деловой репутации является лицо, распространившее порочащие сведения. Применительно к защите деловой репутации предпринимателей ответчиками выступают юридические лица и индивидуальные предприниматели, а в случаях, предусмотренных законодательными актами, - организации без прав юридического лица и граждане, не являющиеся индивидуальными предпринимателями (ст. 58 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь).

⁴³⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №33. Ст.430; 1996. №21.Ст.380.

По требованию об опровержении сведений, распространенных через средства массовой информации (опубликованные в печати, сообщены по радио, телевидению), в качестве ответчиков привлекаются как сам автор, так и орган массовой информации (например, редакция газеты, журнала, информационное агентство, издательство). Когда такие сведения опубликованы (или распространены иным способом) без обозначения имени автора например, в редакционной статье, ответчиком признается соответствующий орган массовой информации. Если сведения были воспроизведены им из официальных сообщений, выступлений, идущих в эфир, или получены от информационных агентств, то применительно к ст. 63 ГПК и соответственно ст. 58 ХПК в качестве ответчиков должны привлекаться также орган или лицо, послужившие источником такой информации и на них возлагается обязанность доказать соответствие действительности распространенных сведений. Но указанные средства массовой информации не освобождаются от обязанности опровергнуть данные сведения.

В постановлении Пленума Высшего Хозяйственного Суда от 6 апреля 2005 г. особо оговаривается, что наличие содержащихся в ст. 47 Закона Республики Беларусь от 13 января 1995 г. «О печати и других средствах массовой информации»⁴³⁵ обстоятельств, освобождающих редакцию от ответственности за распространение не соответствующих действительности сведений, порочащих деловую репутацию юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, не исключает возможности рассмотрения хозяйственными судами иска об опровержении этих сведений и при его удовлетворении на редакцию может быть возложена обязанность сообщить о решении суда или полностью опубликовать его (п.8).

Допускается предъявление иска одновременно к нескольким органам массовой информации, другим органам и лицам, распространившим порочащие сведения.

По требованиям об опровержении порочащих сведений, содержащихся в характеристиках, а также иных официальных документах, ответчиками выступают лица, подписавшие их, и юридические лица, от имени которых выдана характеристика или документ.

Организация, требующая защиты своей деловой репутации, или распространившая порочащие не соответствующие действительности сведения, может быть привлечена в качестве истца или ответчика, если она – юридическое лицо. Организация, не наделенная таким статусом, ответчиком быть не может, поэтому иск надлежит предъявлять к юридическому лицу, в которое входит соответствующая организация. На возможность исключения из этого правила указывает ст. 58 ХПК.

⁴³⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1995 г., №12, ст. 121; 1996 г., №21, ст.378; Ведомости национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., №5, ст.27; 1999 г., №25, ст.426; №36, ст.581.

Доказывание факта распространения порочащих сведений возлагается на истца. Он не обязан доказывать, что такие сведения не соответствуют действительности. Но если истец располагает данными об этом, он вправе предъявить их суду. Ответчик же обязан доказать, что распространенные им порочащие сведения соответствуют действительности.

Встречаются ситуации, когда порочащие не соответствующие действительности сведения исходят от анонимов и установить конкретное лицо (лица), распространившее их, невозможно. При таких обстоятельствах ст. 153 ГК предоставляет право гражданам и юридическим лицам обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующим действительности.

5. ГК не содержит общего перечня способов опровержения сведений, порочащих лицо. В нем указывается только на две ситуации: а) если сведения распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации; б) если сведения изложены в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в остальных случаях устанавливается судом. Поскольку сущность гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации состоит в восстановлении доброго имени лица, способ опровержения должен быть избран такой, чтобы оно стало известно всем лицам, среди которых порочащие сведения были распространены. Удовлетворяя иск, суд в резолютивной части решения обязан указать, какие конкретно сведения признаются порочащими честь, достоинство, деловую репутацию лица, а также способ их опровержения, установив срок, в течение которого опровержение должно последовать, а при необходимости – сформулировать его текст (п.15 постановления Пленума Верховного Суда от 23 декабря 1999 г. №15 и п.12 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда от 26 апреля 2005 г. №13).

Если сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию лица, распространены в средствах массовой информации, ему предоставляется право до предъявления иска в суд обратиться непосредственно к ним об опровержении опубликованных порочащих сведений (ст. 36 Закона Республики Беларусь от 13 января 1995 г. «О печати и других средствах массовой информации»⁴³⁶). Но оно может и не воспользоваться своим правом, а заявить иск в суд о защите чести, достоинства и деловой репутации непосредственно в суд.

Лицо, о котором средства массовой информации опубликовали сведения, ущемляющие его права, вправе потребовать опубликования своего ответа в тех же СМИ.

⁴³⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1995 г., №12, ст. 121; 1996 г., №21, ст.378; Ведомости национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., №5, ст.27; 1999 г., №25, ст.426; №36, ст.581.

Порядок опровержения средствами массовой информации сведений, если с этим требованием лицо обратилось к ним до заявления иска в суд, а также обоснования для отказа в опровержении либо публикации ответа определены Законом от 13 января 1999 г. Этот порядок используется и судом при возложении на СМИ обязанности опровергнуть сведения.

Судебное решение об опровержении порочащих не соответствующих действительности сведений подлежит выполнению независимо от претерпевания нарушителем - ответчиком последствий, указанных в п.4 ст. 153 ГК.

б. Опровержение, предусмотренное ст. 153 ГК, установлено за сам факт нарушения. Но распространение не соответствующих действительности порочащих сведений может явиться причиной возникновения у потерпевшего лица убытков и (или) морального вреда. Требование о возмещении убытков вправе предъявить как граждане, так и юридические лица по правилам, установленным для обязательств вследствие причинения имущественного вреда.

В отношении возмещения морального вреда нужно иметь в виду следующее.

Во-первых, причинение такого вреда, вызванного умалением чести, достоинства и деловой репутации, является частным случаем нарушения личных неимущественных прав субъекта.

Во-вторых, поскольку претерпевать физические или нравственные страдания способно только физическое лицо, то право на компенсацию морального вреда предоставлено исключительно гражданину, в том числе индивидуальному предпринимателю.

В-третьих, хотя сам по себе моральный вред имеет неимущественный характер, его возмещение установлено в денежной форме и при определении размера компенсации должны учитываться общие критерии, содержащиеся в ч.2 ст. 152 и п.2 ст. 970 ГК, применительно к требованиям, вытекающим из защиты чести, достоинства и деловой репутации гражданина, в том числе и индивидуального предпринимателя при защите его деловой репутации, а также принять во внимание и положения, содержащиеся в п. 20 постановления Пленума Верховного Суда от 23 декабря 1999 г. №15 и ч.6 п.10 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда от 26 апреля 2005 г. №16. При возникновении затруднений в определении размера возмещения морального вреда по этим спорам, если порочащие сведения опубликованы в средствах массовой информации, Верховный Суд Республики Беларусь рекомендует судьям обращаться в Комитет по профессиональной этике журналиста для получения экспертного заключения, насколько та или иная публикация умаляет честь и достоинство гражданина⁴³⁷.

⁴³⁷ Судовы веснік. 1997. №3. С.44.

Как имущественный, так и моральный вред при их возникновении подлежат компенсации наряду с опровержением несоответствующих действительности порочащих сведений, причем возможно одновременное возмещение гражданину обоих видов вреда.

§3. Иные личные неимущественные права, не связанные с имущественными

1. Одним из важных личных неимущественных прав, индивидуализирующих гражданина, является право на имя. В ст. 18 ГК имя гражданина определяется в широком понимании, включающим фамилию, собственное имя и отчество (если таковое имеется). Но по законодательству Республики Беларусь отчество признается неотъемлемой частью понятия имени гражданина. Приобретение и осуществление прав и обязанностей совершается гражданином под своим именем, однако в случаях и порядке, установленных законодательством, возможно использование псевдонима (например, классик белорусской литературы Иван Доминикович Луцевич известен под псевдонимом Янка Купала) или не обозначать имени автора. Но под именем другого лица гражданин не может приобретать права и обязанности. Получение имени при рождении, а равно его последующая перемена в предусмотренных законодательством случаях подлежат государственной регистрации в том же порядке, который установлен для актов гражданского состояния.

2. Граждане, чье имя неправомерно использовано другим лицом, вправе потребовать от нарушителя возмещения вреда, в том числе и морального. Как отмечается в литературе, недопустимо заменять имя насмешливыми прозвищами, кличками⁴³⁸. Если имя гражданина искажается или используется способами либо в форме, затрагивающими его честь, достоинство и деловую репутацию, возможно обращение к правилам ст. 153 ГК.

3. Право гражданина на неприкосновенность его личности связано с такими благами, как жизнь, здоровье, внешний облик и т.п. Гражданин вправе требовать, чтобы никто не посягал на эти и им подобные блага. Так, в частности, он имеет право самостоятельно формировать свой внешний облик сообразно с собственными вкусами (принято считать, что о них не спорят), своими представлениями о внешнем виде, следованием моде. Другие лица не могут принуждать гражданина к изменению этого облика. Это возможно, если внешний вид человека оскорбляет общественную нравственность, явно непристойен и циничен, либо внешний вид лица предписывается законодательством применительно к определенным ситуациям.

Жизнь и здоровье граждан защищаются гражданским правом путем установления правил об обязательствах вследствие причинения вреда указанным благам как в ГК (гл. 58), так и в специальном законодательстве

⁴³⁸ Малеина М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан, с. 46.

(например, ст. 121 Воздушного кодекса Республики Беларусь от 11 января 1999 г., ст. 152 Кодекса торгового мореплавания Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г.), норм о личном страховании (ст. 820 ГК) и рядом других нормативных актов.

Защиту личной свободы граждан гражданское право обеспечивает нормами, оберегающими гражданина от постороннего вмешательства в эту сферу. Например, ст. 939 ГК предусматривает меру защиты в виде возмещения вреда, причиненного гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконным наложением административного взыскания в виде ареста или исправительных работ. Вред возмещается гражданину и тогда, когда он претерпел его от незаконного поведения государственных органов, органов местного управления и самоуправления либо должностных лиц этих органов (ст.938 ГК).

Возможно использование мер защиты иными отраслями права.

3. Право на неприкосновенность частной жизни личности, его внутреннего мира охватывает ряд прав, объединенных одной направленностью. В числе таких прав – право на неприкосновенность жилища. Предусмотренное ст. 38 Конституции Республики Беларусь право граждан на жилище при его реализации может привести к появлению субъективного права в гражданском правоотношении. Сущность права на неприкосновенность жилища состоит в том, что его субъект независимо от юридического основания приобретения права на жилище вправе претендовать на то, чтобы без его разрешения другие лица при отсутствии законных оснований не могли войти и находиться в его жилище, т.е. не имели доступа в него. Такой доступ возможен только по обстоятельствам, предусмотренным законодательством, в частности, при наличии чрезвычайных ситуаций (например, пожар, повреждение тепло-газо-электро систем), для совершения ряда процессуальных действий (например, обыск, наложение ареста на имущество, задержание правонарушителя). Но при таких ситуациях необходимо соблюдение всех предписанных соответствующим законодательством правил.

Способы защиты рассматриваемого права зависят от характера нарушения (выселение лиц, незаконно вселившихся в жилище, возмещение вреда, причиненного противоправным вторжением в него т.п.).

Неприкосновенность частной жизни личности включает его право на неразглашение сведений о его личной жизни во всех его проявлениях. Например, свойства характера, в том числе привычки, интимные стороны жизни, сведения, доверенные врачу, адвокату, информация о совершаемых нотариальных действиях, состоянии финансов, вкладов в кредитные учреждения, операции по ним, об усыновлении и т.п. Т.е. речь идет об информации, конфиденциальность которой желает сохранить гражданин. Это –

тайна его личной жизни. Получение такого рода сведений другими лицами возможна с разрешения самого гражданина. Без его согласия это может иметь место в случаях, предусмотренных законодательством, с соблюдением установленных требований.

Граждане имеют право и на неприкосновенность документов личного характера, в частности, дневников, писем, записных книжек, иных записей, заметок⁴³⁹.

Конкретный способ защиты рассматриваемых прав избирается с учетом характера их нарушения. В виде общего положения отметим, что неприкосновенность внутреннего мира личности и ее интересов обеспечивается предусмотрением в гражданском праве принципа недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, согласно которому такое вмешательство запрещается, кроме случаев, когда оно имеет место на основании правовых норм в установленных целях (ст. 2 ГК).

Дополнительная литература:

1. Анисимов А.Л. Честь, достоинство, деловая репутация: гражданско-правовая защита. М., 1994.
2. Белявский А.В., Придворов Н.А. Охрана чести и достоинства личности в СССР. М., 1971.
3. Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. М., 1988 (гл.4).
4. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный). В 3-х книгах. Книга 1. Мн. 2003.
5. Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994.
6. Малейна М.Н. Защита личных неимущественных прав советских граждан. М., 1991.
7. Плотников В. Деловая репутация как объект гражданско-правовой защиты //Хозяйство и право. 1995. №11.
8. Ярошенко К.Б. Жизнь и здоровье под охраной закона. Гражданско-правовая защита личных неимущественных прав граждан. М., 1990.

⁴³⁹ Правовая природа права на такую документацию дискуссионна. О высказанных мнениях см. Красавчикова Л.О. Авторское право и право на письма, дневники, записки, заметки // В кн.: Проблемы советского авторского права. М., 1979 г., с. 107 и след.

Глава 11. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей

§ 1. Понятие оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей

1. Наличие норм гражданского права и возможных субъектов, обладающих правоспособностью и дееспособностью, является необходимой предпосылкой для возникновения гражданских правоотношений, их изменения и прекращения. Но сами нормы гражданского права не вызывают к жизни гражданских правоотношений. Для их возникновения необходимы обстоятельства, с наступлением которых нормы гражданского права связывают определенные правовые последствия.

Обстоятельства, с которыми нормы гражданского права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, называются юридическими фактами гражданского права.

2. На разных этапах развития гражданского общества одно и то же обстоятельство может быть или не быть юридическим фактом. Например, письменное обязательство передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) до 1 июля 1999 г. не порождало правовых последствий. После названной даты такое обстоятельство признается юридическим фактом гражданского права (п.2 ст.543, п.2 ст.548 ГК).

Перечень видов юридических фактов, порождающих гражданско-правовые отношения, содержится в ст.7 ГК. К ним относятся:

- договоры и иные сделки, предусмотренные законодательством, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему;
- акты государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- судебное решение, устанавливающее гражданские права и обязанности;
- создание и приобретение имущества по основаниям, не запрещенным законодательством;
- создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- причинение вреда другому лицу;
- неосновательное обогащение;
- иные действия граждан и юридических лиц;
- события, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

3. Для возникновения некоторых гражданских правоотношений недостаточно одного юридического факта, а требуется наличие двух или более юридических фактов. Например, для признания технического решения изобретением или полезной моделью недостаточно решить техническую задачу на уровне изобретения или полезной модели, а требуется получить патент на соответствующее решение.

Совокупность юридических фактов, на основе которых возникает, изменяется или прекращается гражданское правоотношение, называется гражданско-правовым юридическим составом.

§ 2. Классификация юридических фактов

1. Юридические факты весьма многочисленны и разнообразны. Это вызывает необходимость их научной классификации. В зависимости от того, требуется или не требуется для возникновения юридического факта проявление воли физического или юридического лица, юридические факты делятся на действия и события.

2. *Действие – акт воли лица, проявление ее воле.* Оно, как правило, имеет форму активного поведения лица, но действие может выражаться в форме пассивного поведения, и тогда оно именуется *бездействием*. В ряде случаев бездействие может повлечь тяжелые последствия. Так, стихийные силы природы, возможность действия которых известна заранее, вследствие отсутствия предварительно организованных мероприятий по предотвращению неблагоприятных последствий действия этих сил могут причинить огромный вред, которого можно было избежать.

Бездействие может вызвать негативные последствия и в обычных условиях. Например, невыполнение требований по технике безопасности, что может повлечь причинение увечья и даже смерть работника; неисполнение договорного обязательства по поставке одним поставщиком может дезорганизовать хозяйственную деятельность всей отрасли.

3. *События – это обстоятельства, которые не зависят от воли людей.* Они – проявление стихийных сил природы, нередко неожиданных (землетрясение, ураган, заморозки, градобитие и т.п.). Иногда события наступают по воле людей, например причинение смерти. По отношению к лицу, действиями которого вызвана смерть, этот юридический факт является действием, порождающим обязательство возместить вред иждивенцам умершего (ст.957 ГК). По правовым последствиям для других лиц причинение смерти является событием (прекращаются некоторые права и обязанности умершего, открывается наследство, страховщик выплачивает страховое возмещение и т.п.).

4. По соотношению с гражданским законодательством юридические факты делятся на *правомерные и неправомерные*.

Правомерные юридические факты – это действия (бездействия), соответствующие требованиям норм гражданского законодательства и принципам гражданского права, а также действия (бездействия), которые хотя и не предусмотрены нормами права, но не запрещены ими.

5. *Неправомерные действия* не соответствуют нормам гражданского законодательства и его принципам. Неправомерными действиями (бездействиями) являются:

- нарушение права собственности, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения;
- неисполнение договорного обязательства;
- причинение вреда;
- неосновательное обогащение (приобретение или сбережение имущества за счет другого лица без установленных законодательством или сделкой оснований);
- нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации;
- нарушение личных неимущественных прав;
- совершение действий, именуемых недействительными сделками, и др.

6. Правомерные действия по их содержанию делятся на *юридические акты* и *юридические поступки*.

Юридическими актами являются сделки и административные акты.

Наиболее распространенным юридическим актом является *сделка – волевой акт гражданина или юридического лица, направленный на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей* (ст.154 ГК).

К юридическим актам относятся также *индивидуальные акты государственных органов и органов местного управления и самоуправления (административные акты)*. Такие акты адресованы определенному лицу. Они порождают административные правоотношения между органом, от которого они исходят, и адресатом, но обязывают последнего вступить в гражданско-правовой договор. Например, государственный заказ, доведенный до поставщика-монополиста по продаже или производству определенных товаров, обязывает его заключить государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд. В случае необоснованного уклонения поставщика от заключения государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд поставщик платит государственному заказчику штраф в размере стоимости товаров, определенной в проекте контракта (ст.11 Закона от 24 ноября 1993 г. «О поставках товаров для государственных нужд»¹). Другими примерами юридических актов, порождающих гражданские правоотношения, могут служить:

- реквизиция (изъятие у собственника имущества в порядке и на условиях, установленных законом (ст.243 ГК), с выплатой ему стоимости имущества в

случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер);

– отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится, когда изъятие земельного участка производится для государственных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли (ст.240 ГК);

– государственная регистрация юридических лиц (ст.47 ГК);

– государственная регистрация права собственности и других вещных прав на недвижимые вещи, ограничений этих прав, их возникновения, перехода и прекращения в специально уполномоченных на то органах (ст.131 ГК);

– лицензирование отдельных видов деятельности (п. 3 ст.45 ГК).

Юридические поступки – такие правомерные действия, с которыми нормы гражданского права связывают возникновение определенных юридических последствий *независимо от того, хотело или не хотело лицо, совершившее соответствующее действие, достичь правового результата*. Правоотношение возникает в силу самого факта, именуемого юридическим поступком. Примерами таких поступков являются: находка потерянной вещи (ст.228 ГК), обнаружение клада (ст.234 ГК), создание произведения науки, литературы или искусства (ст.993 ГК).

Нашедший и возвративший вещь лицу, управомоченному на ее получение, вправе потребовать от этого лица возмещения расходов, связанных с хранением вещи, а также затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь, а при определенных условиях и вознаграждение за находку (ст.230 ГК). В некоторых случаях нашедший вещь приобретает право собственности на находку (ст.229 ГК). Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное (п.1 ст.234 ГК). Автор произведения науки, литературы и искусства приобретает личные неимущественные и имущественные права в силу самого факта его создания.

7. По характеру порождаемых юридических последствий юридические факты делятся на *правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие*.

Правообразующие юридические факты порождают гражданские правоотношения. Например, любой гражданско-правовой договор вызывает правоотношение между кредитором и должником.

Правоизменяющие юридические факты влекут изменение правоотношения. Например, раздел жилого помещения между членами семьи изменяет договор найма жилого помещения.

Правопрекращающие юридические факты имеют своим последствием прекращение гражданского правоотношения. Например, возврат заемщиком суммы займа прекращает заемное правоотношение.

Некоторые юридические факты влекут различные правовые последствия. Так, если вследствие пожара сгорел жилой дом, находившийся в частной

собственности гражданина, прекращается право собственности на жилой дом. Вместе с тем возникает страховое правоотношение.

В юридической литературе нет единого мнения по вопросу о том, является ли юридическим фактом *так называемое состояние*. В учебниках по гражданскому праву, изданных в последние годы, состояние в числе юридических фактов не упоминают. Под состоянием понимают наличие у определенного субъекта гражданского права или предмета каких-то свойств или качеств, с которыми норма гражданского законодательства связывает соответствующие правовые последствия. Так, наличие родственных отношений и степень родства определяет очередность признания наследников по закону к наследованию (ст.1057–1062 ГК). Несовершеннолетие или нетрудоспособность детей наследодателя, а также нетрудоспособность супруга и родителей наследодателя дают этим лицам право на обязательную долю в наследстве (ст.1064 ГК). Гражданам, страдающим тяжелыми формами хронических заболеваний, жилое помещение предоставляется сверх минимальной нормы предоставления жилого помещения социального пользования. Дополнительная площадь предоставляется им в виде комнаты или в размере 15 кв. м общей площади (ст. 82 Жилищного кодекса Республики Беларусь). Подобных примеров можно привести много.

В юридической литературе высказано мнение, что в некоторых случаях состояние трудно отличить от делящегося правоотношения, поэтому нецелесообразно выделять состояние в классификации юридических фактов⁴⁴⁰.

Можно согласиться с В.Б. Исаковым⁴⁴¹, что состояние является частью многих юридических составов, и то обстоятельство, что состояние является делящимся правовым отношением, не может служить основанием не признавать самостоятельность фактов-состояний. Необходимо, однако, отметить, что юридические состояния выступают в качестве элементов сложных юридических составов.

Дополнительная литература

1. Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М., 1984.
2. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958.

⁴⁴⁰ См.: Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. М., 1974. С. 288-290.

⁴⁴¹ Исаков В.Б. Юридические факты в советском праве. М., 1984. С. 35.

Глава 12. Сделки

§1. Понятие сделки

1. *Сделка* – одно из основных понятий гражданского законодательства любого государства. Ежеминутно в мире и в каждой стране совершается множество сделок, порождающих, изменяющих или прекращающих гражданские права или обязанности участников сделки. В качестве последних могут выступать физические лица (граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства), юридические лица (различные организации, обладающие правом самостоятельно действовать, приобретать права и нести обязанности), Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы, иностранные государства, международные организации. Что же такое сделка? Каковы их виды, каким требованиям они должны удовлетворять?

Понятие сделки содержится в ст. 154 ГК:

«Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей». Следовательно, сделка – это действие, имеющее юридические последствия (юридический факт).

Чаще всего сделка совершается активным поведением участников сделки или соглашением сторон, но в случаях, специально оговоренных законодательством, сделка может совершаться и пассивным поведением, когда лицо молчит, а закон связывает с молчанием юридические последствия. Так, если участник общей долевой собственности, которого другой участник общей собственности в письменной форме известит о намерении продать свою долю в праве собственности на недвижимое имущество постороннему лицу с указанием цены и иных условий договора, в течение месяца, а в отношении прочего имущества – в течение 10 дней со дня извещения не приобретет отчуждаемую долю и промолчит, считается, что он отказался от покупки доли, и продавец вправе продать свою долю любому лицу (п. 2 ст. 253 ГК); заключая договор, стороны могут договориться, что предложение одной из них изменить условия договора, направленные другой стороне, считается принятым, если последняя в течение 10 дней не ответит на это предложение.

2. Юридическое действие считается сделкой только в том случае, если оно *правомерно*, поэтому не являются сделками те юридические действия лиц, которые не соответствуют действующему законодательству, хотя по внешнему виду эти действия могут быть приняты за сделку. Такие действия относятся к неправомерным юридическим фактам, не порождают правовых последствий, присущих данному виду сделок, и не могут рассматриваться в качестве сделки, порождающей желаемые последствия. В законе такие действия именуется

«недействительными сделками». В ряде случаев они могут повлечь тяжелые последствия для их участников (см. п. 5 § 12).

Не являются сделками и другие незаконные действия, например действия, причиняющие вред имуществу других лиц (причинение вреда), неисполнение обязательств и т.п.

3. **Сделка** – правомерное юридическое *действие, направленное на достижение определенного юридического результата*. Этим сделка отличается от других правомерных юридических действий, называемых юридическими поступками, с которыми закон также связывает возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей. К таким поступкам, в частности, относятся обнаружение клада, находка, создание произведения науки, литературы или искусства. Сделкой признается действие, направленное на возникновение, изменение или прекращение *гражданских прав и обязанностей*. Не является гражданско-правовой сделкой действие, направленное на возникновение иных прав и обязанностей, например участие в выборах депутата в Национальное собрание.

То, что сделка характеризуется направленностью на достижение определенного результата, не означает, что лицо, совершающее сделку, должно представлять в деталях тот правовой результат, который последует после заключения сделки. Достаточно, чтобы участник сделки имел общее представление о ее последствиях. Например, продавец должен знать, что после заключения сделки и обложения ее в надлежащую форму он обязан передать покупателю проданную вещь, например жилой дом. Продавец может и не знать, что он отвечает за недостатки товара, которые были обнаружены покупателем, хотя продавец не имел сведений об этих недостатках до их обнаружения. Например, покупатель обнаружил в купленном им доме серьезный строительный дефект и требует, чтобы он был устранен продавцом или за счет продавца, или требует расторжения договора. Продавец будет нести ответственность за эти недостатки, даже если он не знал о их наличии в проданном имуществе (ст. 445–447 ГК).

Не являются сделками акты органов государственного управления, порождающие правовые последствия, например решение местного исполнительного и распорядительного органа о принятии гражданина на учет нуждающихся в улучшении жилищных условий.

4. **Сделка – действие волевое**, совершаемое по воле участника сделки. Но воля – это только желание лица совершить сделку, известное только ему самому. *Воля должна быть выражена внешне*, благодаря чему воля ставится доступной для других лиц, в противном случае она не порождает никаких последствий. Внешнее выражение воли именуется *волеизъявлением*. Поскольку сделка – действие волевое, она может совершаться лишь теми лицами, которые понимают значение своих действий и могут управлять ими, то есть только дееспособными лицами.

Воля лица, совершающего сделку, может выражаться письменно, устно, в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, – молчанием, а для сделок, для которых законодательством не установлена определенная форма, – конклюдентными (от лат. *concludare* – заключать, делать вывод) действиями лица, свидетельствующими о его воле совершить сделку. Например, продавец послал письмо гражданину, с которым он раньше вел переговоры о продаже пианино. В письме он сообщает о своей согласии заключить сделку на согласованных ранее условиях. Получив такое письмо, покупатель перевел на счет продавца заранее оговоренную сумму. Продавец получил об этом извещение. Сделка будет считаться совершенной. Если же тот, кто послал такое письмо, откажется от передачи проданной им вещи, он будет нести ответственность за неисполнение условий договора.

Воля лица, вступающего в сделку, должна совпадать с ее внешним выражением – волеизъявлением. В случае их несовпадения возникает вопрос, чему должно быть предоставлено предпочтение – воле или волеизъявлению. Нет сомнений, что если доказано несовпадение воли ее внешнему выражению, предпочтение должно быть отдано воле, например в случае совершения сделки под влиянием насилия, угрозы или обмана лица, заключившего сделку, или при совершении притворной сделки. Если же это доказать не удастся, предпочтение должно быть отдано волеизъявлению. Это утверждение вытекает из правил ст. 401 ГК о толковании договора.

От воли лица в сделке следует отличать *мотив*, по которому была совершена сделка. Если мотив не будет оправдан, это не повлияет на действительность сделки. Например, гражданин сдал в аренду гараж и автомобиль сроком на один год, поскольку уже заключил договор о выполнении работ в другой стране на время, совпадающее со сроком действия договора аренды. Однако по истечении нескольких месяцев он вынужден был вернуться домой, поскольку не оправдался его прогноз о высоких заработках в другой стране. Он потребовал от арендатора досрочно вернуть ему сданное в аренду имущество. Арендатор в этом случае вправе отказать арендодателю в возврате имущества, поскольку срок, оговоренный сделкой, еще не истек.

Стороны, заключая сделку, могут придать мотиву определенное значение. В таких случаях мотив приобретает юридическое значение. Сделка, совершенная с учетом мотива ее заключения, именуется условной.

5. Каждая **сделка заключается с определенной правовой целью**, которая должна быть достижимой и законной. Сделка, совершенная с противозаконной целью, *ничтожна*. Действия, представляющие собой соглашение, не имеющие правовой цели, например соглашения провести выходной день за пределами города, не являются сделками.

6. Мотив и цель сделки следует отличать от **ее основания**, то есть от правового результата, порождаемого сделкой такого вида. Например,

основанием сделки может быть возмездное приобретение права собственности на вещь.

Для большинства сделок необходимо наличие волеизъявлений двух или более лиц, каждое из которых выступает в качестве стороны в сделке. Все такие сделки называются *договорами*. Любой договор является сделкой, хотя не каждая сделка является договором. Как правило, договор – двусторонняя сделка, но бывают договоры, которые заключаются группой лиц, например договор о совместной деятельности по строительству многоквартирного дома. Такие договоры называются *многосторонней сделкой*.

Для заключения некоторых сделок недостаточно наличие волеизъявлений лиц, вступающих в сделку, а требуется и передача вещи. К таким договорам, например, относятся договоры займа, ренты, перевозки партии груза. Они именуются консенсуальными сделками.

§2. Виды сделок

1. Сделки можно изучать лишь при условии их классификации. Сделки делятся на виды по различным классификационным основаниям, поэтому одна и та же сделка включается одновременно в разные виды.

2. По числу сторон, заключивших сделку, различают *односторонние, дву- и многосторонние сделки*.

Для возникновения *односторонней сделки* достаточно волеизъявления одного лица⁴⁴².

Типичными примерами односторонней сделки являются составление завещания, принятие наследства, выдача доверенности, отказ от права преимущественной покупки отчуждаемой доли в праве общей собственности. О том, что гражданин составил завещание и что нотариус его удостоверил, наследники могут и не знать, тем не менее после смерти наследодателя указанные в завещании лица станут наследниками, если они в шестимесячный срок примут наследство (ст. 1071 ГК). В отдельных случаях волеизъявление лица, совершающего одностороннюю сделку, должно быть доведено до сведения другого лица. Например, доверитель вправе отменить поручение, а поверенный – отказаться от поручения во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно (п. 2 ст. 867 ГК). Но, если поверенный отказался от договора поручения при условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы, а также отказа от исполнения договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя, поверенный обязан возместить доверителю причиненные прекращением договора убытки (ч. 3 ст. 868 ГК). Как доверитель, так и поверенный, отказываясь от договора поручения, предусматривающего

⁴⁴² Об односторонних сделках подробнее см.: Денисевич Е. М. Основы учения об односторонних сделках в гражданском праве. Екатеринбург. 2005.

действия поверенного в качестве коммерческого представителя, должны уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок (п. 3 ст. 867 ГК).

Односторонняя сделка порождает обязанность только для стороны, совершившей сделку. Обязанности для других лиц могут возникнуть только в случаях, прямо предусмотренных законодательными актами либо соглашением с этими лицами (ст. 156 ГК). Примерами таких законодательных актов могут служить ст. 1054 и 1086 ГК. В силу ст. 1054 ГК наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его, правда, лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом падающей на него части долгов наследодателя (ч. 1 п. 3 ст. 1054 ГК). Каждый из наследников по завещанию и по закону, принявших наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества (п. 1 ст. 1086 ГК).

К односторонним сделкам применяются соответственно общие положения об обязательствах и договорах, если это не противоречит законодательству, одностороннему характеру и существу сделки (ст. 157 ГК).

Односторонние сделки делятся на сделки:

- порождающие правовые отношения (примерами могут быть сделки о выдаче доверенности (п. 1 ст. 186 ГК);
- публичное обещание выплатить денежное вознаграждение тому, кто совершит указанное в объявлении действие (п. 1 ст. 925 ГК);
- составление гражданином завещания (ст. 1040 ГК);
- правоизменяющие правовые отношения (примером может быть выбор должником одного из нескольких действий, которые он должен совершить при исполнении альтернативного обязательства по правилам ст. 301 ГК);
- правопрекращающие гражданское правовое отношение (примером может быть отказ от права преимущественной покупки продаваемой доли в праве общей собственности (ст. 253 ГК);
- отказ от права собственности по правилам (ст. 237 ГК).

Двусторонние сделки совершаются волеизъявлением двух сторон и называются взаимными сделками или договорами. При заключении договора стороны не только сообщают друг другу свое согласие заключить договор, но и согласовывают свои волеизъявления при определении условий договора. Договоры составляют основную массу сделок.

Многосторонние сделки (многосторонние договоры) совершаются согласованием волеизъявлений трех и более сторон. Их следует отличать от двусторонних сделок (договоров), в которых на каждой из сторон имеется несколько лиц. Например, два брата и две сестры получили по наследству после смерти отца приватизированную умершим квартиру. Они продают ее супругам. На стороне продавца четыре лица, на стороне покупателя – два. Такая сделка (договор) двусторонняя, а не многосторонняя.

Многосторонняя сделка отличается от двусторонней тем, что у нескольких лиц имеется одинаковая направленность их волеизъявлений. В качестве примера можно привести договор о совместной деятельности (договор простого товарищества), заключаемый для достижения определенной цели. Все стороны такого договора имеют одно намерение – например, построить скважину, чтобы удовлетворить потребности в воде. В двусторонней же сделке направленность волеизъявлений неодинакова: продавец передает право собственности, а покупатель его приобретает.

3. В зависимости от интереса сторон в сделке различают **возмездные** и **безвозмездные сделки**. Одни сделки могут быть только возмездными. Каждая из сторон возмездной сделки получает плату или другое встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (совершает какие-то действия в интересах другой стороны: передает имущество, выполняет работу, оказывает услугу, платит за полученное деньги и т.п.).

Другие сделки могут быть только безвозмездными. Безвозмездной признается сделка, по которой одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (п. 2 ст. 393 ГК). Если стороны оформят договор купли-продажи квартиры как договор дарения, такой договор будет признан недействительным, поскольку договор дарения не может быть возмездным. Когда одаряемый принимает на себя обязанность пожизненно содержать дарителя, договор дарения также будет признан недействительным по тем же основаниям.

Некоторые сделки могут быть как безвозмездными, так и возмездными, в зависимости от того, как решат стороны при заключении такой сделки. Таковы, например, договоры хранения, поручения, займа. Предполагается, что договор возмездный, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное (п. 3 ст. 353 ГК). Односторонние сделки не могут быть возмездными. Они всегда безвозмездны.

4. В зависимости от того, в какой момент сделка признается совершенной, сделки делятся на **консенсуальные** (от лат. *consensus* – согласие) и **реальные** (от лат. *res* – вещь).

Консенсуальной признается сделка, для совершения которой достаточно соглашения сторон, облеченного в надлежащую форму. После того как стороны достигнут соглашения и в требуемых законодательством случаях облечат это соглашение в надлежащую форму, сделка заключена и стороны обязаны выполнить свои обязанности. Консенсуальными являются договоры купли-продажи, аренды, подряда и многие другие.

Для заключения **реальной сделки** недостаточно достижения соглашения сторон, требуется еще и передача вещи или совершения иного действия. Типичным примером реальной сделки является договор займа. Пока предмет займа не передан заемщику, договора займа нет, есть только обещание

предоставить заем. К числу реальных относятся также договоры перевозки партий грузов, хранения вещи и др.

5. В зависимости от оснований сделки различают *каузальные* (от лат. *causa* – причина) и *абстрактные* (от лат. *abstrahere* – определять, отрывать) сделки⁴⁴³.

Каузальной является сделка, правовое основание которой известно. Это может быть покупка, выполнение определенной работы или оказание услуги. Основание сделки может относиться к прошлому (был получен заем), к настоящему (совершается купля-продажа) или к будущему (страховое возмещение будет получено, если наступит страховой случай). Требование по каузальной сделке можно оспорить, ссылаясь на то, что основание сделки недействительно, например, оспаривается договор дарения указанием на то, что в действительности его заключили с целью избежать обращения взыскания на автомобиль, а не подарить его.

Абстрактной является сделка, действительность которой не зависит от ее основания. Типичным примером абстрактной сделки является надлежаще оформленный вексель. Он сохраняет силу независимо от того, что было основанием его выдачи.

6. По зависимости одной сделки от другой сделки различают **основные** и **дополнительные (акцессорные)** сделки, которые часто называют сопутствующими. Цель дополнительных (акцессорных) сделок – дополнять или изменять условия основной сделки. Типичными акцессорными сделками являются широко распространенные на практике сделки об обеспечении исполнения обязательств (неустойка, залог, поручительство, задаток), а также передача права (цессия) и перевод долга (делегация). Главная отличительная особенность акцессорной сделки состоит в том, что она всецело зависит от действительности основной сделки. Недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законодательством (п. 3 ст. 310 ГК).

7. Особый вид сделок составляют *биржевые сделки*.

Биржевая сделка – это соглашение о взаимной передаче прав и обязанностей в отношении имущества (товаров, ценных бумаг и др.), допущенного к обращению на бирже. Биржевые сделки заключаются участниками биржи в биржевом собрании в порядке, установленном законодательством о товарных и фондовых биржах и биржевыми уставами. Биржевые сделки могут оформляться маклерскими записками. Сделки, заключенные на бирже, подлежат регистрации на ней.

В Республике Беларусь заключение биржевых сделок должно осуществляться в соответствии с законами Республики Беларусь от 12 марта 1992 г. «О ценных бумагах и фондовых биржах»⁴⁴⁴ и от 13 марта 1992 г.

⁴⁴³ Об абстрактных сделках см.: Кашанин А.В. О понятии абстрактности договора по современному гражданскому праву // Юрист. 2001. №11 с. 18-22.

⁴⁴⁴ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. №11. Ст. 194; 1996. №24. Ст. 439; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 128. 2/897.

«О товарных биржах»⁴⁴⁵. К биржевым сделкам, в зависимости от их содержания, применяются правила о соответствующем договоре (купли-продажи, комиссии и др.), если из законодательства, соглашения сторон, существа сделки не вытекает иное. Споры, связанные с заключением биржевых сделок, рассматриваются в биржевом арбитраже, решение которого может быть оспорено в судебном порядке.

Различают биржевые сделки:

- с реальным биржевым товаром;
- форвардные;
- фьючерсные;
- опционные.

В ГК не содержатся нормы о *биржевых сделках*. Их заключение и исполнение регулируется специальным законодательством о биржах и биржевыми уставами. На товарных биржах заключаются сделки, предметом которых являются реальные товары (нефть, хлопок, зерно, металл и др.), допущенные к обращению на бирже. На фондовых биржах осуществляется купля-продажа ценных бумаг, валюты.

Форвардная сделка (от англ. *forward transaction*) – сделка с товаром за наличный расчет. Покупатель и продавец заключают сделку, по которой продавец обязуется на определенную дату в будущем поставить товар по определенной фиксированной цене. По этой сделке гарантируется поставка реального товара.

Фьючерсная сделка (от англ. *future deal*) – сделка, по которой должна быть уплачена денежная сумма за товар или акции через определенный срок после заключения сделки по цене, установленной в фьючерсной сделке. Цель сделки – получение разницы в ценах или курсах акций, возникающих к сроку исполнения сделки.

Опционная сделка (от лат. *optionis* – выбор, желание, усмотрение) – предварительное соглашение о заключении договора в будущем (в сроки, обусловленные сторонами) с премией для продавца или покупателя.

8. Фидуциарные сделки. В юридической литературе выделяют группу сделок, называемых фидуциарными (от лат. *fides, fiducia* – совесть, доверие, надежность). Один из участников сделки доверяет другому и предоставляет ему большие полномочия. Отличительная особенность такой сделки состоит в том, что утрата доверия дает основание для прекращения сделки в одностороннем порядке. Примером может служить договор поручения. Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный – отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно (п. 2 ст. 867 ГК).

9. Гражданский кодекс выделяет из числа других сделок *мелкие бытовые сделки*, совершаемые гражданами, не обладающими дееспособностью в полном

⁴⁴⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. №26. Ст. 325; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №26. 2/1056.

объеме (п. 2 ст. 25, п. 2 ст. 27, п. 1 ст. 30, п. 3 ст. 173, п. 2 ст. 178 ГК). Мелкие бытовые сделки вправе самостоятельно совершать малолетние в возрасте до четырнадцати лет, несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, граждане, дееспособность которых ограничена судом вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами.

§3. Срок в сделке. Условные сделки

1. В зависимости от того, когда сделка вступает в действие, должна исполняться или прекращает действовать, различают сделки *бессрочные и срочные*. Если сделка не предусматривает ни момент ее вступления в силу, ни момент ее прекращения, она именуется *бессрочной* и вступает в силу немедленно.

Если в сделке определен либо момент вступления ее в силу, либо момент ее прекращения, либо и тот и другой момент, она называется *срочной*. Различают сроки *отменительные и отлагательные*. Если сделка вступает в силу немедленно и стороны определили срок ее прекращения, срок именуется *отменительным*. Например, собственник приватизированной квартиры сдал внаем комнату сроком до 1 июля 2007 г. Наниматель должен будет выселиться не позднее 30 июня 2007 г.

Если срок определен для момента возникновения прав и обязанностей сторон, срок является *отлагательным*. Например, граждане заключили договор аренды гаража. В договоре записали, что договор начнет действовать с 1 января следующего года. Возможны сделки, в которых определены сроки вступления сделки в силу и сроки ее прекращения, то есть отлагательный и отменительный сроки. Например, в договоре сказано, что гараж сдается в аренду на срок с 1 декабря 2005 г. по 30 ноября 2007 г.

2. От срочных сделок следует отличать *условные сделки*. Для срока является характерным, что он обязательно наступит. Стороны, вступая в сделку, исходят именно из этого. Они знают, что после начала срока сделка начнет действовать, а после его истечения она прекратится, и это обязательно произойдет. Стороны, заключая сделку, могут связать вступление ее в силу или ее прекращение также с наступлением или ненаступлением определенного обстоятельства (события или действия), при этом в момент заключения сделки они достоверно не знают, наступит это обстоятельство или не наступит. Однако наступление условия должно быть объективно возможным, реально осуществимым, не противоправным. Сделки, совершенные при условии наступления или ненаступления такого обстоятельства, называются *условными* (ст. 158 ГК).

Примером условной сделки может быть пари – основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и

юридическими, соглашение о выигрыше, исход которого зависит от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (Положение об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса на территории Республики Беларусь, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 10 января 2005 г. № 9⁴⁴⁶).

Условием сделки может быть как действие участников сделки (ее сторон), так и действие третьих лиц, в частности члена семьи участника сделки. Условием сделки может быть событие, например обязанность, вытекающая из сделки – поставить фрукты, будет выполнена, если сад в данном году будет плодоносить.

3. Различают сделки, совершенные *под отлагательным и под отменительным условием*.

Сделка считается совершенной *под отлагательным условием*, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Например, гражданин – собственник квартиры заключил договор, в котором принял обязательство сдать внаем комнату, если его сын выдержит вступительные экзамены и по конкурсу будет зачислен в Московский государственный университет на дневное обучение.

Сделка считается совершенной *под отменительным условием*, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей по сделке в зависимость от обстоятельства, относительно которого достоверно неизвестно, наступит оно или нет. Например, собственник приватизированной квартиры сдал внаем комнату под условием, что наниматель выселится, если сын собственника, который учится в Московском государственном университете, вернется в Минск до или после его окончания.

Условными могут быть как двусторонние, так и односторонние сделки. Участник условной сделки не должен недобросовестно содействовать наступлению выгодного для него условия или препятствовать наступлению невыгодного для него условия. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим. Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим (п. 3 ст. 158 ГК).

Сделку, совершенную под отлагательным условием, не следует смешивать с предварительным договором.

§4. Условия действительности сделок

1. *Сделка признается действительной* при условии, что лица, участвующие в сделке, дееспособны для ее совершения, их воля совпадает с ее

⁴⁴⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №5. 1/6157.

внешним выражением – волеизъявлением, содержание сделки соответствует законодательству и она облечена в надлежащую форму. Если сделка не удовлетворяет хотя бы одному из этих условий, она ничтожна или может быть признана недействительной судом. Недействительная сделка не порождает предусмотренных ею последствий, которых стороны желали, совершая сделку, но это не значит, что она не порождает никаких последствий. Последствия недействительности сделок предусмотрены законодательными актами для каждого вида недействительных сделок. Они могут быть весьма неблагоприятными для сторон, ее совершивших, или для одной из них (см. § 12).

2. *Лицо*, совершающее сделку, *должно быть дееспособным* для ее совершения. По общему правилу сделки могут совершать только полностью дееспособные граждане. Из этого правила имеются исключения для отдельных категорий граждан с учетом объема их дееспособности (см. гл. 6 «Граждане (физические лица)»).

Дееспособность юридических лиц, как и их правоспособность, устанавливается учредительными документами, определяющими цель и предмет деятельности данного юридического лица. Орган юридического лица, совершающий от его имени сделку, должен иметь полномочия на ее совершение (см. гл. 7 «Юридические лица»).

3. Сделка – действие *воленое*. Совершая сделку, лицо проявляет свою волю вовне, то есть совершает волеизъявление. Волеизъявление порождает правовые последствия, поэтому оно должно совпадать с действительной волей участника сделки. Если волеизъявление участника сделки не соответствует его волеизъявлению, он вправе оспорить действительность сделки (см. § 8).

4. Содержанием сделки как юридического факта является совокупность ее условий. Чтобы сделка была действительной, ее условия должны соответствовать законодательству, не нарушать императивных норм права. Из числа сделок, не соответствующих законодательству, ст. 170 ГК выделяет сделки, совершение которых запрещено законодательством. Содержание сделки может не соответствовать диспозитивным нормам законодательства. Стороны могут заключить сделку, вообще не предусмотренную законодательством. В таких случаях содержание сделки должно соответствовать основным началам гражданского законодательства.

5. Условием действительности сделки во многих случаях является облечение ее в предписанную законом форму.

6. Некоторые сделки подлежат обязательной государственной регистрации.

§5. Форма сделок

1. **Формой сделки** именуется способ выражения воли участника сделки ввне и ее фиксации. Иначе говоря, форма сделки – это форма волеизъявления ее участников.

Часть 1 ст. 159 ГК предусматривает, что сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). Часть 2 ст. 159 ГК допускает заключение сделки, которая может быть совершена устно и конклюдентными действиями, то есть поведением лица, из которого явствует его воля совершить сделку. Примерами заключения договора конклюдентными действиями могут служить сделки, заключаемые с использованием автоматов, например купля-продажа товара с использованием автоматов (ст. 468 ГК), хранение вещей в автоматических камерах хранения (ст. 813 ГК). Часть 3 ст. 408 ГК допускает заключение конклюдентными действиями и договора, для которого установлена письменная форма, в случае совершения лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.д.), если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте.

В случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, выражением воли совершить сделку признается молчание (п. 3 ст. 159 ГК). Так, если арендатор после истечения срока договора продолжает пользоваться имуществом (совершает конклюдентные действия), а арендодатель не возражает (молчание), договор аренды считается возобновленным на неопределенный срок (п. 2 ст. 592 ГК). Молчание считается совершением сделки, если из него вытекает желание совершить сделку, но молчание может означать и отказ от совершения сделки.

2. **Устные сделки** совершаются словами присутствующих лиц и по телефону. Участники сделки воспринимают друг друга.

В устной форме совершаются сделки, для которых законодательными актами не установлена письменная (простая или нотариальная) форма (п. 1 ст. 160 ГК).

Согласно ст. 160 ГК *в устной форме совершаются:*

1) все сделки, исполняемые при их совершении, если иное не установлено соглашением сторон, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность;

2) сделки граждан между собой на сумму, не превышающую в десять раз установленный законодательством размер базовой величины, если иное не предусмотрено законодательством (ст. 162 ГК);

3) сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит законодательству и договору. Например, стороны могут заключить письменный

договор о периодическом выполнении подрядчиком работ по телефонным звонкам заказчика.

Устной формой сделки является покупка билета в театр, билета на посещение картинной галереи, на проезд в общественном транспорте и т.п.

Во исполнение сделки, совершенной в устной форме, может выдаваться документ, подтверждающий совершение и исполнение сделки, например товарный чек для отчета об использовании полученных для покупки денег. Это обстоятельство не превращает заключенную устную сделку в письменную сделку.

3. Письменные сделки. Преимущество письменной формы сделки заключается в том, что она представляет собой документ, в котором изложены условия сделки, права и обязанности сторон, их ответственность в случае неисполнения сделки. Этот документ должен быть подписан лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. В случае необходимости этот документ является важным, а в ряде случаев единственным доказательством при рассмотрении споров.

В простой письменной форме сделка совершается путем составления документа, выражающего ее содержание (п. 1 ст. 161 ГК). Сделка считается совершенной в письменной форме и в случае, если одна из сторон выдала документ, подтверждающий совершение сделки: страховой полис (страховой сертификат, страховое свидетельство), складское свидетельство (простое и двойное), складскую квитанцию; транспортную накладную, коносамент и т.п. Обязательные реквизиты таких документов определены законодательством, отсутствие в документе хотя бы одного из них влечет недействительность сделки, если иные последствия не определены законодательством или соглашением сторон.

Двусторонняя сделка (договор) может быть совершена как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 404 ГК). Иначе говоря, закон позволяет заключать сделку посредством любых современных средств связи, если только использованный способ дает возможность установить, что сообщение о заключении сделки было послано и получено сторонами, совершающими сделку. Можно утверждать, что закон установил *два способа заключения письменной сделки (договора)*:

а) путем составления одного документа, подписываемого сторонами. Это, в частности, необходимо при заключении договоров продажи недвижимости (ст. 521 ГК); аренды здания или сооружения (п. 1 ст. 622 ГК); продажи предприятия (п. 1 ст. 531 ГК); поставки товаров для государственных нужд (ст. 499 ГК); доверительного управления недвижимым имуществом (ст. 900 ГК). В этих

случаях осуществление иных действий, перечисленных в п. 2 ст. 404 ГК, не свидетельствуют о соблюдении формы сделки ее участниками⁴⁴⁷;

б) путем обмена документами, из которых вытекает, что имеется волеизъявление сторон заключить сделку (договор).

В обоих случаях требуется, чтобы документ был подписан стороной в сделке или ее правомочным представителем. Таким документом может быть и документ электронной связи. Когда это допускает законодательство или когда об этом договорились стороны, возможно факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования подписи, электронно-цифровой подписи или иного воспроизведения собственной подписи (см. Закон Республики Беларусь от 10 января 2000 г. «Об электронном документе»⁴⁴⁸).

Законодательством и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (например, чтобы бумага имела определенные способы защиты, совершалась на бланке определенной формы и подписи сторон скреплялись печатью), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не определены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (п. 1 ст. 163 ГК).

Документ, в котором изложена сделка, подписывает лицо, совершающее сделку. Но если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе этот документ может подписать другой гражданин (рукоприкладчик), подпись которого должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. При этом должны быть указаны причины, в силу которых совершающий сделку не мог ее подписать собственноручно. Однако при совершении доверенности на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми соглашениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, выплат гражданам в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, на совершение иных действий, не требующих нотариального удостоверения, подпись рукоприкладчика на доверенности может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

⁴⁴⁷ См. постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 6 апреля 2005 г. №7 «О внесении изменений и дополнений в постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. №16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующем заключение, изменение и расторжение договоров» (п. 2) //Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №70. 6/430.

⁴⁴⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №7. 2/132.

Сделка, совершаемая в письменной форме, порождает правовые последствия, если ее подписало лицо, уполномоченное на подписание сделки. В постановлении Пленума Высшего Хозяйственного Суда от 6 апреля 2005 г. № 7, упомянутом выше, установлено, что при рассмотрении дел о заключении, изменении, расторжении договоров хозяйственные суды должны строго следовать указаниям закона в отношении статуса лиц, намеревающихся вступить или вступивших в договорные правоотношения (п. 11). При этом Пленум подчеркнул, что полномочия руководителя филиала (представительства) юридического лица должны быть удостоверены доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве), и что руководитель филиала (представительства) вправе передоверить совершение действий, на которые он уполномочен доверенностью, другому лицу только с соблюдением правил, предусмотренных ст. 188 ГК.

Документ (документы), на которых изложено содержание сделки, в ряде случаев составляется в двух или более экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу.

Статья 162 ГК предусматривает **заключение в простой письменной форме следующих сделок** (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения):

1) *юридических лиц между собой и с гражданами, за исключением сделок, которые могут совершаться в устной форме*. Например, розничная купля-продажа товара в магазине совершается между юридическим лицом и гражданином. По общему правилу п. 1 ст. 162 ГК заключение таких сделок совершается в простой письменной форме. Однако такой договор исполняется при самом его совершении, поэтому он может заключаться в устной форме;

2) *граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленную законодательством базовую величину, размер которой устанавливается Советом Министров Республики Беларусь при изменении тарифных ставок, если иное не предусмотрено законодательством*. Привязка суммы сделки между гражданами к размеру базовой величины вполне понятна, поскольку она на каждый конкретный момент хорошо известна, хотя ее размер изменяется довольно часто. Увеличение ее размера после заключения сделки не может быть основанием для оспаривания сделки, со ссылкой на несоблюдение установленной для нее формы, так как размер базовой величины определяется на момент заключения сделки. В обоих случаях соблюдение письменной формы требуется для сделок, которые в соответствии со ст. 160 ГК могут совершаться устно;

3) *совершение сделки, когда письменная форма для таких сделок предусмотрена законодательством*. Такие сделки должны совершаться в письменной форме независимо от их суммы. Их значимость определяется

иными факторами, например предметом сделки, возможностью различных злоупотреблений при их исполнении и т.д. Таковыми сделками являются:

- договор продажи недвижимости (ст. 521 ГК);
- договор продажи предприятия (ст. 531 ГК);
- договор аренды на срок более одного года, а если хотя бы одной из сторон является юридическое лицо – независимо от срока (п. 1 ст. 580 ГК);
- предварительный договор заключается в форме, установленной законодательством для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме (п. 2 ст. 399 ГК);
- соглашение о способах обеспечения исполнения обязательств (неустойке, залоге, поручительстве, гарантии, задатке) (ст. 312, 320, 342, 348, 351 ГК);

4) *граждане могут облекать в письменную форму любую сделку, хотя закон и не требует для нее письменной формы.* В гражданском обороте письменная форма сделки получила преобладающее значение, поскольку в случае спора в процессе исполнения обязательств, порожаемых сделками, легче определить то содержание, которое стороны были намерены установить, заключая сделку.

Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки определены ст. 163 ГК. По общему правилу в случае несоблюдения этой формы сделки стороны лишены права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но они имеют право приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями. Из этого общего правила законодательными актами могут быть установлены исключения. Так, передача вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь, угроза нападения и т.п.) может быть доказываема свидетельскими показаниями (ч. 1 ст. 777 ГК). Иначе говоря, несоблюдение простой письменной формы сделки лишь затрудняет доказательство факта ее заключения и содержания сделки, но не является основанием для признания сделки недействительной.

Только в случаях, прямо указанных законодательными актами (законом, декретом или указом Президента Республики Беларусь) или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Так, несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ч. 2 ст. 312 ГК), договора поручительства (ст. 342 ГК), внешнеэкономической сделки (п. 3 ст. 163 ГК). Договор аренды здания или сооружения заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение этой формы договора аренды здания или сооружения влечет его недействительность (п. 1 ст. 622 ГК).

Если законодательные акты не предусматривают недействительность сделки вследствие несоблюдения простой письменной формы сделки и стороны не доказали ее заключение письменными и другими доказательствами, не

являющимися свидетельскими показаниями, суд только констатирует, что сделки не было и действия сторон не являются сделкой.

4. **Нотариальное удостоверение сделки** осуществляется путем совершения на документе, который соответствует требованиям, предъявляемым к простой письменной форме сделки, удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (п. 1 ст. 164 ГК).

Порядок нотариального удостоверения сделок установлен Законом Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. «О нотариате и нотариальной деятельности»⁴⁴⁹.

Согласно п. 2 ст. 164 ГК «нотариальное удостоверение сделок *обязательно в случаях:*

- 1) указанных в законодательных актах;
- 2) предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по законодательству для сделок данного вида эта форма не требовалась».

В частности, *нотариальному удостоверению подлежат:*

- доверенность, выдаваемая в порядке передоверия за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 186 и п. 2 ст. 188 ГК;
- договор ренты (ст. 555 ГК);
- завещание (п. 1 ст. 1044 ГК);
- договор об ипотеке, а также договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 320 ГК);
- сделка об уступке требования или о переводе долга, если они основаны на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 360 и п. 2 ст. 362 ГК);
- сделка с землей, находящейся в частной собственности (ст. 93 Кодекса Республики Беларусь о земле);
- брачный договор (ст. 13 КоБС);
- договор суррогатного материнства (ст. 53 КоБС);
- договор жилищно-строительного коллектива индивидуальных застройщиков (Положение о жилищно-строительных коллективах индивидуальных застройщиков, утверждено постановлением Совета Министров БССР от 11 января 1960 г. № 8⁴⁵⁰, с изм. и доп. от 27 июня 1972 г. № 200, Кабинета Министров Республики Беларусь от 12 мая 1995 г. № 251);
- доверенность на владение, пользование и распоряжение транспортным средством, выдаваемая физическим лицом – собственником данного транспортного средства (п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 31 января 2000 г. № 30 «О нотариальном удостоверении доверенности на владение, пользование и распоряжение транспортным средством»⁴⁵¹);

⁴⁴⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №120. 2/1055; 2006. №78. 2/1212.

⁴⁵⁰ СП БССР. 1960. №1. Ст. 4; СЗ БССР. 1972. №19. Ст. 8; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. №14. Ст. 324.

⁴⁵¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №13. 1/963.

- договоры с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, заключаемые застройщиком при строительстве многоквартирного дома на долевых началах (п. 6 Правил заключения, исполнения и расторжения договора создания объекта долевого строительства, утвержденных Указом Президента Республики Беларусь от 15 июня 2006 г. №396⁴⁵².

По сложившейся практике граждане обычно заключают в нотариальной форме договоры купли-продажи автомобилей, хотя закон не требует для таких договоров нотариальной формы. Если стороны договорились заключить договор в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

5. Гражданский кодекс для некоторых сделок предусматривает еще одну стадию их совершения – *государственную регистрацию*.

Государственная регистрация сделки – юридический акт публичного признания и подтверждения государством факта совершения сделки.

Статья 131 ГК предусматривает государственную регистрацию в специально уполномоченных на то органах права собственности и других вещных прав на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение. Регистрации подлежат право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Этот перечень объектов, подлежащих государственной регистрации, уточнен в п. 3 ст. 9 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним»⁴⁵³. В соответствии с названным пунктом государственной регистрации подлежат договоры, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав или ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, подлежащих государственной регистрации в соответствии с п. 2 ст. 8 данного Закона, в том числе договоры: отчуждения недвижимого имущества (купля-продажа, мена, дарение, рента и др.); об ипотеке; доверительного управления недвижимым имуществом; аренды и субаренды земельного участка; аренды, субаренды и безвозмездного пользования капитальным строением (зданием, сооружением), изолированным помещением на срок не менее одного года; раздела недвижимого имущества, являющегося общей собственностью, на два или более объекта недвижимого имущества; слияние двух или более объектов недвижимого имущества в один объект недвижимого имущества с образованием общей собственности.

Государственной регистрации подлежат также иные сделки с недвижимым имуществом в случаях, предусмотренных законодательными актами.

⁴⁵² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №93. 1/7676.

⁴⁵³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №87. 2/882.

Согласно ГК *государственной регистрации подлежат:*

- сделки с недвижимым имуществом в случаях и порядке, предусмотренных ст. 131 ГК и законодательством о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- законодательством может быть установлена регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов;
- договор об ипотеке (п. 3 ст. 320 ГК);
- ступка требования по сделке, требующей государственной регистрации (п. 2 ст. 360 ГК);
- переход права собственности на недвижимость по договору продажи недвижимости к покупателю (п. 1 ст. 522 ГК);
- договор продажи жилого дома, квартиры, части дома или квартиры (ст. 529 ГК);
- договор продажи предприятия (п. 3 ст. 531 ГК);
- договор дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 545 ГК);
- договор отчуждения недвижимого имущества под выплату ренты (ст. 555 ГК);
- договор аренды недвижимого имущества, если иное не установлено законодательными актами (п. 2 ст. 580 ГК);
- договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее одного года (п. 2 ст. 622 ГК);
- договор аренды предприятия (п. 2 ст. 629 ГК);
- при строительстве многоквартирного жилого дома на долевых началах договоры с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями заключаются застройщиком только в нотариальной форме и не ранее тридцати дней после выхода в свет государственного печатного издания, содержащего проектную документацию (п.6 Правил заключения, исполнения и расторжения договора создания объекта долевого строительства, утвержденных Указом Президента Республики Беларусь от 15 июня 2006 г. №396⁴⁵⁴).

Государственную регистрацию сделок, предметом которых является недвижимое имущество, осуществляют соответственно регистраторы – работники Научно-

производственного государственного предприятия «Национальное кадастровое агентство» Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь, территориальные организации в организационно-правовой форме республиканского унитарного предприятия.

Последствия несоблюдения нотариальной формы сделки или требования о ее регистрации в ГК установлены противоречиво. Согласно п. 1 ст. 166 ГК такая сделка ничтожна. Но если одна из сторон полностью или частично выполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется

⁴⁵⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №93. 1/7676.

от такого удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. Если суд удовлетворит это требование, последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется (п. 2 ст. 166 ГК), а права и обязанности сторон возникают с момента регистрации сделки. В случае, когда сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда (п. 3 ст. 166 ГК). В обоих случаях сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки (п. 4 ст. 166 ГК).

Эти правила неприменимы, если имеется предусмотренное законодательными актами ограничения (запрет) на совершение такой сделки или стороны не достигли соглашения по всем существенным условиям сделки (ч. 2 п. 29 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 28 октября 2005 г. № 26 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами законодательства, регулирующего недействительность сделок»⁴⁵⁵).

б. С целью предупреждения «отмывания» незаконно полученных денежных средств и других экономических правонарушений, защиты экономических интересов государства Законом Республики Беларусь от 4 января 2003 г. «О декларировании физическими лицами доходов, имущества и источников денежных средств»⁴⁵⁶ и Указом Президента Республики Беларусь от 6 августа 2003 г. № 347 «О некоторых вопросах, связанных с декларированием физическими лицами доходов, имущества и источников денежных средств»⁴⁵⁷ введено декларирование физическими лицами денежных средств при совершении крупных сделок.

Декларации об источниках денежных средств представляются до совершения (регистрации или нотариального удостоверения) сделки на сумму, превышающую 2 тыс. базовых величин (при совершении сделок с акциями, долями (вкладами) в уставных фондах хозяйственных товариществ и обществ, паями в производственных и потребительских кооперативах, объектами, не завершёнными строительством, их частями (долями), предприятиями как имущественными комплексами – на сумму 15 тысяч базовых величин (ч. 2 ст. 7 и абз. 7 п. 1 ст. 5 Закона от 4 января 2003 г.)).

Обязанность декларирования источников денежных средств не связывается с фактом обязательной регистрации или нотариального удостоверения сделки. Подпункт 1.2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 мая

⁴⁵⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №195. 6/464.

⁴⁵⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №8. 2/923.

⁴⁵⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №89. 1/4846; 2005. №156. 1/6840.

2003 г. № 641 «О некоторых вопросах представления физическими лицами деклараций о доходах и имуществе и об источниках денежных средств»⁴⁵⁸ установил, что при совершении сделки, не подлежащей государственной регистрации и нотариальному удостоверению, физическое лицо обязано представлять справку о представлении декларации об источниках денежных средств по установленной форме юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю при совершении с ними сделки, если представление такой декларации предусмотрено законодательством или условием сделки. В случае непредставления такой справки сделка считается ничтожной (ч. 6 ст. 7 Закона от 4 января 2003 г.).

Декларация об источниках денежных средств не представляется при осуществлении сделки, связанной со строительством, реконструкцией жилого помещения (жилых помещений) и некоторых других сделок, перечисленных в ст. 7 Закона от 4 января 2003 г.

Непредставление физическим лицом декларации об источниках денежных средств либо указание в ней неполных и (или) недостоверных сведений влечет административную ответственность – штраф от 5 до 50 базовых величин. Должностные лица юридических лиц или индивидуальные предприниматели, а также уполномоченные лица, осуществившие регистрацию либо нотариальное действие при отсутствии декларации, когда она должна представляться, также несут административную ответственность в размере от 5 до 100 базовых величин (п. 1.2 и 1.3 Указа Президента Республики Беларусь от 6 августа 2003 г. № 347 «О некоторых вопросах, связанных с декларированием физическими лицами доходов, имущества и источников денежных средств»).

7. По каждому внешнеторговому договору (в том числе по договору с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями государств – участников Таможенного союза), предусматривающему экспорт (импорт) товаров, общая стоимость которых превышает в эквиваленте 1500 евро, экспортер (импортер) обязан до начала исполнения договора (отгрузки или поступления товаров, проведения или поступления платежей) *зарегистрировать паспорт сделки в соответствующем таможенном органе* (п. 1 Положения о порядке контроля за проведением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями внешнеторговых операций, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 4 января 2000 г. № 7 «О совершенствовании порядка проведения и контроля внешнеторговых операций»⁴⁵⁹).

Паспорт сделки – документ установленной формы, который оформляется экспортером или импортером по внешнеторговым договорам, общая стоимость товаров по которым превышает указанную выше сумму, регистрируется в

⁴⁵⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №55. 5/12480; 2006. №1. 5/16936.; №35. 5/20167; №124, 5/22662.

⁴⁵⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №50. 1/915; 2001. №59. 1/2737; №118. 1/3313; 2003. №67. 1/4677; 2006. №150. 1/7934.

таможенных органах и является основным документом при осуществлении валютного контроля.

Инструкция о порядке заполнения декларации «Паспорт сделки» утверждена постановлением Государственного таможенного комитета от 7 июля 2001 г. № 32 «О порядке осуществления валютного контроля таможенными органами»⁴⁶⁰.

§6. Недействительные сделки

Недействительной сделкой называют действие (юридический факт), направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения, которое не порождает правовых последствий, желаемых сторонами, а влечет иные негативные для сторон последствия.

Общее правило о недействительности сделок содержится в ст. 167 ГК, согласно которой сделка является недействительной по основаниям, установленным ГК либо иными законодательными актами, в силу признания ее таковой судом (*оспоримая сделка*) либо независимо от такого признания (*ничтожная сделка*).

Деление недействительных сделок на ничтожные и оспоримые является новым для нашего законодательства. Ранее такое разграничение проводили в юридической литературе. При этом оно оспаривалось на том основании, что по конечному результату между ничтожной и оспоримой сделками разницы нет⁴⁶¹. На этом основании И.Б. Новицкий предложил недействительные сделки разграничивать на абсолютно недействительные (недействительные непосредственно в силу закона) и относительно недействительные (признаваемые недействительными в силу признания суда по специальному заявлению заинтересованного лица). Чтобы избежать некорректности при использовании терминов «ничтожные» и «оспоримые», не без оснований часто употребляют объединенные термины «ничтожные (абсолютно недействительные)» и «оспоримые (относительно недействительные)» сделки.

В литературе считают возможным использовать термин «ничтожность» как синоним выражению «абсолютная недействительность», а «оспоримость» – как тождественный «относительная недействительность»⁴⁶².

Текст ст. 167 ГК дает основание сделать вывод, что для *признания сделки ничтожной не требуется чье-либо решение, в частности решение суда*. Такой вывод не вызывает сомнений, но это не значит, что вопросы ничтожной сделки не подлежат рассмотрению судами и что судам не подведомственны споры о ничтожных сделках.

⁴⁶⁰ ⁴⁶⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №74. 8/6369; 2002. №13. 8/7659; 2004. №8. 8/10413; №146. 8/11477; 2005. №173. 8/13276; 2006. №20. 8/13866.

⁴⁶¹ Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: 1954. С. 70.

⁴⁶² Гражданское право. В 4 т. Т. 1 Общая часть /Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд. перераб и доп. М.: 2006. С. 481.

Ничтожность сделки связывается с наличием определенных обстоятельств. Спор о наличии или отсутствии таких обстоятельств подведомствен судам. Требование о признании наличия такого обстоятельства может предъявить любое заинтересованное лицо. Суд может сам установить наличие такого обстоятельства и применить последствия недействительной сделки по собственной инициативе. Не подлежит сомнению, что для применения последствий ничтожной сделки может потребоваться решение суда.

В объединенном постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъясняется, что Гражданский кодекс РФ «не исключает возможности предъявления исков о признании недействительной ничтожной сделки, споры по таким требованиям подлежат разрешению судом в общем порядке по заявлению любого заинтересованного лица». И далее: «При удовлетворении иска в мотивировочной части решения суда о признании сделки недействительной должно быть указано, что сделка является ничтожной. В этом случае последствия недействительности ничтожной сделки применяются судом по требованию любого заинтересованного лица либо по собственной инициативе. В связи с тем, что ничтожная сделка не порождает юридических последствий, она может быть признана недействительной лишь с момента ее совершения» (п. 32).

Позиция Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь о ничтожных сделках изложена в постановлении Пленума этого Суда от 28 октября 2005 г. № 26 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами законодательства, регулирующего недействительность сделок»⁴⁶³. В п. 2 названного постановления констатируется, что ничтожная сделка недействительна в момент ее совершения независимо от признания ее таковой судом и хозяйственные суды вправе рассматривать иски об установлении факта ничтожности сделки и последствий ее недействительности, если имеется спор о наличии или отсутствии такого факта. Далее в данном постановлении предусматривается, что требование об установлении факта ничтожности сделки истец вправе предъявить, если имеется спор о наличии либо отсутствии такого факта; что предъявление отдельно такого требования, без применения последствий недействительности, является правом истца, поэтому в случае его предъявления оно подлежит рассмотрению по существу с констатацией в резолютивной части факта ничтожности сделки либо отказе в этом; что если истец не заявлял отдельно требование об установлении факта ничтожности сделки, а ссылается на ее ничтожность в обоснование другого предъявленного требования, хозяйственные суды не вправе ссылаться на отсутствие решения об установлении факта ничтожности, а должны дать оценку таким доводам истца в

⁴⁶³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №193. 6/464.

мотивированной части решения; что требование об установлении факта ничтожности сделки и (или) о применении последствий ничтожности сделки может быть заявлено неограниченным кругом лиц, интересы которых нарушены ничтожной сделкой; что если при рассмотрении иска об установлении факта ничтожности сделки будет установлено наличие иных оснований ничтожности сделки, чем те, на которые ссылается истец, хозяйственные суды отказывают в удовлетворении иска об установлении факта ничтожности сделки по заявленным основаниям, одновременно констатируя в мотивировочной части решения ничтожность данной сделки (п. 2–5).

ГК Республики Беларусь не только содержит норму о ничтожных и оспоримых сделках, но и дает указания о том, как следует их разграничивать. «Сделка, не соответствующая требованиям законодательства, ничтожна, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения» (ст. 169 ГК). Следовательно, любая недействительная сделка презюмируется ничтожной и является таковой, даже если в законодательном акте или ином акте законодательства это не предусмотрено, тогда как для признания сделки оспоримой необходимо соответствующее указание в законодательном акте.

В ряде статей ГК содержится прямое указание о том, что недействительная сделка является ничтожной (см. п. 1 ст. 166, ст. 170, 171, п. 1 ст. 172, п. 1 ст. 173, п. 2 ст. 399, п. 2 ст. 545, п. 2 ст. 589, п. 2 ст. 822, п. 1 ст. 841 и др.).

Но во многих статьях употребляется термины «недействительная сделка (недействительный договор)» без указания, что она (он) ничтожна (см. п. 2 ст. 179, п. 1 ст. 180, п. 4 ст. 320, ст. 342, п. 2 ст. 419, ст. 521, п. 2 ст. 531, п. 1 ст. 622, п. 3 ст. 629, п. 1 ст. 830, п. 3 ст. 900). В таких случаях соответствующая сделка (договор) признается ничтожной, если в статье не предусмотрено, что сторона договора вправе требовать признания договора недействительным или в законодательном акте установлены иные последствия нарушения его правил.

При этом следует иметь в виду, что если законодательством за нарушение установленных требований либо за совершение сделки в нарушение запрета установлена ответственность в виде штрафа, изъятия в бюджет дохода и т.п. (в отношении одной или всех сторон такой сделки), наличие таких обстоятельств следует расценивать в качестве иных последствий нарушения.

Основанием признания сделки недействительной является несоблюдение сторонами хотя бы одного из условий, установленных законодательством для действительности сделок.

В зависимости от того, какое из условий было нарушено, *можно выделить недействительные сделки:*

- 1) с пороками дееспособности субъектного состава;
- 2) с пороками воли;
- 3) с пороками содержания;

4) с пороками формы.

Статья 182 ГК установила специальные сроки исковой давности по искам об установлении факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности (10 лет) и по искам о признании оспоримой сделки недействительной или о применении последствий ее недействительности (один год).

§7. Сделки с пороками дееспособности субъектного состава

1. В эту группу недействительных сделок входят сделки:

– совершенные гражданами с выходом за пределы их дееспособности (малолетними и несовершеннолетними), ограниченными судом в дееспособности и признанными судом недееспособными;

– юридических лиц, совершенные с нарушением их специальной дееспособности.

2. *Сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), ничтожна, за исключением сделок, перечисленных в п. 2 ст. 27 ГК, которые они вправе совершать самостоятельно.* Однако в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего (п. 2 ст. 173 ГК).

3. *Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (кроме полностью дееспособного – п. 2 ст. 20 ГК) без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется в соответствии со ст. 25 ГК, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя (ст. 176 ГК).*

4. *Сделка по распоряжению имуществом, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя (п. 1 ст. 178 ГК).* Это правило не распространяется на мелкие бытовые сделки, заключенные таким гражданином.

5. *Недействительна сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства.* Такая сделка ничтожна. Однако в интересах гражданина, признанного недееспособным по этому основанию, по требованию его опекуна сделка может быть признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина (ст. 172 ГК).

6. Недействительной может быть признана *сделка, совершенная юридическим лицом в противоречие с целями и предметом его деятельности (с нарушением специальной правоспособности) либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью.* Такие сделки

являются оспоримыми. Иск о признании такой сделки недействительной может предъявить учредитель (участник) этого юридического лица или государственный орган, осуществляющий контроль или надзор за деятельностью юридического лица. Иск подлежит удовлетворению, если другая сторона в сделке знала или в силу акта законодательства обязана была знать о ее неправомерности, но заключила такую сделку умышленно или по неосторожности (ст. 174 ГК). Изложенные правила применяются также к сделкам, совершенным индивидуальным предпринимателем, не имеющим лицензии на соответствующий вид деятельности.

7. Сделка может быть признана судом недействительной на том основании, что *гражданин или орган юридического лица при заключении сделки вышел за пределы полномочий, предоставленных ему договором* (например, договором поручения) или учредительными документами юридического лица (ст. 175 ГК).

По этому основанию сделка может быть признана судом недействительной при условии, что выход за пределы полномочий, установленных доверенностью или учредительными документами юридического лица, исходя из обстановки, был очевидным для другой стороны сделки, то есть она знала или заведомо должна была знать об ограничении полномочий лица, с которым она заключает сделку⁴⁶⁴. Иск о признании такой сделки недействительной может предъявить лицо, в интересах которого установлены ограничения полномочий его представителя или органа.

Последствия, предусмотренные ст. 175 ГК, не применяются, когда лицо, в интересах которого установлены ограничения, впоследствии одобрит сделку (п. 2 ст. 184 ГК).

§8. Сделки, совершенные с пороками воли их участников

1. Имеют место случаи, когда волеизъявление участника сделки не соответствует его воле. Такая сделка именуется сделкой с пороком воли. Ее участник вправе оспорить действительность сделки, ссылаясь на несоответствие его воли волеизъявлению.

К сделкам с пороками воли относятся сделки, совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение (ст. 179 ГК), обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделки, которые граждане вынуждены совершать на крайне невыгодных для себя условиях вследствие стечения тяжелых обстоятельств (кабальная сделка) (ст. 180 ГК).

2. Сделка, совершенная под влиянием существенного заблуждения.

⁴⁶⁴ См. Обобщение судебной практики по категории дел о признании недействительности (установлении факта ничтожности) сделок //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2002. №12(1). С. 95-96.

«Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения» (ч. 1 ст. 179 ГК).

Такая сделка была совершена потому, что у участников сделки или у одного из них воля не соответствовала волеизъявлению, что повлекло за собой не те результаты, которые ожидал один из участников сделки или оба ее участника. После заключения сделки выяснилось, что имело место заблуждение. Заблуждение может быть результатом неосмотрительности (неосторожности) обоих участников сделки или одного из них. Заблуждение не является результатом преднамеренных действий других участников сделки. Оно может быть результатом действий третьих лиц (эксперта, оценщика имущества и т.п.).

Не всякое заблуждение может повлечь недействительность сделки. Такие последствия могут наступить, когда заблуждение имеет существенное значение. Это не соответствующее действительности представление о каких-либо существенных для данной сделки обстоятельствах или незнание их. Заблуждение должно относиться к основным условиям сделки. Оно имеет место относительно вида сделки, тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Устранение последствий такого заблуждения в ряде случаев невозможно либо требует неоправданно значительных затрат. Суд, оценивая суть заблуждения, исходит не из точки зрения истца, требующего признать сделку недействительной, а из признанных в обществе оценок соответствующих явлений. Заблуждение может касаться существа сделки. Например, один участник сделки считает, что вещь дарят, а другой понял, что ее продают; один полагает, что передал другому вещь внаем, а другой – что вещь ему передана во временное безвозмездное пользование. Часто стороны заблуждаются в предмете сделки. Например, продавец и покупатель картины считали, что она оригинал, а выяснилось, что это удачная копия.

В практике по основаниям существенного заблуждения чаще других оспаривают договоры об обмене квартир. Например, после обмена выяснилось, что в квартире имеются недостатки, препятствующие нормальному проживанию в ней; после обмена комнаты на комнату в другой квартире выяснилось, что в одной из квартир в другой комнате проживает душевнобольной человек. Встречаются заблуждения при заключении договоров купли-продажи части дома, когда оказывается, что продавцу на самом деле принадлежит меньшая доля, чем считали продавец и покупатель. Не имеет значения заблуждение в мотивах сделки, поскольку они лежат за пределами волеизъявления сторон. Например, собственник жилого дома продал его, имея в виду, что через 10 дней он купит благоустроенную квартиру в том же населенном пункте. Об этой покупке была достигнута договоренность с продавцом квартиры. Однако купить квартиру не удалось, так как ее

собственник отказался от продажи. Такое заблуждение в мотивах сделки не имеет значения для ее действительности.

Не влияет на действительность сделки заблуждение в содержании норм права, которыми руководствовались стороны, совершая сделку. Ссылка на то, что истцу не было известно содержание закона, регулирующего заключение таких сделок, не является заблуждением в смысле ст. 179 ГК и не имеет значения.

От заблуждения следует отличать отсутствие у сторон сведений о наличии в предмете сделки существенных недостатков. В случае передачи предмета сделки, в котором имеются такие недостатки, не соответствующего условиям сделки, наступают последствия, предусмотренные. В соответствии с п. 2 ст. 420 ГК при существенном нарушении договора другой стороной по требованию ее контрагента договор может быть изменен или расторгнут по решению суда.

Иски о признании сделки, совершенной под влиянием заблуждения, недействительной, могут предъявить каждая из сторон и прокурор. Такие сделки являются оспоримыми.

3. Сделка, совершенная под влиянием обмана.

Обман – это умышленное введение участником сделки другого участника этой сделки в заблуждение. Оно имеет значение для потерпевшего от обмана, так как создает у него неправильное представление о самой сделке, ее предмете, его качестве, стоимости, пригодности для использования по назначению, в мотивах заключения сделки и т.п. Обман может осуществляться не только активными действиями виновного в обмане, но и его пассивным поведением, когда он не сообщает известные ему факты, зная, что, если он сделает это, другая сторона откажется заключать сделку. Если в процессе рассмотрения спора не удастся доказать, что сообщение о фактах, которые могли бы воспрепятствовать заключению сделки, является обманом, такое поведение дает основание признать сделку совершенной под влиянием существенного заблуждения. Например, продавец квартиры не сообщил покупателю, что зимой, осенью и весной в квартире появляется сырость и ему не удавалось устранить этот недостаток. Покупатель может добиться признания такой сделки недействительной не потому, что он был обманут, а потому, что имело место существенное заблуждение в предмете и качестве предмета сделки. Сообщение ложного мотива, который вызвал заключение сделки, также может быть доказательством обмана. Утверждение продавца, что он продает вещь значительно ниже ее цены вследствие срочной нужды в деньгах из-за болезни сына, может послужить основанием, чтобы признать такую сделку совершенной под влиянием обмана, если покупатель позже узнает, что ему продали краденую вещь.

Обман может совершаться действиями не стороны в сделке, а третьими лицами, например соседями продавца жилого дома, к которым обращался покупатель с вопросами, касающимися качества продаваемого жилого дома.

Если продавец знал об этом, сделку можно признать недействительной как совершенную под влиянием обмана, а если он не знал, что соседи сообщили покупателю неправильные сведения, покупатель может требовать признания сделки недействительной как совершенной под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение.

4. Сделка, совершенная под влиянием насилия.

Насилие – противоправное умышленное физическое (избивают, истязают и т.п.) либо психическое (не дают спокойно жить, создавая шум, оскорбляя, распространяя клеветнические измышления и т.п.) воздействие на психику будущего участника сделки с целью понудить его заключить сделку. Не требуется, чтобы насилие применялось к самому будущему участнику сделки. Оно может быть направлено против близких ему лиц, например детей или родителей. Насилием признается и воздействие на волю подчиненного лица другим лицом, использующим свое служебное положение. Для признания сделки недействительной вследствие того, что она совершена под влиянием насилия, не обязательно привлечение виновного к уголовной ответственности. Но осуждение за это преступление имеет значение: истцу не надо будет доказывать факт насилия, достаточно сослаться на приговор суда.

5. Сделка, совершенная под влиянием угрозы.

Угроза – это умышленное противоправное психическое воздействие на волю предполагаемого участника сделки с целью понудить его вступить в сделку путем сообщения о причинении в будущем самому угрожаемому либо близким ему лицам физических или моральных страданий. Угрожать могут не только причинением вреда личности (будем бить, распространим позорящие сведения и т.п.), но и причинением вреда имуществу (поджогом, уничтожением посевов или животных и т.п.). Чтобы угроза служила основанием для признания сделки недействительной, она должна быть: во-первых, осуществимой (нельзя считать угрозой то, что угрожающий осуществить не может); во-вторых, реальной (она имеется в действительности, а не только в воображении); в-третьих, значительной (не такой, которой можно пренебречь). Не требуется, чтобы содержанием угрозы было осуществление противоправного действия. Угрозой может быть действие, не запрещенное законодательством, например сообщить в милицию о совершенном правонарушении, налоговому органу о сокрытии доходов и т.п. Вопрос о том, является ли в данном случае угроза, влекущая применение последствий, установленных ст. 180 ГК, решает суд с учетом личности лица, которому угроза была адресована, и всех обстоятельств дела.

Применение угрозы в корыстных целях может квалифицироваться как вымогательство.

6. Сделка, совершенная путем злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной – это умышленный сговор о заключении сделки представителя с лицом, с которым он заключает сделку от имени представляемого, с целью получения какой-либо выгоды либо причинения ущерба представляемому. Не имеет при этом значения, получил ли какую-либо имущественную выгоду представитель или другой участник сделки или она была совершена с целью нанесения ущерба представляемому.

7. Сделка, совершенная вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях.

Стечение тяжелых обстоятельств, повлекших заключение сделки на крайне невыгодных для себя условиях, – это такое стечение обстоятельств, когда потерпевший сознает ее кабальный характер (крайне невыгодные для него условия), но в силу тяжелых обстоятельств совершает ее (например, вследствие тяжелой болезни самого участника сделки или близкого ему человека, требующей немедленной затраты крупной суммы денег). Другой участник сделки понимает это и, пользуясь таким состоянием потерпевшего, заключает с ним сделку на крайне невыгодных для последнего условиях. В судебной практике последних лет такие сделки не встречались.

Поскольку предпринимательская деятельность носит самостоятельный характер и осуществляется предпринимателем на свой страх и риск, его просчеты в коммерческой деятельности (в том числе и явные), допущение им производственно-хозяйственного риска, конъюнктуры риска сами по себе не могут являться условиями кабалности совершенных им сделок (ч. 7 п. 21 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 28 октября 2005 г. № 26).

8. Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированного лица хозяйственного общества.

«Аффилированными лицами хозяйственного общества признаются физические и юридические лица, способные прямо и (или) косвенно (через иных физические и (или) юридических лиц) определять решения или оказывать влияние на их принятие хозяйственным обществом, а также юридические лица, на принятие решений которыми хозяйственное общество оказывает такое влияние» (ч. 1 ст. 56 Закона от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах»⁴⁶⁵). Часть 2 ст. 56 названного Закона содержит перечень лиц, которые являются аффилированными лицами хозяйственного общества.

В целях избежания различных злоупотреблений при заключении от имени хозяйственного общества аффилированными лицами в своих интересах или в интересах других физических и (или) юридических лиц хозяйственное общество в порядке, им установленном, определяет круг его аффилированных лиц, письменно уведомляет об этом и ведет учет таких лиц.

⁴⁶⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №18. 2/1197.

Некоторые из аффилированных лиц обязаны в порядке, установленном хозяйственным обществом, доводить до сведения общего собрания его участников и (или) совета директоров (наблюдательного совета) информацию, из содержания которой можно установить субъектов хозяйствования, при вступлении в сделки с которыми они могут быть заинтересованы, и об известных им совершаемых или предполагаемых сделках хозяйственного общества, в совершении которых они могут быть признаны заинтересованными.

Решение о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц, принимается общим собранием участников хозяйственного общества большинством от общего количества голосов участников хозяйственного общества, не заинтересованных в совершении этой сделки.

Учредительными документами хозяйственного общества принятие решения о сделке, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц, может быть отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета), если стоимость имущества, являющегося предметом сделки или нескольких взаимосвязанных сделок, не превышает двух процентов балансовой стоимости активов хозяйственного общества, если более высокий процент не установлен учредительными документами общества. Такое решение принимается большинством голосов членов совета директоров (наблюдательного совета), незаинтересованных в совершении этой сделки, – независимых директоров.

Если в составе совета директоров (наблюдательного совета) число независимых директоров менее установленного учредительными документами кворума для проведения заседания совета директоров (наблюдательного совета), решение о заключении сделки принимается общим собранием участников хозяйственного общества.

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированного лица хозяйственного общества и которая совершена с нарушением изложенных требований, может быть признана судом недействительной (ч. 5 ст. 57 Закона от 10 января 2006 г.).

9. Недействительность крупных сделок, заключенных хозяйственным обществом.

Заключение крупной сделки может оказаться столь неудачным, что может повлечь для хозяйственного общества большие убытки, привести к экономической несостоятельности и даже повлечь банкротство. Этим объясняется установление Законом от 10 января 2006 г. особых правил о заключении хозяйственным обществом таких сделок.

Крупной сделкой хозяйственного общества является сделка или несколько взаимосвязанных сделок, влекущих приобретение, отчуждение или возможность хозяйственным обществом прямо или косвенно имущества, стоимость которого составляет двадцать пять и более процентов балансовой

стоимости активов этого общества, определенной на основании данных бухгалтерской отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении такой сделки (ч. 1 ст. 58 Закона от 10 января 2006 г.).

Крупные сделки хозяйственного общества могут совершаться по решению общего собрания его участников, если учредительными документами принятие такого решения не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета). Последний должен принять решение о заключении крупной сделки в зависимости от стоимости имущества, являющегося предметом сделки.

Сделка, предметом которой является имущество, стоимостью от 25 до 50 процентов балансовой стоимости активов хозяйственного общества, может заключаться по решению, принятому общим собранием большинством не менее двух третей голосов от общего количества голосов участников хозяйственного общества, принявших участие в голосовании, а если предметом сделки является имущество от 50 процентов балансовой стоимости активов хозяйственного общества – по решению общего собрания, принятому большинством не менее трех четвертей голосов от общего количества голосов участников хозяйственного общества, принявших участие в голосовании.

Крупная сделка хозяйственного общества, совершенная с нарушением изложенных правил, может быть признана судом недействительной.

10. Недействительные сделки должника, в отношении которого принято заявление о банкротстве в соответствии с Законом Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»⁴⁶⁶.

Отдельную группу недействительных сделок составляют *сделки, заключенные должником с нарушением требований Закона Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»*. Так, в соответствии со ст. 35 названного Закона временный управляющий вправе предъявлять в хозяйственный суд требования о признании недействительными, а также о применении последствий недействительности ничтожных сделок, заключенных или исполненных должником с нарушением требований, установленных данным Законом и иными законодательными актами. По заявлению управляющего признаются хозяйственным судом недействительными сделки должника, в том числе совершенные должником до момента открытия в отношении его конкурсного производства, в случаях, когда они были совершены в течение шести месяцев до начала производства по делу о банкротстве или после возбуждения хозяйственным судом производства по делу о банкротстве, если эти сделки влекут предпочтительное удовлетворение требований одних кредиторов перед другими кредиторами, или эти сделки

⁴⁶⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №73. 2/198; 2003. №8. 2/932; 2006. №107. 2/1235.

связаны с выплатой члену кооператива (лицу), выходящему (исключенному) из кооператива стоимости пая, с выдачей иного имущества члену кооператива, выходящему из кооператива, либо осуществлением иных выплат, предусмотренных уставом кооператива, или эти сделки связаны с получением (отчуждением) либо выделом доли в имуществе должника – юридического лица или ее стоимостного эквивалента участнику должника в связи с его выходом из состава участников должника, а также в других случаях, предусмотренных ст. 112, 113, 117 Закона от 18 июля 2000 г.

§9. Сделки, не соответствующие требованиям законодательства

1. Статья 169 ГК Республики Беларусь устанавливает общее правило, согласно которому «сделка, не соответствующая требованиям законодательства, ничтожна, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима или не предусматривает иных последствий нарушения». Это правило применяется всегда, когда обнаруживается, что сделка нарушает какие-либо предписания законодательства, даже если в нем не указано, что его нарушение влечет недействительность сделки.

Под требованием законодательства, о котором говорится в ст. 169 ГК, следует понимать предписания не только законодательных актов, но и любых актов законодательства, например инструкций, положений и тому подобных актов министерств и ведомств⁴⁶⁷.

Под действие ст. 169 ГК не подпадают сделки, совершенные с нарушением актов законодательства, когда они признаются недействительными по другим нормам права, со специальными правовыми последствиями, например, сделки, совершенные с пороками дееспособности субъектного состава или с пороками воли ее субъектов.

Статья 169 ГК содержит лишь общие основания недействительности сделок – несоответствие требованиям законодательства. Она не применяется в случаях заключения сделок, совершение которых запрещено законодательством и имеются основания для применения ст. 170 ГК.

Практике хозяйственных судов известны случаи применения общих положений недействительности сделок согласно ст. 169 ГК в случаях, когда имеются основания для применения ст. 170 ГК.

В обобщении судебной практики приводится следующий *пример*: ИМНС были заявлены требования об установлении факта ничтожности сделки между ОДО «К» и индивидуальным предпринимателем. Они заключили договор аренды помещения, который с той и другой стороны был подписан одним лицом, являющимся как директором данного предприятия, так и

⁴⁶⁷ Обобщение судебной практики по категориям дел о недействительности (факта ничтожности) сделок. Одобрено постановлением Президиума Высшего хозяйственного Суда Республики Беларусь от 30 октября 2002 г. №33 //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2002. №12(1). С. 88-100.

индивидуальным предпринимателем. Судом был установлен факт ничтожности данной сделки на основании ст. 169 ГК как не соответствующей требованиям законодательства. По мнению Президиума Высшего Хозяйственного Суда, поскольку ч. 3 ст. 183 ГК предусматривает, что представитель не может совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично, указанные сделки являются ничтожными на основании ст. 170 ГК, поскольку запрещены законодательством⁴⁶⁸.

2. Из числа сделок, не соответствующих законодательству, ст. 170 ГК выделяет *сделки, совершение которых запрещено законодательством*. Эта статья имеет в виду сделку, стороны которой (или одна из сторон) умышленно совершают (совершает) сделку, запрещенную законодательством. К таковым, в частности, относятся сделки, заключенные с целью создать монопольное положение субъектов хозяйствования на рынке для взвинчивания цен, с целью разделения рынка, чтобы получить сверхплановую прибыль; когда под видом товаров, указанных в лицензии (например, лом черных металлов), продаются и вывозятся за границу сплавы цветных металлов; сбыт товаров, обладающих свойствами, опасными для жизни и здоровья людей; по распространению (размещению) рекламы, произведенной с нарушением требований Указа Президента Республики Беларусь от 3 июня 1996 г. № 210 «О некоторых вопросах осуществления рекламной деятельности»⁴⁶⁹; сделки дарения в отношениях между коммерческими организациями.

Сделка, совершение которой запрещено законодательством, является ничтожной независимо от того, ставит ли вопрос о ее недействительности какая-либо из сторон этой сделки.

§10. Сделки мнимые и притворные

1. Мнимая сделка совершается лишь для вида, без намерения создать юридические последствия для сторон. Она направлена на установление правовых последствий для каждой из сторон или одной из них в отношении третьих лиц (ч. 1 ст. 171 ГК). Стороны такой сделки скрывают цель сделки. Своим волеизъявлением, не соответствующим их истинной воле, они вводят в заблуждение всех, кто знает о том, что сделка совершена. Например, гражданин совершает сделку дарения, хотя и он, и одаряемое лицо отдают себе отчет, что на самом деле дарения нет. Цель, которую стороны ставят, заключая такую сделку, может быть безразличной для законодательства, но сделка может заключаться и с незаконной целью.

⁴⁶⁸ Обобщение судебной практики по категориям дел о недействительности (установления факта ничтожности) сделок. Одобрено постановлением Президиума Высшего хозяйственного Суда Республики Беларусь от 30 октября 2002 г. №33 //Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2002. №12(1). С. 88-100.

⁴⁶⁹ Собрание указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1996. №16. Ст. 392; 1997. №6. Ст. 216; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №33. 1/29; 2002. №43. 1/3612; 2004. №120. 1/5713; №120. 1/5717; 2005. №19. 1/6954.

Например, чтобы избежать обращения взыскания на автомобиль должника, последний оформляет фиктивную сделку со своим братом, якобы он продал ему автомобиль, хотя в самом деле стороны не имеют такой цели. Мнимая сделка может быть совершена в любой форме, в том числе нотариальной. Факт фиктивности сделки может доказываться любыми доказательствами, включая свидетельские показания. Мнимая сделка ничтожна, никаких правовых последствий не порождает, поэтому имущество, переданное по такой сделке, возвращается тому, кто его передал.

2. Часть 2 ст. 171 ГК дает понятие *притворной сделки*. Такая сделка совершается с целью прикрыть другую сделку. Воли сторон, заключающих такую сделку, направлена на установление иных гражданско-правовых последствий, чем те, которые порождает заключенная ими сделка. Например, стороны оформили сделку дарения квартиры в нотариальной форме, а фактически осуществили куплю-продажу квартиры.

Притворная сделка ничтожна, а к прикрываемой сделке применяются правила, относящиеся к ней. Если прикрываемая сделка ничего противозаконного не содержит, она действительна и порождает последствия, которые наступают при такой сделке. Естественно, изменяются условия совершенной сторонами притворной сделки. Иногда стороны должны оформить вместо притворной сделки другую, которую они имели в виду, например, когда прикрываемой сделкой была купля-продажа дома. Стороны сами могут это сделать, но если прикрываемая сделка, требующая нотариального удостоверения, была полностью или частично исполнена, а другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения прикрывавшейся сделки, суд вправе признать ее действительной по требованию исполнившей сделку стороны. В этом случае последующее нотариальное оформление сделки не требуется.

Притворной сделкой часто прикрывают сделку, совершение которой запрещено законодательством. В таком случае к ней применяются правила ст. 170 ГК.

§11. Недействительность части сделки.

Момент, с которого сделка признается недействительной

1. Нарушение законодательства сторонами, заключающими сделку, может касаться не всей сделки, а только отдельных ее частей. В таких случаях встает вопрос о судьбе сделки в целом. Ответ на него содержится в ст. 181 ГК: «Недействительность части сделки не влечет за собой недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части». Например, недействительными могут быть признаны отдельные распоряжения завещателя, если их недействительность не затрагивает остальной части завещания и можно

предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными (п. 3 ст. 1052 ГК).

Сделка может быть признана недействительной в части при наличии следующих условий:

1) нарушение норм законодательства не должно относиться к предписанной законодательством форме сделки, правоспособности и дееспособности ее участников;

2) остальные части сделки могут составлять содержание сделки;

3) можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Ряд случаев недействительности части сделки указан в самом ГК (п. 2 ст. 310, п. 2 ст. 371, п. 5 ст. 396, п. 1 ст. 841, ст. 1064 и др.).

2. По общему правилу *недействительная сделка признается таковой с момента ее совершения* (п. 1 ст. 168 ГК), независимо от того, является ли она ничтожной или оспоримой. Так, при существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств получатель ренты вправе потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены на условиях, установленных ст. 565 ГК. При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты (п. 2 ст. 576 ГК). Однако если из содержания сделки вытекает, что она может быть прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действия на будущее (п. 1 ст. 168 ГК). Суд при этом исходит из содержания сделки, не препятствующего возможности ее прекращения лишь на будущее время. В частности, договор аренды может быть признан недействительным лишь на будущее.

§12. Правовые последствия недействительности сделок

1. Правовые последствия признания сделок недействительными зависят от того, исполнена или не исполнена сделка.

Если сделка не была исполнена, она не порождает никаких правовых последствий. Ни одна из сторон не вправе требовать ее исполнения. При этом в случае, когда предметом сделки была индивидуально-определенная вещь, сторона сделки, требующая возврата вещи не должна доказывать своего вещного права на нее, а другая сторона не имеет права ссылаться на добросовестность ее приобретения. Основанием реституции является сам факт признания судом недействительности сделки.

Иначе решается вопрос в случаях, *когда сделка частично или полностью исполнена*. Встает вопрос о последствиях недействительности сделки и о судьбе имущества, переданного одной или обеими сторонами во исполнение сделки. Решение зависит от основания, по которому сделка признана недействительной,

от наличия умысла у одной или каждой из сторон и от того, обе стороны или одна из них исполнила сделку.

Последствием признания сделки недействительной может быть двусторонняя или односторонняя реституция либо недопущение реституции (от лат. *restituere* – снова ставить, вновь приводить в порядок, возмещать, восстанавливать)⁴⁷⁰.

2. Общее правило о последствиях недействительности сделок содержится в п. 2 ст. 168 ГК: «При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены настоящим Кодексом либо иными законодательными актами». При этом в случае, когда предметом сделки была индивидуальная вещь, сторона, требующая возврата вещи, не должна доказывать своего вещного права на нее, а другая сторона не имеет права ссылаться на добросовестность ее приобретения. Основанием реституции является сам факт признания судом недействительности сделки. Иначе говоря, по общему правилу недействительность сделки влечет двустороннюю реституцию.

В случае возвращения имущества в натуре, если оно использовалось, учитывается его состояние с учетом нормальной амортизации. Если его качество повысилось вследствие внесения в него улучшений, сторона, которой имущество возвращается, должна возместить стоимость необходимых улучшений.

Двусторонняя реституция установлена для следующих случаев недействительности сделок:

- с нарушением формы;
- в связи с нарушением требования государственной регистрации сделки;
- сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности;
- совершенных недееспособными гражданами и с выходом за пределы ограниченной дееспособности граждан (в возрасте до 14 лет, от 14 до 18 лет), ограниченных в дееспособности;
- совершенных с выходом за пределы полномочий на совершение сделок представителем или органом юридического лица;
- совершенных гражданином, не способным понимать значение своих действий и руководить ими;
- совершенных под влиянием существенного заблуждения;
- сделки, совершение которых запрещено законом при отсутствии умысла каждой из сторон.

⁴⁷⁰ См.: Бартошек М. Римское право. Понятия, термины, определения. М.: 1989. С. 278.

3. **Односторонняя реституция** состоит в том, что потерпевшему в сделке возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Республики Беларусь. Такие последствия наступают, когда сделка совершена под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой, а также сделка, которую одно лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка).

Такие же последствия влечет недействительная сделка, совершение которой запрещено законодательством при отсутствии умысла у одной из сторон.

4. При двусторонней и односторонней реституции в некоторых случаях наступают **дополнительные имущественные последствия**. Их суть заключается в том, что одной стороной сделки, признанной недействительной, возмещаются расходы, стоимость утраченного или поврежденного имущества другой стороны. Такие последствия наступают в случаях, когда сделка признана соответственно ничтожной или недействительной, как совершенная гражданином:

- признанным недееспособным вследствие психического расстройства (ст. 172 ГК);
- несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (ст. 173 ГК);
- несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 176 ГК);
- гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 178 ГК);
- гражданином, не способным понимать значение своих действий и руководить ими (ст. 177 ГК).

Во всех этих случаях, кроме возврата полученного, дееспособная сторона обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны (п. 1 ст. 172 ГК).

В случае признания сделки недействительной, как совершенной под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделки, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, кроме возврата полученного потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб (ст. 180 ГК).

В случае признания недействительной сделки, совершенной под влиянием заблуждения, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Если

это не будет доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны (п. 2 ст. 179 ГК).

5. **Недопущение реституции** предусмотрено ст. 170 ГК в случае заключения сделки, запрещенной законодательством. Такая сделка ничтожна. Ее последствия зависят от наличия умысла у сторон, заключивших сделку, и от исполнения сделки обеими или одной из сторон.

При наличии умысла у обеих сторон такой сделки в доход Республики Беларусь взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной, с другой взыскивается в доход Республики Беларусь все полученное ею и все причитающееся с нее первой стороне (в возмещение полученного).

При наличии умысла лишь у одной из сторон сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей от виновной стороны в возмещение исполненного взыскивается в доход Республики Беларусь (ст. 170 ГК). Исключение составляет правило п. 1 ст. 841 ГК, согласно которому, если страховая сумма, указанная в договоре страхования имущества или предпринимательского риска, превышает страховую стоимость, договор является ничтожным в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость. Уплаченная излишне часть страховой премии возврату не подлежит, но не обращается в доход государства.

6. Следует особо подчеркнуть, что к требованию о возврате исполненного по недействительной сделке применяются правила о возврате неосновательного обогащения, поскольку иное не установлено законодательством и не вытекает из существа соответствующих отношений (ст. 972 ГК).

7. Правила о последствиях недействительности сделок применяются с определенными ограничениями, когда речь идет о последствиях недействительности договора купли-продажи предприятия. Правила, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной стороны или с обеих сторон, применяются к договору купли-продажи предприятия, если такие последствия существенно не нарушают права и охраняемые законодательством интересы кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречат государственным и общественным интересам (ст. 537 ГК).

Дополнительная литература

1. Агарков М.М. Понятие сделки по советскому гражданскому праву // Советское государство и право. 1946. № 3–4.

2. Гутников О.В. Недействительные сделки в гражданском праве. Теория и практика оспаривания. М.: Беражов-Пресс, 2003.

3. Денисевич Е.М. Основы учения об односторонних сделках в гражданском праве: Монография. Екатеринбург: Уральский гуманитарный институт, 2005.

4. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный): В 3 кн. Кн. 1. Разд. I. Общие положения. Разд. II / Под ред. В.Ф. Чигира. Мн.: Амалфея, 2005.

5. Матвеев И.В. Правовая природа недействительных сделок. М.: Юрлитинформ, 2004.

6. Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: Госюриздат, 1954.

7. Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. Л.: Ленингр. ун-т, 1960.

8. Тузов Д.О. Иски, связанные с недействительностью сделок. Теоретический очерк / Под ред. Б.Л. Хаскерберга, В.М. Чернова. Томск: Пеленг, 1998.

9. Тузов Д.О. Общие учения теории недействительных сделок и проблемы их восприятия в российской доктрине, законодательстве и судебной практике: Автореф. дис. ... доктора юрид. наук. Томск, 2006.

10. Чигир В.Ф. Сделки // Промышленно-торговое право. 1999. № 2–3.

11. Шахматов В.П. Составы противоправных сделок.

Глава 13. Представительство. Доверенность

§ 1. Понятие и значение представительства.

Виды представительства

1. Под представительством понимается совершение одним лицом, представителем, в пределах имеющегося у него полномочия сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица, представляемого, в результате чего гражданские права и обязанности возникают, изменяются и прекращаются непосредственно у представляемого. У представителя же из совершенных им сделок и иных юридических действий гражданские права и обязанности не возникают.

Представительство широко применяется в гражданском обороте как физическими, так и юридическими лицами. Граждане обращаются к услугам представителей, когда по каким-либо причинам (в связи с недееспособностью, болезнью, занятостью и т.п.) не могут сами осуществить свои права и исполнить обязанности, приобрести и реализовать новые, либо желают воспользоваться специальными знаниями и опытом представителя и т.д. Через представителей они заключают договоры, совершают иные сделки, например, принимают наследство, а также определенные юридические действия. Прибегают к услугам представителей и юридические лица, заключая через них предпринимательские договоры, осуществляя сдачу-приемку товаров, выполненной работы и т.д.

Возможно осуществление через представителя не только имущественных, но и личных неимущественных прав. Так, автор изобретения, полезной модели, промышленного образца может оформить и подать заявку на выдачу патента как лично, так и через представителя. В соответствии с п.1 ст.12 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 года «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» подача заявки в патентный орган, ведение дел с патентным органом могут осуществляться заявителем, т.е. лицом, обладающим правом на получение патента в соответствии с п.2 ст.6 указанного Закона, самостоятельно либо через патентного поверенного, зарегистрированного в патентном органе. К заявке, подаваемой через патентного поверенного, должна быть приложена доверенность, выданная ему заявителем (заявителями)⁴⁷¹.

Предусмотрев широкое применение представительства, ГК исходит из того, что в некоторых случаях применение представительства недопустимо. Такой запрет распространяется на сделки, которые по своему характеру могут быть совершены только лично. Примерами таких сделок могут быть совершение завещания, выдача доверенности. Не допускается совершение через представителя также других, указанных в законе, сделок (п.4 ст.183 ГК). Так, например, не допускается дарение, за исключением обычных подарков,

⁴⁷¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №1.2/909.

стоимость которых не превышает пятикратного размера базовой величины, от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями (ст.546 ГК).

2. Субъектами представительства являются представляемый, представитель и третье лицо, с которым представитель совершает от имени представляемого сделки и иные юридические действия. Все они находятся друг с другом в правовых отношениях, что позволяет квалифицировать представительство как комплекс правоотношений, который образуют: правоотношение между представляемым и представителем, в силу которого представитель наделяется полномочием (оно называется внутренним); правоотношение между представителем и третьим лицом, возникающее в процессе совершения сделки (иного юридического действия), (оно называется внешним); и правоотношение между представляемым и третьим лицом, являющееся результатом реализации внутреннего и внешнего правоотношений.⁴⁷²

Внутреннее и внешнее правоотношения взаимосвязаны и именно они определяют содержание представительства как гражданского правоотношения. Правоотношение между представляемым и третьим лицом – это результат осуществления представительства и представительским в точном смысле этого слова не является⁴⁷³.

Отношения представительства трактуются в юридической литературе и по-иному. Например, по мнению В.А. Рясенцева «правоотношение между представляемым и представителем («внутреннее») является лишь одно из предпосылок представительства, обуславливая возникновение у представителя полномочий, но само в состав представительства не входит»⁴⁷⁴. В.А. Рясенцев считает, что правоотношение между представляемым и представителем может основываться на договоре (поручения, трудовом, экспедиции и т.д.) и на юридических фактах иного рода (родстве, усыновлении, опеке и т.д.), и делает вывод, что представительство не тождественно ни правоотношению между представляемым и представителем, ни правоотношению между представляемым и третьим лицом⁴⁷⁵.

Вообще же изложенные в юридической литературе мнения о правовой природе представительства сводят к двум концепциям: концепции «действия» и концепции «правоотношения». Представители концепции «действия» определяют представительство как совершение сделок и иных юридических действий одним лицом – представителем в пределах предоставленного ему полномочия от имени другого лица – представляемого. По их мнению,

⁴⁷² О структуре представительства в юридической литературе высказаны и иные мнения. О них см.: Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. Томск, 1980 г. С. 19-31.

⁴⁷³ См. Гражданское право. Т.1. Учебник. Изд.6-ое, перераб. и доп./ Под ред.А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. С. 323.

⁴⁷⁴ См. Советское гражданское право, т.1. «Юрид.лит.», М., 1975, с. 231-232.

⁴⁷⁵ Там же.

правоотношение между представляемым и представителем – это одна из предпосылок представительства, но само оно в состав представительства не входит. Представительство налицо лишь тогда, когда представитель действует⁴⁷⁶. Представители концепции «правоотношения» рассматривают представительство как правоотношение, в силу которого правомерные юридические действия, совершенные представителем от имени представляемого, непосредственно создают, изменяют и прекращают для представляемого гражданские права и обязанности.⁴⁷⁷

Специфическим признаком гражданско-правового представительства является выступление одного лица от имени другого, под которым понимается правомерное действие представителя, совершаемое в интересах представляемого по отношению к третьим лицам, осведомленным о представительском характере действия, и имеющее целью приобретение или осуществление прав и обязанностей представляемого с непосредственным правовым результатом для него⁴⁷⁸. Представитель совершает сделки с третьими лицами от имени представляемого, в связи с чем правовые отношения устанавливаются между представляемым и третьим лицом, т.е. уполномоченным и обязанным по таким сделкам является представляемый, а не представитель. Именно поэтому не являются представителями те лица, которые действуют в чужих интересах, но от собственного имени, например, комиссионер по договору комиссии. Не являются представителями также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, в связи с чем участие их в переговорах о возможности совершения таких сделок не влечет возникновения гражданских прав и обязанностей у лица, которое уполномочило другое лицо на ведение подобных переговоров, а также временные (антикризисные) управляющие в процедуре банкротства, действующие от имени должника (п.2 ст.183 ГК).

3. И представителями, и представляемыми могут быть как физические, так и юридические лица.

Представляемым может быть любой гражданин, а также юридическое лицо. Дееспособные граждане сами избирают себе представителей либо это делается с их согласия, как это имеет место при установлении патронажа над совершеннолетним дееспособным гражданином. Назначенный органом опеки и попечительства попечитель-помощник выступает в качестве представителя тогда, когда подопечный заключил с ним договор поручения (ст. 37 ГК). При законном (обязательном) представительстве (см. о нем п. б) воля представляемого при назначении представителя не учитывается. Основанием возникновения такого представительства являются иные юридические факты, например, усыновление, установление опеки.

⁴⁷⁶ См. Советское гражданское право, т.1. «Юрид.лит», М., 1975, с232.

⁴⁷⁷ Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. Томск, 1980 г. С.13-15.

⁴⁷⁸ Невзгодина Е.Л. Указ. работа. С. 9.

Представителем может быть, как правило, только полностью дееспособный гражданин. Исключением является выполнение несовершеннолетними, достигшими 16-летнего возраста, функций представителей в силу трудового договора (ст. 21 ТК) или отношений членства в кооперативах. Однако и дееспособные граждане иногда не могут быть представителями в связи с установленными в законодательстве ограничениями в осуществлении представительских функций. Так, согласно п. 3 ст. 183 ГК представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Не может он совершать сделки и в отношении другого лица, если является его представителем. Исключение из этого правила сделано в отношении коммерческих представителей. Согласно п. 4 ст. 183 ГК, не допускается совершение через представителя сделки, которая может быть совершена только лично, а также других указанных в законе сделок. Например, только лично можно совершить завещание (п. 3 ст. 1040 ГК). Ни опекун, ни попечитель, ни их супруги и их близкие родственники (к последним ст. 1 ГПК относит родителей, детей, усыновителей, усыновленных, родных братьев и сестер, деда, бабушку и внуков) не вправе представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками (п. 3 ст. 35 ГК).

Юридическое лицо вправе быть представителем, если такое его право прямо предусмотрено законом, например, в соответствии с п. 4 ст. 9 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» при опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и в этом качестве имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление,⁴⁷⁹ или оно вытекает из характера выполняемых им задач либо соответствует целям его деятельности, предусмотренным в учредительных документах.

4. Существует ряд правоотношений, внешне сходных с представительством, но не являющихся таковым (действия посланца и посредника, рукоприкладчика, брокера, комиссионера). Посланец и посредник лишь передают чужую волю, представитель же при совершении сделок и иных юридических действий от имени представляемого выражает свою собственную волю.

Рукоприкладчик подписывает сделку по просьбе другого гражданина в связи с тем, что последний не может ее подписать вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности. Он лишь подписывает сделку вместо другого гражданина. Его подпись – свидетельство того факта, что воля на совершение сделки была выражена гражданином, по просьбе которого сделка подписана рукоприкладчиком.

⁴⁷⁹ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 31-32, ст. 472.

Посредник (брокер) только оказывает содействие, помощь сторонам в заключении договора. Каким бы активным при этом он ни был, его деятельность, направленная на заключение сторонами договора, носит организационный характер и напрямую не связана с возникновением правовой связи между сторонами договора. Представитель же своими действиями такую связь между представляемым и третьим лицом устанавливает.

Комиссионер, совершая по поручению комитента сделки с третьими лицами, действует от собственного имени и представителем не является, права и обязанности по таким сделкам возникают у него самого.

5. Согласно ст. 184 ГК, только юридические действия, совершенные представителем в пределах полномочия, имеют юридическую силу для представляемого.

Полномочие – это субъективное право представителя совершать сделки и иные юридические действия от имени представляемого и для него. Как и любое другое субъективное право, полномочие – это мера дозволенного поведения управомоченного лица, т.е. представителя. Вопрос о юридической природе и сущности полномочия в гражданском праве имеет важное значение, но решается в юридической литературе неоднозначно. Одни ученые рассматривают полномочие представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья-либо конкретная обязанность⁴⁸⁰ либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя⁴⁸¹. По мнению В.А. Рясенцева, полномочие есть проявление гражданской правоспособности⁴⁸². О.С. Иоффе считает, что полномочие, поскольку оно порождает определенные юридические последствия, есть юридический факт, который определяет границы присоединения к правоспособности представляемого дееспособности представителя⁴⁸³. Каждому из указанных мнений присущи как позитивные, так и уязвимые стороны, в связи с чем вопрос о юридической природе полномочия продолжает оставаться дискуссионным.

Объем полномочий представителя определяется представляемым, законодательством либо административным актом.

Если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законодательстве либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при совершении сделки такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, то сделка по иску лица, в интересах которого установлены

⁴⁸⁰ См., напр.: Советское гражданское право / Отв.ред. В.А. Рясенцев. В 2-х ч. М., 1968. Ч.1. С.228 и др.

⁴⁸¹ См., напр.: Советское гражданское право / Отв.ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. В 2-х т. М., 1979. Т.1. С. 207 и др.

⁴⁸² Рясенцев В.А. Понятие и юридическая природа полномочия представителя в гражданском праве // Методические материалы ВЮЗИ. Вып. II. М., 1948. С.7.

⁴⁸³ Иоффе О.С. Советское гражданское право. М., 1967. С.201-203.

ограничения, может быть признана судом недействительной (ст.175 ГК). Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь в постановлении от 28 октября 2005 г. №26 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами законодательства, регулирующего недействительность сделок» указал, что предусмотренные ст.175 ГК основания признания сделок недействительными не применяются, если лицо, в интересах которого установлены ограничения, впоследствии одобрит сделку, поскольку по аналогии к таким отношениям должно применяться правило, установленное п.2 ст.184 ГК, суть которого в том, что последующее одобрение сделки представляемым создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке, при том с момента ее совершения. Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь считает, что предусмотренные ст.175 ГК последствия не должны применяться и в случае несовпадения полномочий представителя, определенных доверенностью и договором между представителем и представляемым, так как в силу ст.183 ГК основание возникновения у представителя полномочий на заключение сделки от имени представляемого является доверенность. Поэтому другая сторона в договоре действует правомерно и в том случае, когда она осведомлена о таком несовпадении (п.17)⁴⁸⁴

6. Полномочие представителя основывается прежде всего на волеизъявлении представляемого, а также на доверенности, законодательстве либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления. В зависимости от оснований возникновения полномочия представителя различают следующие виды представительства: представительство, основанное на административном акте; представительство, основанное на законодательстве; представительство, основанное на договоре.

Представительство, основанное на административном акте, имеет место тогда, когда представитель действует от имени представляемого в силу его административного распоряжения. Например, приказом органа юридического лица работник назначается на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций. В этом случае полномочия представителя-работника юридического лица определяются изданным административным актом, или же должностной инструкцией работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.). К данному виду представительства относят также представительство, основанное на членстве в кооперативной или общественной организации.⁴⁸⁵

⁴⁸⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005 г. №193,6/464.

⁴⁸⁵ См., напр.: Гражданское право. Том 1. Учебник. Изд-е шестое, переработанное и дополненное / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. – С. 326; Гражданское право: Учебник для вузов / Под ред. проф. В.В. Залесского, проф. М.М. Рассолова. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2002. – С. 181.

Представительство, имеющее своим основанием законодательство, называется законным. Его характерной чертой является то, что возникает оно независимо от воли представляемого, так как полномочия представителя при таком представительстве определены соответствующим актом законодательства. Так, законными представителями несовершеннолетних в возрасте до 14 лет являются их родители, усыновители или опекуны, а граждан, признанных недееспособными – их опекуны (п. 1 ст. 27; п. 2 ст. 29 ГК).

В соответствии со ст. 68 КоБС Республики Беларусь осуществление представительства от имени своих детей – это личное неимущественное право родителей, а поэтому оно не нуждается в каком-то особом оформлении. Усыновители по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению (ст. 134 КоБС), а поэтому их право осуществлять представительство от имени усыновленных также не требует какого-либо специального оформления.

Законными представителями подопечных являются опекуны. Опекa устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) (п. 1 ст. 32 ГК). Опекун назначается органом опеки и попечительства. На основании решения органа опеки и попечительства о назначении гражданина опекуном ему выдается удостоверение на право представления интересов подопечного, порядок выдачи которого определяется Правительством Республики Беларусь (ст. 151 КоБС).

Представительство, основанное на доверенности, называется добровольным. Называют его также договорным. Оба названия соответствуют сущности возникающего представительства, так как основано оно на воле как представляемого, так и представителя, выраженной в выданной доверенности, заключенном договоре. При добровольном представительстве круг действий представителя, образующих его полномочия, определяется волей представляемого.

§ 2. Коммерческое представительство

Коммерческим представителем является лицо, которое представляет от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 185 ГК). Но подобное представительство будет носить характер коммерческого лишь в том случае, когда такое лицо занимается указанной деятельностью постоянно и самостоятельно, то есть его деятельность является одной из форм предпринимательства.

Коммерческое представительство – особая разновидность добровольного представительства. Его основанием является договор, заключаемый

предпринимателем – представляемым с коммерческим представителем. Договор заключается в простой письменной форме и в нем должны содержаться четкие указания на полномочия коммерческого представителя. Если же договор не содержит такие указания, то кроме договора основанием коммерческого представительства является выданная представляемым доверенность. Именно в ней и определяется в этом случае объем полномочий коммерческого представителя.

Коммерческий представитель вправе одновременно представлять обе стороны заключенной сделки, но лишь с их согласия, а также в случаях, предусмотренных законодательством. При этом коммерческому представителю вменяется в обязанность исполнять данное ему сторонами поручение с заботливостью обычного предпринимателя.

В случае одновременного представительства разных сторон в сделке коммерческий представитель вправе требовать уплаты ему вознаграждения, размер которого определяется его соглашением с представляемыми. Помимо уплаты вознаграждения коммерческий представитель имеет право на возмещение понесенных им при исполнении поручения издержек. ГК исходит из того, что представляемые уплачивают вознаграждение и возмещают расходы коммерческому представителю в равных долях. Возможен и иной порядок уплаты вознаграждения и возмещения расходов, но только по соглашению между ними.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках, и не только во время их совершения, но и после исполнения данного ему поручения.

ГК предусматривает, что в отдельных сферах предпринимательской деятельности коммерческому представительству могут быть присущи особенности, которые устанавливаются соответствующим законодательством (п.4 ст.185 ГК).

§ 3. Доверенность

1. Доверенность – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами, удостоверенное в порядке, предусмотренном ст. 186 ГК. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем предоставляемый может представить непосредственно третьему лицу – стороне в будущей сделке.

Доверенность является односторонней сделкой, то есть в ней выражена воля лишь представляемого, в соответствии с которой и определяются полномочия представителя по совершению сделок и иных юридических действий с третьими лицами. Для отношений представляемого с такими лицами имеют значение лишь те указания, которые закреплены в доверенности. Иные его указания, не отраженные в доверенности, не влияют на действительность

сделки, совершенной представителем с третьим лицом. Они сказываются лишь на отношениях представляемого с представителем, имеющих своим основанием договор поручения или иной договор.

2. Различают разовую, специальную и общую (генеральную) доверенность.

Разовая доверенность выдается на совершение сделки или иного юридического действия, которые носят конкретный разовый характер, например, на получение денег по данному почтовому переводу, на продажу жилого дома, принадлежащего указанному в ней гражданину и т.п.

Специальная доверенность выдается на совершение нескольких однородных юридических действий в течение определенного периода времени, напр., на получение стипендии в январе–марте такого-то года.

Доверенность на совершение нескольких разнородных юридических действий называется общей (генеральной). Примером такой доверенности может быть доверенность, выдача которой производится в соответствии с правилами ГК о договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности). Статья 914 ГК предусматривает, что в отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей удостоверяется доверенностью, выданной ему остальными товарищами. Как правило, такая доверенность является общей (генеральной).

3. Доверенность должна совершаться в письменной форме: то ли в простой, то ли в нотариальной. Вне письменной формы она существовать не может.

Обязательному нотариальному удостоверению подлежат доверенности, выданные: на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами, (п. 2 ст. 186 ГК); в порядке передоверия, за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 186 ГК (п. 2 ст. 188 ГК); в случаях прямо предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь. Так, Указ Президента Республики Беларусь от 31 января 2000 г. № 30 «О нотариальном удостоверении доверенности на владение, пользование и распоряжение транспортным средством» предусматривает, что подлежит нотариальному удостоверению доверенность, выдаваемая физическим лицом – собственником транспортного средства на владение, пользование и распоряжение им другим лицом (ст.1)⁴⁸⁶.

Декретом Президента Республики Беларусь от 12 июня 2006 г. №9 «О внесении изменения и дополнения в Декрет президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. №3 «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь» предусмотрена, что права, удостоверенные акциями, приобретенными гражданами Республики Беларусь у государства за денежные средства на льготных условиях (по цене на 20% ниже номинальной стоимости) и в обмен на приватизационные чеки «Имущество», а также полученные взамен их долей в имуществе арендных и коллективных (народных) предприятий при преобразовании их в Акционерные общества,

⁴⁸⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 13. 1/963.

могут быть переданы по доверенности. Такие доверенности подлежат регистрации в республиканском органе государственного управления рынком ценных бумаг в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь. До этой регистрации право лица, которому выдана доверенность на участие в управлении акционерным обществом не может быть реализовано⁴⁸⁷. В соответствии с Инструкцией о порядке регистрации доверенностей, предусматривающих передачу прав, удостоверенных акциями, утвержденной постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 августа 2006 г. №1093⁴⁸⁸, такие доверенности регистрируются территориальными органами Министерства финансов по ценным бумагам на условиях, указанных в ч.1 подпункта 1.12 п.1 Декрета Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. №3 «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь»⁴⁸⁹

В соответствии с п. 1 ст.70 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности»⁴⁹⁰ вправе удостоверить доверенности, для которых законодательными актами Республики Беларусь установлена обязательная нотариальная форма, также уполномоченные должностные лица, под которыми указанный Закон понимает уполномоченных должностных лиц местных исполнительных и распорядительных органов и дипломатических агентов дипломатических представительств Республики Беларусь и консульских должностных лиц консульских учреждений Республики Беларусь.

Уполномоченные должностные лица местных исполнительных и распорядительных органов, которыми по решению этих органов могут быть руководитель, его заместитель, секретарь или член местного исполнительного и распорядительного органа, удостоверяют доверенности в тех населенных пунктах, в которых нет государственных нотариальных контор и нотариальных бюро. Дипломатические агенты дипломатических представительств Республики Беларусь в случае выполнения консульских функций дипломатическими представительствами Республики Беларусь и консульские должностные лица консульских учреждений Республики Беларусь удостоверяют доверенности за пределами Республики Беларусь.

Порядок нотариального удостоверения доверенностей установлен утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 23 октября 2006 г. № 63 Инструкцией о порядке совершения нотариальных действий, которая, в частности, определяет условия удостоверения доверенностей, условия удостоверения доверенности, выдаваемой в порядке

⁴⁸⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №92.1/7666.

⁴⁸⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №144.5/22810.

⁴⁸⁸ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1998 г., №9, ст.206.

⁴⁹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 120. 2/1055; 2006. № 78. 2/1212.

передоверия, доверенности на совершение сделок с отдельными видами имущества⁴⁹¹.

Инструкция о порядке совершения нотариальных действий предусматривает, что нотариус удостоверяет доверенности по общим правилам удостоверения сделок, которые изложены в главе 3 Инструкции; соблюдая при этом и специальные правила, изложенные в главе 12 той же Инструкции.

В доверенности должны быть указаны место и дата ее совершения (подписанные), фамилии, собственные имена и отчества (полное наименование юридического лица в соответствии с учредительными документами) и адрес места жительства представителя и представляемого, адрес местонахождения и (или) юридический адрес юридического лица, а в надлежащих случаях – и занимаемая должность.

Нотариус удостоверяет доверенности на совершение сделок с отдельными видами имущества и иных действий в соответствии с законодательством, регулирующим соответствующие правоотношения. В связи с этим Инструкция о порядке совершения нотариальных действий предусматривает, что нотариус в доверенности на представительство в отношениях, регулируемых законодательством Республики Беларусь о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, должен указать соответствующие идентификационные сведения о представляемых, которыми могут быть как физические, так и юридические лица, а в доверенности на продажу недвижимого имущества кроме идентификационных сведений о представляемых должен указать также место нахождения недвижимого имущества, цену, за которую представитель вправе его продать и другие условия продажи такого имущества либо указать в доверенности, что представитель вправе заключить договор продажи недвижимого имущества за цену и на условиях по его усмотрению.

Гражданский кодекс Республики Беларусь предусматривает, что помимо нотариусов доверенности могут удостоверяться соответствующими должностными лицами, указанными в п.3 ст. 186 ГК, а также организацией, в которой доверитель работает или учится, организацией, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. При этом доверенности, удостоверенные должностными лицами, указанными в п. 3 ст. 186, ГК приравнивает к нотариально удостоверенным доверенностям.

К нотариально удостоверенным приравниваются доверенности:

1) военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками таких учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами;

⁴⁹¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 188. 8/15268.

2) военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и учреждений образования, осуществляющих подготовку кадров по специальностям военного профиля, в которых нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, а так же доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений или учреждений;

3) лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей;

4) совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрациями этих учреждений или руководителями (их заместителями) соответствующих органов социальной защиты населения (п.3 ст.186 ГК, п.4 ст. 51 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности»). Правила удостоверения таких доверенностей установлены Инструкцией о порядке удостоверения завещаний и доверенностей, приравниваемых к нотариально удостоверенным, свидельствования подлинности подписи на документах, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 19 февраля 2002 г. № 3⁴⁹².

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, выплат гражданам в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, на совершение иных действий, не требующих нотариальной формы удостоверения, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, организацией, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда, по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Доверенности на получение гражданами выплат в банках могут быть удостоверены также банком, в котором открыт текущий (расчетный) банковский счет либо размещен банковский вклад (п.4 ст.186 ГК).

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя, но вместо руководителя ее вправе подписать и иное лицо, если оно уполномочено на это учредительными документами юридического лица. Такая доверенность должна быть скреплена печатью этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной собственности или собственности административно-территориальной единицы,

⁴⁹² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 34.8/7858.

предусматривающая получение или выдачу денег и других имущественных ценностей, кроме руководителя подписывается также главным (старшим) бухгалтером этой организации (п.5 ст.186 ГК).

4. Действие доверенности в силу прямого указания ГК (п.1 ст.187) ограничено тремя годами. Это максимальный срок ее действия. Конкретный же срок указывается в самой доверенности. Если он в ней не указан, доверенность сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность обязательно должна содержать указание на дату ее совершения, так как именно от нее и отсчитывается срок ее действия. Доверенность ничтожна, если в ней не указана дата ее совершения, так как срок действия такой доверенности установить невозможно.

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу, пока лицо ее выдавшее, не отменит ее (п. 2 ст. 187 ГК).

5. Доверенность – документ именной. Она должна содержать необходимые реквизиты, в том числе фамилию, имя и отчество (без сокращений) и место жительства представляемого и представителя.

Доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, ничтожна (п. 3 ст. 547 ГК).

Принятие наследства через представителя возможно, но только если в доверенности специально предусмотрено его полномочие на принятие наследства (п. 1 ст. 1070 ГК).

Доверенность может быть выдана от имени одного или нескольких лиц, на имя одного лица или нескольких лиц. Доверенность от имени нескольких лиц может быть выдана только в том случае, если действия, предусмотренные ею, касаются однородных интересов лиц, выдавших доверенность, а не каждого из них в отдельности. Такова, например, доверенность от имени нескольких участников общей долевой собственности на продажу принадлежащего им всем жилого дома.

6. Гражданский кодекс предусматривает, что лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, которые предусмотрены его полномочиями (п.1 ст.188). Закрепление в ГК указанной обязанности представителя вполне объяснимо, если иметь в виду, что представительство основано на лично-доверительных отношениях представляемого и представителя. Однако в силу различных причин личное совершение представителем действий не всегда возможно, а задержка же в исполнении поручения может отрицательно сказаться на охране интересов представляемого. ГК предусматривает, что оказавшийся в затруднительном положении представитель может поручить совершение действий, образующих его полномочия, другому лицу. Согласно п.1 ст.188 ГК, к передоверию представитель вправе прибегнуть, если такое его право прямо предусмотрено

доверенностью либо он вынужден поступить таким образом силою обстоятельств. В обоих случаях представитель должен исходить из того, что передоверие необходимо для охраны интересов лица, выдавшего доверенность.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена. Из этого общего правила сделано исключение для случаев, предусмотренных п. 4 ст. 186 ГК. Доверенность, выданная в порядке передоверия, может быть выдана лишь на оставшуюся часть срока, указанного в основной доверенности, и не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности.

Представитель, передав полномочия другому лицу, должен сообщить об этом представляемому. ГК не установил срока исполнения указанной обязанности. Полагаем, что он должен это сделать немедленно, если для этого имеется возможность, либо в срок, позволяющий представляемому без ущерба для своих интересов отменить передоверие. Представитель, прибегший к передоверию, обязан не только известить о нем представляемого, но и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности представителем, передавшим полномочия другому лицу, является основанием для возложения на него ответственности за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные (п.4 ст.188 ГК).

В том случае, когда представитель вынужден прибегнуть к передоверию силою обстоятельств, он должен представить нотариусу доказательства того, что такие обстоятельства имели место, например, справку о болезни, об отъезде в командировку и т.п.

7. Действие доверенности прекращается по основаниям, указанным в п. 1 ст. 189 ГК. Так как доверенность – сделка срочная, то истечение срока прекращает ее действие. Разовая доверенность прекращается совершением предусмотренного ею действия.

В числе оснований, прекращающих действие доверенности, отмена ее лицом, выдавшим доверенность, и отказ от нее лица, которому она выдана. Право указанных лиц на досрочное прекращение действия доверенности обусловлено доверительным характером отношений между ними. Воспользоваться таким правом они могут во всякое время и отказаться от этого права не могут, потому что соглашение об отказе от этих прав ничтожно. Лицо, выдавшее доверенность, а затем отменившее ее, обязано сообщить об отмене доверенности не только лицу, которому она выдана, но и третьим лицам, для представительства перед которыми доверенность дана, если они ему известны.

Следующая группа оснований прекращения доверенности состоит из таких юридических фактов как прекращение юридического лица и смерть гражданина, выступающих в качестве представляемого и представителя. Помимо смерти гражданина прекращение доверенности влечет объявление его умершим, признание недееспособным, ограниченно дееспособным или

безвестно отсутствующим. В случае реорганизации юридического лица его правопреемники, а в случае смерти гражданина его наследники обязаны известить об отмене доверенности лиц, которым она выдана, а также известных им третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Те права и обязанности в отношении третьих лиц, которые возникли в результате действий представителя до того, как он узнал либо должен был узнать о прекращении доверенности, сохраняют силу и для представляемого и для его правопреемников. Однако если третье лицо знало о прекращении доверенности или должно было знать об этом, то правило о сохранении силы для представляемого и его правопреемников за названными выше правами и обязанностями не применяется.

Представитель и его заместитель либо их правопреемники по прекращении доверенности обязаны вернуть доверенность и сделать это должны немедленно. Прекращение доверенности влечет также прекращение передоверия.

§ 4. Представительство без полномочий

1. Возможно заключение сделки, совершение иного юридического действия лицом, которое вообще не уполномочено на заключение такой сделки (совершение иного юридического действия), либо лицом, которое превысило при этом предоставленные ему полномочия. ГК предусматривает, что такая сделка (иное юридическое действие) считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица (п. 1 ст. 184 ГК). Однако, если другое лицо (представляемый) впоследствии одобрит совершенную неуполномоченным лицом либо лицом, превысившим предоставленные ему полномочия, сделку, то ее одобрение создает, изменяет и прекращает для представляемого гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее заключения (п. 2 ст. 184 ГК).

2. Под неуполномоченным лицом в смысле ст. 184 ГК, по нашему мнению, следует понимать представителя другого лица (представляемого), который, имея полномочие на совершение данной сделки, заключает иную сделку либо совершает наряду с предусмотренной его полномочием не предусмотренную им сделку.

Превышение полномочия может состоять в том, что представитель, заключая предусмотренную его полномочием сделку, отступает при этом от указаний представляемого. Отклонения от указаний представляемого могут состоять в превышении качественных или количественных показателей содержания полномочия. Превышение качественных показателей может касаться свойств предмета сделки, выбора контрагента, юридической природы сделки, способа исполнения или обеспечения исполнения сделки⁴⁹³, а количественных – цены, числа, веса, объема вещей, услуг – предмета сделки.

⁴⁹³ Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск, 1980. – С.136.

3. Последующее одобрение представляемым сделки, заключенной неуполномоченным лицом, восполняет у такого лица отсутствие либо неполноту полномочий. Одобренная представляемым сделка влечет правовые последствия как для представляемого, так и для лица, с которым она совершена. Третье лицо не вправе отказаться от совершенной сделки, ссылаясь на отсутствие у представителя надлежащих полномочий, если оно знало или должно было знать, что совершает сделку с представителем либо неуполномоченным ее совершать, либо действующим с превышением полномочий. Такое лицо связано совершенной сделкой, последующее одобрение которой представляемым обязывает его к ее надлежащему исполнению. Однако третье лицо не связано такой сделкой, если последующее одобрение ее не было совершено в обусловленный при совершении сделки или разумный срок.

Одобрение – это односторонняя сделка, поэтому она должна быть облечена в надлежащую форму. Одобрение может быть выражено как в письменной форме, так и путем конклюдентных действий, свидетельствующих об одобрении сделки. Однако надо иметь в виду, что путем конклюдентных действий можно одобрить лишь сделку, которая может быть совершена устно (п. 2 ст. 159 ГК). Такими конклюдентными действиями могут быть оплата доверителем понесенных поверенным издержек, принятие от него исполненного сверх предусмотренного договором поручения и т.п.

Дополнительная литература:

1. Бабкина Е. В. Правовая природа договора коммерческого представительства //Белорусский журнал международного права и международных отношений. 2000. № 2.
2. Белкин И.Я. Представительство и доверенность: лекция. – Новосибирск, 1996.
3. Жук А. В. Место и роль договора коммерческого представительства в предпринимательской деятельности //Право Беларуси. 2004. № 17.
4. Завидов Б. Договор коммерческого представительства // Российская юстиция. 1998. № 1.
5. Казанцев Л. Учение о представительстве в гражданском праве. – СПб, 1879.
6. Кузьмишин А.А. К вопросу о понятии и юридической природе представительства и полномочия в гражданском праве // Юрист. 1999. №12.
7. Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск, 1980.
8. Носкова Ю. Б. Коммерческие представители //Гражданское право. 2005. № 2.

9. Романенко В.А. Представительство. Доверенность // Промышленно-торговое право. 1999. № 2-3.

10. Рясенцев В.А. Вопросы представительства в гражданском праве // Советская юстиция. – 1976. – № 6.

Глава 14. Сроки в гражданском праве. Исковая давность

§1. Понятие и виды сроков в гражданском праве

1. *Срок в гражданском праве* – это момент во времени, календарная дата или период времени, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, т.е. срок является юридическим фактом. Например, с определенной датой связывается день праздника, объявленного выходным днем. Датой рождения человека определяется приобретение им полной дееспособности, если это дата исполнения ему 18 лет (см. ст. 20 ГК); с истечением одного года после получения последний раз сведений о месте пребывания гражданина, если неизвестно о месте его жительства, гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим (ст. 38 ГК).

Сроки, их течение – объективное явление, независящее от воли людей. Участники гражданского оборота не могут приостановить течение времени. В юридической литературе течение определенного промежутка времени часто относят к юридическим фактам, называемым событиями. Можно встретить утверждение, что и течение времени представляет собой самостоятельную группу абсолютных юридических последствий, называемых относительными юридическими событиями⁴⁹⁴. Утверждают также, что «большинство сроков имеет двойственный характер: будучи волевым по происхождению, они связаны с объективным течением времени. В силу этого они представляют собой *особую категорию юридических фактов*, которые не могут быть отнесены ни к событиям, ни к действиям и занимают «особое самостоятельное место в системе юридических фактов гражданского права»⁴⁹⁵.

Эту точку зрения вряд ли можно разделить, поскольку, хотя сроки установлены по воле участников общественных отношений, истечение периода времени объективно. Стороны не могут приостановить течение времени, отсрочить наступление срока, хотя могут установить новый срок.

Сроки в гражданском праве устанавливаются нормами законодательства, судом или сделками, т.е. являются волевыми актами, однако их нельзя отнести к юридическим фактам, называемым действиями, так как течение времени, с которым законодательство связывает юридические последствия, от людей не зависит. Это дает основание утверждать, что юридический факт, называемый сроком, является событием.

2. Сроки в гражданском праве весьма разнообразны. Они классифицируются по различным основаниям. В частности, по правовым последствиям, наступающим с наступлением срока, различают сроки

⁴⁹⁴ Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Госюриздат, 1958. С. 168-170.

⁴⁹⁵ Гражданское право. В 4-х т. Т. 1: Общая часть: учеб. /Отв. ред. Е.А. Суханов – 3-е изд. перераб. и доп. М., 2006. С. 624, 625.

правообразующие, правоизменяющие и правопресекающие. Правообразующие сроки порождают гражданские правоотношения. Так, в день смерти гражданина открывается наследство (ст. 1035 ГК) и начинает течь шестимесячный срок для принятия наследства (ст. 1071 ГК). Правоизменяющие сроки изменяют правоотношения. Так, со дня уклонения заказчика от принятия выполненной подрядчиком работы, повлекшего за собой просрочку в сдаче работы, риск случайной гибели ее признается перешедшим к заказчику в момент, когда передача вещи должна была состояться (п. 7 ст. 673 ГК). Правопрекращающие сроки влекут прекращение правоотношения. Например, в день передачи продавцом товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязательство продавца передать товар покупателю считается исполненным (п. 1 ст. 428 ГК).

В зависимости от того, кем устанавливаются сроки исковой давности, различают сроки нормативные, судебные и договорные.

Нормативные сроки устанавливаются актами законодательства. Многие из них установлены в Гражданском кодексе, например, срок наступления полной дееспособности граждан (ст. 20); срок, при котором несовершеннолетний гражданин может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает (ст. 26); срок отсутствия с места постоянного жительства, если невозможно установить его место пребывания, дающий право ставить вопрос о признании его безвестно отсутствующим (ст. 38) или объявления умершим (ст. 42); сроки исковой давности (ст. 197). Другие нормативные сроки установлены иными актами законодательства, например, сроки предъявления претензий к Белорусской железной дороге об уплате штрафов (45 дней) и остальных претензий (в течение 6 месяцев) установлены п. 141 Устава железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1196⁴⁹⁶.

Судебные сроки устанавливаются судом, хозяйственным или третейским судом. Например, суд может установить срок, в течение которого подрядчик обязан устранить недостатки выполненных работ (ст. 676 ГК).

Договорные сроки устанавливаются соглашением сторон. Например, стороны в договоре подряда указывают начальный и конечный сроки выполнения работ. Они могут предусмотреть промежуточные сроки (ст. 662 ГК); договор аренды заключается на срок, определенный договором (ст. 581 ГК).

По степени обязательности для сторон различают императивные и диспозитивные сроки.

Императивные сроки установлены законодательством и не могут быть изменены соглашением сторон. Например, сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон (ст. 199 ГК);

⁴⁹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 67. 5/1506; 2001. № 97. 5/9154; 2002. № 46. 5/10295, № 82. 5/10802; 2005. № 52. 5/15728.

патент на изобретение действует в течение 20 лет с даты поступления заявки в патентный орган (п. 1 ст. 1002 ГК); сроки приобретательной давности недвижимого имущества установлены в 15 лет, а иного имущества – 5 лет и не могут быть изменены соглашением сторон (ст. 235 ГК).

Диспозитивные сроки, хотя и установлены законодательством, но могут быть изменены соглашением сторон. Например, срок действия доверенности не может превышать трех лет. В доверенности может быть установлен любой срок, но он не должен превышать трех лет.

По степени определенности сроки делятся на абсолютно определенные, относительно определенные и неопределенные.

Абсолютно определенные сроки устанавливаются точно указанием на конкретную дату, например 5 мая 2008 г., или указанием на какой-то ясно обозначенный период во времени, например, договор заключается на срок три года, начиная с 1 января определенного года.

Относительно определенные сроки определены со значительно меньшей категоричностью. Например, поставка товаров должна осуществляться в каждом квартале равными по количеству товаров партиями не позднее 15-го числа последнего месяца данного квартала. В некоторых статьях ГК относительно определенные сроки обозначены терминами «разумный срок» (п. 2 и п. 3 ст. 295, ч. 2 п. 1 ст. 370, п. 1 ст. 427, ст. 434 ГК и др.). Так, в соответствии с п. 2 ст. 295 ГК в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

К относительно определенным срокам относятся и сроки, определяемые в ГК терминами «немедленно», «незамедлительно», «при первой возможности», «без промедления». Например, ст. 412 ГК установлено, что: «1. В случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

2. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным». Другой пример. «Когда оферта сделано устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила об акцепте» (п. 2 ст. 411 ГК). «Страхователь по договору имущественного страхования после того, как ему стало известно о наступлении страхового случая, обязан незамедлительно уведомить о его наступлении страховщика или его представителя» (п. 1 ст. 851 ГК). «Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или неодобрении предпринятых действий, если только такое ожидание не повлечет серьезного ущерба для заинтересованного лица» (п. 1

ст. 871 ГК). По исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения поверенный обязан без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек (ст. 864 ГК). Доверитель обязан без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения (п. 3 ст. 865 ГК).

К относительно определенным срокам следует относить и срок, определяемый термином «нормально необходимый срок». Так, если в оферте (предложении заключить договор), сделанной в письменной форме и направленной другому лицу, не определен срок для акцепта (ответа на оферту), договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законодательством, а если такой срок не установлен, – в течение нормально необходимого для этого времени (п. 1 ст. 411 ГК).

Нормы права не дают ответа на вопрос, как определить продолжительность относительно определенных сроков, о которых шла речь выше. Этот вопрос решается в каждом конкретном случае, исходя из сложившихся в гражданском обороте сроков совершения соответствующих действий при аналогичных обстоятельствах.

Неопределенные сроки – это сроки, не установленные ни законодательством, ни договором для прекращения правоотношения, имеющего пределы во времени его существования, определяемые сторонами правоотношения или одной из его сторон. Примерами являются сроки договоров аренды, заключенных без определения срока (п. 2 ст. 581 ГК), и сроки договоров безвозмездного пользования (ссуды) (п. 2 ст. 643 ГК). Каждая из сторон договора аренды, заключенного на неопределенный срок, и договора ссуды, заключенного без определения срока, вправе в любое время отказаться от договора, предупредив другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества – за три месяца. Законодательством или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора, заключенного на неопределенный срок (ч. 2 п. 2 ст. 581 ГК).

По сфере действия сроки делятся на общие и специальные.

Общие сроки действуют в отношении всех объектов данного рода. Классическим примером является трехлетний срок действия доверенности, если же срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения (п. 1 ст. 187 ГК). Также примером специального срока действия доверенности может служить доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия. Она сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность (п. 2 ст. 187 ГК).

Вторым примером общего срока может служить срок приоритета подачи в патентный орган заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу изобретения, полезной модели и чертежи, если в описании на них

имеется ссылка. Он определяется по дате подачи заявки (п. 1 ст. 16 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»⁴⁹⁷).

Специальный срок, противостоящий общему сроку, установлен п. 3 ст. 16 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», согласно которому приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если подача в патентный орган заявки на приобретение, полезную модель осуществлена в течение 12 месяцев, а на промышленный образец – в течение 6 месяцев с даты подачи первой заявки.

По своему назначению сроки разграничиваются на сроки осуществления гражданских прав, исполнения обязанностей и сроки защиты гражданских прав. Срок осуществления гражданских прав – это срок, в течение которого активный управомоченный субъект гражданского правоотношения вправе осуществить свое субъективное право. Он устанавливается законодательством и (или) соглашением сторон.

Сроки осуществления гражданских прав неоднородны, и в зависимости от их назначения в свою очередь дифференцируются на сроки существования гражданских прав, сроки выполнения обязанностей, пресекательные, претензионные, гарантийные, сроки годности, сроки службы, сроки хранения и др.

Сроки существования гражданских прав необходимы, поскольку они дают возможность субъекту определить пределы во времени, в течение которых он вправе осуществлять свое право и в случае его нарушения обратиться в правоприменительные и иные государственные органы за защитой нарушенного права. Некоторые субъективные права существуют бессрочно, например право собственности, личные неимущественные права (права авторства, на неприкосновенность науки, литературы и искусства и т.д.), другие ограничены во времени, например, авторское имущественное право действует в течение всей жизни автора и на протяжении 50 лет после смерти автора; патент на изобретения действует на протяжении 20 лет, доверенность – в течение трех лет и т.д.

Срок исполнения обязанностей также в некоторых случаях ограничен законом, например, обязанность выплачивать возмещение причиненного вреда несовершеннолетним детям в случае причинения смерти их отцу ограничивается достижением его детьми совершеннолетия (п. 2 ст. 957 ГК). Ограничения исполнения обязанностей, как правило, устанавливаются с целью сочетания интересов каждого с интересами других и общества в целом.

Пресекательные (преклюзивные) сроки, в отличие от сроков существования гражданских прав, устанавливают пределы во времени, в течение которых

⁴⁹⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 1. 2/909; 2004. № 74.2/1068.

управомоченный субъект под страхом утраты своего права обязан совершить определенные действия по осуществлению своих прав. Законодательством установлен ряд случаев действия пресекательных сроков. Примерами могут служить ст. 253 и 1069–1071 ГК. В соответствии с п. 2 ст. 253 ГК продавец доли в праве общей собственности обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в отношении прочего имущества – в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

Для приобретения наследства наследник может в течение шести месяцев со дня открытия наследства принять его. В случае неосуществления наследником этого права наследник не приобретает наследства.

Пресекательные сроки установлены п. 1 ст. 76, подп. 4 п. 2 ст. 84, ч. 2 п. 2 ст. 92 и п. 3 ст. 94, п. 5 ст. 97, ч. 2 п. 3 ст. 111, п. 1 ст. 229, п. 1 ст. 232 и другими статьями ГК.

Претензионные сроки установлены с целью сокращения количества споров, поступающих на рассмотрение общих, хозяйственных и третейских судов, сокращения процессуальных расходов, ускорения решения имущественных споров и восстановления нарушенных прав. В ряде случаев законодательные акты содержат нормы права, обязывающие управомоченного субъекта до обращения с иском в суд в письменной форме предъявить претензию к обязанному субъекту с требованием рассмотреть ее в установленный срок и удовлетворить его притязания.

В Республике Беларусь в силу п. 1 ст. 751 ГК до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, установленном законодательством. Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика отказа в тридцати-дневный срок. Порядок предъявления и сроки рассмотрения претензии к перевозчику урегулированы п. 136–143 Устава железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1196.

Гарантийный срок – календарный срок (в месяцах) или наработка (в часах, циклах срабатываний, километрах пробега и т.д.), в течение которых товар (результат работы, услуга) должен соответствовать всем требованиям к его качеству, определенным в порядке, установленном законодательством (ст. 1 Закона Республики Беларусь от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей»⁴⁹⁸ (далее – Закон от 9 января 2002 г.)). Гарантийные сроки

⁴⁹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 10. 2/839; 2003. № 8. 2/932.

значительно длиннее, чем обычные сроки обнаружения скрытых недостатков в изделии (результатах работы, услуги). Гарантийные сроки на качество товара, работ, услуг устанавливаются государственными или отраслевыми стандартами, техническими условиями. Они могут определяться сторонами по договору.

Гарантия – это адресованное всем утверждение продавца, изготовителя, исполнителя о том, что в товаре, выполненной работе, оказанной услуге нет недостатков, что они соответствуют требованиям, предъявляемым нормативами к таким товарам, работам, услугам, и что в случае обнаружения в них недостатков продавец обязан заменить товар (исправить недостатки) по требованию покупателя, изготовитель (исполнитель) – исправить допущенные недостатки в выполненных им работах, оказанной услуге, если они возникли не по вине покупателя, заказчика работ, услуг, за свой счет. Гарантия действует в течение установленного гарантийного срока.

Изготовитель (исполнитель) вправе устанавливать на товар (результат работы, услугу) гарантийный срок, если иное не определено законодательством. Если изготовитель (исполнитель) воспользовался этим правом, то он обязан удовлетворить требование потребителя, обнаружившего в течение гарантийного срока недостатки товара (результата работы, услуги).

Продавец имеет право установить на товар дополнительный гарантийный срок сверх гарантийного срока, установленного изготовителем (исполнителем), а также гарантийный срок на товар, на который гарантийный срок изготовителем (исполнителем) не установлен (п. 5 ст. 13 Закона от 9 января 2002 г.). Требования, предусмотренные п. 5 ст. 13 названного Закона в отношении недостатков товара, обнаруженных в течение указанного гарантийного срока, предъявляются продавцу (п. 1 ст. 20 Закона от 9 января 2002 г.).

Срок годности – период, по истечении которого товар (результат работы) считается непригодным для использования по назначению (п. 1 ст. 442 ГК, ст. 1 Закона от 9 января 2002 г.). Некоторые товары (результаты работы) длительного пользования, в том числе комплектующие изделия (детали, узлы, агрегаты) по истечении определенного срока могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде. Перечень таких товаров (результатов работ) устанавливается Правительством. Сроки годности устанавливаются на продукты питания, медикаменты, парфюмерно-косметические товары, товары бытовой химии и иные подобные товары, работы. Изготовитель (исполнитель) таких товаров (результата работ) обязан устанавливать срок их годности. Продажа товара по истечении срока годности, а также товара, на который должен быть установлен срок годности, но он не установлен, не допускается.

Товары, на которые установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности (п. 2 ст. 442 ГК).

По своей сущности к сроку годности близки срок службы и срок хранения.

Срок службы – период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечить потребителю возможность использования товара (результата работ) по назначению и нести ответственность за недостатки, возникшие по его вине (ст. 1 Закона от 9 января 2002 г.). Срок службы товара может исчисляться единицами времени (месяцами, годами), а также единицами измерения исходя из функционального назначения товара (результата работы) (п. 8 ст. 20 Закона от 9 января 2002 г.). Срок службы устанавливается самим изготовителем товара или согласуется с потребителем товара и исчисляется с момента изготовления товара. В отношении товаров длительного использования, которые по истечении определенного периода времени могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде, предусмотрена обязанность изготовителя устанавливать срок службы.

Срок хранения – период, в течение которого товар (результат работы) при соблюдении установленных условий хранения сохраняет свои свойства, указанные в нормативном документе, устанавливающем требования к качеству товара (работы, услуги) и (или) в договоре.

Изготовитель (исполнитель, продавец) несет определенные обязанности по установлению срока службы, срока годности, срока хранения товара (результата работы), гарантийного срока на товар (результат работы, услугу). В частности, на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты и иные подобные товары (результаты работ), потребительские свойства которых со временем могут ухудшаться, изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности и (или) срок хранения. Товары (результаты), на которые установлены названные сроки, могут передаваться потребителю с таким расчетом, чтобы они могли быть использованы по назначению до истечения срока годности и (или) срока хранения. Запрещается реализация товара (результата работы) по истечении установленного срока годности и (или) срока хранения, срока службы, а также товара (результата работы), на который должен быть установлен срок службы, срок годности и (или) срок хранения, но он не установлен. Правда, реализация отдельных непродовольственных товаров, срок службы и (или) срок хранения которых истек, может быть разрешена уполномоченными государственными органами по защите прав потребителей после проведения соответствующей экспертизы этих товаров и с учетом ее результатов.

Изготовитель (продавец) обязан обеспечить возможность использования товара по назначению в течение его срока службы. Он обеспечивает ремонт и техническое обслуживание товара, а также выпуск и поставку запасных частей в торговлю и ремонтные организации в необходимых для ремонта и механического обслуживания объемах и ассортименте в течение срока производства товара и после снятия его с производства – в течение срока

службы товара, а при отсутствии такого срока – в течение десяти лет со дня продажи товара потребителю (ст. 14 Закона от 9 января 2002 г.).

Срок транспортабельности является самостоятельным и не совпадает со сроком годности, службы, хранения. Это срок, в течение которого в случае соблюдения отправителем груза правил погрузки и перевозчиком установленных правил перевозки скоропортящихся грузов гарантируется их сохранность в пути. Он устанавливается при транспортировке скоропортящихся грузов самим грузоотправителем, исходя из качественного состояния и индивидуальных свойств данного груза и условий его транспортировки, с учетом срока его доставки в пункт назначения. Срок транспортабельности имеет важное значение при рассмотрении споров получателя груза с перевозчиком в случае порчи груза в процессе его перевозки.

Законодательством установлены не только сроки осуществления кредитором субъективных гражданских прав, но и сроки исполнения должником своих гражданских обязанностей, корреспондирующих субъективным правам кредитора. Неисполнение должником срока исполнения обязанностей означает ненадлежащее исполнение им обязательства и влечет гражданско-правовую ответственность.

Сроки исполнения обязательства устанавливаются законодательством, административным актом, договором, сложившимися обычаями гражданского оборота.

Различают общие и частные (промежуточные) сроки исполнения обязательства. Особенно часто общие и частные сроки устанавливаются в договорах поставки, строительного подряда. Так, сторонами договора поставки может быть установлено, что поставка товара будет осуществляться в течение всего срока действия договора поставки (общий срок) отдельными партиями в сроки (периоды) поставки (специальные сроки). Когда же в договоре поставки сроки (периоды) поставки не определены, товары должны поставаться равными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из законодательства или существа обязательства (п. 1 ст. 478 ГК). В договоре строительного подряда указывается начальный и конечный срок выполнения работы (общий срок). По соглашению сторон между сторонами в договоре могут быть предусмотрены сроки начала и завершения определенных этапов работы, промежуточные (частные) сроки выполнения работы.

Надлежащим исполнением обязательства считается исполнение с соблюдением общего и специальных (промежуточных) сроков.

Сроки исполнения обязательства могут изменяться по соглашению сторон. Они могут изменяться и по требованию одной из сторон при существенном нарушении договора другой стороной (п. 2 ст. 420 ГК) и в случае существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (п. 1 ст. 421 ГК).

Законодательство допускает и досрочное исполнение обязательства, если иное не предусмотрено законодательством или условием обязательства либо не вытекает из его существа (ст. 296 ГК).

Гражданский кодекс предусматривает ответственность за просрочку и исполнение обязательства как должником, так и кредитором (ст. 376, 378 ГК).

Сроки защиты гражданских прав устанавливаются законодательством. Это сроки защиты гражданских прав, в пределах которых управомоченный субъект гражданских правоотношений вправе обратиться в соответствующий орган с заявлением об осуществлении своего права. Примером может служить норма п. 1 ст. 21 Закона Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», согласно которой в течение трех лет с даты поступления заявки на изобретение в патентный орган заявитель или любое заинтересованное лицо могут подать ходатайство в патентный орган о проведении патентной экспертизы заявки. В случае непоступления такого ходатайства в указанный срок заявка на изобретение считается отозванной.

§2. Порядок и правила исчисления сроков

Исчисление сроков производится в соответствии со ст. 191–195 гл. 11 ГК «Исчисление сроков»: «Установленный законодательством, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами» (ст. 191).

Так, возврат денежных средств банка по договору срочного банковского вклада (депозита) определяется конкретной датой (10 апреля 2005 года, 15 сентября 2005 года). Если случайный вклад (депозит) по требованию вкладчика возвращается до истечения срока возврата вклада (депозита), проценты по вкладу (депозиту) выплачиваются в размере и порядке, установленных договором банковского вклада (депозита), а не в том размере, под которой вклад был внесен (ст. 187 Банковского кодекса Республики Беларусь⁴⁹⁹).

Исключительные права авторов произведений науки, литературы и искусства действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти (ст. 22 Закона Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» в редакции от 11 августа 1998 г.⁵⁰⁰).

Наниматели, собственники жилых помещений и члены организаций граждан-застройщиков вносят плату за техническое обслуживание жилых помещений и пользование ими, за коммунальные услуги, оказываемые населению, отчисления на капитальный ремонт жилых домов за каждый истекший месяц не позднее двадцать пятого числа следующего за ним месяца

⁴⁹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 106. 2/219; 2002. № 128. 2/897.

⁵⁰⁰ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1996. № 20. Ст. 366, Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 31-32. Ст. 472; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 8. 2/932.

(Указ Президента Республики Беларусь от 17 марта 2006 г. № 153 «Об изменении срока внесения платежей за жилищно-коммунальные услуги»⁵⁰¹).

Сроки могут определяться периодами времени с указаниями их продолжительности, например ежемесячно (п. 1 ст. 478 ГК). Могут согласовываться графики исполнения, например по договору поставки (декадные, месячные, суточные, даже часовые и т.п. (ст. 478 ГК)).

Срок может определяться указанием на событие, которое неизбежно должно наступить. Например, наследство открывается в день смерти гражданина или объявления его судом умершим (ст. 1035 ГК). Смерть гражданина – событие. Для приобретения наследства наследник должен его принять (п. 1 ст. 1069 ГК). Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства (п. 1 ст. 1071 ГК).

Чтобы правильно исчислить срок, *необходимо четко определить начало и окончание его течения*. Согласно ст. 192 ГК течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. Например, если период времени исполнения обязательства окончен 30 ноября, срок начинает течь с 1 декабря, а в случае смерти гражданина 1 июня шестимесячный срок для принятия наследства начинает течь со 2 июня.

Правила установления окончания срока содержатся в ст. 193 ГК, согласно которой окончание срока зависит от соответствующей единицы времени, избранной сторонами или установленной законодательством. Если срок исчисляется годами, он истекает в соответствующий месяц и число последнего года (п. 1 ст. 193 ГК). Например, если доверенность выдана 5 марта 2003 г., ее срок кончается 5 марта 2006 г. Если срок исчисляется месяцами, он истекает в соответствующее число последнего месяца срока (ч. 1 п. 3 ст. 193 ГК). Например, срок установлен в три месяца и начал течь 15 июня 2005 г. Он истекает 15 сентября 2005 г.

Если же окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца (ч. 2 п. 3 ст. 193 ГК). Например, срок в один месяц начал течь 31 мая 2005 г., он оканчивается 30 июня 2005 г.

К сроку, определяемому в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом полгода считаются равными шести месяцами (ч. 2 п. 1 ст. 193 ГК). Например, срок установлен в полгода и начал течь 31 мая 2005 г., он оканчивается 30 ноября 2005 г.

К сроку, исчисляемому кварталами года, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года (п. 2 ст. 193 ГК). Например, по договору строительного подряда срок окончания строительства дома определен третьим кварталом, подрядчик должен окончить строительство в период с 1 сентября по

⁵⁰¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 43. 1/7345.

30 сентября. Надлежащим исполнением будет исполнение в любой день сентября.

Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням (ч. 3 п. 3 ст. 193 ГК).

Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока (п. 4 ст. 193 ГК).

Срок может определяться в кратном размере к году, например в полгода. В таком случае применяются правила об исчислении срока месяцами, а срок в полгода считается равным шести месяцам.

Последний день срока может совпадать с нерабочим днем. Статья 194 ГК дает ответ на вопрос, как в таких случаях исчисляется срок: «Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день».

Нерабочими днями являются выходные и праздничные дни.

Общевыходными днями недели признаны суббота и воскресенье, а в случае переноса их по постановлению правительства на рабочие дни ими являются соответствующие рабочие дни.

Праздничные дни определены Указом Президента Республики Беларусь от 26 марта 1998 г. № 157 «О государственных праздниках, праздничных днях и памятных датах в Республике Беларусь»⁵⁰².

Нерабочими днями объявлены: 1 января – Новый год; 7 января – Рождество Христово (православное Рождество); 8 марта – День женщин; по календарю православной конфессии – Радуница; 1 мая – Праздника Труда; 9 мая – День победы; 3 июля – День Независимости Республики Беларусь (День Республики); 7 ноября – День Октябрьской революции; 25 декабря – Рождество Христово (католическое Рождество).

Нерабочий день влияет на окончание срока, если последний совпадает с датой его истечения. При совпадении срока с нерабочим днем срок наступает в ближайший следующий за ним рабочий день. Например, срок исполнения совпал с пятницей, он наступит в понедельник, а если последний является праздничным днем, срок наступит во вторник.

Правила ст. 194 ГК применяются аналогично и в тех случаях, когда в организациях, в которых должно совершаться соответствующее действие, по режиму их работы выходные дни не совпадают с субботой и воскресеньем, например выходным днем в таких организациях являются понедельник и вторник. Следующим ближайшим рабочим днем для них является среда. В таком случае срок наступит в среду.

В соответствии со ст. 195 ГК решается вопрос о совершении действий в течение последнего дня срока. Многие действия в последний день срока

⁵⁰² Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 9. Ст. 223, № 18, Ст. 470, № 28. Ст. 727, № 31. Ст. 786; 1999. № 3. Ст. 56, № 14, ст. 384, № 17. Ст. 471; 2000. № 4. Ст. 85; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 61. 1/2776, № 86. 1/2983, № 79. 1/3019; 2002. № 125. 1/4138.

выполняются в различных учреждениях и организациях, в которых рабочий день оканчивается в 18 часов или даже ранее, например в банках. Возникает вопрос о пределах последнего дня, в который оканчивается срок. Этот вопрос решается по правилам ст. 195 ГК. По общему правилу этой статьи, если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. При этом время истечения срока в течение суток в часах определяется по месту совершения действия, например в Минске, в Москве, в Варшаве и т.п. Срок соблюден, если действие выполнено до 24 часов последнего дня суток. Например, если обязательство должно быть выполнено в Минске, срок его исполнения может быть в 23 часа или в 23 часа 59 минут данного дня. Срок будет считаться соблюденным, даже если кредитор-контрагент находится на Камчатке. Однако если действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Примером может быть срок в один «банковский день». Этот термин означает ту часть дня, в течение которой банк выполняет действия, для исчисления по которым применяется исчисление в банковских днях (ч. 2 ст. 16 Банковского кодекса Республики Беларусь). Срок в таком случае оканчивается с окончанием банковского дня. В ч. 4 и 5 ст. 16 Банковского кодекса установлено: «Если для совершения какого-либо действия установлен срок, исчисляемый в банковских днях, то оно должно быть выполнено до окончания последнего банковского дня этого срока».

Если какие-либо платежные документы (платежные инструкции) поступают в банк по истечении времени, установленного в данном банке для исполнения данных платежных документов (платежных инструкций), то такое поручение считается поступившим на следующий день».

Иначе решается вопрос о соблюдении срока в случае, когда действие может быть совершено по почте, телеграфу или в ином учреждении связи. «Письменные заявления и извещения, сданные на почту, телеграф или в иное учреждение связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок» (п. 2 ст. 195 ГК).

§3. Понятие исковой давности. Область применения.

Массив законодательства об исковой давности

1. *Давность* – отдаленность во времени какого-либо события или явления, отрезок времени в прошлом, в течение которого данное событие или явление происходило. Давность в праве – отрезок времени в прошлом, в течение которого имел место факт, породивший правовое отношение, права и обязанности его участников. Для каждого из последних не безразлично, как осуществлялись их права и обязанности, прекратилось ли возникшее правоотношение или оно все еще существует.

Исковая давность – это отрезок во времени, после истечения которого участник правоотношения уже не может с помощью правоприменительных органов добиться принудительного осуществления своего права, предъявив иск.

Исковая давность известна всем эпохам развития общества и всем правовым семьям.

2. В юридической литературе ведется спор о применении сроков исковой давности, установленных в Гражданском кодексе, при рассмотрении споров, возникших из отношений, регулируемых нормами других отраслей права. И.Б. Новицкий в одной из своих фундаментальных работ писал: «...нормы об исковой давности относятся только к гражданско-правовым искам и не применимы, например, к взысканию недоимок по налогам и налоговым платежам»⁵⁰³.

В юридической литературе российских авторов в последние годы обосновывается другая точка зрения. Утверждают, что «отношения по судебной защите имущественных прав налогоплательщика и государства регулируются гражданским правом в части, не противоречащей их существу, и к ним должны применяться положения об исковой давности»⁵⁰⁴, что «в пограничных ситуациях необходим механизм перевода гражданско-правовых норм в сферу налоговых отношений, что надо четко указать на случаи распространения норм гражданского права на налоговые отношения»⁵⁰⁵.

Поскольку в ряде законодательных актов России содержатся указания о применении сроков давности при рассмотрении налоговых отношений, утверждают, что срок давности применения санкций, предусмотренный Налоговым кодексом Российской Федерации, «не являются сроком исковой давности, поскольку не предназначен для защиты нарушенного права»⁵⁰⁶, что «к публично-правовым отношениям исковая давность не должна применяться за исключением случаев, прямо предусмотренных законом»⁵⁰⁷.

Один из участников этой дискуссии пришел к выводу, что «исковая давность как институт защиты гражданских прав в суде относится и к случаям защиты иных прав, возникающих на основе административного, земельного, трудового, семейного, иного законодательства, приобретших черты гражданско-правовых отношений на основе равенства, диспозитивности, имущественной самостоятельности и ответственности»⁵⁰⁸. С этим утверждением можно согласиться, но правовые отношения, имеющие такие черты, есть не что иное,

⁵⁰³ Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: Госюриздат, 1954. С. 160.

⁵⁰⁴ Туровский С. Применение сроков исковой давности к налоговым правоотношениям // Хозяйство и право. 1999. № 9. С. 114–116.

⁵⁰⁵ Белых В.Г., Скуратовский М.Г. Гражданский кодекс России: новая модель регулирования и судебная практика // Государство и право. 2001. № 8. С. 7.

⁵⁰⁶ Налоговый кодекс Р.Ф. Часть первая: постатейный комментарий / Под общ. Ред. В. И. Слома. М., 1998. С. 307.

⁵⁰⁷ Сарбаш С. Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. № 4. С. 18.

⁵⁰⁸ Фаршатов И. А. Исковая давность. Законодательство: теория и практика. – М.: ООО Издательский дом “Городец”. 2004. С. 47.

как гражданско-правовые отношения. К ним должны применяться сроки исковой давности, поскольку они являются таковыми.

Что касается исков к налоговым органам о возмещении ущерба, то эти иски могут вытекать из правил ст. 938 ГК об ответственности за вред, причиненный государственными органами, органами местного управления и самоуправления, а также их должностными лицами. К таким искам применяются сроки давности, установленные в ст. 197 ГК.

Высший Хозяйственный Суд Республики Беларусь в ответе на одно из писем на вопрос о сроках давности по искам, вытекающим из налоговых правоотношений, написал, что сроки исковой давности о возмещении ущерба, причиненного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями налоговых органов и их должностных лиц, установлены ст. 197 ГК, т.е. в три года. Что касается исков к налоговым органам о возврате необоснованно списанных налогов, то в данном случае действуют нормы специального законодательства, так как в силу ст. 1 ГК на налоговые правоотношения гражданское законодательство не распространяется. Возврат неправильно уплаченных налогов из бюджета производится не более чем за один год до обнаружения неправильной уплаты (разъяснение Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 15 мая 2000 г. № 03-23/851 «Сроки исковой давности по искам о возмещении ущерба»⁵⁰⁹).

3. Введение в законодательство сроков исковой давности продиктовано необходимостью устойчивости и определенностью отношений в гражданском обороте. Наличие сроков исковой давности дисциплинирует участников рыночных отношений, стимулирует их к устранению всякой неопределенности в имущественных отношениях, способствуют ускорению обращения оборотных средств, обеспечивает справедливость выносимых правоприменительными органами решений. Не вызывает сомнений, что истечение продолжительного отрезка времени может повлечь за собой утрату необходимых доказательств, уход из жизни свидетелей, оставшиеся в живых участники спорных правоотношений и возможные свидетели могут забыть или неправильно воспроизводить известные им обстоятельства. Все это не может влиять на вынесение справедливых и законных решений судами и другими правоприменительными органами.

Наличие сроков исковой давности вселяет уверенность участников рыночных отношений, что законно приобретенное ими имущество не может быть истребовано у них в будущем по истечении сроков давности, и рачительно относятся к нему.

4. Легальное определение исковой давности содержится в ст. 196 ГК Республики Беларусь (ст. 195 Гражданского кодекса Российской Федерации –

⁵⁰⁹ Сборник постановлений Пленума, Президиума и разъяснений Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь (1992–2000) и постановлений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (1992–1999) / Сост. В. В. Бойко и др. / Под ред. В. С. Каменкова. Мн.: Тесей, 2001. С. 23.

далее ГК РФ): «Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, права которого нарушены».

В российской юридической литературе не без оснований обращено внимание на небезупречность этого определения. Отмечают, что если исковой давностью признается срок, то некорректно в дальнейших статьях главы указывать на «срок исковой давности», т.е. срок срока⁵¹⁰. Обратили внимание также на несоответствие современному понятию исковой давности ее определение как срока для защиты права, поскольку, во-первых, эта защита предоставляется законом и по истечении указанного срока и, во-вторых, защита предоставляется и без нарушения права, например при страховании⁵¹¹. Подчеркивают также неточность указания в ст. 195 ГК РФ на то, что защита предоставляется по иску лица, право которого нарушено, так как за защитой в суд может обратиться и другое лицо, например прокурор. Предложили определять исковую давность как «срок для защиты права или охраняемого законом интереса по иску заинтересованного лица»⁵¹².

5. Субъективные гражданские права в случае их нарушения нуждаются в защите. Суть этой защиты в сфере действия норм гражданского права состоит в том, что лицо, право которого нарушено, вправе требовать принудительного исполнения обязанным субъектом данного правоотношения его обязанности, корреспондирующей праву этого лица, или требовать, чтобы пассивный (обязанный) субъект правоотношения прекратил нарушать абсолютное право активного субъекта абсолютного правоотношения, т.е. прекратил нарушать вещное право или исключительное право данного субъекта (право собственности, исключительное право). Как правило, это достигается предъявлением иска в суд (хозяйственный, третейский суд). Судебная защита будет представлена, если управомоченный субъект обратится в суд в течение определенного срока, именуемого сроком давности.

В юридической литературе обсуждается вопрос, к процессуальному или материальному праву относится институт о сроках давности. Этот вопрос возник в связи с редакцией ст. 44 Гражданского кодекса РСФСР 1922 г., согласно которой «право на иск прекращается вследствие непредъявления иска в течение трех лет с момента возникновения права на иск». По точному смыслу этой статьи исковую давность следовало бы относить к процессуальному праву. В практике гражданского оборота и в Республике Беларусь также встречаются попытки рассматривать нормы об исковой давности как нормы процессуального права.

В юридической литературе советского периода ст. 44 ГК РСФСР (ей соответствовала ст. 44 ГК БССР) толковали иначе. М.М. Агарков в 1938 г.

⁵¹⁰ Масевич М.Г., Глава 14 Исковая давность. // Гражданское право России. Общая часть / Курс лекций. Отв. ред. О.А. Садиков. М.: Юристъ, 2001. С. 348.

⁵¹¹ Масевич М.Г. Указ. работа. С. 378.

⁵¹² Крашениников Е.А. Исковая давность. Ярославль, 1997. С. 36.

писал: «Правом на иск называют иногда право обращения к суду, т.е. право на судебную защиту, или, иными словами, право на иск в процессуальном смысле». И далее: «Терминология ГК не вполне выдержана... Выражение «право на предъявление иска» неточно, так как дело идет не о предъявлении иска, а правомочии принудительного осуществления права»⁵¹³. Также М.М. Агарков подчеркнул: «Правила об исковой давности, установленные ГК, не имеют отношения к праву на иск в процессуальном смысле. Утрата по давности права обращения в суд противоречила бы задачам правосудия»⁵¹⁴. Другой известный ученый цивилист И.Б. Новицкий утверждал: «Защита гражданских прав в исковом порядке ограничивается известным промежутком времени; однако это не означает, что лицо, пропустившее срок исковой давности, теряет право на обращение в суд... Если же ст. 44 ГК и постановляет, что «право на предъявление иска» погашается по истечении срока, указанного в законе и именуемого исковой давностью, то здесь допущена терминологическая неточность»⁵¹⁵. Мнение ученых, согласно которому исковая давность является институтом материального, а не процессуального права, стало господствующим в юридической литературе, уже никто его не оспаривает.

Понятие исковой давности, которое содержится в ГК БССР 1964 г. и в ГК Республики Беларусь 1998 г., на первый взгляд более оптимально. Оно трактуется как «срок защиты права по иску лица, право которого нарушено» (ст. 73 ГК БССР). Однако «терминологические неточности» (по определению М.М. Агаркова и И.Б. Новицкого) можно найти и в действующем законодательстве Республики Беларусь об исковой давности. Примером может служить ст. 182 ГК, согласно которой «иск об установлении факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение десяти лет со дня когда началось ее исполнение» (п. 1 ст. 182). Такая же неточность содержится и в п. 2 ст. 182 ГК. Подобную редакционную неточность можно обнаружить в п. 144 и 145 Устава железнодорожного транспорта общего пользования. Эти неточности следует устранить.

6. Массив законодательства о сроках исковой давности не исчерпывается нормами гл. 12 ГК Республики Беларусь (гл. 12 ГК РФ). Нормы права об исковой давности имеются и в других статьях других главах ГК (ст. 182, 289, 381, 692, 751, 856, 978, 1086, 1118, 1143 ГК Республики Беларусь).

Нормы права об исковой давности можно обнаружить во многих кодексах. Примерами могут служить Жилищный кодекс Республики Беларусь⁵¹⁶ (ст. 62 «Основания и порядок признания договора найма жилого помещения

⁵¹³ Агарков М. М. Исковая давность. // Гражданское право. Часть первая. Учебник для юрид. вузов. М.: Юридат, 1938. С. 152.

⁵¹⁴ Агарков М. М. Исковая давность. // Гражданское право. Том I. Под ред. М.М. Агаркова и Д.М. Генкина. М.: Юридат, 1944. С. 109.

⁵¹⁵ Новицкий И.Б. Указ. работа. С. 138.

⁵¹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 28. 2/33.

недействительным»); Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь⁵¹⁷ (глава 28 «Исковая давность. Сроки для предъявления и рассмотрения претензий»); Воздушный кодекс Республики Беларусь⁵¹⁸ (ст. 123 «Срок исковой давности»); Кодекс Республики Беларусь о браке и семье⁵¹⁹ (глава 2 «Исковая давность и исчисление сроков»); Трудовой кодекс Республики Беларусь⁵²⁰ (ст. 447 «Передача спора о возмещении вреда в суд. Порядок судебного рассмотрения спора»); Кодекс внутреннего водного транспорта Республики Беларусь⁵²¹ (ст. 163 «Сроки исковой давности»).

Нормы права о сроках давности можно обнаружить в отдельных законах Республики Беларусь. Примером могут стать законы от 6 января 1999 г. «О железнодорожном транспорте»⁵²² (ст. 46 «Претензии и иски по перевозке грузов») и от 21 июня 2001 г. «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках»⁵²³ (ст. 88 «Срок исковой давности»); Закон от 15 декабря 2003 г. «О почтовой связи»⁵²⁴ (ст. 39 «Срок исковой давности»).

Сроки давности по некоторым правоотношениям установлены в законодательных актах Президента Республики Беларусь. Примером может служить Порядок организации и проведения проверок (ревизий) финансово-хозяйственной деятельности и применения экономических санкций, утвержденный Указом Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. № 673 «О некоторых мерах по совершенствованию координации деятельности контролирующих органов Республики Беларусь и порядка применения ими экономических санкций» № 722⁵²⁵ (п. 31).

Нормы права об исковой давности имеются и в отдельных постановлениях Правительства Республики Беларусь. Так, в Уставе железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденном постановлением Совета Министров Республике Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1196, исковой давности посвящены п. 144 и 145; в Положении о поставках товаров в Республики Беларусь, утвержденном постановлением Кабинета Министров Республики

⁵¹⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 90. 2/96; 2006. № 6. 2/1173; № 106. 2/1233; № 107. 2/1235; № 122. 2/1259.

⁵¹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 6. 2/1173.

⁵¹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999 г. № 55. 2/53; 2002. № 55. 2/847; 2003. № 8. 2/932, № 80. 2/969; 2004. № 107. 2/1047, № 195. 2/1097; 2005. № 120. 2/1134; 2006. № 112. 2/1244; № 122. 2/1261.

⁵²⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999 г., № 80, 2/70; 2005 г., № 120, 2/1134; 2006 г., № 86, 2/1215; 2006 г., № 106, 2/1230.

⁵²¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г., № 67, 2/867; 2006. № 106. 2/1233; № 107. 2/1235; № 122. 2/1259.

⁵²² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 4. 2/12; 2002. № 59. 2/849; 2004. № 120. 2/1054.

⁵²³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 71. 2/793; 2002. № 87. 2/883.

⁵²⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 2. 2/1007; № 174. 2/1068; 2005. № 121. 2/1139; 2006. № 112. 2/1246. № 122. 2/1259.

⁵²⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 89. 1/788; 2001. № 117. 1/3286; 2003. № 127. 1/5083; 2004. № 86. 1/5546; 2005. № 112. 1/6623; № 190. 1/6978; 2006. № 43. 1/7343.

Беларусь от 8 июля 1996 г. № 444⁵²⁶, отношения исковой давности регулируются п. 31.

Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им гражданского законодательства (ч. 1 ст. 6 ГК). В соответствии с ч. 2 ст. 6 ГК нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражается согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора. Одним из таких международных договоров Республики Беларусь является Конвенция ООН от 24 июня 1974 г. «Об исковой давности в международной купле-продаже»⁵²⁷. Для Республики Беларусь она вступила в силу с 1 августа 1997 г.⁵²⁸.

Республика Беларусь заключила со многими другими государствами соглашение о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС). Оно действует с 1 ноября 1951 г.⁵²⁹. Исковой давности посвящена ст. 40 «Претензионная и исковая давность по договору перевозки».

Разъяснение хозяйственным судам о применении норм ГК о сроках исковой давности даны в постановлении Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 2 декабря 2005 г. № 29 «О некоторых вопросах, связанных с применением сроков исковой давности»⁵³⁰ и в разъяснениях Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 4 мая 2000 г. № 03-24/807 «О применении годичного срока для обращения в хозяйственный суд с иском о признании недействительным решения контролирующего органа о применении экономических санкций» и от 19 мая 2000 г. № 03-23/851 «Сроки исковой давности по искам о возмещении ущерба»⁵³¹.

§4. Общие и специальные сроки исковой давности

Общий срок исковой давности распространяется на все виды гражданско-правовых отношений за исключением тех, которые вообще не подпадают под

⁵²⁶ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1996. № 19. Ст. 481; Собрание декретов Президента и постановлений Совета Министров Республики Беларусь. 1998. № 23. Ст. 620; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 55. 5/3320.

⁵²⁷ Бюллетень нормативно-правовой информации. 1987. № 7.

⁵²⁸ Письмо Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 11 февраля 1997 г. № 03-17 / 188.

⁵²⁹ Комментарий к Уставу железнодорожного транспорта общего пользования / Под ред. Е. И. Зарецкой, В. П. Мороза. Мн. Амалфея, 2004. С. 373–442.

⁵³⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 9. 6/468.

⁵³¹ Сборник постановлений Пленума, Президиума и разъяснений Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь (1999-2000) и постановлений Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (1992-1999) / Под ред. В.С. Каменкова. Мн., 2001. С. 22-25.

действие сроков исковой давности, и тех, для которых законодательством установлены специальные сроки давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком (ст. 197 и 198 ГК). Все остальные статьи ГК об исковой давности одинаково распространяются на общий и специальные сроки исковой давности, если законодательными актами не установлено иное (п. 2 ст. 198 ГК).

Общий срок исковой давности установлен в три года. Специальные сроки определены для многих договоров, встречаются случаи более длительных сроков исковой давности. Так, для установления факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности иск может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение (п. 1 ст. 182 ГК). Срок исковой давности по требованиям банков и небанковских кредитно-финансовых организаций к кредитополучателям при неисполнении (ненадлежащем исполнении) условий кредитных договоров устанавливается в пять лет (ст. 17 Банковского кодекса). Требование о безвозмездном устранении недостатков работы, выполненной по договору бытового подряда, которые могут представлять опасность для жизни или здоровья самого заказчика и других лиц, может быть предъявлено заказчиком или его правопреемником в течение десяти лет с момента принятия результата работы, если в установленном законодательством порядке не предусмотрены более длительные сроки (сроки службы) (п. 2 ст. 692 ГК). Такие примеры можно продолжить.

Часто установлены более короткие сроки исковой давности. Например, иск о признании оспоримой сделки недействительной или о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 1 ст. 180 ГК), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (п. 2 ст. 182 ГК). Специальный срок продолжительности в один год установлен п. 1 ст. 678 ГК, согласно которому срок исковой давности для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда, составляет один год (в отношении зданий, построек и сооружений – три года); п. 3 ст. 751 ГК, предусматривающий срок исковой давности в один год по требованиям, вытекающим из перевозки груза. В некоторых случаях установлен сокращенный срок более длительный чем один год. Так, ч. 1 ст. 313 Кодекса торгового мореплавания установила, что к требованиям, вытекающим из морской перевозки пассажиров и багажа, тайм-чартера, бербоут-чартера, буксировки, морского страхования, сделок, совершаемых капитаном судна в силу предоставленных ему законом прав, столкновения судов, осуществления спасательных операций, применяется двухлетний срок исковой давности.

Законодательством не исключаются и более короткие сроки исковой давности. В частности, п. 31 Положения о поставках товаров в Республике

Беларусь для исков, вытекающих из поставки товаров ненадлежащего качества, установил шестимесячный срок исковой давности со дня приемки получателем в надлежащем порядке. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 3 ст. 253 ГК). Это правило применяется также при отчуждении доли по договору мены (п. 5 ст. 253 ГК). Согласно п. 4 ст. 347 ГК поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к нарушителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Изложенное правило распространяется и на договор гарантии (п. 4 ст. 348 ГК).

§5. Императивный характер срока исковой давности

Установленные нормами права правила об исковой давности являются императивными. «Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности устанавливаются законодательными актами» (ст. 199 ГК). Из норм ст. 199 ГК вытекает, что императивными являются не только сроки давности, их продолжительность, но и установленные нормами права правила о порядке определения начала течения сроков, основания их приостановления и перерыва, последствия их истечения, а также правила о том, кто может поставить вопрос о их применении. Соглашения об изменении правил о сроках исковой давности, установленных законодательными актами, ничтожны и не порождают никаких последствий.

Императивность норм права об исковой давности не исключает рассмотрения спора в суде после истечения срока исковой давности. В теории гражданского права различают понятие «право на иск» в процессуальном и в материальном смысле.

Под *правом на иск в процессуальном смысле* понимают возможность любого лица, права или интересы которого нарушены, обратиться с иском в суд за защитой с тем, чтобы в суде с соблюдением установленных процессуальных норм были рассмотрены по существу его требования и возражения, которые ему противопоставлены. Отказ истцу в рассмотрении спора означал бы отказ в правосудии, что недопустимо. По этим основаниям «требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от

истечения срока исковой давности» (п. 1 ст. 200 ГК). «Какие бы сроки ни прошли с момента возникновения у заинтересованного лица права на иск, суд обязан принять иски и материалы и при соблюдении иных требований гражданского процессуального, арбитражного процессуального законов назначить дело к слушанию»⁵³².

*Под правом на иск в материальном смысле*⁵³³ понимают «определенное правомочие на осуществление нарушенного или оспоренного субъективного права путем применения предусмотренных законом принудительных мер к должнику». «Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности» (п. 1 ст. 200 ГК.).

Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1961 г. и принятые в соответствии с ними гражданские кодексы БССР, РСФСР и других союзных республик устанавливали применение судом, арбитражем или третейским судом исковой давности *ex officio* независимо от заявления сторон (ст. 18 Основ гражданского законодательства Союза ССР, ст. 81 ГК РСФСР 1964, ст. 81 ГК БССР 1964 г.).

В условия рыночной системы хозяйствования применение сроков исковой давности независимо от заявления сторон противоречило бы принципу диспозитивности гражданского законодательства. К тому же нередко для ответчика небезразлично, будет отказано в иске по основанию истечения срока давности или по отсутствию у истца оснований на удовлетворение его требований.

Принцип применения срока исковой давности соответствует норме ст. 2 ГК, согласно которой участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах, они свободны в установлении своих прав и обязанностей. Это положение созвучно нормам Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже товаров от 14 июня 1974 г.

В новых условиях «исковая давность применяется судом только по заявлению сторон в споре, сделанному до вынесения судом решения» (ч. 1 п. 2 ст. 200 ГК Республики Беларусь, ч. 1 п. 2 ст. 1999 ГК РФ). Обычно стороной, ссылающейся на истечение срока исковой давности, является ответчик, но сослаться на это обстоятельство может и истец, например, если ответчик

⁵³² И.А. Фаршатов Указ. работа. С. 92.

⁵³³ Исковая давность признается институтом материального права в странах романской и германской семей права. В Англии, США и других странах общего права исковая давность регулируется как институт процессуального права. (Гражданское и торговое право капиталистических стран. Часть 1. Отв. ред. Р. М. Нарышкина. М, 1993. С. 70; Кабатов В. Вопросы, которые могут возникнуть при применении российского законодательства об исковой давности // Хозяйство и право. 2004. № 5. С. 29. Однако в английском международном частном праве на основании Закона об иностранных исковых сроках от 1884 правила, которые относятся к исковым срокам, считаются относящимися к материальному праву, а не процессуальным нормам (Шмиттгофф К. Экспорт: Право и практика международной торговли. М, 1993. С. 365).

требует зачесть в счет долга требование, по которому истек срок исковой давности.

Суд по своей инициативе не должен ставить вопрос о пропуске срока исковой давности на любой стадии процесса. Интерес представляет следующее указание, данное судам РФ в постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 ноября 2001 г. № 12 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности»: «При подготовке дела к судебному разбирательству судья не вправе предлагать какой-либо из сторон представлять доказательства или давать объяснения (в том числе в определении судьбы и подготовке дела к судебному разбирательству), связанные с пропуском срока исковой давности»⁵³⁴.

Конечно же, если заинтересованная сторона, в частности ответчик, ссылается на пропуск срока исковой давности, судья вправе в порядке подготовки дела к судебному разбирательству в целях обеспечения его своевременного правильного разрешения предложить сторонам представить по поставленному вопросу соответствующие доказательства. В литературе правильно отвечают, что «иное было бы попросту подсказкой для ответчика, что вступает в противоречие с принципами беспристрастности суда и состязательности в гражданском процессе»⁵³⁵.

В судебной практике встречаются дела, в которых на стороне ответчиков выступают несколько лиц в качестве соответчиков. В литературе обсуждается вопрос, распространяется ли ссылка на пропуск срока исковой давности на каждого из ответчиков, например в случае, когда они выступают в качестве солидарных ответчиков по правилам ст. 949 ГК как лица, совместно причинившие вред. Поскольку каждый из соответчиков выступает как сторона по делу, то можно сделать вывод, что и заявить о пропуске срока исковой давности должен каждый из них. В противном случае в иске о взыскании причиненного вреда может быть отказано в отношении того из них, кто заявил о пропуске истцом срока давности. В отношении остальных ответчиков, не сделавших такого заявления, иск может быть удовлетворен на общих основаниях. Тот же соответчик, который ссылался на пропуск срока давности, должен освобождаться от ответственности в порядке регресса.

Заявление о применении исковой давности может быть сделано должником не только в письменной форме, но и устно. Устное заявление, сделанное в судебном заседании, должно быть занесено в протокол.

Как уже отмечалось, заявление о пропуске срока исковой давности является основанием для применения срока давности, если оно сделано до вынесения судом решения, поэтому такое заявление в кассационной или надзорной жалобе не имеет значения. Однако в случае отмены решения суда

⁵³⁴ Российская газета. 2001. 8 дек.

⁵³⁵ Сарбаш С. Указ. работа. С. 19.

первой инстанции по другим основаниям при повторном рассмотрении дела по первой инстанции ответчик вправе сослаться на пропуск исковой давности на общих основаниях и в тех случаях, когда он при первом рассмотрении дела на это обстоятельство не сослался.

Известны случаи предъявления иска к ненадлежащему ответчику, который в судебном заседании сослался в числе других оснований для отказа в иске и на пропуск срока исковой давности. Такое заявление ненадлежащего ответчика не имеет никакого значения. Если иск будет предъявлен к надлежащему ответчику, ему следует в иске отказать, потому что он не сделал заявления о пропуске истцом срока исковой давности.

Заявление о применении срока давности сохраняет силу в том случае, когда по делу место должника-ответчика, сделавшего такое заявление, занял его правопреемник, например наследник.

Заявление о применении срока давности не обязательно должно быть выражено словами, которые содержат ходатайство применить правила о пропуске срока давности, достаточно, чтобы из содержания заявления это вытекало.

Применение новых специальных сроков исковой давности необходимо согласовывать с правилами ст. 1143 ГК. В ч. 1 ст. 1143 ГК содержится общее правило о применении установленных ГК сроков исковой давности. Оно применяется к тем искам, сроки предъявления которых, предусмотренные ранее действовавшим законодательством, не истекли до 1 июля 1999 г. Это правило было весьма актуальным применительно к искам об оспоримых сделках, для признания которых недействительными ст. 152 ГК установила сокращенный годичный срок, и о исках о взыскании штрафа, пени, вытекающих из поставки некомплектной продукции, по которым к 1 июля 1999 г. не истек установленный ст. 74 ГК 1964 г. сокращенный (шестимесячный) срок исковой давности.

В настоящее время правила ч. 1 ст. 1143 сохранили свою актуальность применительно к ничтожным сделкам, для признания которых таковыми установлен 10-летний срок.

§6. Начало течения срока исковой давности

По общему правилу *течение исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права* (п. 1 ст. 201 ГК). Из этого следует, что для начала течения исковой давности недостаточно нарушения субъективного права. Необходимо, чтобы управомоченный субъект узнал или должен был узнать о нарушении своего права.

Вопрос о начале течения срока давности следует рассмотреть применительно к вещным и обязательственным правоотношениям. Из вещных правоотношений особый интерес представляют отношения собственности. В

литературе рассматривают вопрос о начале течения срока давности применительно к трем искам о защите права собственности: петиторным, виндикационным и негаторным.

Петиторные иски (иски о признании права) относятся к искам для которых в законодательстве исковая давность не установлена, но и в числе требований, на которые исковая давность не устанавливается, петиторные иски не названы. В литературе дают отрицательный ответ на вопрос о возможности установления исковой давности для петиторных исков, поскольку исковая давность введена в закон для защиты нарушенного права. В свое время М. П. Ринг писал: «На иски о признании исковая давность не может быть распространена также потому, что погашения давностью такого иска часто делало бы невозможным предъявление в будущем иска о присуждении». Но Ринг все же не исключал распространения давности на иски о признании в случае, когда требования о нем сопровождаются требованиями о восстановлении прежнего положения, присуждении к исполнению обязанности в натуре, требованием о взыскании убытков и т. д.⁵³⁶

Законодательные акты не дают ответа на вопрос о начале течения срока давности *по виндикационному* иску. В юридической литературе считают, что по виндикационному иску начало течения срока давности определяется по общему правилу п. 1 ст. 201 ГК, поскольку день нарушения права собственности и выбытия вещи из владения собственника обычно совпадают и собственнику сразу же это известно. Если же эти обстоятельства не совпадут по времени и собственник это докажет, срок давности начинает течь с момента, когда собственник узнал о нарушении своего права.

В юридической литературе признают, что требование п. 1 ст. 201 ГК исчислять срок давности по правилу «когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права» является справедливым, тем более, что ответчик может доказывать, что истец должен был узнать раньше, чем он узнал об этом фактически.⁵³⁷ Некоторые авторы признают такое решение верным, однако с некоторым добавлением, поскольку в отношениях абсолютных права нередки случаи, «когда собственник хотя и знает о состоявшемся нарушении своего права, но не имеет информации о субъекте, совершившем это нарушение».⁵³⁸ На этом основании утверждают, что по виндикационному иску течение исковой давности не может начаться пока собственнику неизвестно, кто является нарушителем его права, хотя о самом факте потери вещи собственнику известно.⁵³⁹

⁵³⁶ Научно-практический комментарий к Основам гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик. Под ред. С. Н. Братуся и Е. А. Флейшиц. М.: 1962. С. 103.

⁵³⁷ Сергеев А. П. Исковая давность в книге: Гражданское право. Том I. Учебник. Изд. 4-е, перераб., и доп. // Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: «Проспект». 1999. С. 309.

⁵³⁸ С. Сарбаш Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. №4. С. 24-25.

⁵³⁹ Новицкий И. Б. Сделки. Исковая давность. Госюриздат. 1954. С. 175; Б. Б. Черепанин. О начальном моменте течения исковой давности / Вестник ЛГУ. № 5. Серия экономики, философии и права. Вып. 1. 1959.

Примером может быть обязанность собственника (арендодателя) торгового места до 1 января 2006 г. возвратить арендатору-индивидуальному предпринимателю денежные средства, уплаченные последним в течение трех лет до вступления в силу Указа Президента Республики Беларусь от 24 марта 2005 г. № 148 « О неотложных мерах по поддержке предпринимательства»⁵⁴⁰ (он вступил в силу с 25 марта 2005 г.) на основании одностороннего решения собственника (арендодателя) и в соответствии со сделкой, заключенной на крайне невыгодных для этого арендатора условиях по сравнению с теми, которыми воспользовался собственник (арендодатель). Не возвращенные добровольно до 1 января 2006 г. названные денежные средства могут быть взысканы арендатором-индивидуальным предпринимателем в судебном порядке в течение трех лет со дня вступления в силу названного Указа, т. е. до 25 марта 2009 г. С этой даты и начнет течь срок давности.

Имеются и противники такой точки зрения. М. Я. Кириллова утверждает, что такая фактическая невозможность предъявления иска может наступить и обязательном правоотношении, когда недобросовестный должник, не исполнивший обязательство, скрывается от кредитора, и отыскать такого должника весьма затруднительно.⁵⁴¹ Этот аргумент несостоятелен, потому что к такому должнику можно по правилам процессуального законодательства предъявить иск. Во избежание пропуска срока исковой давности кредитор обязан предъявить иск.⁵⁴²

В современных литературных источниках также можно встретить утверждение, согласно которому время, затраченное на поиск нарушителя права, следует зачитывать в срок исковой давности, но правоохранные органы вправе учесть это обстоятельство при рассмотрении ходатайств о восстановлении пропущенного срока исковой давности по правилам ст. 205 ГК РФ (ст. 206 ГК Республики Беларусь) «Восстановление срока исковой давности».⁵⁴³ Это хорошая рекомендация, суды так и поступают. Однако такой возможностью не могут воспользоваться юридические лица, поскольку правила ст. 205 ГК РФ (ст. 206 ГК Республики Беларусь) не распространяются на юридические лица.

Судебной практике известны случаи, когда физические лица, назначенные руководителями юридических лиц, предъявляя иски после истечения срока исковой давности, ссылались на то обстоятельство, что они узнали о нарушении права юридического лица со времени их назначения (избрания) и утверждали, что с этого времени и должно исчислять начало течения исковой давности. В совместном постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых

⁵⁴⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 52. 1/6336.

⁵⁴¹ М. Я. Кириллова. Исковая давность. М.: Юрид. лит., 1960. С. 88.

⁵⁴² С. Сарбаш. Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. №4. С. 25.

⁵⁴³ Безбах В. В., Пучинский В. К. Основы российского гражданского права. М.: 1995. С. 57; Сарбаш С. Указ работа. С. 26.

вопросах, связанных с применением норм Гражданского Кодекса Российской Федерации об исковой давности» дано по этому вопросу следующее разъяснение: «... довод вновь назначенного (избранного) руководителя о том, что он узнал о нарушенном праве возглавляемого им юридического лица лишь со времени своего назначения (избрания), не может служить основанием для изменения начального момента течения срока исковой давности, поскольку в данном случае заявлено требование о защите прав юридического лица, а не прав руководителя как физического лица».

В юридической литературе России описан случай предъявления иска с пропуском срока исковой давности конкурсным управляющим. Пунктом 12 указано выше постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Хозяйственного Суда РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1, разъяснению судом, как следует решать вопрос о сроках исковой давности и в таких случаях: «При предъявлении иска ликвидационной комиссией имени юридического лица к третьим лицам, имеющим задолженность перед организацией, в интересах которой предъявляется иск, срок исковой давности следует исчислять с того момента, когда о нарушенном праве стало известно обладателю этого права, а не ликвидационной комиссии».

В законодательных актах четко решен вопрос об исковой давности применительно к *негативным искам*. На них исковая давность не распространяется (ст. 209 ГК).

Проблемы о начале течения сроков исковой давности в случае нарушения абсолютных вещных прав возникают и при нарушении абсолютных прав на объекты исключительных прав интеллектуальной собственности (на объекты авторского и смежных прав и на охраняемые объекты права промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, фирменные наименования, товарные знаки, географические указания, нераскрытую информацию). На многие из названных объектов исключительных прав выдаются охранные документы (патенты, свидетельства).

Законодательные акты не установили специальных сроков исковой давности в случае нарушения прав субъектов *права интеллектуальной собственности* на произведения науки, литературы, искусства, смежные права, на охраняемые объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели и др.). В таких случаях действует общий срок исковой давности три года.

Однако в законодательных актах об отдельных объектах права промышленной собственности содержатся нормы, предоставляющие лицам, права которых, по мнению этих лиц, нарушены патентным органом в процессе рассмотрения их заявок на выдачу патента, обратиться в суд для решения вопроса о выдаче патента и предусматривают срок в течение которого истец вправе предъявить иск.

Так, при несогласии с решением патентного органа по результатам экспертизы на изобретение, а также с решением по результатам экспертизы заявки на полезную модель или промышленный образец заявитель вправе подать мотивированную жалобу в Апелляционный совет при патентном органе и (или) в суд. (Апелляционный совет – орган обжалования решений по результатам экспертизы заявок на объекты промышленной собственности, а также рассмотрения и вынесения решений по возражениям против выдачи патентов на объекты промышленной собственности). Подача жалобы в Апелляционный совет осуществляется заявителем в трехмесячный срок со дня получения соответствующего решения патентного органа или затребованных у патентного органа копий противопоставленных его заявке на изобретение. Решение Апелляционного совета может быть обжаловано заявителем в судебном порядке в течение шести месяцев со дня его получения (ст. 25 Закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»⁵⁴⁴).

Определенные сложности возникает по вопросам исковой давности в случае нарушения договорных и других обязательственных относительных прав. Статья 201 ГК установила три исключения из общего правила о начале течения срока исковой давности.

Первое исключение установлено ч. 1 п. 2 ст. 201 ГК. Его суть – по обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. В таком случае правомочный субъект права знает или должен знать о сроке исполнения обязательства.

Второе исключение предусмотрено ч. 2 п. 2 ст. 201 ГК – по обязательствам срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение срока исковой давности начинается, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании указанного срока, т. е. по правилам п. 2 ст. 295 ГК. В этой статье установлено, что в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Если же обязательство в разумный срок не было исполнено, а также, если обязательство, срок которого определен моментом востребования, не исполнено, должник обязан исполнить его в семидневный срок со дня поступления письменного требования кредитора о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства.

Третье исключение предусмотрено п. 3 ст. 201 ГК – по регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. При этом основное обязательство не

⁵⁴⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 1. 2/908; 2004. № 174. 2/1868.

следует смешивать с суброгацией (ст. 855 ГК). ГК установил и другие исключения из правил ст. 201 ГК о начале течения срока давности, в частности статьями 447, п. 2 ст. 450, п. 2 ст. 488, п. 2 ст. 489, п. 3 ст. 678, п. 3 ст. 751 ГК и др.

По обязательствам, направленным на *воздержание от действия*, исковая давность начинает течь с момента, когда кредитор узнал или должен был узнать о совершении должником этого действия. В юридической литературе возникло и обсуждается проблема начала течения давности по требованиям, возникающим из договоров, по которым предусмотрено оплата товара по частям. Речь идет о платежах за каждую часть непоставленного товара, который в соответствии с договором поставки должен поставляться по частям в течение длительного времени (квартала, года); о платежах за выполнение подрядчиком по договору строительного подряда работы в течение месяца (квартала) на объекте, срок окончания работ по которым определен в конце года или через несколько лет; о возврате кредита, предоставленного на десять (двадцать) лет для строительства, реконструкции или приобретения жилого помещения по договору банковской ссуды.

Мнение, согласно которому срок исковой давности по таким требованиям начинает течь с момента невнесения последней части платежа не получило поддержки.⁵⁴⁵ Господствующим является мнение, согласно которому по искам о просроченных периодических платежах и выдачах течение исковой давности следует исчислять отдельно для каждого из просроченных платежей с момента возникновения соответствующего требования.⁵⁴⁶ При этом не исключается, что по истечении всего срока исполнения обязательства по возврату кредита, если кредитор не предъявил иска о взыскании кредита за определенные сроки его возврата и должник сошлется на пропуск срока давности, часть кредита кредитор из-за пропуска срока давности не будет возвращена.⁵⁴⁷

Аналогично следует исчислять срок давности по договорам с периодическими платежами, например, по договору аренды, а также в случае постоянно текущих санкций, например неустойки⁵⁴⁸, процентов за пользование чужими деньгами по правилам ст. 366 ГК.⁵⁴⁹

⁵⁴⁵ С. Сарбаш. Вопросы исковой давности. // Хозяйства и права. 2000. № 5. С. 13.

⁵⁴⁶ Новицкий И. Б. Указ. работа, с. 72-73; Масевич М. Г. Исковая давность / В книге: Гражданское право России. Общая часть: курс лекций. Отв. ред. О. Н. Садиков. – М.: Юристъ. 2001 г. С. 352; С. Сарбаш. Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. № 5. С. 13; Абова Т. Е. Исковая давность / В книге: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части 1. Под ред. Т. Е. Абовой и А. Ю. Кабалкина. – М.: Юрайт. – Издат.: Право и закон 2002. С. 478; п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации».

⁵⁴⁷ Масевич М. Г. Указ. работа. С. 352.

⁵⁴⁸ Масевич М. Г. Глава шестая «Исковая давность». В книге: Комментарий к Гражданскому кодексу РСФСР / Отв. ред. Братусь С. Н., Садиков О. Н. Изд. 3-е, исправ. и доп.. М.: «Юрид. лит.» 1982. С. 158.

⁵⁴⁹ Розенберг М. Г. Исковая давность. В книге: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). Отв. ред. Садиков О. Н. М.: юрид. фирма КОНТРАКТ, ИНФРА. 1997. С. 405.

По-разному решается вопрос о начале течения сроков давности ч. 2 п. 2 ст. 201 ГК. Она решает этот вопрос, во-первых, в случае когда срок исполнения не определен, во-вторых, когда срок исполнения определен моментом востребования, в-третьих, когда срок исполнения не определен, но должнику предоставляется льготный срок для исполнения требования кредитора.

Исчисление сроков исковой давности в случаях, когда должнику предоставляется льготный срок особых трудностей не вызывает. Срок давности начинает течь с момента истечения льготного срока.

По вопросу же начала течения срока давности по обязательствам, срок исполнения которых не установлен или определен моментом востребования, ведется длительная дискуссия. Одни считают, что по таким обязательствам срок давности начинает течь с момента возникновения самого обязательства⁵⁵⁰. Правда, считают, что «правильным представляется исчисление исковой давности в таких случаях с момента предъявления кредитором соответствующего требования, что означает необходимость изменения п. 2 ст. 200 ГК».⁵⁵¹ Другой автор по этому вопросу пишет: «Если срок исполнения по обязательствам не определен или определен моментом востребования, то течение исковой давности начинается с момента возникновения у кредитора права требования об исполнении обязательства»⁵⁵², т.е. с момента возникновения обязательства. Такую точку зрения отстаивают и другие авторы, но предполагают внести изменения в ч. 2 п. 2 ст. 200 ГК РФ (ч. 2 п. 2 ст. 201 ГК Республики Беларусь) «с тем, чтобы срок исковой давности по обязательствам, срок исполнения которых определен моментом востребования без льготного срока, начинал течь со дня предъявления требования, а не с момента, когда у кредитора появится право на такое востребование».⁵⁵³

Не все разделяют изложенное толкование ч. 2 п. 2 ст. 200 ГК РФ (ч. 2 п. 2 ст. 201 ГК Республики Беларусь). Отдельные авторы считают его ошибочным. По их мнению, согласно ч. 1 ст. 314 ГК обязательства, в котором не определен срок исполнения, подлежат исполнению в разумный срок. И лишь в случае его неисполнения в этот срок, наступает последствия, предусмотренные ч. 2 п. 2 ст. 314⁵⁵⁴ (ст. 295 ГК Республики Беларусь).

С этим трудно согласиться. Часть 1 п. 2 ст. 314 ГК РФ (ч. 1 п. 2 ст. 295 ГК Республики Беларусь) гласит: «В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после

⁵⁵⁰ Масевич М. Я Исковая давность. В кн.: Гражданское право России. Общая часть. Курс лекций // Отв. ред. О. Н. Садилов – М.: Юристъ. 2001. С. 351. См. также: И. Б. Новицкий. Указ. работа. С. 171-172; См. также: Адамович А. Сроки исковой давности для взыскания неустойки // Хозяйство и право. 1995. № 1. С. 117-124.

⁵⁵¹ Масевич М. Я. Там же.

⁵⁵² С. И. Гусев. Исковая давность. В кн.: Гражданское право. Часть первая: Учебник / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. – М. Юристъ. 1997. С. 208.

⁵⁵³ С. Сарбаш. Вопросы исковой давности / Хозяйство и право. 2000. № 5. С. 15.

⁵⁵⁴ Розенберг М. Г. Комментарий к гл. 12 «Исковая давность» в книге: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. Отв. ред. О. Н. Садилов. М.: Юрид. фирма КОНТРАКТ; ИНФРА. С. 405.

возникновения обязательства». Означает ли это, что обязательство, срок исполнения которого не установлен, должник обязан исполнять в момент его возникновения и что разумный срок начинает течь с этого же срока, т.е. сразу же, как только обязательство возникло? При положительном ответе на этот вопрос вступление в обязательство для должника оказалось бы бессмысленным. Как правильно отметил И. Б. Новицкий, рассматривая данную проблему применительно к договору займа, «нельзя обязывать кредитора немедленно требовать данную сумму обратно, ибо это было глумлением над должником».⁵⁵⁵

Изложенное правило ч. 1 ст. 295 ГК Республики становится понятным, если согласиться с тем, что разумный срок исполнения обязательства начинает течь не с момента возникновения самого обязательства, а с момента «когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании указанного срока» (ч. 2 п. 3 ст. 201 ГК), т.е. с момента нарушения этого права должником, поскольку срок исковой давности установлен для защиты нарушенного права, а не с момента возникновения у кредитора право предъявить требования об исполнении обязательства. Этот вывод подтверждается тем, что ст. 195 ГК Республики Беларусь установила исковую давность не для защиты имеющегося права, а «для защиты права по иску лица, права которого нарушены».

В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 295 ГК в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Разумный срок определяется сторонами обязательства, а если они не пришли к соглашению – судом, исходя из практики исполнения таких обязательств.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня поступления письменного требования кредитора о его исполнении. Исковая давность по таким обязательствам начинает течь с окончанием этого семидневного срока, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства.

По регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства (п. 3 ст. 201 ГК). При этом регрессное обязательство не следует смешивать с суброгацией, установленной ст. 855 ГК.

Гражданский кодекс установил ряд исключений из правил ст. 201 ГК о начале течения срока исковой давности. В частности такие исключения

⁵⁵⁵ Новицкий И. Б. Указ работа. С. 172.

установлены ст. 447, п. 2 ст. 450, п. 2 ст. 488, ст. 489, п. 3 ст. 678, п. 3 ст. 751 и др.

Законодательство допускает перемену лиц в обязательстве (переход прав кредитора к другому лицу и перевод долга). Такая перемена лиц в обязательстве может иметь место вследствие наследования (ст. 1086), правопреемства при реорганизации юридических лиц (ст. 54 ГК), при уступке требования (ст. 353), переводе долга (ст. 362), при суброгации (ст. 855 ГК) и в ряде других случаев.

Перемена лиц в обязательстве не влияет ни на начало течения срока исковой давности, ни на порядок его исчисления по правилам, установленным ГК и другими законодательными актами.

Если к новому лицу перешло право, по которому уже истек срок исковой давности, новый кредитор не может ссылаться на то, что он не знал и не должен был знать, что срок давности уже начал течь. Ему необходимо доказать, что об этом не знал и не должен был знать тот, от кого к нему перешло право с просроченным сроком давности.

§7. Приостановление течения срока исковой давности

Приостановить, а затем восстановить течение времени на какой-либо период невозможно. Время течет неумолимо, и даже боги не могут сделать бывшее не бывшим. Приостановление течения срока давности – фикция, установленная законом. Статья 203 ГК условно считает, что из истекшего периода времени при исчислении срока исковой давности можно в случаях, указанных в ней, исключить определенный отрезок времени, а затем после прекращения действий обстоятельств, прекративших течение давности, к оставшемуся периоду времени добавить исключенный отрезок. Иначе говоря, период во времени, имевший место в прошлом, не засчитывается в срок исковой давности⁵⁵⁶.

Статья 203 ГК предусматривает *четыре основания приостановления срока исковой давности*. Рассмотрим каждое из них:

1) *«если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила)»*. Термин «непреодолимая сила» употребляется не только в ст. 203 ГК. Он использован в ст. 372 ГК «Основания ответственности за нарушение обязательства». В ней установлено, что «если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие

⁵⁵⁶ Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: Госюриздат, 1954. С. 182; Кириллова М.Я. Исковая давность. М.: Юрид. лит., 1966. С. 91; Фаршатов И.А. Исковая давность. Законодательство: теория и практика. М.: Издательский дом «Городец», 2004. С. 139.

непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств». Этот термин использован также в ст. 948 ГК, в ст. 132 Кодекса торгового мореплавания Республики Беларусь, ст. 124 Воздушного кодекса Республики Беларусь и в других актах законодательства.

Понятию «непреодолимая сила (форс-мажор)» посвящена ст. 7.1.7 Принципов международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА). Она озаглавлена «Непреодолимая сила (форс-мажор)». Пункт 1 этой статьи гласит: «Сторона освобождается от ответственности за неисполнение, если она докажет, что неисполнение было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его следствий».

Нетрудно заметить, что в понятие «непреодолимая сила» и в ГК Республики Беларусь, и в Принципах УНИДРУА включают не только события (природные явления), которые наступают не по воле людей, но и социальные явления. В юридической литературе обычно раскрывают содержание понятия «непреодолимая сила» посредством перечисления обстоятельств, освобождающих стороны правоотношения от ответственности за неисполнение обязательств, и включают в перечень таких обстоятельств как события природного характера (землетрясения, цунами, наводнения, засухи, ливни, ураганы, оползни, снежные заносы), независящие от воли людей, являющиеся действительно форс-мажорными, так и социальные явления, наступающие по воле людей (военные действия, общественные беспорядки, народные волнения, забастовки и т.д.)⁵⁵⁷.

Законодательство все же различает понятия «непреодолимая сила» как событие, не зависящее от воли людей, и общественные явления, освобождающие от ответственности, такие как непредотвратимые при данных обстоятельствах действия, именуемые военными действиями или общественными беспорядками, забастовками или иными обстоятельствами, вызвавшими полное или частичное приостановление работ (ст. 132 КТМ), или военными действиями, блокадами, иными обстоятельствами (п. 123 Устава железнодорожного транспорта общего пользования).

В литературе считают целесообразным, «чтобы высшие судебные органы разъяснили, какие обстоятельства (а не события) носят характер непреодолимой силы»⁵⁵⁸, а до такого разъяснения «наличие или отсутствие непреодолимой силы как основания для приостановления течения срока исковой давности

⁵⁵⁷ Масевич М.Г. Исковая давность //Гражданское право России. Общая часть. Курс лекций /Отв. ред. Садиков О.Н. М.: Юристъ, 2001. С. 345; Сергеев А.П. Сроки осуществления и защиты гражданских прав //Гражданское право: учеб. Т. 1 /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 1999. С. 310-311; Розенберг М.Г. Исковая давность //Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный). М.: Юрид. фирма Контракт; Инфра, 1997. С. 406.

⁵⁵⁸ Абова Т.Е. Исковая давность; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 1 /Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. М.: Юрайт – Право и закон, 2002.

должно устанавливаться судом при рассмотрении конкретного дела»⁵⁵⁹ Было бы более логично п. 1 ст. 203 ГК Республики Беларусь (п. 1 ст. 202 ГК РФ) изложить в новой редакции с тем, чтобы не было необходимости в таком разъяснении;

2) *«если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил Республики Беларусь, переведенных на военное положение»*. Оно не требует разъяснений. Для приостановления течения срока исковой давности по этому основанию достаточно, чтобы, во-первых, хотя бы одна из спорящих сторон находилась в составе Вооруженных Сил Республики Беларусь и, во-вторых, чтобы последние были переведены на военное положение в установленном порядке;

3) *«в силу установленной на основании законодательного акта Правительства Республики Беларусь отсрочки исполнения обязательства (моратория)»* – в мирное время встречается не часто, но имело место. Указом Президента Республики Беларусь от 22 августа 1995 г. № 335 «О введении в Республики Беларусь моратория на экспорт противопехотных мин»⁵⁶⁰ с 1 сентября 1995 г. до конца 1997 г. в Республике Беларусь введен мораторий на экспорт пехотных мин. Указом от 4 декабря 1997 г. № 628 этот мораторий был продлен до конца 1999 г.⁵⁶¹, а указами от 4 февраля 2000 г. № 42⁵⁶² и от 13 января 2003 г. № 19⁵⁶³ он был вновь продлен.

Отсрочка исполнения некоторых обязательств была предоставлена убыточным сельскохозяйственным предприятиям Указом Президента Республики Беларусь от 19 марта 2004 г. № 138 «О некоторых мерах по финансовому оздоровлению сельскохозяйственных организаций и привлечению инвестиций в сельскохозяйственное производство»⁵⁶⁴. Так, убыточным сельскохозяйственным организациям была предоставлена отсрочка на три года по исполнению обязательств по возврату кредитов банков, а также по договорам финансового лизинга и некоторым другим обязательствам. Срок исковой давности по таким обязательствам начнет течь после истечения сроков исполнения обязательств с учетом дополнительных трех лет;

4) *«в силу приостановления действия акта законодательства, регулирующего соответствующее отношение»* – встречается редко. Примером может служить ст. 90 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»⁵⁶⁵, согласно которой со дня вынесения хозяйственным судом определения об открытии конкурсного

⁵⁵⁹ Абова Т.Е. Там же.

⁵⁶⁰ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. №24. Ст. 587; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №33. 1/292.

⁵⁶¹ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. №34. Ст. 1071.

⁵⁶² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №15. 1/983.

⁵⁶³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №7. 1/4307.

⁵⁶⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №44. 1/5398; №193. 1/6074; 2006. № 53. 1/7392; № 69. 1/7480.

⁵⁶⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. №73. 2/198; №8. 2/932.

производства вводится приостановление удовлетворения требований кредиторов по платежным обязательствам должника до завершения ликвидационного производства или вынесения определения о прекращении производства по делу о банкротстве должника, за исключением случаев, установленных названным Законом (ч. 5 ст. 91, ч. 4 ст. 102, ч. 1 ст. 144 Закона от 18 июля 2000 г.).

При любом из четырех оснований течение сроков исковой давности приостанавливается, если указанные в п. 1 ст. 203 ГК обстоятельства *«возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцев или менее шести месяцев, – в течение срока давности»* (п. 2 ст. 203 ГК).

Анализ ст. 203 ГК дает основание сделать вывод, что в ней содержится исчерпывающий перечень оснований приостановления течения срока исковой давности. Однако ч. 2 ст. 205 ГК предусматривает *еще одно основание* приостановления срока исковой давности. В ней установлено: *«Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения. Время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если оставшаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев»*.

Еще два основания приостановления течения срока давности *предусмотрены ст. 315 и 317 Кодекса торгового мореплавания Республики Беларусь*. В соответствии со ст. 315, если исчисление суммы требования зависит от расчетов по общей аварии, течение срока исковой давности приостанавливается на время со дня вынесения диспашером постановления о наличии общей аварии и до дня получения диспаши заинтересованным лицом. Поскольку законодательство не устанавливает сроков, в пределах которых должно быть вынесено постановление о наличии общей аварии и изложение сущности, период, на который приостанавливается течение срока исковой давности, определяется фактическими обстоятельствами⁵⁶⁶.

Согласно ст. 317 КТМ перевозчик обязан в течение 30 дней рассмотреть предъявленную претензию и уведомить заявителя об ее удовлетворении или отклонении. Со дня предъявления претензии, вытекающей из морской перевозки грузов, течение сроков исковой давности приостанавливается до получения ответа на претензию или истечения срока, установленного для ответа.

В литературе не без оснований считают, что оставшийся шестимесячный срок исковой давности для предъявления заинтересованным лицом иска вполне достаточен, поэтому если он оказался таковым, течение срока исковой давности не приостанавливается.

⁵⁶⁶ Фаршатов И.А. Указ. работа; Комментарий к Кодексу торгового мореплавания. М., 2000. С. 624.

Приостановление течения срока исковой давности нельзя смешивать с процессуальным институтом приостановления производства по делу. Обязанности суда приостановить производство по делу, право суда приостановить производство и правовые последствия приостановления производства установлены ст. 160–162 ГПК и ст. 145–147 ХПК.

После приостановления производства по делу приостанавливается течение всех процессуальных сроков, предусмотренных законодательством, а также установленных судом.

Отличие приостановления сроков исковой давности от приостановления производства по делу состоит в том, что производство в суде, хозяйственном суде уже начато, но по обстоятельствам, указанным в Гражданском процессуальном кодексе Республики Беларусь (далее – ГПК), Хозяйственном процессуальном кодексе Республики Беларусь (далее – ХПК), не может быть закончено с вынесением решения.

Как известно, предъявлением иска в суд давность прерывается на весь период судебного разбирательства (ст. 204 ГК) и на все время приостановления производства по делу срок давности не продлевается. Вопрос об исковой давности до вынесения решения суда обсуждается только с целью определить, не пропущен ли он, но только в случае, если в суд поступило заявление о его пропуске. После вынесения решения суда возникает лишь вопрос о давности исполнения вынесенного судом решения⁵⁶⁷.

§8 . Перерыв течения срока исковой давности

Перерыв срока исковой давности отличается от его приостановления по двум критериям: по основаниям и по последствиям.

Статья 204 ГК установила *два основания перерыва срока исковой давности*:

- 1) предъявление в установленном порядке иска;
- 2) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Никакие другие действия или события не могут прервать течение срока исковой давности.

Если предъявленный иск рассмотрен и удовлетворен или в иске отказано, то право на иск в материальном смысле реализовано, правовое отношение, вызвавшее спорное субъективное право, прекращается и вопрос о приостановлении и (или) перерыве срока исковой давности не ставится. Если же предъявленный в установленном порядке иск не был рассмотрен по существу, исковая давность считается прерванной, и с момента предъявления иска

⁵⁶⁷ См.: Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М.: Госюриздат, 1954. С. 187-189; Кириллова М.Я. Указ. работа. С. 102-104; Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 143-144.

начинает течь заново, а время, истекшее до предъявления иска, не засчитывается.

Правила о перерыве срока исковой давности одинаково применяются как к общему, так и к специальным срокам исковой давности. Исковая давность прерывается не только в случаях искового производства, но и в случаях приказного производства в соответствии со ст. 394–398 ГПК, которое начинается по заявлению о возбуждении приказного производства.

Подчеркнем, чтобы к этому в дальнейшем не возвращаться, что до введения в действие ГК 1998 г. по спорам между юридическими лицами перерыв срока исковой давности допускался только предъявлением в установленном порядке иска. Это правило было вызвано тем, что по действующему до 1 июня 1999 г. законодательству не допускалось коммерческое кредитование. Если бы в то время в отношениях между юридическими лицами было допущено прерывание действовавших сроков исковой давности признанием долга, то могло бы быть использовано в скрытом виде коммерческое кредитование.

Ясные на первый взгляд правила о перерыве срока исковой давности вызывают ряд вопросов, которые связаны с применением их на практике.

Одним из таких вопросов является вопрос о том, может ли суд *применить правила о перерыве срока исковой давности по своей инициативе ex officio* в случае, когда в процессе рассмотрения спора в суде в ходе оценки доказательств суд установит, что срок давности истек, и на это ссылается ответчик, но этот срок был прерван, о чем по понятным причинам ответчик умалчивает.

В литературе дают положительный ответ на этот вопрос⁵⁶⁸. С этим следует согласиться. Даже в тех случаях, когда истец в ответ на заявление ответчика, что срок давности истек, не ссылается на обстоятельства о перерыве срока исковой давности, суд, проверяя заявление ответчика о пропуске срока исковой давности, обязан установить не только начало течения срока давности, но и проверить, не было ли на протяжении всего срока давности явлений, вызвавших его приостановление и (или) перерыв. Установив, что такие явления были, суд должен установить *ex officio*, истек ли срок давности с учетом этих явлений.

Второй важный вопрос, который должен быть правильно решен при установлении перерыва исковой давности предъявлением иска, это *предъявлен ли иск в установленном порядке в суд*.

Порядок предъявления иска в суд установлен. Время, когда исковое заявление подано в суд, определяется по правилам ст. 195 ГК. Если истец доставил заявление в суд сам, его следует считать поступившим в тот день, в который заявление доставили в канцелярию суда. Если же исковое заявление в суд отправили по почте, телеграфу или посредством электронной почты, днем поступления заявления в суд считается 24 часа суток. Отправление искового

⁵⁶⁸ Сарбаш С. Вопросы исковой давности //Хозяйство и право. 2000. №5. С. 16-17.

заявления и дата его отправления должны быть подтверждены учреждением связи (штемпель на письме, квитанция о принятии корреспонденции и т.д.)

Исковая давность прерывается предъявлением иска в установленном порядке. Этот порядок установлен ГПК, ХПК, регламентом Международного Арбитражного Суда при Торгово-промышленной палате.

Исковое заявление подается в суд в письменной форме (ст. 242 ГПК, ст. 159 ХПК). Его содержание должно удовлетворять требованиям, изложенным процессуальным законодательством (ст. 243 ГПК, ст. 159 ХПК). Установив отсутствия у истца права на обращение в суд, судья отказывает в возбуждении дела (ст. 245, 246 ГПК). В случаях, предусмотренных ст. 245 ГПК, повторное обращение в суд не допускается. Отказ судьи в возбуждении дела по основаниям, перечисленным в ст. 246 ГПК, не препятствует повторному обращению в суд с заявлением по тому же делу, если будет устранено соответствующее препятствие. В том и другом случае предъявление иска в суд не прерывает течения срока давности.

На определение судьи об отказе в возбуждении дела может быть подана частная жалоба или принесен частный протест. Если частная жалоба или частный протест будут удовлетворены, предъявление иска в суд, хотя в возбуждении дела было отказано, прерывает течение срока исковой давности.

Если в исковом заявлении будут установлены недостатки, изложенные в процессуальном законодательстве (ст. 111 ГПК, ст. 159, 160 ХПК), судья выносит определение об оставлении заявления без движения, указывает причины оставления основного заявления без движения и срок для исправления недостатков. Если причины, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству (ст. 248 ГПК, ст. 102 ХПК).

В таком случае срок исковой давности прерывается в день первоначального поступления искового заявления в суд.

В противном случае исковое заявление считается не поданным и возвращается истцу. Понятно, что в таком случае подача искового заявления в суд не прерывает течения срока исковой давности.

На определения судьи об отказе в возбуждении дела, об оставлении искового заявления без движения может быть подана частная жалоба или принесен частный протест. В случае отмены определения суда о возбуждении искового заявления такое заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд (ст. 163 ХПК) и прерывает течение срока исковой давности.

Ни материальное, ни процессуальное законодательство не дают ответа на вопрос, влияет или нет на перерыв течения срока исковой давности увеличение или уменьшение размера исковых требований. В юридической литературе пришли к правильному выводу, что как при увеличении, так и при уменьшении

размера исковых требований, давность считается прерванной в отношении всего требования, размер которого увеличивается или уменьшается с истцом⁵⁶⁹.

В процессе разбирательства дела в суде может быть установлено, что иск предъявлен не тем лицом, которому принадлежит право требования, или не к тому лицу, которое должно отвечать по иску. В таком случае суд может, не прекращая дела, допустить замену истца или ответчика надлежащим ответчиком. Замену ненадлежащей стороны суд может осуществить с соблюдением правил ст. 63 ГПК, ст. 61 ХПК вынесением мотивированного определения судьи. Течение давности в таком случае прерывается в день заявления истцом соответствующего ходатайства, а при отсутствии такого ходатайства – с момента привлечения судом этого ответчика к участию в деле. В случае предъявления иска ненадлежащим истцом течение срока давности прерывается в день вынесения решения о замене ненадлежащей стороны (ч. 9 п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18).

В практике возникал вопрос, прерывает ли течение срока исковой давности предъявление ответчику к оплате платежного требования при акцептной форме расчетов за поставленный товар. Пунктом 17 указанного выше постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 разъяснено что при оценке судом обстоятельств, свидетельствующих о перерыве течения давности, необходимо, в частности, учитывать, что предъявление в исковом порядке платежного документа на безакцептное (беспорное) списание, право на которое предоставлено кредитору законом или договором, не прерывает течения срока исковой давности, поскольку для перерыва течения срока исковой давности требуется предъявление иска.

Вторым основанием перерыва срока исковой давности является *совершение обязательным лицом действий, свидетельствующих о признании долга* (ч. 1 ст. 204 ГК).

Прежде всего, следует напомнить, что до 1 июля 1999 г. признание обязанным юридическим лицом долга не прерывало течение срока давности и не имело никакого значения. После 1 июля 1999 г. оно прерывает течение срока давности. Однако и до 1 июля 1999 г. судебная практика считала, что в отношениях, в которых одной или обеими сторонами были иностранные организации, признание обязанной стороной долга прерывало течение исковой давности⁵⁷⁰.

⁵⁶⁹ Лапиров-Скобло М.Я. Исковая давность по имущественным спорам между хозяйственными организациями. М.: Госюриздат, 1953. С. 23; Сарбаш С. Указ. работа. С. 17; Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 159; ч. 9 п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. №15/18.

⁵⁷⁰ См. ч. 1 п. 18 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. №15/18.

При применении ч. 1 ст. 204 ГК весьма важно точно установить дату совершения обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, ибо с этой даты срок исковой давности начинает течь заново. Эту дату важно установить еще и потому, что иногда обязанное лицо совершает действие о признании долга уже после истечения срока исковой давности. Возникает вопрос, прерывает ли течение исковой давности совершение таких действий после ее истечения. В литературе дают отрицательный ответ на этот вопрос⁵⁷¹, поскольку если давность истекла, то уже «нечего прерывать»⁵⁷². Теперь это мнение подкреплено постановлением Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Хозяйственного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 (п. 19).

Совершение действий, свидетельствующих о признании долга гражданином, особых трудностей не вызывает, поскольку он их совершает сам и в своих интересах. Трудности возникают при решении вопроса о том, чьи действия по признанию долга считаются действиями юридического лица. Нет сомнения в том, что действия органов юридического лица в пределах их компетенции и представителей юридического лица в пределах представленных им полномочий являются действиями самой организации. Вопрос возникает тогда, когда действия, свидетельствующие о признании долга юридического лица, совершают его работники, не имеющие на это соответствующих полномочий.

В юридической литературе утвердилось мнение, согласно которому течение срока исковой давности прерывается действиями работников, которые совершают такие действия в порядке выполнения своих служебных обязанностей, а также в случаях, когда их полномочия на совершение таких действий явствуют из обстановки в которой они совершаются (ч. 2 ст. 182 ГК РФ)⁵⁷³. Это мнение получило отражение в постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15 /18 (п. 21).

Долг может быть признан в письменной форме (обещание вернуть долг, уплатить деньги и т.п.), частичным исполнением долга, уплатой процентов, начисленных на сумму долга, просьбой отсрочить исполнение долга, акцептом инкассового поручения, заявлением о зачете и т.п. Признание долга несколько раз прерывает течение срока давности вновь и вновь.

Часть 1 ст. 204 ГК Республики Беларусь предусматривает, *что течение срока исковой давности прерывается совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга*, поэтому исковая давность не может быть прервана бездействием обязанного лица, поэтому то обстоятельство, что должник не оспорил платежный документ о безакцептном (беспорном)

⁵⁷¹ Лапиров-Скобло М.Я. Указ. работа. С. 54; Толстой Ю.К. Давность в Гражданском кодексе Российской Федерации //Правоведение. 1995. №1. С. 18.

⁵⁷² Сарбаш С. Указ. работа. С. 18.

⁵⁷³ Сарбаш С. Указ. работа. С. 20; Масевич М.Г. Исковая давность //Гражданское право России. Общая часть. Курс лекций /Отв. ред. Садиков О.Н. М., 2001. С. 358.

списании денежных средств, возможность оспаривания которого допускается законодательством или договором, не может служить доказательством, свидетельствующим о признании обязанным лицом долга (п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18).

В юридической литературе обсуждается проблема прерывания срока исковой давности по обязательствам об уплате основного долга и дополнительных требований, если таковые в конкретных случаях имеются (взыскание неустойки, залога, поручительств и т.п.).

Пришли к выводу, что законодатель полагал возможным перерыв течения сроков исковой давности как в отношении основной суммы долга, так и посредством признания дополнительных (не основных) долгов, которые могут выражаться в обязанности уплаты неустойки и убытков⁵⁷⁴. С этим выводом следует согласиться.

§9. Восстановление срока исковой давности

Пропуск срока исковой давности не означает прекращения нарушенного субъективного гражданского права. Оно продолжает существовать в нарушенном состоянии, но лишено судебной защиты. *Восстановление исковой давности означает, что нарушенному субъективному праву вновь предоставляется судебная защита.*

Восстановление срока исковой давности допускается только в исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью субъекта права, выступающего в качестве истца, которые оказались причиной пропуска срока исковой давности. В ст. 206 ГК содержится перечень, но только примерный, таких причин. К ним относятся тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.

В процессе рассмотрения заявления истца могут быть выявлены и другие обстоятельства, дающие основания для восстановления срока исковой давности, такие как смерть, потеря близких, утрата, повреждение имущества в связи с авариями, преступлениями, террористическими актами⁵⁷⁵. Некоторые авторы считают, что к таким обстоятельствам относятся также нахождение истца или ответчика в длительной командировке, неизвестность места пребывания должника, сознательное уклонение и затяжка должником возврата долга или имущества⁵⁷⁶. Не подлежит сомнению, что такие обстоятельства могут быть

⁵⁷⁴ Кириллова М.Я. Указ. работа; Сарбаш С. Вопросы исковой давности //Хозяйство и право. 2000. №5. С. 21.

⁵⁷⁵ Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 168.

⁵⁷⁶ Кириллова М.Я. Указ. работа. С. 130.

причиной пропуска исковой давности только физическим лицом. Статья 206 ГК на юридических лиц не распространяется.

В практике деятельности арбитражных, хозяйственных судов возник вопрос, распространяется ли действие ст. 205 ГК РФ (ст. 206 ГК Республики Беларусь) на участвующих в гражданском обороте физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей. Пленум Верховного Суда РФ и Пленум Высшего Хозяйственного Суда РФ в постановлении от 28 февраля 1995 г. № 2/1 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» дали судам следующие разъяснения: «... необходимо учитывать, что заявление о применении срока исковой давности не препятствует рассмотрению заявления истца-гражданина и признанию уважительной причины пропуска срока исковой давности и его восстановлению, которое суд вправе удовлетворить при доказанности обстоятельств, указанных в статье 205 части первой Кодекса» и далее: «Судам следует иметь в виду, что срок исковой давности, пропущенный физическим лицом, а также гражданином-предпринимателем по требованиям, связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска» (п. 12).

Эту позицию в юридической литературе некоторые авторы критикуют, другие поддерживают. Так, считают, что разъяснение, данное в названном выше постановлении от 28 февраля 1995 г. № 2/1 не соответствует ст. 23 ГК РФ (ст. 22 ГК Республики Беларусь), которая предусматривает, что к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из законодательства или существа правоотношения. Считаю, что в ст. 205 ГК говорится не о деятельности предпринимателя, а о праве на восстановление срока исковой давности. Далее утверждают: «Предприниматель (в том числе глава крестьянского хозяйства) – гражданин. Связывая возможность восстановления исковой давности с физическим лицом, ГК не делает исключений для граждан, являющихся предпринимателями, которые так же, как любой человек, могут тяжело болеть, находиться в беспомощном состоянии и других условиях, делающих невозможным обращение в суд в пределах срока исковой давности»⁵⁷⁷.

Другие отмечают: «Поскольку в ст. 205 ГК какие-либо оговорки на этот счет отсутствуют, следует признать, что право суда восстановить сроки исковой давности относятся ко всем гражданам, включая граждан-предпринимателей. Соответственно восстановление пропущенных сроков исковой давности должно считаться исключенным лишь для юридических лиц»⁵⁷⁸.

⁵⁷⁷ Абова Т.Я. Указ. работа. С. 486.

⁵⁷⁸ Брагинский М.И. Исковая давность. В кн.: Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. – М: Фонд “Правовая культура”. 1995. С. 227.

Имеются и противники изложенных мнений. Некоторые пришли к выводу, что «суд вправе восстановить срок исковой давности только по просьбам истцов-граждан. Сроки исковой давности не восстанавливаются юридическим лицам, а также гражданам – индивидуальным предпринимателям»⁵⁷⁹. Считают ошибочным суждение М.И. Брагинского, изложенное выше.

По вопросу о возможности восстановления срока исковой давности по заявлению гражданина известна и позиция Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, изложенная в п. 5 постановления Пленума этого суда от 16 декабря 1999 г. № 19 «О некоторых вопросах, связанных с применением сроков исковой давности», согласно которому хозяйственный суд вправе, при наличии к тому оснований, восстановить пропущенный срок исковой давности только по заявлению гражданина, в том числе индивидуального предпринимателя (ч. 3 п. 5).

С таким решением Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь вряд ли можно согласиться.

Во-первых, гражданин-предприниматель занимается предпринимательской деятельностью не только сам. Как правило, он принимает на работу наемных работников. Законодателю Республики Беларусь пришлось ограничивать число работников, которые работают в сфере его предпринимательской деятельности по договору (контракту) с ним. Он вправе поручить предъявлять иски в суд своим представителям по договору поручения. Его возможности предъявить иск ничем не отличаются от возможностей двух учредителей юридического лица, каждый из которых так же, как и индивидуальный предприниматель, может тяжело болеть или оказаться в беспомощном состоянии.

Во-вторых, правила ст. 206 ГК Республики Беларусь следует толковать в тесной связи с другими нормами ГК, в частности со ст. 372 ГК, согласно которой, если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Представляется, что позиция Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Хозяйственного Суда РФ по рассматриваемому вопросу предпочтительнее. В целях укрепления устойчивости гражданского оборота и устранения неодинакового толкования ст. 206 ГК Республики Беларусь целесообразно уточнить ее редакцию и исключить восстановление срока исковой давности по заявлению гражданина-предпринимателя.

ГК Республики Беларусь содержит прямой запрет на восстановление срока исковой давности при решении вопроса об ответственности наследников по долгам наследодателя. В п. 4 ст. 1086 ГК Республики Беларусь установлено:

⁵⁷⁹ Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 171.

«Кредиторы наследодателя вправе в течение срока исковой давности предъявить свои требования принявшим наследство наследникам. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или заявлены к наследственному имуществу. В последнем случае рассмотрение иска приостанавливается до принятия наследства наследниками или перехода его как выморочного к административно-территориальной единице».

Кредитор наследодателя не может, ссылаясь на ст. 206 ГК, потребовать восстановления пропущенного им срока исковой давности по требованию, которое он мог предъявить к наследникам умершего должника.

Вопрос о наличии или отсутствии обстоятельств, дающих основание восстановить срок исковой давности или отказать в его восстановлении, решается в одном производстве с решением спора по существу.

Основания восстановления срока исковой давности или отказа в этом должны быть изложены в мотивировочной части решения по существу спора, и в резолютивной части решения по существу должны найти отражение в отдельном пункте решения.

По правилам ст. 206 ГК причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, – в течение срока давности.

Основанием для восстановления пропущенных сроков исковой давности является одинаковым как для общих, так и для специальных сроков исковой давности (п. 5 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 19⁵⁸⁰).

Инициативу постановки вопроса о восстановлении срока исковой давности может предъявить истец. В юридической литературе ставился вопрос, может ли суд по своей инициативе поставить вопрос о восстановлении срока исковой давности по уже принятому к производству иску. В свое время, когда действовал ГК 1964 г., М.Я. Кириллова давала на него положительный ответ⁵⁸¹. Прав И.А. Фаршатов, утверждая, что ни ГК 1994 г., ни действующий ГК РФ не предусматривают возможности восстановления срока исковой давности по инициативе суда⁵⁸².

Восстанавливая срок исковой давности, суд не вправе в своем решении указать, на какой срок он восстанавливается, например, на то время, на которое он пропущен, или что он восстанавливается на новый трехлетний срок, или на специальный срок давности. *Суть восстановления срока исковой давности состоит в том, что суд предоставляет защиту нарушенного права, хотя срок исковой давности пропущен*⁵⁸³.

⁵⁸⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 10. 6/212.

⁵⁸¹ Кириллова М.Я. Указ. работа. С. 124.

⁵⁸² Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 172.

⁵⁸³ Розенберг М.Г. Указ. работа. С. 410; Фаршатов И.А. Указ. работа. С. 173.

§10. Последствия истечения сроков исковой давности

Среди сторонников мнения, что нормы законодательства об исковой давности составляют институт материального права, нет единства во взглядах о последствиях истечения сроков исковой давности. Все согласны только с тем, что кредитор, который предъявил иск о защите его нарушенного права, пропустив срок исковой давности без уважительных причин, установленных законом, не получит защиты его нарушенного права. Такой кредитор вправе лишь просить суд восстановить пропущенный срок исковой давности. Имущество, находящееся у должника, остается у него, а если оно окажется у третьего лица помимо его воли, он вправе истребовать его по правилам ст. 286 ГК. Возникает вопрос, утратил ли кредитор субъективное право на такое имущество и возникает ли у должника субъективное право на него? Если ответ на эти вопросы будет положительный, то в какой момент это произойдет?

В литературе даны три разных ответа на эти вопросы. Некоторые ученые утверждают что с истечением срока исковой давности прекращается (погашается) само субъективное право, так как оно не обеспечивается правовой защитой и возможностью принудительного осуществления с помощью государства⁵⁸⁴. Такие обязательства относят к так называемым натуральным обязательствам.

По мнению других, с истечением срока исковой давности субъективное право кредитора прекращается (погашается), но только с момента вынесения судом на этом основании решения об отказе в иске. Авторы этой точки зрения считают, что «сам по себе факт истечения срока исковой давности еще не означает, что лицо лишается возможности получить защиту своего права, ибо суд может восстановить этот срок, если он был пропущен по уважительным причинам»⁵⁸⁵.

Действительно, до принятия судом такого решения управомоченный субъект осуществляет свое субъективное право на общих основаниях, хотя оно находится в угрожающем ему положении.

Третьи считают, что истечение срока исковой давности не влечет прекращения (погашения) субъективного права управомоченного лица. Развернутое обоснование этой точки зрения содержится в работах И.Б. Новицкого, Б.Б. Черепахина и М.Я. Кирилловой. По мнению И.Б. Новицкого, истечение срока исковой давности не погашает субъективного права. Об этом

⁵⁸⁴ Агарков М.М. Обязательства по советскому гражданскому праву: Ученые труды. Вып. III. М.: Юридиздат, 1940. С. 56; Толстой Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР. 1955. С. 158-161; Ринг М.П. Действие исковой давности в советском гражданском праве // Советское государство и право. 1953. № 8. С. 84; Белякова А.М. Исковая давность. Гражданское право. Том 1 / Отв. ред. Орловский П.Е., Корнеев С.М.: Юрид. лит., М.: 1969. С. 233; Иоффе О.С. Советское гражданское право. М., 1967. С. 352–354 и др.

⁵⁸⁵ Корнеев С.М. Право государственной социалистической собственности в СССР. М.: Изд-во Москов. ун-та, 1964. С. 75. См. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. С. 252–253.

свидетельствуют действовавшие в то время ст. 47 и ст. 401 ГК РСФСР (им теперь соответствуют ст. 207 и ст. 978 ГК Республики Беларусь), согласно которым в случае исполнения обязательства должником по истечении срока давности он не в праве требовать обратно уплаченного, хотя бы в момент уплаты он и не знал об истечении срока давности. Это, по мнению И.Б. Новицкого, не оставляет места «ни для каких сомнений: по истечении давностного срока обязательство не пользуется исковой защитой, но произведенный платеж, произведенное исполнение является настоящим платежом, настоящим исполнением существующего обязательства»⁵⁸⁶.

В защиту этой точки зрения приводят еще один аргумент. Утверждают, что мнение, согласно которому с истечением срока исковой давности прекращается само субъективное право «в современных условиях привело бы к выводу о зависимости существования субъективного гражданского права исключительно от воли одной из сторон спора, с чем, конечно, невозможно согласиться»⁵⁸⁷.

Мнение И.Б. Новицкого поддерживают и теперь многие авторы⁵⁸⁸.

Возникает вопрос, если суд отказал кредитору-истцу в иске о возврате имущества из-за пропуска им срока давности, приобретает ли должник-ответчик на оставшееся у него имущество какие-либо законные права. На этот вопрос следует дать положительный ответ. Если речь идет о его обязанности уплатить определенную сумму денег, выполнить работу или оказать услуги, его обязанность погасить долг, выполнить работу, оказать услугу отпадает, за невыполнение такой обязанности он уже не несет ответственности, хотя вправе и после истечения срока давности исполнить свои обязательства. Если же речь идет о вещных правах, то он приобретает право на защиту его владения по правилам предъявления иска в соответствии со ст. 286 ГК Республики Беларусь (ст. 305 ГК РФ). Кроме того, бывший должник, став законным владельцем, вправе владеть и пользоваться вещами, при этом не требуется получать на это согласие номинального собственника. Он может также приобрести право собственности на это имущество, но только в силу приобретательной давности по правилам ст. 235 ГК Республики Беларусь (ст. 234 ГК РФ).

Однако до приобретения права собственности по давности владения фактический владелец не вправе распорядиться имуществом, находящимся в его владении. При этом на некоторые объекты права собственности, например на объекты недвижимости, собственник должен иметь правоустанавливающий

⁵⁸⁶ Новицкий И.Б. Указ. работа. С. 225; Черепахин Б.Б. Спорные вопросы понятия и действия исковой давности // Советское государство и право. 1957. № 7. С. 63–70; Кириллова М.Я. Исковая давность. М.: Юрид. лит., 1966. С. 25–26.

⁵⁸⁷ Суханов Е.А. Сроки в гражданском праве: // Гражданское право. В 4 т. Том 1: Общая часть: Учебник / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: 2006. С. 637.

⁵⁸⁸ См. Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций. Отв. ред. О.Н. Садилов М.: Юристъ, 2001. С. 359; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 1 / Под ред. Т.Е. Абовой и А.Ю. Кабалкина. М.: Юрайт, 2002. С. 474; Гражданское право. Том 1. Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1999. С. 314; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, ч. 1 (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. М.: Юрид. фирма КОНТРАКТ-ИНФРА, 1997. С. 399.

документ, при отсутствии которого он не может произвести отчуждение имущества. Такой документ владелец имущества может иметь только после осуществления сложной процедуры, установленной ст. 235 ГК о приобретательной давности. Лицо, в собственности которого не находится имущество, но которое добросовестно, открыто и непрерывно владеет им как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество. Речь идет о приобретении права собственности только лицом, которое добросовестно и непрерывно владело имуществом, находящимся у данного лица, не имеющего права собственности. Оно может признаваться добросовестным только после того, как истцу-кредитору будет судом отказано в иске к данному лицу, т.е. только после вступления в силу решения суда. Нетрудно себе представить, что фактический законный владелец имущества, принадлежащего другому лицу на праве собственности, может реализовать это имущество и распорядиться полученной денежной суммой и т.д. При этом законный номинальный собственник не имеет никаких возможностей помешать ему в этом.

Если же законный владелец имущества, принадлежащего на праве собственности другому лицу, будет добросовестно строго соблюдать правила о приобретательной давности, то фактически определенное имущество на долгое время будет находиться вне гражданского оборота, с чем нельзя согласиться. Вывод напрашивается сам по себе. Следует в законе установить, что после отказа в иске за истечением срока исковой давности ответчик приобретает право собственности на заданное имущество.

В российской юридической литературе обсуждается вопрос о последствиях истечения срока исковой давности по основному обязательству для дополнительных требований, вытекающих из данного обязательства.

Обсуждение этой проблемы вызвано редакцией ст. 207 ГК РФ (ст. 208 ГК Республики Беларусь), согласно которой «с истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойка, залог, поручительство и т.п.)». Возник вопрос, какие другие требования, дополнительные к главному, кроме перечисленных, подпадают под действие ст. 207 ГК РФ?

Текст ст. 207 ГК РФ дословно совпадает с текстом ст. 208 ГК Республики Беларусь. Редакция ст. 91 ГК РСФСР 1964 г. и ст. 85 ГК БССР (1964 г.) также совпадают. Казалось бы не изменились и подходы к решению вопросов, вытекающих из названных статей ГК, но это не так. В ГК появились новые способы обеспечения обязательств, в частности удержание. Кроме того, предусмотрена возможность устанавливать в договоре другие способы обеспечения исполнения обязательств (ст. 310 ГК).

Возник вопрос, по всем ли дополнительным требованиям истекает срок исковой давности в связи с истечением срока исковой давности по главному

требованию? Еще применительно к ст. 46 ГК РСФСР 1922 г. М.М. Агарков писал: «Истечение давностного срока погашает вместе с правом на иск из главного требования также и право на иск из придаточного требования»⁵⁸⁹. Позже применительно к этой же статье И.Б. Новицкий констатировал: «Погашение права на иск за истечением исковой давности по основному требованию автоматически распространяется и на придаточное к нему или побочное к нему требование, если возникновение их предполагает действительное существование основного требования (таково например, право требовать проценты)»⁵⁹⁰.

Уже применительно к ст. 91 ГК РСФСР 1964 г. М.Я. Кириллова пришла к выводу, что приостановление и перерыв течения исковой давности, применяемые в случаях, предусмотренных законом по главным требованиям, в равной степени применяются и к дополнительным требованиям⁵⁹¹.

Такое же мнение применительно к ст. 207 ГК РФ отстаивает С. Сарбаш. Он считает, что, установив перерыв срока исковой давности, «законодатель не имел в виду только основной долг, а полагал возможным перерыв течения срока исковой давности, как в отношении основной суммы долга, так и посредством признания дополнительных (не основных долгов), которые, в частности, могут выражаться в обязанности уплаты неустойки и убытков»⁵⁹². При этом С. Сарбаш считает, что примерный перечень дополнительных требований в ст. 207 ГК РФ «вообще не следовало бы приводить, а если это и делать, то необходимо было поместить в него все те требования, которые следуют из самого Гражданского кодекса РФ, т.е. которые были известны законодателю»⁵⁹³.

Мнение о том, что исковая давность по всем дополнительным требованиям погашается одновременно с погашением исковой давности по основному требованию широко распространено в юридической литературе⁵⁹⁴.

Однако в современной юридической литературе возникли вопросы, касающиеся применения ст. 207 ГК РФ к некоторым из требований, обеспечивающих исполнение обязательств. М.Г. Розенберг считает, что, во-первых, последствия, предусмотренные ст. 207 ГК РФ, применяются не ко всем способам обеспечения исполнения обязательств. По его мнению, последствия

⁵⁸⁹ Гражданское право. Том 1. Под ред. М.М. Агаркова и Д.М. Генкина. М.: 1944. С. 114.

⁵⁹⁰ Новицкий И.Б. Указ. работа. С. 238.

⁵⁹¹ Кириллова М.Я. Указ. работа. С. 35–36.

⁵⁹² Сарбаш С. Указ. работа. С. 21.

⁵⁹³ Сарбаш С. Указ. работа. С. 22.

⁵⁹⁴ «Дополнительные требования (например, из соглашения о неустойке) погашаются давностью вместе с основным долгом, даже если срок давности по ним не истек. Гражданский кодекс называет неустойку, залог, поручительство. Этот перечень не исчерпывающий, сюда следует включить также требования о взыскании убытков, задатка, процентов по основному долгу», пишет Гусев С.И. – Гражданское право. Ч. 1. Под ред. А.Г. Килпина, А.И. Масляева. М.: Юрисъ, 1997. С. 206. «Перечень дополнительных требований, приведенный в статье, не является исчерпывающим. К таким требованиям относятся также задаток, проценты по основному долгу, возмещение убытков при повреждении истребуемой вещи, неполученные доходы и др., непосредственно связанные с основным долгом», – пишет Кириллова М.Я. – Гражданское право. Учебник для вузов. Ч. 1. Под общей ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гогало, В.А. Плетневой. М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА, 1997. С. 266.

ст. 207 ГК РФ «неприменимы к требованиям, основанным на независимом (самостоятельном) по отношению к основному обязательству способе обеспечения, например банковской гарантии», а при установлении «в договоре способа обеспечения исполнения обязательства, не предусмотренного законом, стороны вправе... определить и характер такого способа». Во-вторых, по его мнению, применение последствий ст. 207 ГК «в отношении процентов, подлежащих уплате по денежным обязательствам, зависит от юридической квалификации таких процентов»⁵⁹⁵. Он считает, что проценты по договорам займа, кредита и при коммерческом кредитовании представляют собой плату за предоставленные средства и поэтому требование об их уплате является самостоятельным, а не дополнительным, на них ст. 207 ГК РФ не распространяется. В-третьих, утверждает он, ст. 207 ГК РФ не применяется к регрессным обязательствам, в противном случае она парализовала бы п. 3 ст. 200 ГК РФ, согласно которому по регрессным обязательствам течение основной давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Некоторые из этих утверждений не вызвали сомнений и не встретили возражений. Это относится к такому способу обеспечения исполнения обязательств, как банковская гарантия. В ст. 370 ГК РФ установлено: «Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство». Справедливость этого утверждения очевидна. Автор прав также в том, что, устанавливая в договоре способ исполнения обязательства, не предусмотренный законом, стороны вправе решить вопрос о его характере по своему усмотрению. Следует согласиться с ним и в том, что правила ст. 207 ГК РФ не применяются к регрессным требованиям.

Возражение вызвало мнение М.Г. Розенберга, согласно которому проценты по денежным обязательствам по договорам займа, кредита и при коммерческом кредитовании представляют собой плату за предоставленные денежные средства и поэтому к таким требованиям ст. 207 ГК РФ не применяется.

Возражая против такого решения вопроса о соотношении требования о возврате основного долга по договору займа и процентов за пользование суммой займа при пропуске срока давности по основной сумме займа. Привели следующий аргумент: «Если исходить из того, что превращение обязательства по возврату займа в натуральное не препятствует начислению процентов (обязательство же существует), то требование об оплате вновь начисленных процентов не будет задавленным. Такое положение вещей по сути приведет к фактическому вынуждению кредитора вернуть и капитальную сумму, ибо платить все время проценты за ее пользование в большинстве случаев будет

⁵⁹⁵ Розенберг М.Г. Исковая давность. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 1 (постатейная). Под ред. О.Н. Садикова. М.: 1999. С. 411–412.

невыгодно»⁵⁹⁶. Что же касается отнесения процентов за пользование денежными средствами к основному обязательству, то по мнению С. Сарбаш, «его основной характер вовсе не означает его независимость от главного обязательства – возврата суммы займа. Основным оно является лишь в том смысле, что не представляет собой ответственности»⁵⁹⁷.

Частичный ответ на рассматриваемый спорный вопрос об истечении срока давности по требованию о взыскании процентов с заемщика на сумму займа дан в п. 25 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Хозяйственного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18: «Исковая давность на взыскание процентов, уплачиваемых заемщиком на сумму займа в размере и в порядке, определяемых пунктом 1 статьи 809 ГК РФ, истекает в момент истечения срока исковой давности по требованию о возврате основной суммы займа (кредита). При этом, если стороны договора займа (кредита) установили в договоре, что указанные проценты подлежат уплате позднее срока возврата основной суммы займа (кредита), срок исковой давности по требованию об уплате суммы таких процентов, начисленных до наступления срока возврата займа (кредита), исчисляется отдельно по этому обязательству и не зависит от истечения срока исковой давности по требованию о возврате основной суммы займа (кредита)».

Нам представляется, что дополнительные требования по уплате процентов за полученные в заем средства, возникшие после истечения срока исковой давности по главному требованию о возврате займа, погашаются по правилам ст. 208 ГК Республики Беларусь. Дополнительные же требования, уже возникшие до истечения срока исковой давности по главному требованию, погашаются по общим правилам, установленным для исковой давности, игнорируя факт истечения срока исковой давности по главному требованию⁵⁹⁸.

Дополнительная литература:

1. Грибанов В. П. Сроки в гражданском праве. М., 1967.
2. Кириллова М. Я. Исковая давность. М.: Юрид. лит., 1960.
3. Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.
4. Сарбаш С. Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. № 4, 5.
5. Толстой Ю.К. Исковая давность /Правоведение. 1992. №4.
6. Фаршатов И.А. Исковая давность. Законодательство: теория и практика. М., Издательский дом “Городец”, 2004.
7. Чигир В.Ф. Сроки. Исковая давность. Мн. : Амалфея, 2005.

⁵⁹⁶ Сарбаш С. Указ. работа. С. 23.

⁵⁹⁷ Сарбаш С. Вопросы исковой давности // Хозяйство и право. 2000. № 5. С. 24.

⁵⁹⁸ См.: Советское гражданское право. В 2-х т. Т. 1. М.: 1959. С. 211.

8. Энгельман И.Е. О давности по русскому гражданскому праву: Историко-догматическое исследование (Серия «Классика российской цивилистики»). М., 2003.

Глава 15. Осуществление и защита гражданских прав и исполнение обязанностей

§ 1. Понятие и способы осуществления гражданских прав и исполнение обязанностей

1. Понятие осуществления гражданских прав является общепризнанным в цивилистической литературе. Оно определяется как поведение лица, направленное на реализацию содержания принадлежащего ему субъективного права⁵⁹⁹. Например, собственник осуществляет принадлежащее ему право собственности на жилой дом путем владения, пользования и распоряжения последним; кредитор – путем предъявления требования к должнику.

Осуществление права – это всегда правомерное поведение субъекта (действие или бездействие); в большинстве случаев – это соблюдение субъектом правовых норм, установленных объективным правом.

В соответствии со ст.8 ГК граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Эта формулировка закона включает в себя два момента:

– субъект гражданских правоотношений приобретает и осуществляет гражданские права самостоятельно, то есть собственной волей и в собственных интересах;

– он может избирать различные варианты поведения при реализации возможностей, которые предоставляются ему в силу законодательства или договора как носителю субъективного права. Например, получатель постоянной ренты может передать свои права на нее другому лицу при жизни путем уступки требования или же распорядиться ею на случай своей смерти; даритель имеет право подарить вещь или обещать ее подарить в будущем; наследодатель имеет возможность распорядиться своим имуществом на случай смерти, оставив завещание.

Осуществление гражданских прав по своему усмотрению означает также возможность самостоятельного выбора управомоченным лицом между осуществлением и неосуществлением права, то есть никто не может:

– принудить лицо осуществлять свое право. Так, никто не вправе обязать собственника отобрать у незаконного владельца свою вещь, либо заключить договор дарения вещи, либо заставить кредитора взыскать неустойку за ненадлежащее исполнение обязательства должником.

Вместе с тем п.2 ст.8 ГК устанавливает общее правило, согласно которому отказ субъекта от осуществления принадлежащего ему права не влечет

⁵⁹⁹ См.: Агарков М.М. Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве // Известия АН СССР. Отд. экономики и права. 1946. С. 425; Гражданское право: Учеб. Ч.1 / Под ред. А.Г. Калпина, А.Н.Масляева. М.: Юристъ. 1997. С.215; Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций. Чебоксары: Чувашское книж. изд-во, 1997. С.247.

прекращения этого права (например, ч. 3 ст.563 ГК признает ничтожным условие договора постоянной ренты об отказе плательщика ренты от права на ее выкуп).

Однако из этого правила в законодательных актах могут быть предусмотрены исключения. В частности, их содержит и сам ГК, например, ст. 237 ГК специально посвящена отказу лица от принадлежащего ему права собственности.

Для осуществления гражданских прав необходимы определенные условия. Эти условия подразделяют на внешние, не относящиеся к субъекту права, и внутренние, определяющие поведение самого субъекта.

Внешние условия объективны и выступают в виде экономических, политических, социальных и юридических гарантий⁶⁰⁰.

Основными экономическими гарантиями со стороны государства являются равная защита и равные условия для развития двух форм собственности – государственной и частной, предусмотренных ст. 13 Конституции Республики Беларусь. Наряду с этим государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной экономической деятельности, не запрещенной законом.

С экономическими гарантиями теснейшим образом связаны гарантии политические. Основа политических гарантий заключается в том, что единственным источником государственной власти в Республике Беларусь является народ, а Республика Беларусь – демократическое государство, обеспечивающее незыблемые устои народовластия. Политическая стабильность в стране напрямую связана с осуществлением гражданами своих прав (в том числе и гражданских), так как именно она позволяет обеспечить устойчивое положение каждого члена общества.

В Конституции Республики Беларусь закреплено, что наше государство является социальным. Это означает, что управление в государстве должно подчиняться интересам всех слоев населения, социальных групп и общества в целом, что государство должно создавать условия, обеспечивающие достойный уровень жизни и свободное развитие человека.

К числу наиболее важных юридических гарантий относится возможность граждан защитить нарушенные права в суде (ст.60 Конституции Республики Беларусь), в том числе и от произвола государственных органов.

Внутренние условия осуществления гражданских прав субъективны и выступают в виде критериев поведения носителя субъективного права. Эти критерии установлены в ст. 8-9 ГК, а также следуют из ст.2 ГК, устанавливающей принципы гражданского законодательства.

2. *Способы осуществления гражданских прав.* Субъективные гражданские права, в зависимости от основания их классификации, могут быть различными

⁶⁰⁰ Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций. Чебоксары: Чувашское книж. изд-во, 1997. С.249-255.

(вещные и обязательственные, имущественные и личные неимущественные и т.д.), поэтому формы выражения способов их осуществления также разнообразны. Например, собственник осуществляет принадлежащее ему право собственности, владея и используя имущество для удовлетворения личных потребностей или для осуществления предпринимательской деятельности, он распоряжается имуществом, заключая гражданско-правовые сделки.

Способы осуществления гражданских прав можно свести к двум возможным вариантам:

- 1) фактическое осуществление гражданских прав;
- 2) юридическое осуществление гражданских прав.

В свою очередь юридическое осуществление гражданских прав можно подразделить на:

- 1) осуществление гражданских прав собственными юридически значимыми действиями управомоченного лица, в том числе и через представителя;
- 2) осуществление права управомоченным лицом путем предъявления требования определенного поведения к обязанному лицу;
- 3) осуществление права путем использования предусмотренных законом способов защиты нарушенных прав⁶⁰¹.

Под фактическими способами осуществления права принято понимать такие способы, которые не обладают признаками сделок или иных юридических действий. Например, фактическим осуществлением права собственности на жилой дом будет использование жилого дома для проживания собственника, использование для удовлетворения личных потребностей предметов домашнего обихода. Примером юридических способов осуществления права может быть осуществление собственником правомочия распоряжения (продажа жилого дома) или предъявление требования управомоченным лицом к обязанному в получении исполнения от обязанного лица, в прощении долга.

3. Исполнение гражданских обязанностей – это реализация обязанным лицом должного поведения в правоотношении. Осуществление субъективных гражданских прав теснейшим образом связано с исполнением обязанностей. В качестве обязанного лица может выступать и лицо управомоченное, если в силу обладания каким-либо правом на него одновременно возлагается обязанность.

В зависимости от того, речь идет об абсолютном или относительном правоотношении, исполнение обязанностей происходит в пассивной или активной форме.

Исполнение обязанностей подчиняется ряду требований, которые устанавливаются законодательством или соглашением сторон. Например, ГК регулируются как общие (ст. 290-309 ГК), так и частные (ст.527 ГК) отношения исполнения одного из видов гражданско-правовых отношений - обязательства.

⁶⁰¹ Некоторые авторы считают, на наш взгляд, ошибочно, что защита гражданских прав не является их осуществлением. См.: Тархов В.А. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций. Чебоксары: Чувашское книж. изд-во, 1997. С.249. - Прим. авт.

В отличие от осуществления права, неосуществление которого является за редким исключением безразличным для нашего законодательства, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности является нарушением гражданских прав и влечет применение к должнику предусмотренных санкций.

§ 2. Пределы осуществления гражданских прав

1. Правило (ст. 8 ГК), согласно которому граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права, не беспредельно.

Пределы осуществления субъективных гражданских прав – это установленные актами законодательства границы поведения лица по реализации содержания этих прав.

Пределы осуществления субъективных гражданских прав так же разнообразны, как и сами права.

Пределы осуществления субъективных гражданских прав можно подразделить на *специальные и общие*.

Специальные пределы предусмотрены в статьях актов гражданского законодательства, касающихся конкретных прав. Они могут выражаться например, во временных границах осуществления права (срок полномочий представителя, основанного на доверенности, в целом не может превышать трех лет (ст. 187 ГК) либо в субъектных (пределы осуществления гражданских прав зависят от объема дееспособности субъекта права).

Для общих пределов осуществления права характерно то, что они распространяются на все субъективные права, но действуют только в тех случаях, когда нет специальных пределов осуществления права.

На основе анализа ст.1 ГК РСФСР 1922 г. и ст.5 ГК РФ 1964 г. ученые-цивилисты относили осуществление права в соответствии с его назначением к общим пределам осуществления права. Осуществление права в соответствии с его назначением означает употребление его с той целью, «достижение которой должно быть им обеспечено»⁶⁰². Так, ст.272 ГК РБ определяет цель использования жилых помещений – для проживания, и поэтому осуществление в нем производственной деятельности будет оценено как выход за пределы права.

В ГК Республики Беларусь и ГК Российской Федерации норма, аналогичная норме ст. 5 ГК Республики Беларусь 1964 г. и ГК РСФСР 1964 г., отсутствует. Это дало основание одним авторам относить осуществление права в соответствии с его назначением к общим пределам осуществления права, а другим – говорить о потере актуальности в современных условиях этого

⁶⁰² См.: Иоффе О.С., Грибанов В.П. Пределы осуществления субъективного гражданского права //Советское государство право. 1964. № 7. С.78.

предела-принципа⁶⁰³. Представляется верной первая точка зрения. Хотя принцип осуществления права в соответствии с его назначением легально не закреплён, он вытекает из смысла гражданско-правовых норм.

Общим пределом осуществления всех субъективных гражданских прав является принцип приоритета общественных интересов, установленный в ст.2 ГК Республики Беларусь. Содержание этого принципа заключается в том, что осуществление гражданских прав может происходить, если оно не противоречит общественной пользе и безопасности, не наносит вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям, не ущемляет права и защищаемые законом интересы других лиц.

Наличие этого предела осуществления права в законодательстве вполне обоснованно и закономерно. Различные субъекты права не изолированы от общества и самих себя; вся их жизнь происходит в теснейшем взаимодействии друг с другом и с обществом. Поэтому, когда субъект осуществляет свои права, ему необходимо считаться с правами (иногда аналогичными) других лиц, которые также признаются и защищаются законом. По очень точному выражению А.П. Сергеева, «гражданские права одного субъекта кончаются там, где начинаются права другого субъекта»⁶⁰⁴.

К общим пределам осуществления права относятся также *запреты*, установленные ст.9 ГК:

- осуществление права исключительно с намерением причинить вред другому лицу или так называемая шикана;
- злоупотребление правом в иной форме, не относящейся к шикане;
- осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление своим доминирующим положением на рынке⁶⁰⁵.

2. Все перечисленные запреты объединяются понятием «злоупотребление правом», которое имеет как сторонников, так и противников⁶⁰⁶.

По вопросу понятия «злоупотребление правом» распространённой является точка зрения, согласно которой злоупотребление правом – это «особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием

⁶⁰³ Гражданское право: Учеб. Ч. 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М.: ТЕИС. 1996. С.225; Гражданское право: Учеб. Ч. 1 / Под ред. А.Г. Калпина, А.Н. Масляева. М.: Юристъ, 1997. С.221.

⁶⁰⁴ Гражданское право: Учеб. Ч. 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. М.: ТЕИС, 1996. С.225.

⁶⁰⁵ В науке гражданского права некоторые авторы рассматривают этот запрет «как простое правонарушение, совершаемое управомоченным во зло другому лицу» (см.: Гражданское право: В 4т. Том I. Общая часть: Учебник / Отв.ред. проф. Е.А.Суханов.- 3-изд., перераб.и доп.- М.: Волтерс Клувер, 2004.- С. 541).

⁶⁰⁶ ² См.: Агарков М.М. Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве // Известия АН СССР. Отд. экономики и права. 1946. №6. С.424-436; Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М.: Изд-во МГУ, 1972. С. 282; Малеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР, М., 1981. С.56-71; Янев Янко Г. Правила социалистического общежития. М., 1980. С.161-237; Гражданское право. Часть первая: Учебник/ Отв.ред. В.П.Мозолин, А.Н.Масляев. – М.: Юристъ, 2005. С.342-345.

недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения»⁶⁰⁷

Особенность этого правонарушения заключается в том, что лицо, злоупотребляющее правом, действует в границах существующего у него субъективного права. Вместе с тем субъективное право теснейшим образом переплетается с обязанностью управомоченного лица реализовывать право надлежащим образом, т.е. не нарушать пределов осуществления права. Противоправность злоупотребления правом заключается в том, что лицо в рамках дозволенного законом поведения избирает его недозволенную конкретную форму. Например, строит забор с целью преградить соседу близкий путь к его земельному участку.

3. С субъективной стороны поведения управомоченного лица злоупотребление правом может выражаться в форме прямого умысла (шикана – осуществление права исключительно с намерением причинить вред другому лицу) и косвенного умысла или неосторожности (злоупотребление правом в иных формах, но объективно причиняющее вред третьим лицам). Осуществление монополистической деятельности может выступать в любой из этих форм. Особенность шиканы как вида злоупотребления правом заключается в том, что единственной целью осуществления субъективного права управомоченным лицом является причинение вреда другому лицу.

Злоупотребление правом в иных формах такой цели не преследует. Управомоченный субъект для собственной пользы реализует право, вторгаясь в защищаемые законом интересы и права другого лица и объективно причиняя ему ущерб.

4. Признавая злоупотребление правом правонарушением, законодатель устанавливает отрицательные последствия такого поведения. Общим последствием является отказ суда в защите прав лицу, злоупотребляющему своими гражданскими правами. Это не единственное отрицательное последствие, которое может наступить в случае выхода лица за пределы осуществления права в форме злоупотребления правом. У лица, злоупотребляющего правом, возникает обязанность восстановить положение лица, потерпевшего от злоупотребления, и возместить причиненный ущерб.

Одновременно, в соответствии с п.4 ст. 9 ГК вводится презумпция разумности и добросовестности осуществления прав – предполагается, что участники гражданско-правовых отношений осуществляют свои права разумно и добросовестно. Осуществление прав в соответствии с этими понятиями-принципами означает осуществление их с доброй совестью, на основе честности во взаимоотношениях. Осуществление гражданских прав разумно предполагает

⁶⁰⁷ Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М.: Изд-во МГУ, 1972. С. 68.

способность верного и последовательного мышления; способность мыслить, анализировать и делать логически правильный вывод⁶⁰⁸.

§ 3. Защита субъективных гражданских прав

1. Законодательство Республики Беларусь предусматривает правовое средства и устанавливает механизм защиты субъективных гражданских прав от их нарушения.

Существуют *два понимания охраны гражданских прав*: широкое – правовые меры, обеспечивающие осуществление гражданских прав в их ненарушенном состоянии, и узкое – правовые меры, применяемые для восстановления нарушенных прав, или признание гражданских прав и защиту интересов при их нарушении или оспаривании.

2. *Право на защиту* представляет собой возможность управомоченного лица применить допущенные законом меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного или оспариваемого права. Традиционно право на защиту рассматривается как составная и неотъемлемая часть субъективного права. Согласно другой точки зрения право на защиту признается самостоятельным субъективным правом, которое возникает лишь в момент, когда оно нарушается⁶⁰⁹. Защита гражданских прав может рассматриваться и как функция, которая в форме специальных мер направлена на пресечение конкретных нарушений, восстановление (компенсацию) нарушенных интересов или обеспечение условия их удовлетворения в иных формах⁶¹⁰.

Правильной является позиция, согласно которой *право на защиту является составной и неотъемлемой частью субъективного права, являющейся элементом его содержания и реализующаяся путем применения мер правоохранительного характера, которые должны соответствовать характеру самого субъективного права*.

3. *Право на защиту* есть мера возможного поведения управомоченного лица, направленного на достижение восстановительно-пресекающей цели и связанного с использованием мер правоохранительного характера, которые должны соответствовать характеру самого субъективного права и включают различные возможности их применения, обеспечивающие реализацию субъективного права. Как правомочие в составе субъективного гражданского права *защита* означает не право обратиться в компетентные органы за защитой,

⁶⁰⁸ Гражданское право. В 4т. Том I. Общая часть: Учебник / Отв.ред.проф. Е.А.Суханов. – 3-е изд., перераб.и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 529-536.

⁶⁰⁹ См.: Крашениников Е.А. Структура субъективного права и право на защиту // Защита субъективных прав и гражданское судопроизводство. Ярославль, 1977.

⁶¹⁰ См.: Илларионова Т.И. Система гражданско-правовых охранительных мер. Томск, 1982. С 56.

а право получить соответствующую защиту. Субъективное гражданское право включает в себя и возможность собственных фактических и юридических действий, и возможность защиты с помощью государственного принуждения.

4. Можно выделить две основные формы защиты гражданских прав: *юрисдикционную и неюрисдикционную*.

К *юрисдикционной* относятся те способы защиты, при которых их реализация возможна при обращении в установленном порядке уполномоченным органам – в суды, третейские суды, в вышестоящие органы и т.д. Наиболее распространенным порядком защиты гражданских прав в рамках юрисдикционной формы является защита в судебном порядке. В соответствии со ст. 10 ГК заинтересованное лицо вправе в установленном порядке обращаться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права либо охраняемого законом интереса. Суд может обязать правонарушителя восстановить первоначальное положение, компенсировать ущерб, или осуществить другие предусмотренные законодательством действия.

Судебный порядок защиты гражданских прав обеспечивается:

1) судами общей компетенции (рассмотрение и разрешение судами гражданских, семейных, трудовых, других исковых дел, дел, возникающих из административно правовых отношений, дел особого производства, дел приказного производства, а также иных дел в рамках гражданского процесса), (ст. 37 ГПК)

2) хозяйственными судами (разрешение хозяйственных (экономических) споров, возникающих из гражданских, административных и иных правоотношений в рамках хозяйственного процесса),

3) третейскими судами (при взаимном согласии заинтересованных лиц их спор о защите нарушенного или оспариваемого права в установленных законом случаях может быть передан ими на рассмотрение третейского суда) (ст.28 ХПК). Особую роль в системе третейских судов выполняет Международный арбитражный (третейский) суд при Торгово-промышленной палате Республики Беларусь⁶¹¹.

Следует различать термины *«способы защиты гражданских прав»* и *«способы судебной защиты»*.

Согласно ст.6 ГПК отказ от права на обращение в суд недействителен (аналогичное правило закреплено и в ст.4 ХПК), равно как и не допускается отказ в судебной защите по мотивам отсутствия, неполноты, противоречивости, неясности нормативного акта.

⁶¹¹ Закон Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. «О Международном арбитражном (третейском) суде» //Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1999. № 30. Ст. 434; 1999. № 36. Ст. 587.

Основным средством судебной защиты является иск. В некоторых установленных законом случаях средством судебной защиты могут быть заявление или жалоба.

5. В п. 3 ст. 10 ГК особо выделяется *защита гражданских прав в административном порядке* (например, обращение к вышестоящему органу или должностному лицу). Такой порядок возможен только в случаях, предусмотренных законодательством, с возможностью дальнейшего обжалования решения, принятого в административном порядке, в суд.

6. В некоторых случаях может применяться и смешанный порядок защиты гражданских прав, а именно административно-судебный, когда до обращения в суд необходимо обратиться в соответственный государственный орган, т.е. устанавливается досудебный порядок разрешения спора. Например, такой порядок установлен при предъявлении требований органам налоговой инспекции.

Еще одна возможность досудебного урегулирования спора – предъявление претензий. Претензионный порядок может быть предусмотрен законодательством или установлен соглашением сторон. По общему правилу не требуется предъявление претензий до обращения в суд, за исключением прямо предусмотренных законодательством случаев. Например, обязательное предъявление претензий для споров, вытекающих из отношений по перевозке грузов (ст. 751 ГК).

7. При *неюрисдикционной* форме защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется заинтересованными лицами самостоятельно без обращения к уполномоченным на то органам.

К таким мерам защиты можно отнести применение оперативно хозяйственных санкций (отказ контрагента от принятия просроченной по сравнению с условиями договора продукции, одностороннее изменение условий договора при нарушениях со стороны контрагента и т.п.), действия лица в состоянии необходимой обороны (ст. 935 ГК), действия лица в состоянии крайней необходимости (ст. 936 ГК) и некоторые другие.

Условно возможности неюрисдикционной формы защиты можно подразделить на самозащиту гражданских прав и применение дозволенных законом мер оперативного воздействия в одностороннем порядке. Применение мер оперативного воздействия характерно для обязательственных отношений.

По мнению Сергеева А.П., квалификация понятия «*самозащита гражданских прав*» как способа защиты неправомерна, поскольку форма защиты и способ защиты не идентичные категории. Самозащита гражданских прав с позиции теории – это форма их защиты, допускаемая тогда, когда потерпевший располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя, не прибегая к помощи судебных или иных правоохранительных

органов⁶¹². Применение таких воздействий на нарушителя не должно быть сопряжено с нарушением законодательства. А самозащита гражданских прав, осуществленная с причинением вреда в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны будет правомерной, если действия защищающегося были соразмерны характеру и опасности нарушения и не вышли за пределы его предупреждения или пресечения (ст. 13 ГК).

8. Лицо, права или законные интересы которого нарушены, вправе выбрать любой из способов защиты, но в некоторых случаях конкретные способы защиты устанавливаются законодательством. Так, например, согласно ст.473 ГК дан перечень возможных действий, которые можно применить к нарушителю-продавцу; согласно ст. 1011 ГК лицо, без законных оснований получившее или распространившее нераскрытую информацию либо использующее ее, обязано возместить тому, кто правомерно обладает этой информацией, убытки, причиненные ее незаконным использованием, т.е. – возмещение убытков, и т.д. Примером иных способов защиты, названных в законодательстве, можно привести ст.989 ГК, где названы способы защиты исключительных прав.

Выбор способа защиты во многом зависит от характера нарушения и от последствий такого нарушения. Одно из средств защиты гражданских прав – гражданско-правовая ответственность, в частности, ответственность за нарушение обязательств, при которой применяются такие наиболее распространенные способы защиты гражданских прав, как возмещение убытков и возмещение неустойки. Однако при этом следует учитывать, что применение ответственности возможно при соблюдении требований законодательства, в случае нарушения которых лицо теряет право не только на возможность использования гражданско-правовой ответственности, но и теряет право на защиту вообще. Так, согласно ст. 9 ГК, выход за пределы осуществления гражданских прав может послужить основанием суду, хозяйственному суду или третейскому суду для отказа заинтересованному лицу вообще в защите принадлежащего ему права.

9. В ст. 11 ГК названы следующие способы защиты гражданских прав.

Признание права. Данный способ защиты применяется в тех случаях, когда у лица возникает необходимость в подтверждение того, что оспариваемое право принадлежит именно ему. Не обязательно это должно быть сопряжено с нарушением права. Чаще всего это происходит в результате каких-либо документальных подтверждений на оспариваемое право, что в свою очередь не только может породить спор, но и лишить такое лицо права беспрепятственного осуществления субъективного права. Например, отсутствие необходимых документов в подтверждение права собственности на определенное имущество, может лишить лицо возможности распоряжения им (например, отчуждение другому лицу). При этом подтвердить наличие права (признать его) возможно в

⁶¹² Гражданское право. Т. 1 / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. М., 1997. С 270.

судебном порядке. Признание права может применяться с применением и других способов защиты гражданских прав.

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права. При совершении правонарушения, в результате которого ущемляются права и законные интересы, и в тех случаях, когда субъективное право не прекращает своего существования и может быть восстановлено после устранения такого нарушения, применяется данный способ защиты гражданских прав. Классический пример – истребование собственником имущества из чужого незаконного владения (ст.282 ГК).

Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - еще один из распространенных способов защиты. Целью применения данного способа служит прекращение нарушений принадлежащего лицу права и возможность дальнейшего его беспрепятственного осуществления. Например, в соответствии со ст. 1028 ГК лицо, имеющее право пользования наименованием места происхождения товара, может потребовать от того, кто незаконно использует это наименование, прекращения его использования, удаления с товара, его упаковки, бланков и тому подобной документации незаконно используемого наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения, уничтожения изготовленных изображений наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения, а если это невозможно, - изъятия и уничтожения товара и (или) упаковки.

Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, установление факта ничтожности сделки и применение последствий ее недействительности. В ГК вопросам недействительности сделок посвящен параграф 2 главы 9, а также ряд других статей (ст. 163 и др.).

Признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления регламентируется статьей 12 ГК. Прежде всего этот способ ориентирован на ненормативные акты. Если в результате издания акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления, не соответствующего законодательным актам, нарушаются гражданские права или охраняемые законом интересы граждан и (или) юридических лиц, -заинтересованные лица имеют право на обжалование таких актов в судебном порядке. На наш взгляд, такое же право может возникнуть и при принятии такого акта не в соответствии с компетенцией соответствующего органа. В случае признания судом акта недействительным (полностью или в части) нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными ст. 11 ГК. Наряду с требованием о признании недействительности акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления, могут быть предъявлены и иные требования, например, требования о возмещении убытков.

Самозащита права в новом ГК самозащита впервые выделена как особый способ защиты гражданских прав. Это самостоятельное совершение управомоченным лицом действий, не запрещенных законом, которые направлены на охрану его прав или интересов. Лицо, самостоятельно защищающее свое право, должно бесспорно им обладать, а самозащита не должна выходить за пределы действий, необходимых для его применения и избранный лицом способ защиты должен быть соразмерен нарушению.

Присуждение к исполнению обязанности в натуре – это возможность требования лица, обращенного к нарушителю, о реальном исполнении обязанности вследствие какого-либо обязательства, когда у кредитора не отпала в этом исполнении необходимость. Это характерно для требований в отношении индивидуально-определенных вещей. Лицо, защищающее свои права, в качестве альтернативного требования может потребовать денежного возмещения. В некоторых случаях присуждение к исполнению обязанности в натуре невозможно. Например, когда возможность реального исполнения отсутствует, у потерпевшего есть право требования денежной компенсации. Данный способ защиты гражданских прав предусмотрен, например, ст. 434, 582 ГК.

Возмещение убытков и взыскание неустойки являются наиболее распространенными способами защиты гражданских прав. Понятие убытков дается в ст. 14 ГК, а особенности возмещения убытков при регулировании отдельных отношений содержатся в соответствующих нормах Кодекса. По общему правилу в гражданском праве возмещение убытков происходит в полном объеме, а именно возмещению подлежат убытки в виде реального ущерба, а также и упущенная выгода. Исключения из этого правила могут быть установлены законодательством или соответствующим законодательству договором. Например, в соответствии с Постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 16 июня 1993 г. «О порядке возмещения ущерба, нанесенного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц»⁶¹³ возмещению соответствующими органами подлежат только убытки первого вида – реальный ущерб, а упущенная выгода не возмещается. Споры о возмещении убытков рассматриваются судом.

Согласно же ст.371 ГК ограниченная ответственность (ограничение права на полное возмещение убытков) может быть установлена законодательством по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности.

Обязанность возмещения убытков лежит как на физических и юридических лицах, так и на государственных органах, органах местного управления и самоуправления (ст. 15 ГК).

⁶¹³ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 26. Ст.328.

Данный способ защиты преследует лишь денежную компенсацию. Чаще всего речь идет об убытках, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником обязательств, вытекающих из заключенного договора, либо причинением так называемого недоговорного вреда (например, вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих – ст.948 ГК). В частности, как обязанность, лежащая на должнике при нарушении соответствующего обязательства, возмещение убытков предусмотрено ст.364 ГК. Правила возмещения убытков за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств зависят и от того, возмещается ли неустойка (ст.365 ГК).

Новеллой ГК 1998 г. является указание в ст. 14 на то, что если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения, наряду с другими убытками, упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Взыскание неустойки. Согласно статьи 311 ГК неустойкой признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. Неустойка имеет двоякую сущность. Во-первых, она носит обеспечительную функцию. Обязанность уплаты неустойки имеет акцессорный характер по отношению к основному обязательству и направлена на обеспечение надлежащего исполнения основного обязательства. С другой стороны, при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства уплата неустойки приобретает характер ответственности за нарушение обязательства.

Компенсация морального вреда возможна только в отношении граждан, но не в отношении юридических лиц. Как и при применении двух выше указанных способов, в результате применения данного способа происходит денежная компенсация. Правовое регулирование компенсации морального вреда осуществляется ГК (ст.152, 968–970) и конкретными законодательными актами, прямо предусматривающими возмещение такого вреда – Законом Республики Беларусь от 13 января 1995 г. «О печати и других средствах массовой информации»⁶¹⁴, Законом Республики Беларусь от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей»⁶¹⁵ и другими.

¹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1995. № 12. Ст. 121; 1996. № 21. Ст. 378; Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1998. № 5. Ст. 27; 1999. № 25. Ст. 426; 1999. № 36. Ст. 581.

⁶¹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 10. 2/839; 2003. № 8. 2/932.

Моральный вред – это физические или нравственные страдания, причиненные гражданину действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага. Нематериальные блага, подлежащие защите таким способом, перечислены в ст. 151 ГК.

Прекращение или изменение правоотношения. Этот способ защиты гражданских прав может быть предусмотрен как конкретными нормами законодательства, так и соглашением сторон. Необходимо отличать прекращение или изменение правоотношения как способ защиты и как стадию самого правоотношения, которая также может регламентироваться нормативно (например, ст. 892 ГК и многие другие) и в договорном порядке. Как способ защиты прекращение или изменение правоотношения предусмотрен, например, в купле-продаже (ст.473 ГК), в перевозке (ст.749 ГК) и в других случаях. Он применяется, как правило, когда у заинтересованного лица отпал интерес в требовании продолжения исполнения правоотношения на ранее договоренных условиях. Реализация этого способа защиты возможна как в юрисдикционном, так и в неюрисдикционном порядке.

Неприменение судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Данное указание в законе, с одной стороны, дает больше гарантий при осуществлении защиты гражданских прав, а с другой – является основанием для суда не применять противоречащий законодательству акт государственного органа или органа местного управления и самоуправления. При этом такое неприменение противоречащего законодательству акта должно быть мотивировано судом. Таким образом, в данном случае в законе закреплена возможность для суда применить вышеуказанный способ защиты гражданских прав при разрешении конкретных споров.

Вышеописанные способы защиты гражданских прав не являются исчерпывающим перечнем возможных мер защиты. Иные же способы могут быть применены, если они предусмотрены законодательством.

Дополнительная литература

1. Агарков М.М. Проблемы злоупотребления правом в советском гражданском праве // Известия АН СССР. Отд. экономики и права. 1946. № 6.
2. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. 2-е изд. М., 1992.
3. Иоффе О.С., Грибанов В.П. Пределы осуществления гражданского права // Советское государство и право. 1964. № 7.
4. Илларионова Т.И. Система гражданско-правовых охранительных мер. Томск, 1982.

5. Крашенников Е.А. Структура субъективного права и право на защиту // Защита субъективных прав и гражданское судопроизводство. Ярославль, 1977.
6. Малиновский А.А. Злоупотребление правом.- М.: МЗ-Пресс, 2002.
7. Садиков О.Н. Злоупотребление правом в гражданском кодексе России // Хозяйство и право. 2002.
8. Шалеин Н.С. Гражданский закон и права личности в СССР. М., 1981.
9. Яценко Т.С. Категория шиканы в гражданском праве: история и современность. М., 2003.
10. Подгруша В. К вопросу о злоупотреблении правом: отдельные аспекты теории и практики // Юрист. 2006. № 12; 2007. № 1.

Раздел III. Право собственности и другие вещные права

Глава 16. Вещное право

§ 1. Понятие и признаки вещного права

1. Вещное право – одна из важнейших частей гражданского права любой системы. Оно состоит из большого числа норм права, составляющих подотрасль гражданского права⁶¹⁶. В Гражданском кодексе нормы о праве собственности и других вещных правах выделены в самостоятельный раздел «Право собственности и другие вещные права» (ст. 210–287).

Суть вещного права состоит в том, что субъект этого права удовлетворяет свои интересы, воздействуя на вещь, находящуюся в сфере его деятельности непосредственно. Из этого, однако, не следует делать вывод, что вещное отношение является отношением между субъектом, обладающим вещным правом, и вещью. Субъект вещного права действует в обществе. Возможность удовлетворения своих потребностей, непосредственно воздействуя на вещь, обеспечивается тем, что все члены общества обязаны воздерживаться от нарушения вещного права данного субъекта. Иначе говоря, отношения собственности – общественные отношения. «Изолированный индивид совершенно так же не мог бы иметь собственность на землю, как он не мог бы и говорить», – писал К.Маркс⁶¹⁷.

Вещное право относится к числу абсолютных прав. В отличие от относительных правоотношений, в частности обязательственных, субъект вещного права не должен прибегать к помощи третьих лиц, чтобы удовлетворить свои потребности и интересы.

2. Известный русский ученый в области гражданского права Г.Ф. Шершеневич назвал следующие *характерные признаки вещных прав*, отличающие их от прав относительных, в частности обязательственных:

1) Абсолютному праву в качестве пассивных обязанных субъектов противостоят все члены того же политического общества. В нашем законодательстве справедливость этого утверждения подтверждается, в частности, тем, что собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения (ст.282 ГК). В относительных правоотношениях пассивными субъектами являются определенные лица, которые обязаны выполнять свои обязанности.

2) Обязанности пассивных субъектов вещного правоотношения отрицательного свойства. Они принуждаются к воздержанию от нарушения вещных прав другого лица. Это справедливо и применительно к нашему

⁶¹⁶ О сущности вещного права как подотрасли гражданского права и его становлении см. подробнее: Гражданское право: в 4 т. Том 2. Вещное право. Наследственное право. Личные неимущественные права: учеб. Отв. ред. Е.А. Суханов. – 3-е изд. перераб. и доп. М., 2005. С. 1-4.

⁶¹⁷ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 46. Ч. 1. ст. 473.

законодательству. Так, собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст.285 ГК). В относительных правоотношениях пассивные субъекты, как правило, обязаны действовать активно, в частности передать вещь, выполнить работу, оказать услугу.

3) Нарушение вещного права может последовать со стороны каждого лица, тогда как в относительном правоотношении нарушение может последовать только со стороны тех лиц, которые уже вступили в правоотношение. Так, право собственности может быть нарушено всяким, кто только присвоит себе право пользования вещью, составляющей объект права собственности, а право кредитора по договору займа может нарушить только должник. Эта особенность вещных прав отражена и в нашем гражданском законодательстве.

4) Иск о защите вещного права может быть предъявлен к каждому лицу, нарушившему вещное право, тогда как обязательственное право в случае его нарушения может защищаться против конкретного пассивного субъекта.

5) Право собственности, как основное вещное право, возникает независимо от воли пассивных субъектов, тогда как обязательственное право не может возникнуть без прямо или косвенно выраженной воли пассивных субъектов⁶¹⁸.

К изложенным особенностям вещных прав, на которые обратил внимание Г.Ф. Шершеневич, следует добавить право следования. В случае перехода вещного права к другому лицу (правопреемнику) переходят и обременения этого права. Например, переход права собственности или права хозяйственного ведения в результате возмездного или безвозмездного отчуждения имущества либо универсального правопреемства не прекращает права залога. Правопреемник залогодателя становится на место залогодателя и несет все его обязанности, если соглашением с залогодержателем не установлено иное (п.1 ст.334 ГК). В случае перехода прав на недвижимое имущество, обремененное сервитутом, сервитут сохраняется за другим лицом (п.1 ст.269 ГК).

Некоторые из изложенных особенностей вещных прав характерны и для других абсолютных прав. Например, для прав интеллектуальной собственности и личных неимущественных прав. С другой стороны, некоторые из особенностей вещных прав присущи и правам относительным обязательственным, например, вещь может быть объектом не только вещных, но и обязательственных правоотношений.

По мнению Ю.К. Толстого, только вещным правам присущи два признака: право следования и право абсолютной защиты⁶¹⁹.

§ 2. Виды вещных прав. Место вещного права в системе законодательства и курса гражданского права

⁶¹⁸ См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) /Вступ. ст. Е.А. Суханова. М., 1995. с. 140-142.

⁶¹⁹ Гражданское право: Учеб. Ч. 1. 4-е изд., доп. и перераб. /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1999. С. 331.

1. Вещные права можно разделить на две группы: *право собственности* и *другие вещные права*. За любым вещным правом (кроме права собственности) стоит собственник. «Поэтому носитель вещного права находится не только в абсолютном правоотношении со всеми третьими лицами, но и в относительном правоотношении с собственником, каковы бы ни были основания возникновения и юридическая природа указанного правоотношения»⁶²⁰. Право собственности по объему правомочий отличается от других вещных прав. Активный субъект правоотношения собственности не состоит с кем-либо в относительном правоотношении, ограничивающем его права. Его правомочия ограничены только законодательными актами. Этого нельзя сказать о правомочиях активного субъекта любого другого вещного правоотношения. Его права ограничены не только законодательными актами, но и собственником, с которым он состоит в относительном правоотношении, поэтому не без оснований такие вещные права называют ограниченными вещными правами⁶²¹.

Перечень вещных прав дан в ст.217 ГК.

«Вещными правами наряду с правом собственности, в частности, являются:

1) право хозяйственного ведения и право оперативного управления (ст.276 и 277 ГК);

2) право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

3) право постоянного пользования земельным участком;

4) сервитуты (ст.268 ГК)».

Этот перечень вещных прав является примерным. В ст. 217 ГК имеется оговорка «в частности».

2. К числу вещных прав можно отнести права:

– членов потребительского кооператива на квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим членам в пользование до внесения полностью паевого взноса и оформления права собственности на указанное помещение;

– членов семьи собственника жилого дома или квартиры на пользование жилым помещением (ст.275 ГК);

– отчуждателя жилого дома, квартиры, земельного участка или иной недвижимости в собственность плательщика ренты с обязанностью последнего обеспечить потребности отчуждателя в жилище, питании и одежде (ст.572 и 573 ГК);

– отказополучателя пользоваться пожизненно жилым помещением в доме или квартире, перешедших по завещанию в собственность наследника (ст.1054 ГК);

⁶²⁰ Гражданское право: Учеб. Ч. 1. 4-е изд., доп. и перераб. /Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1999. С. 332.

⁶²¹ Гражданское право: Учеб. в 4-х т. Т. 2. Вещное право. Наследственное право. Личные неимущественные права: учеб. Отв. ред. Е.А. Суханов. – 3-е изд. перераб. и доп. М., 2005. С. 12, 140.

– залогодержателя-кредитора по обеспеченному залогом обязательству (ст. 315-339 ГК);

– кредитора, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с ней издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (ст. 340 ГК).

В юридической литературе к вещным правам относят и многие другие права. Так, М.К. Сулейменов к вещным правам относит также право нанимателя жилища и право на вещь, переданную на основе договоров аренды, доверительного управления, хранения, ренты, подряда и т.п.⁶²² С этим нельзя согласиться. Обязательственно-правовая природа прав на вещь, являющуюся предметом названных и других договоров, сомнений не вызывает.

Вещное право состоит из норм различных отраслей права. В его состав входят нормы конституционного права. В частности, ст.13 Конституции Республики Беларусь не только установила формы собственности, но и провозгласила, что недра, воды и леса составляют исключительную собственность государства, а земли сельскохозяйственного назначения находятся в собственности государства.

Много норм права о вещных правах на землю содержится в Гражданском кодексе и Кодексе Республики Беларусь о земле⁶²³.

В совокупности нормы законодательства о вещных правах составляют подотрасль гражданского права.

Дополнительная литература:

1. Брагинский М.И. К вопросу о соотношении вещных и обязательственных правоотношений //Гражданский кодекс России. Проблемы. теория. Практика. М., 1998.

2. Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.; Л.: 1948 (гл. III, IV).

3. Вещные права в Республике Казахстан /Отв. ред. Сулейменов М.К. Алматы, 1999.

4. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права (Серия «Классика российской цивилистики») М., 1998.

5. Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М., 1991.

6. Щенникова Л.В. Вещные права в гражданском праве России. М., 1996.

⁶²² Вещные права в Республике Казахстан /Отв. ред. М.К. Сулейменов. Алматы, 1999. С. 34-36.

⁶²³ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1999. № 15. Ст. 316; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г., № 55, 2/848; 2006 г., № 179, 2/1267.

Глава 17. Общие положения о праве собственности

§ 1. Собственность и право собственности

1. Собственность как экономическая категория составляет основу любого способа производства. Ни о каком производстве не может быть и речи без наличия соответствующего ему типа собственности.

Собственность как социальное явление связана с появлением необходимости признания присвоения отдельными людьми отвоеванных у природы материальных благ. Однако до сих пор не прекращается дискуссия о том, что такое собственность⁶²⁴. Представители учения о собственности естественной школы права пытались обосновать собственность исходя из природы и страстей человека. По их мнению, собственность – естественное свойство человека. Оно ему присуще с момента рождения, является неотъемлемым от человека. Собственность, с их точки зрения, священна и неприкосновенна и является абсолютной. На первый взгляд это мнение кажется неопровержимой истиной, но оно не является таковой.

Идеи естественной школы права о собственности оспаривались и оспариваются многими философами, социологами, экономистами, юристами. Основной упрек этой идеи сводится к тому, что она совершенно произвольна. Одни ссылаются на естественное право для оправдания отмены частной собственности на средства производства, другие подчеркивают справедливость частной собственности, исходя из понятия естественного права человека на собственность. Примирить эти мнения не удастся. Исходя из идей естественной школы права, невозможно объяснить, как появляются объекты собственности, можно оправдать посягательства на чужое имущество. С доводами противников естественной школы права по вопросу сущности собственности и права собственности трудно не согласиться. Однако и теперь можно встретить утверждения, что право собственности «не нуждается в существовании» государства и в этом смысле может рассматриваться «естественным»⁶²⁵, что «нормы права собственности обнаруживаются также в игре особей, не принадлежащих к человеческому роду»⁶²⁶, т.е. у животных и птиц. Е.А. Суханов правильно заметил, что такое понимание собственности и права собственности основано на «смещении природных и социальных законов и поэтому представляется в значительной мере надуманным и искусственным»⁶²⁷.

В последние десять лет предпринимаются попытки доказать, что собственность не экономическая категория, а феномен юридический. В частности, К.И.Скловский считает, что «собственность и право собственности

⁶²⁴ О различных теориях собственности в зарубежной литературе см.: Ян Лазар. Собственность в буржуазной правовой теории. М.: Юрид. лит., 1985. – *Прим. авт.*

⁶²⁵ Маттеи У., Суханов Е. Основные положения права собственности. М.: Юрист, 1999 г., с. 23.

⁶²⁶ Там же, с. 23.

⁶²⁷ Там же, с. 208.

можно теперь употреблять как синонимы»⁶²⁸. В названной книге «нигде, кроме изложения в некоторых случаях чужих взглядов, собственность не понимается иначе, как феномен юридический»⁶²⁹. Правда, К.И.Скловский уклонился от критики господствующего в национальной цивилистической науке мнения ученых об экономической природе собственности, ее экономической детерминированности. По его мнению, собственность является наиболее полным включением личности в вещи⁶³⁰. На вопрос о том, как появляются в собственности данной личности вещи, почему имеются миллиардеры и нищие, не имеющие вещей, ответа в работе К.И. Скловского не содержится.

По своей сущности близки к взглядам К.И.Скловского мнения В.П.Павлова. Он утверждает, что собственность – это «совокупность приемов и способов (навыков) действий конкретного лица с вещами, определенными родовыми признаками, является личной характеристикой, наряду с другими неотъемлемыми свойствами лица, как жизнь, имя, честь и пр.»⁶³¹.

2. Многие ученые под собственностью и правом собственности понимали отношения людей к вещам. Так, французские цивилисты Обри и Ро утверждали, что «... вещными называются такие права, которые, создавая непосредственное и прямое отношение между вещью и лицом, власти которого эта вещь оказывается подчиненной более или менее полно, способны благодаря этому быть использованными не только против такого-то лица, но и в отношении всякого другого»⁶³². Русский ученый Д.И.Мейер утверждал: «... право собственности есть законное господство лица над вещью, в силу которого лицо может ею владеть, пользоваться и распоряжаться»⁶³³.

Мнение Обри и Ро оспаривал известный французский ученый-цивилист Планиоль: «Отношение юридического порядка не может существовать между лицом и вещью; это был бы нонсенс. По самому своему определению всякое право есть отношение между лицами. Дать человеку право на вещь было бы равносильным возложению обязательства на вещь в отношении лица, а это было бы абсурдно»⁶³⁴.

Ученые бывшего Советского Союза при изучении проблем собственности и права собственности исходили из марксистского понимания собственности, согласно которому в экономическом смысле собственность означает присвоение индивидом или коллективом средств и продуктов производства внутри и посредством определенной общественной формы⁶³⁵.

⁶²⁸ Скловский К.И. Собственность в гражданском праве: Учеб.-практ. пособие. – 2-е изд. М.: Дело, 2000 г., с. 13.

⁶²⁹ Там же.

⁶³⁰ Там же, с. 150.

⁶³¹ Павлов В.П. Проблемы теории собственности в российском праве. Монография. М., 2000 г., с. 144.

⁶³² Цитируется по кн.: Годеме Е. Общая теория обязательств. М., 1948 г., с. 10–11.

⁶³³ Русское гражданское право: Чтения Д.И.Мейера, изданные по запискам слушателей / Под ред. А.И.Вицына. 9-е изд. Спб., 1910 г., с. 236.

⁶³⁴ Годеме Е. Указ. раб., с. 11.

⁶³⁵ См.: Маркс К., Энгельс Ф. Соч. 2-е изд. Т. 46. Ч. 1. С. 23–24.

3. На первый взгляд собственность как экономическая категория – это вещи, имущество, к которому человек или организация относятся как к своему. Однако это отношение не имело бы никакого смысла, если бы его не признавали другие собственники, и оно не было бы юридически закреплено и не пользовалось бы правовой защитой. Отсюда следует, что *собственность как категория экономическая – общественное имущественное отношение*.

4. Некоторые ученые экономисты и юристы считают, что отношения собственности – это не экономические, а только юридические понятия, так как в реальности экономических отношений не существует. Отрицание наличия собственности как экономической категории доказывают тем, что собственность выражается во всей системе производственных отношений, поэтому собственность невозможно вычленить как самостоятельную экономическую категорию. Но именно потому, что собственность как экономическая категория проявляется во всей системе производственных отношений, ее необходимо вычленить как экономическую категорию, чтобы выяснить ее содержательную сущность⁶³⁶.

5. Экономические отношения собственности – это исторически сложившийся тип общественных отношений, в рамках которых осуществляется присвоение средств производства и предметов потребления. Они регулируются нормами права. Совокупность правовых норм, закрепляющих принадлежность определенного имущества соответствующим физическим или юридическим лицам, государству или административно-территориальным единицам определяющих содержание их правомочий и обеспечивающих защиту прав и законных интересов собственника, именуется правом собственности в объективном смысле.

Конкретные экономические отношения принадлежности (присвоенности) определенного имущества в соответствии с нормами права собственности приобретают форму правоотношений собственности.

Управомоченный субъект правоотношения собственности именуется собственником. Ему принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом (п.1 ст.210 ГК). Обязанными субъектами в правоотношении собственности являются все другие субъекты права. Они обязаны воздерживаться от любых нарушений прав собственника.

Правомочия собственника имущества владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом именуется правом собственности в субъективном смысле.

§ 2. Формы и субъекты права собственности. Виды собственности

⁶³⁶ См.: Гражданское право: Учеб. Т.1. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева и Ю.К.Толстого. М., 1999 г., с. 340.

1. Определение форм и субъектов права собственности имеет не только чисто теоретическое, но и практическое значение. От формы собственности и состава субъектов права собственности зависит решение вопросов о правовом режиме имущества, находящегося в собственности данного субъекта, о праве определенного субъекта иметь в собственности то или иное имущество, об особенностях приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им.

Статья 13 Конституции Республики Беларусь и п.1 ст.213 ГК предусматривают, что «собственность может быть государственной и частной». При этом государство гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности (ч.2 ст.13 Конституции).

2. Государственная и частная формы собственности в свою очередь делятся в зависимости от круга субъектов права собственности.

Государственная собственность выступает в виде республиканской собственности (собственность Республики Беларусь) и коммунальной собственности (собственность административно-территориальных единиц) (п.1 ст.215 ГК).

Республиканская собственность используется в интересах всего населения Республики Беларусь. Имущество республиканской собственности закреплено за предприятиями и учреждениями Республики Беларусь.

Средства республиканского бюджета, золотовалютный запас и алмазный фонд, объекты исключительной собственности Республики Беларусь и иное государственное имущество, не закрепленное за республиканскими юридическими лицами, составляют казну Республики Беларусь (п.2 ст.215 ГК).

Закон не содержит никаких ограничений относительно объектов, которые могут находиться в собственности Республики Беларусь.

Собственность административно-территориальных единиц (коммунальная собственность) используется в интересах народа соответствующей административно-территориальной единицы. Она не является одновременно республиканской собственностью.

Коммунальная собственность состоит из казны административно-территориальной единицы (средств местного бюджета и иного коммунального имущества, не закрепленного за коммунальными юридическими лицами) и имущества, закрепленного за предприятиями и учреждениями административно-территориальной единицы в соответствии с актами законодательства.

Частная собственность также делится в зависимости от состава субъектов этой собственности на частную собственность физических лиц и частную собственность негосударственных юридических лиц (п.3 ст.213 ГК).

Законом Республики Беларусь от 5 мая 1998 г. «Об объектах, находящихся только в собственности государства»⁶³⁷ установлено, что юридические лица

⁶³⁷ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998 г., № 19, ст. 216.

частной формы собственности и физические лица не имеют права создавать или иным образом приобретать право собственности на объекты, перечисленные в ст.2 названного Закона (ч.3 ст.3).

Юридические лица частной формы собственности и физические лица, виновные в незаконном владении, пользовании и распоряжении объектами, которые должны находиться только в собственности государства, несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Частная собственность юридических лиц негосударственной формы собственности и частная собственность физических лиц используется исключительно в их интересах.

Что касается права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество иностранных юридических и физических лиц, то оно определяется по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено законодательными актами. Принадлежность их имущества к недвижимым и движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества определяется по праву страны, где это имущество находится (ст.1119 ГК). Это дает основание сделать вывод, что на территории Республики Беларусь действует законодательство о праве частной собственности граждан и юридических лиц, за некоторыми исключениями, предусмотренными ст. 1119–1123 ГК.

3. Классификация права собственности на виды вытекает из ст.215 ГК. В ней предусмотрено, что «государственная собственность выступает в виде республиканской собственности ... и коммунальной собственности ...». Что касается частной собственности, то она может выступать в виде частной собственности физических лиц и частной собственности юридических лиц.

Частная собственность юридических лиц по особенностям правового режима выступает в виде частной собственности хозяйственных товариществ, обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, акционерных обществ, производственных кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций и т.п.

Деление права собственности на формы, виды и подвиды дает возможность выявить особенности соответствующего вида и подвида права собственности.

§ 3. Содержание права собственности

1. Содержание права собственности привлекало внимание юристов во все времена. Римские юристы определяли право собственности как полное господство над вещью (*plena in re potestas*). Они раскрывали его содержание через правомочия собственника: *ius utendi* (право пользования вещью), *ius fruendi* (право извлечения плодов, доходов), *ius abutendi* (право распоряжения). Исследователи римского частного права добавляли к этим правомочиям

собственника *ius possidendi* (право владеть вещью) и *ius vindicandi* (право истребовать вещь из рук каждого ее фактического обладателя)⁶³⁸.

Однако перечнем этих правомочий собственника не исчерпывалось содержание права собственности. Римские юристы исходили из того, что собственник имеет право делать со своей вещью все, что ему прямо не запрещено⁶³⁹.

Классическая буржуазная юридическая наука также рассматривала право собственности как наиболее полное господство над вещью⁶⁴⁰. Этот подход к раскрытию содержания права собственности был отражен и в законах. Французский гражданский кодекс определяет собственность как «право пользоваться и распоряжаться вещами наиболее абсолютным образом с тем, чтобы пользование не явилось таким, которое запрещено законами или регламентами» (ст.544). Авторы этого кодекса рассматривали собственность таким же неотъемлемым, естественным правом человека, как и свобода, провозглашали ее «священной» и «неприкосновенной»⁶⁴¹. Однако уже Французский гражданский кодекс допускал ограничения права собственности. Статья 544 предусматривала, что пользование и распоряжение вещами должно осуществляться без нарушения осуществлением этого права запретов, установленных законами и регламентами. Следовательно, законы и регламенты могли устанавливать ограничения правомочий собственника. Правда, в XIX ст. такие ограничения встречались редко и устанавливались обыкновенно в интересах самого собственника, главным образом в отношении недвижимости⁶⁴². Законодательство предусматривало ограничения собственности в публичных интересах (например, власти могли требовать от собственника дома, чтобы он его разобрал, если дом угрожал обвалом и т.п.) либо в интересах собственников соседних земельных участков или зданий (сервитуты о праве прохода, об общей стене и т.п.)⁶⁴³.

Гражданские кодификации более позднего времени, так же как и Французский гражданский кодекс, провозглашают свободу частной собственности. Например, § 903 Германского гражданского уложения предусматривает, что «собственник вещи может, поскольку тому не препятствует закон или права третьих лиц, распоряжаться вещью по своему усмотрению и устранять других лиц от всякого на нее воздействия». Однако во многих законах, принятых в XIX в., значительно возросло число ограничений прав собственника. Часто эти ограничения «проникнуты иным духом, духом

⁶³⁸ Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. М., 1972 г., с. 112.

⁶³⁹ Там же.

⁶⁴⁰ См.: Советское и иностранное гражданское право (Проблемы взаимодействия и развития) / Отв. ред. В.П.Мозолин. М., 1989 г., с. 205.

⁶⁴¹ Гражданское и торговое право капиталистических стран / Под ред. В.П.Мозолина и М.И.Кулагина. М., 1980 г., с. 129.

⁶⁴² См.: Л.Жюллио де ла Морандьер. Гражданское право Франции. Т.2. М., 1960 г., с. 34.

⁶⁴³ Гражданское и торговое право капиталистических стран / Под ред. В.П.Мозолина и М.И.Кулагина. М., 1980 г., с. 129–130.

недоверия к собственнику, стремлением утвердить в противовес правомочиям собственника права общества или определенных общественных классов»⁶⁴⁴. Особенно часто такие ограничения касаются собственников земельных участков⁶⁴⁵.

В законодательстве многих зарубежных государств содержание права собственности раскрывается через правомочия владения, пользования и распоряжения, хотя и не во всех гражданских кодификациях эти правомочия перечисляются. Многие ученые зарубежных государств предпринимали попытки из известной триады правомочий собственника выделить основные из них, в частности пользование и распоряжение или только пользование. Отдельные авторы из стран общего права пытаются дать универсальное определение собственности путем включения в него значительного числа правомочий⁶⁴⁶.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь раскрывает содержание права собственности посредством известной триады правомочий собственника. *«Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом»* (п.1 ст.210 ГК). Новый ГК не отвечает на вопрос о том, каково содержание каждого из этих правомочий собственника. Гражданский кодекс 1964 г. содержал определения каждого из них.

Правомочие владения – это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства над вещью (ч.2 ст.86 ГК 1964 г.). Это не означает, что собственник все время имеет непосредственный контакт с имуществом. Достаточно, что он в любое время может непосредственно воздействовать на вещь. Например, собственник садового домика в садоводческом товариществе владеет им, хотя в течение всей зимы не был в нем.

Правомочие пользования – это юридически обеспеченная возможность извлечения из имущества его полезных свойств в процессе личного или хозяйственного потребления имущества (ч.3 ст.86 ГК 1964 г.).

Правомочие распоряжения – это юридически обеспеченная возможность определять судьбу имущества (ч.4 ст.86 ГК 1964 г.).

Правомочия владения, пользования, а в некоторых случаях и распоряжения имуществом могут осуществляться не только собственником, но и другими лицами. Специфической особенностью правомочий собственника является то, что собственник осуществляет их по своей воле, опираясь только на законодательство, тогда как другие лица могут осуществлять их в зависимости не только от предписаний законодательства, но и от воли собственника.

⁶⁴⁴ Л.Жюллио де ла Морандьер. Гражданское право Франции. Т.2. М., 1960 г., с. 34.

⁶⁴⁵ См.: Сакаэ Вагацума и Тору Ариидзуки. Гражданское право Японии. В 2 кн. Кн. 1. М., 1983 г., с. 179; Советское и иностранное гражданское право (Проблемы взаимодействия и развития) / Отв. ред. В.П.Мозолин. М., 1989 г., с. 217–224.

⁶⁴⁶ См.: Советское и иностранное гражданское право (Проблемы взаимодействия и развития) / Отв. ред. В.П.Мозолин. М., 1989 г., с. 217–224.

Как правило, владеет имуществом собственник, но в силу акта законодательства, административного акта или договора им может владеть и несобственник.

3. В науке гражданского права владение дифференцируют на владение собственника и владение несобственника, законное (титульное) и незаконное.

Владение собственника имеет своим основанием (титулом) право собственности и является законным.

Владение несобственника может базироваться на определенном правовом основании (титуле), и тогда оно является законным.

Титулом законного владения может быть акт законодательства, административный акт или договор. Владение несобственника, не имеющего правового основания, является незаконным. Примером такого владения может быть владение имуществом, похищенным или иным способом выбывшим из владения собственника помимо его воли, владение арендованным имуществом по истечении срока аренды, если арендатор не возвращает его по требованию арендодателя.

Незаконное владение может быть добросовестным или недобросовестным. Добросовестным владельцем признается незаконный владелец, который не знал и не должен был знать, что приобретает имущество у лица, не имеющего права его отчуждать. Недобросовестным владельцем является тот, кто, приобретая имущество, это знал или должен был знать.

4. *Правомочие пользования* – это возможность осуществлять эксплуатацию имущества, извлекать из него полезные естественные свойства, получать плоды и доходы. Оно обеспечивает удовлетворение потребностей людей. Способы пользования имуществом определяются его назначением. Правомочие пользования имеет собственник, однако оно может осуществляться и несобственником в силу акта законодательства, административного акта или договора.

Обычно владение и пользование осуществляются одним лицом и совпадают во времени, например наниматель имущества и владеет, и пользуется им в соответствии с договором найма. Однако владелец имущества не всегда имеет право пользоваться им, например хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам, за исключением случаев, когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и не противоречит договору (ст.782 ГК). Возможно и пользование имуществом, хотя владение им принадлежит другому лицу, например пользование музыкальным инструментом в помещении собственника, которому инструмент принадлежит.

Владение и пользование несобственника может быть временным (предоставленным ему на неопределенный или на определенный срок) и постоянным или пожизненным.

Во временное владение и пользование передается имущество по договору безвозмездного пользования имуществом, по договору аренды.

В постоянное пользование для ведения общественного сельскохозяйственного производства передаются участки земли колхозам, совхозам и другим сельскохозяйственным предприятиям, учреждениям и организациям.

В пожизненное наследуемое владение предоставляются земельные участки гражданам Беларуси для строительства и обслуживания жилого дома, ведения личного подсобного хозяйства, ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, коллективного садоводства, для дачного строительства, традиционных народных промыслов, в случае получения по наследству или приобретения жилого дома (ст.69 Кодекса Республики Беларусь о земле).

Несобственник осуществляет владение и пользование чужим имуществом сам. Как правило, он не имеет права передавать эти правомочия другим лицам. Однако в случаях, предусмотренных законом или договором, он вправе передать имущество с согласия собственника или другого титульного владельца во владение и пользование другим лицам. В частности, арендатор вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование (ст.586 ГК).

5. Правомочие распоряжения принадлежит собственнику, субъекту права хозяйственного ведения или права оперативного управления. Это важнейшее правомочие собственника, субъекта права хозяйственного ведения или права оперативного управления. Осуществление этого правомочия может повлечь прекращение права собственности (например, вследствие заключения договора купли-продажи, дарения, займа) или изменение правоотношения (например, в случае сдачи имущества в аренду). Распоряжением вещью является также ее потребление собственником или уничтожение ее, если он признает это целесообразным, а также отказ от права собственности (ст.237 ГК).

Правомочие распоряжения может принадлежать и несобственнику на основе договора с собственником, например комиссионеру (ст.880 ГК), а также в соответствии с законом, например распоряжение имуществом недееспособного лица осуществляют его родители или опекуны и органы опеки (п.2 ст.32, 36 ГК).

Без согласия собственника его имуществом может распорядиться судебный исполнитель.

6. Новый ГК предоставляет дополнительные правомочия собственнику имущества и возлагает на него обязанности. В соответствии с п.2 ст.210 ГК он *вправе* совершать в отношении своего 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.

Новым для нашего законодательства является *правомочие собственника передать свое имущество в доверительное управление другому лицу* (доверительному управляющему), которое обязано управлять имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица (выгодоприобретателя) (п.4 ст.210, ст.895 ГК). Такая передача не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему. Она обеспечивает более эффективное использование имущества и порождает обязательственные правоотношения между собственником имущества и доверительным управляющим. Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах вверителя и (или) выгодоприобретателя (п.2 ст.895 ГК). Правда, законодательством или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

7. На собственника возложены и *определенные обязанности*. Он несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором (ст.211 и 212 ГК). Так, если иное не предусмотрено договором финансовой аренды, риск случайной гибели или случайной порчи арендованного имущества переходит к арендатору в момент передачи ему арендованного имущества (ст. 640 ГК). Кроме того, собственник не должен выходить за пределы осуществления гражданских прав, установленных ст.9 ГК. В случаях, на условиях и в пределах, предусмотренных законодательством, собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) обязан предоставлять право ограниченного пользования его имуществом другим лицам (ст.268 ГК).

§4. Основания возникновения права собственности.

4.1. Общие положения

Возникновение права собственности конкретного лица на определенный материальный объект (субъективного права собственности) связывается с определенными юридическими фактами (основаниями), установленными законодательством (титулами собственности). Лицо может стать собственником вещи в результате ее изготовления, приобретения по договору, наследования и т.д.

В одних случаях вещь становится объектом права собственности впервые, в других происходит замена собственника вещи. В первом случае приобретенное право собственности является новым, вновь возникшим. При замене собственника вещи возможны различные варианты: прекращение права у прежнего собственника и возникновение права у нового собственника либо переход права прежнего собственника к новому собственнику. При этом необходимо учитывать возможность наличия на данную вещь прав других лиц – несобственников (например, залогодержателя, арендатора, субъекта ограниченного вещного права). Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника вещи, переходе ее к новому собственнику, как бы обременяя его имущество⁶⁴⁷. Однако содержание правомочий нового собственника определяется не объемом соответствующих правомочий предыдущего собственника, а законодательством. Например, в случае приобретения права собственности в результате покупки вещи правомочия покупателя в отношении данной вещи определяются не договором купли-продажи, а законодательством.

Содержание некоторых правомочий нового собственника обуславливается также объектом права собственности (например, согласно п. 1 ст. 269 ГК сервитут сохраняется в случае перехода прав на недвижимое имущество, которое обременено этим сервитутом, к другому лицу), так и правомочиями предшествующего собственника (например, согласно п. 1 ст. 588 ГК заключенный договор аренды сохраняет силу и в случае отчуждения арендованной вещи другому лицу).

В гражданском праве в зависимости от характера оснований различаются первоначальные и производные способы приобретения права собственности. Первые имеют место в тех случаях, когда право собственности на данное имущество возникает впервые либо независимо от воли предыдущего собственника. При производных способах приобретения права собственности новый собственник получает свое право на вещь посредством волеизъявления предыдущего собственника данной вещи.

Первоначальные способы имеют место при приобретении права собственности на основании таких титулов, как: создание (изготовление) новой вещи; переработка вещи; сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей; действия по приобретению права собственности на бесхозяйное имущество, в том числе на имущество, от которого собственник отказался или на которое утратил право.

В порядке производного способа право собственности приобретается на основании договора или иной сделки, наследования имущества гражданина или реорганизации юридического лица.

В главе 14 ГК не производится структурного разделения норм, определяющих первоначальные и производные способы приобретения права

⁶⁴⁷ Гражданское право: В 2 т. Том 1: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 2-е изд. М., 1998. С. 493-494.

собственности. Однако конкретные основания приобретения права собственности группируются в данной главе по указанному признаку.

4.2. Первоначальные способы приобретения права собственности

1. Лицо, изготовившее или создавшее вещь для себя с соблюдением законодательства, становится ее собственником (п. 1 ст. 219 ГК). Это самый простой с точки зрения фактических отношений способ приобретения права собственности, не требующий вступления лица в правоотношения с другими лицами до возникновения у него права собственности.

2. Возникновение права собственности на производные вещи (вещи, появившиеся в результате использования других вещей) – плоды, продукцию, доходы – уже осложнено возможностью возникновения правоотношения по поводу использования имущества, приносящего плоды, продукцию или доходы. Согласно ст. 136 ГК плоды, продукция, доходы могут принадлежать как собственнику, так и иному лицу, использующему это имущество на законном основании. Например, лицу, использующему имущество на основании договора с собственником.

Норма ст. 136 ГК является диспозитивной и может быть изменена как актом законодательства, так и договором об использовании имущества.

3. Возникновение права собственности на строящиеся здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество связывается, если иное не предусмотрено законодательством, с моментом завершения создания этого имущества (п. 1 ст. 220 ГК). Создание строительных объектов заканчивается их приемкой в эксплуатацию. Положением о порядке приемки объектов в эксплуатацию (утв. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 ноября 1991 года № 452 в редакции постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 ноября 1993 года № 781⁶⁴⁸) установлено, что законченные строительством и подготовленные к эксплуатации объекты подлежат приемке приемочными комиссиями⁶⁴⁹. Датой ввода объекта в эксплуатацию является дата подписания акта приемочной комиссии.

Статьей 131 ГК предусмотрена государственная регистрация права собственности на недвижимые вещи, в том числе возникновение данного права, его переход и прекращение. Порядок осуществления такой регистрации определен Законом Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. “О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним”⁶⁵⁰. В случаях, когда вновь создаваемое недвижимое имущество подлежит

⁶⁴⁸ Собрание постановлений Правительства республики Беларусь, 1991, № 34, ст. 416; 1993, № 32, ст. 627; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь, 1996, № 19, ст. 471; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 34. 5/2897; 2006. № 130.5/22730.

⁶⁴⁹ См.: Гражданское право: Учебник. В 2 ч. Ч. 2 /Под общ. ред. проф. Чигира В.Ф.. Мн., 2002. С. 334-335.

⁶⁵⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 87. 2/882; 2003. № 8. 2/926; 2006. № 78. 2/1212; № 179. 2/2167.

государственной регистрации, право собственности на него возникает не с момента завершения создания имущества, а с момента такой регистрации.

До указанных в п. 1 и 2 ст. 220 ГК моментов здание, сооружение или иной объект недвижимости в юридическом смысле не считается существующими и не является объектом права собственности. К таким начатым, но не завершённым строительством или не зарегистрированным объектам применяются правила о праве собственности на материалы и другое имущество, из которого недвижимое имущество создается (п. 3 ст. 220 ГК)⁶⁵¹.

Вместе с тем подлежит государственной регистрации создание незавершённого законсервированного капитального строения (законсервированный объект строительства, создание которого в качестве капитального строения разрешено в соответствии с законодательством Республики Беларусь, но не завершено), возникновение права собственности на указанное строение (см.: ст. 3 Закона “О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним”, Положение о документах, представляемых для государственной регистрации создания незавершённых законсервированных капитальных строений, возникновения прав, ограничений (обременений) прав на них, утверждённое постановлением Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 10 мая 2004 г. № 23⁶⁵²).

4. Статья 219 ГК решает вопрос о правовых последствиях создания лицом вещи из своих материалов – такое лицо становится собственником данной вещи. Если же вещь изготавливается из материалов, принадлежащих другому лицу (спецификация), право собственности на созданную вещь может принадлежать либо изготовителю, либо собственнику материалов. Статья 221 ГК определяет принадлежность вещи, возданной в результате переработки чужих материалов.

Законодательство Республики Беларусь не даёт определения понятия «переработка». Слово «переработка» в русском языке означает превращение материала во что-нибудь в процессе работы, обработки. Таким образом, речь идет о создании новой вещи.

По общему правилу, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов приобретается собственником материалов. Однако собственник материала и переработчик могут в договоре определить иную принадлежность такой новой вещи (например, в случае, когда подрядчик обязуется изготовить из своих материалов вещь для заказчика).

Если стороны не заключили подобного договора (например, при осуществлении переработки утраченных законным владельцем материалов)

⁶⁵¹ См. также п. 4 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 марта 2003 г. № 2 “О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с правом собственности на жилые помещения” (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 41. 6/360).

⁶⁵² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 108.8/11196.

право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое осуществило переработку, но только при наличии следующих условий:

1) стоимость созданной вещи существенно превышает стоимость затраченных на ее изготовление материалов (понятие существенного превышения стоимости является оценочным и определяется правоприменительным органом с учетом условий конкретной ситуации);

2) переработчик выполнил действия по созданию вещи для себя, а не по заказу другого лица;

3) переработчик осуществил действия над чужим материалом добросовестно заблуждаясь в наличии такого разрешения на их переработку (ст. 221 ГК).

Отсутствие хотя бы одного из этих условий влечет возникновение права собственности на созданную вещь не у переработчика, а у собственника материалов. Последний обязан, если иное не предусмотрено договором, возместить стоимость переработки осуществившему ее лицу. В случае приобретения права собственности на новую вещь переработчиком он обязан возместить собственнику стоимость материалов.

Если лицо, осуществившее переработку материалов, принадлежащих другому лицу, завладело такими материалами в результате недобросовестных действий, оно обязано не только передать собственнику изготовленную вещь, но и возместить ему причиненные убытки.

5. Следующим основанием приобретения права собственности, закрепленным в ст. 222 ГК, является обращение в собственность общедоступных для сбора вещей. Данная статья закрепляет установленный природоохранным законодательством и законодательством о полезных ископаемых режим приобретения в собственность соответствующих объектов. Так, Закон Республики Беларусь от 19 сентября 1996 года «Об охране и использовании животного мира»⁶⁵³ установил, что животный мир (дикие животные – млекопитающие, птицы, пресмыкающиеся, земноводные, рыбы и др. – обитающие в состоянии естественной свободы на суше, в воде, атмосфере и почве, постоянно или временно населяющие территорию республики) является собственностью Республики Беларусь. Объекты животного мира, изъятые из среды обитания в установленном законодательством порядке, могут находиться в частной собственности. В соответствии со ст. 42 Лесного кодекса Республики Беларусь 2000 г.⁶⁵⁴ граждане имеют право свободно находиться на территории государственного лесного фонда и бесплатно собирать для удовлетворения собственных нужд дикорастущие плоды, ягоды, орехи, грибы, и т.п.

⁶⁵³ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1996, № 31, ст. 571.

⁶⁵⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 70. 2/195; 2004. № 39. 2/1020; № 123. 2/1059; 2005. № 121. 2/1139; 2006. № 106. 2/1229; № 107. 2/1235; № 122. 2/1259.

В порядке, установленном ст. 222 ГК, осуществляется приобретение права собственности на общедоступные в соответствии с законодательством, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем объекты – ягоды, грибы, животные, общераспространенные полезные ископаемые и т.д.

Основанием возникновения права собственности на указанные объекты является фактическое завладение лицом указанными объектами путем совершения действий, не противоречащих законодательству, общему разрешению собственника, местному обычаю. Статья 222 ГК определяет условия, при которых может осуществляться такое завладение – в лесах, водоемах или на другой территории. Данные условия подлежат конкретизации в специальном законодательстве.

Несмотря на наличие предыдущего собственника – государства, данное основание относится к числу первоначальных способов приобретения права собственности в связи с тем, что волеизъявление предыдущего собственника ограничивается установлением условий сбора ягод, лова рыбы и т.д. и не определяет конкретные объекты, передаваемые из государственной собственности, а также лиц, которым такие объекты передаются.

б. Статья 223 ГК предусматривает условия, при наличии которых допускается возможность приобретения права собственности на самовольную постройку. Право собственности на построенный объект возникает лишь при соблюдении требований законодательства, предъявляемых к строительным работам. Нарушение таких требований по общему правилу должно исключать возможность возникновения права собственности на результат строительства.

Однако в силу специфики осуществления строительной деятельности, особо важного значения объектов строительства в гражданском обороте законодатель предусмотрел специальные правовые последствия нарушения порядка осуществления строительства объектов, результат которого именуется самовольной постройкой.

В качестве самовольной постройки ст. 223 ГК рассматривает строительство, а также пристройку, надстройку, перестройку дома, другого строения, сооружения или создание иного недвижимого имущества, если они произведены:

1) на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законодательством; 2) либо без получения необходимых разрешений, без наличия проектно-сметной документации на строительство; 3) либо с существенными отступлениями от проекта; 4) с существенными нарушениями градостроительных норм и правил.

Согласно ст. 63 Закона от 5 июля 2004 г. «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь»⁶⁵⁵ к

⁶⁵⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 109. 2/1049; 2006. № 78. 2/1214; № 106. 2/1233; № 107. 2/1235; № 122. 2/1259.

таким нарушениям относятся возведение здания, сооружения: на земельном участке, самовольно занятом застройщиком; либо без получения разрешения на производство строительно-монтажных работ; либо с существенными отступлениями от проектной документации на строительство; либо не соответствующего утвержденной градостроительной документации; либо имеющего дефекты, которые угрожают жизни и здоровью граждан, сохранности имущества физических и юридических лиц и которые не могут быть устранены в процессе ремонта либо реконструкции, или не соответствующего требованиям экологической безопасности.

При наличии таких нарушений лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на возведенный объект права собственности. Последний не рассматривается в качестве недвижимого имущества и не подлежит государственной регистрации. К такому объекту применяются правила о праве собственности на строительные материалы (п. 3 ст. 220 ГК).

При наличии оснований для признания строительства самовольным орган местного управления и самоуправления вправе в административном порядке принять одно из следующих решений:

1) о продолжении строительства или о принятии постройки в эксплуатацию и ее регистрации в установленном порядке с предоставлением при необходимости земельного участка лицу, осуществившему самовольное строительство;

2) о сносе лицом, осуществившим постройку, или за его счет самовольной постройки или о приведении ее в прежнее, до осуществления пристройки или перестройки, состояние.

Снос самовольной постройки или приведение ее в прежнее состояние выполняется лицом, осуществившим самовольное строительство, или за его счет. При отказе лица, осуществившего самовольное строительство, от исполнения соответствующего решения, затраты на осуществление сноса самовольной постройки или приведение ее в прежнее состояние взыскиваются в судебном порядке по требованию органов местного управления и самоуправления и иных лиц.

В случае несогласия лица с решением о сносе самовольной постройки или о приведении ее в прежнее состояние оно может быть обжаловано в вышестоящий орган или в суд.

Пункт 3 ст. 223 ГК кроме административного предусматривает также судебный порядок рассмотрения спора о принадлежности самовольного строения, когда нарушение в его строительстве состоит в возведении строения на не принадлежащем лицу участке. В этом случае судом может быть признано право собственности за лицом, осуществившим постройку, если за ним будет закреплен соответствующий земельный участок.

Признание в такой ситуации права собственности на самовольную постройку невозможно, если сохранение постройки нарушает права и

охраняемые законодательством интересы других лиц либо будет создавать угрозу жизни и здоровью граждан.

7. В порядке первоначального способа приобретает право собственности на вещи, по тем или иным причинам выбывшие из обладания предыдущего собственника и не имеющие подтверждения о принадлежности их тому или иному лицу. Такие вещи, которые не имеют собственника или собственник которой не известен, а также вещи, от права собственности на которые собственник отказался, имеют общее название «бесхозные» (ст. 226 ГК).

Статья 226 ГК различает порядок приобретения права собственности на бесхозные недвижимые и движимые вещи. Бесхозные движимые вещи приобретаются в собственность их фактических владельцев в порядке, установленном законодательством для конкретных ситуаций – брошенные вещи (ст. 227 ГК), находка (ст. 228-230 ГК), безнадзорные животные (ст. 231-233 ГК), клад (ст. 234 ГК), а при отсутствии перечисленных оснований – в силу предусмотренных ст. 235 ГК правил о приобретательной давности.

Бесхозные недвижимые вещи должны выявляться уполномоченными государственными органами и по заявлению последних принимаются на учет организациями, осуществляющими государственную регистрацию недвижимого имущества. По истечении трех лет со дня постановки на учет бесхозной недвижимой вещи органом, уполномоченным управлять коммунальным имуществом, подается заявление о признании права коммунальной собственности на недвижимую вещь в суд по месту нахождения этой вещи. В заявлении должно быть указано, кем и когда недвижимая вещь поставлена на учет как бесхозная, а также приведены доказательства, свидетельствующие об оставлении этой вещи собственником без намерения сохранения права собственности на нее. Суд, признав, что недвижимая вещь не имеет собственника либо оставлена им без намерения сохранить право собственности на нее и принята на учет в установленном порядке, выносит решение о признании недвижимой вещи бесхозной и признании права коммунальной собственности на эту вещь (ст. 379, 380 ГПК).

Бесхозная недвижимая вещь, не признанная судом поступившей в коммунальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности (ч. 3 ст. 226 ГК).

8. К брошенным вещам ст. 227 ГК отнесены движимые вещи, брошенные собственником или иным образом оставленные им по его воле при обстоятельствах, явно свидетельствующих об его отказе от права на данную вещь. Известен ли собственник такой вещи приобретателю или нет, значения не имеет. На приобретение права собственности на брошенную вещь оказывает влияние только ее характер и стоимость. Если ее стоимость явно ниже пятикратного размера базовой величины либо представляет собой лом металлов, бракованную продукцию, топляк от сплава, отвалы и сливы,

образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и другие отходы, владелец земельного участка, водоема или иного объекта, где находятся указанные вещи, становится их собственником, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие о намерении обратить их в собственность.

Другие брошенные вещи могут поступить в собственность нового владельца на основании принятого по его заявлению решения суда о признании их бесхозными. Заявление о признании движимой вещи бесхозной подается в суд по месту жительства физического лица или месту нахождения юридического лица, вступившего в управление этой вещью. В заявлении должно быть указано, какая вещь подлежит признанию бесхозной, описаны ее основные отличительные признаки, а также приведены доказательства, свидетельствующие об оставлении вещи собственником без намерения сохранения права собственности на нее, и доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью (ст. 379 ГПК).

9. Находкой является найденная вещь, выбывшая из обладания собственника, иного законного владельца (арендатора, хранителя и т.д.) (утраченная, забытая, по ошибке оставленная у другого лица). Обстоятельства выбытия находки из обладания ее законного владельца не свидетельствуют о наличии волеизъявления законного владельца об отказе от прав на данную вещь. Он может вовсе не знать, что вещь выбыла из его владения. Находка не становится собственностью лица, ее обнаружившего, и должна быть возвращена законному владельцу.

Факт обнаружения находки влечет возникновение прав и обязанностей у лица, нашедшего потерянную вещь. Последнее обязано:

-если лицо, потерявшее вещь, известно – уведомить его о находке и вернуть ему найденную вещь;

-если лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны – заявить о находке в милицию или орган местного управления и самоуправления. В этом случае до обнаружения законного владельца нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного управления и самоуправления или указанному ими лицу;

-возместить законному владельцу вещи убытки, вызванные утратой или повреждением вещи при наличии со стороны нашедшего умысла или грубой неосторожности (например, при непринятии обычных мер для сохранности вещи);

-если вещь найдена в помещении или на транспорте, независимо от того, известен ли ее законный владелец, -- сдать лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. Последние приобретают права и несут обязанности лица, нашедшего вещь.

Данные права и обязанности осуществляются как в соответствии с нормами ГК, так и не противоречащими им правилами транспортного законодательства (см., например, п. п. 220, 227 Правил автомобильных перевозок пассажиров в Республике Беларусь, утвержденных приказом Министерства транспорта и коммуникаций Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. № 23⁶⁵⁶).

Лицо, нашедшее потерянную вещь, вправе:

- в случае, если законный владелец или место его пребывания неизвестны и хранение вещи невозможно или экономически нецелесообразно (скоропортящаяся вещь или вещь, издержки по хранению которой несоизмеримо велики по сравнению с ее стоимостью) – реализовать вещь с получением письменных доказательств, удостоверяющих сумму выручки, а вырученные деньги вернуть владельцу вещи;

- получить в предусмотренных ст. 230 ГК случаях от законного владельца после возврата ему вещи возмещение необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь;

- получить вознаграждение за находку в размере, определяемом лицом, нашедшим вещь, но не свыше 20 процентов стоимости вещи. Если найденная вещь представляет ценность только для лица, управомоченного на ее получение, размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом, а в случае недостижения соглашения – судом.

Право на находку сохраняется за лицом, управомоченным на получение утерянной вещи, в течение шести месяцев с момента заявления о находке в милицию или орган местного управления и самоуправления. Если в течение указанного срока лицо, управомоченное на получение утерянной вещи, не будет установлено и не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу, либо в милицию, либо в орган местного управления и самоуправления, нашедший вещь приобретает на нее право собственности. Указанный шестимесячный срок является пресекательным и в случае пропуска не подлежит восстановлению. Условием начала течения данного срока является заявление о находке в милицию, орган местного управления и самоуправления. В случае, когда нашедший вещь не сделает такого заявления, шестимесячный срок не применяется и собственник вправе истребовать такую вещь на основании ст. 282 ГК.

Если нашедший вещь отказывается от приобретения права собственности на находку, найденная вещь поступает в коммунальную собственность (ст. 229 ГК), а лицо, нашедшее вещь, вправе требовать от соответствующего органа местного управления и самоуправления возмещения расходов, связанных с хранением вещи, затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь.

10. Правовой режим приобретения права собственности на находку, установленный в ст. 228-230 ГК, в большей части воспроизводится в ст. 231-233

⁶⁵⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 109. 8/8557.

ГК, определяющих условия приобретения права собственности на безнадзорных животных. Однако отношения, связанные с безнадзорными животными, имеют ряд особенностей, обусловленных их предметом.

Животные - специфический объект права собственности. Законодательство обязывает собственника обеспечивать надлежащие условия содержания домашних животных. Обращение с ними в явном противоречии с установленными законодательством правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным влечет возможность изъятия их у собственника путем принудительного выкупа. Жестокое обращение с животными, повлекшее их гибель или увечье, истязание животных влечет привлечение виновного к административной ответственности (см. ст. 15.45 КоАП 2003 г.).

В отличие от условий приобретения права собственности на животных, находящихся в естественной среде обитания, в статье 231 ГК указывается на домашний скот и других домашних животных. Понятие «домашние животные» применительно к ст. 231 ГК следует рассматривать в широком смысле, включая в него все категории животных, указанных в Законе Республики Беларусь от 2 декабря 1994 г. «О ветеринарном деле»⁶⁵⁷, изъятых из естественной среды обитания и находящихся в обладании юридических и физических лиц. В этом Законе выделяются такие категории животных, как сельскохозяйственные, домашние, зоопарковые, цирковые. В отдельную группу выделяются также пушные звери. Законодательство не возлагает на всех лиц, имеющих такую возможность, обязанность задержания безнадзорных животных. Однако тот, кто задержал животное, должен следовать правилам, установленным ст. 231-233 ГК.

Лицо, задержавшее безнадзорное домашнее животное, обязано возвратить его собственнику, а если собственник животного или место его пребывания не известны, заявить об обнаруженном животном в милицию или орган местного управления и самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника. Установлен предельный срок заявления о задержанном безнадзорном животном органам власти – не позднее трех дней с момента задержания (п. 1 ст. 231 ГК).

На время розыска собственника животных они в отличие от находки могут использоваться временным владельцем (п. 2 ст. 231 ГК). И при возмещении в дальнейшем собственником расходов на содержание животных выгоды, связанные с пользованием животными, засчитываются в счет данных платежей (п. 1 ст. 233 ГК).

Задержанные безнадзорные животные должны содержаться с соблюдением необходимых условий, которые обязано создавать задержавшее их лицо, либо другое лицо. По просьбе лица, задержавшего безнадзорное животное, подыскание лица, имеющего необходимые условия для его содержания, должны

⁶⁵⁷ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1995, № 4, ст. 11; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998, № 29-30, ст. 465.

осуществлять милиция или орган местного управления и самоуправления. Лицо, задержавшее безнадзорное животное, или лицо, которому оно передано на содержание и в пользование, отвечают при наличии вины за гибель или порчу животных (п. 3 ст. 231 ГК).

Право собственности на задержанное безнадзорное животное по истечении шести месяцев после заявления о его задержании приобретает лицо, у которого животное находилось в течение этого срока на содержании и в пользовании (п. 1 ст. 232 ГК). При отказе этого лица от приобретения в собственность содержащегося у него животного, последнее поступает в коммунальную собственность. Приобретенное право собственности на безнадзорное животное не является окончательным. Пункт 2 ст. 232 ГК устанавливает условия, при наличии которых прежний собственник может требовать возврата этих животных. Это может быть факт сохранения к нему привязанности со стороны животного либо ненадлежащее обращение с ним нового собственника⁶⁵⁸.

11. Специфическим видом бесхозяйного имущества является клад. Кладом признаются зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу акта законодательства утратил на них право.

Клад имеет следующие существенные отличия от находки: 1) в отличие от находки, которая может иметь ценность только для ее владельца, в качестве клада могут рассматриваться деньги или имущество, имеющие определенную ценность в гражданском обороте; 2) кладом являются намеренно сокрытые деньги или ценные предметы; 3) собственник данных вещей не может быть установлен или утратил в силу акта законодательства право на них.

Клад становится собственностью лица, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад (ст. 234 ГК).

Исключение составляет обнаружение клада, состоящего из вещей, относящихся к памятникам истории или культуры. Такие вещи поступают в государственную собственность. В соответствии со ст. 19 Закона Республики Беларусь от 9 января 2006 г. «Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь»⁶⁵⁹ юридическое или физическое лицо, которое случайно обнаружило движимый материальный объект, могущий представлять историко-культурную ценность, обязано принять меры по его сохранности и не позднее чем в двухдневный срок сообщить о нем в местный исполнительный и распорядительный орган или в территориальный орган внутренних дел. Местный исполнительный и распорядительный орган или территориальный орган внутренних дел после получения сообщения обязаны принять этот объект

⁶⁵⁸ См. также Правила содержания домашних собак, кошек, а также отлова безнадзорных животных в населенных пунктах Республики Беларусь, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 4 июня 2001 г. № 834 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 57. 5/6167; 2006. № 185. 5/24147.

⁶⁵⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 9. 2/1195.

от лица, его обнаружившего, в соответствии с актом приема и не позднее чем в двухдневный срок сообщить в Министерство культуры о выявленном объекте.

Министерство культуры после получения сообщения о выявлении указанного объекта, в пятидневный срок принимает его по акту приема-передачи или при очевидной безосновательности мнения о наличии у объекта духовных, художественных и (или) документальных ценностей составляет акт об их отсутствии у выявленного объекта.

Далее материальный объект рассматривается Научно-методическим советом для принятия решения о необходимости придания ему статуса историко-культурной ценности или об отсутствии необходимости придания ему данного статуса. Объект, которому придан статус историко-культурной ценности, направляется в собственность государства, а собственник земельного участка или другого имущества, где был выявлен данный объект, а также лицо, которое его выявило, имеют право на получение вознаграждения.

При передаче клада в государственную собственность собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вознаграждения в размере пятидесяти процентов стоимости клада.

Статья 234 ГК предусматривает также последствие производства раскопок и поисков без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества. В таких случаях клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, в котором он обнаружен. Лицо, обнаружившее клад, лишается права на установленные данной статьей материальные выгоды от обнаружения клада. Не имеет права на такие выгоды и лицо, проводившее раскопки и поиск, направленные на обнаружение клада, во исполнение своих трудовых обязанностей.

12. Статья 235 ГК предусматривает такое основание приобретения права собственности как приобретательная давность. Физическое или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество. Течение срока приобретательной давности в отношении вещей, по которым собственник или иной законный владелец пропустил срок исковой давности и не в состоянии принудительно истребовать их, начинается со дня, следующего за днем истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям законных владельцев (п. 4 ст. 235 ГК).

Приобретательная давность является способом приобретения права собственности фактическим, беститульным владельцем. Наличие у владельца определенного правового основания для обладания данной вещью, полученного

от законного владельца (договор аренды, хранение и т.д.) исключает возможность приобретения на нее права собственности давностью владения⁶⁶⁰.

Приобретение права собственности в силу ст. 235 ГК требует наличия ряда условий:

1) добросовестность владения вещью, отсутствие противоправности в действиях лица при завладении вещью;

2) открытость владения вещью, предполагающая очевидность данного факта для окружающих. Лица открыто выполняет функции собственника вещи;

3) непрерывность владения в течение указанных сроков, установленных различно для движимого (пять лет) и для недвижимого имущества (пятнадцать лет). Статье 235 ГК в части исчисления срока владения вещью придана обратная сила и при подсчете указанного срока согласно ст. 1144 ГК учитывается и период, когда владение началось до 1 июля 1999 года и продолжается в момент вступления в силу ГК 1998 г. В этот период в соответствии с п. 3 ст. 235 ГК включается время фактического владения не только самого лица, приобретающего право собственности, но и период владения тех лиц, чьим правопреемником оно является;

4) в отношении недвижимого и иного имущества, подлежащего государственной регистрации, условием возникновения права собственности в силу приобретательной давности является также регистрация этого имущества.

В соответствии с ст.56 Закона Республики Беларусь “О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним” документом, являющимся основанием для государственной регистрации возникновения права собственности на недвижимое имущество по приобретательной давности, является решение местного исполнительного и распорядительного органа, подтверждающее приобретательную давность, либо решение суда об установлении факта приобретательной давности.

До признания фактического владельца собственником он имеет право на защиту своего владения против любых лиц, не являющихся собственниками имущества и не имеющих прав владения данным имуществом в силу иных оснований.

4.3. Возникновение права собственности при производных способах его приобретения.

1. Конкретные основания приобретения права собственности, составляющие производные способы приобретения такого права установлены правовыми нормами, содержащимися в разделе IV ГК, ст. 53 и 54 § 1 гл. 4 раздела I ГК в части норм, определяющих порядок перехода права собственности на имущество реорганизованного юридического лица, разделе VI

⁶⁶⁰ Наличие у заявителя правомочий владения жилым помещением (например, имеет долю в праве собственности на жилое помещение, пользуется им по договору найма) является основанием к отказу судом в удовлетворении требований об установлении факта приобретательной давности (п. 10 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 марта 2003 г. № 2 “О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с правом собственности на жилые помещения”).

ГК в части норм, определяющих переход имущества наследодателя в собственность наследников, в иных актах законодательства. В них определяются также те фактические обстоятельства, которые рассматриваются в качестве оснований приобретения права собственности. Так, например, согласно ст. 1069 ГК для приобретения права собственности на наследственное имущество наследник должен его принять.

2. При рассмотрении производных способов приобретения права собственности требуется решение вопроса о том, происходит ли в данном случае прекращение права у прежнего собственника и возникновение права у нового собственника либо переход права прежнего собственника к новому собственнику.

Высказано мнение о необходимости решать данный вопрос в зависимости от основ существующего правопорядка. «В прежнем правопорядке это (правопреемство – прим. авт.) было невозможно: переход вещи из государственной собственности в личную ... существенно менял ее правовой режим, поскольку субъекты этих прав реально имели несопоставимые по содержанию возможности использования своего имущества. ... В результате о правопреемстве не могло быть и речи: при переходе вещи по договору купли-продажи право собственности продавца (или стоящего за ним государства-собственника) прекращалось, а право собственности покупателя-гражданина возникало заново. В новом правопорядке ситуация изменилась коренным образом: право собственности, будучи единым по содержанию независимо от того, кто является его субъектом, действительно переходит по договору (или по иным предусмотренным законом основаниям) от одних лиц к другим в порядке правопреемства»⁶⁶¹.

Представляется, что ответ на данный вопрос обусловлен не особенностями регулирования отношений собственности в том или ином правопорядке, не правовым положением субъектов – участников отношений собственности, а основаниями возникновения права собственности и содержанием правомочий прежнего собственника и нового собственника.

Переход права собственности означает неизменность его содержания – прав собственника, ограничений данных прав и обременений. Например, в случае приобретения права собственности в результате наследования имущества. При наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в неизменном виде (п. 1 ст. 1031 ГК).

В случае несоответствия прав, их ограничений и обременений прежнего собственника и нового собственника имеет место прекращение права первого и возникновение права второго. Таким способом приобретается право собственности в случаях, когда земельный участок, на котором находится принадлежащее продавцу здание, сооружение или другая недвижимость,

⁶⁶¹ Гражданское право: В 4 т. Том 2. Учебник. Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 47-48.

продается без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования (ч. 1 ст. 524 ГК). Отчуждение жилого помещения в соответствии с ч. 4 ст. 123 ЖК влечет прекращение права пользования данным помещением гражданами, давшими согласие на отчуждение и не указанными в договоре отчуждения в качестве лиц, за которыми сохраняется право пользования жилым помещением. Право собственности приобретателя такого жилого помещения не ограничено правом пользования помещением указанных лиц и, следовательно, в данном случае происходит прекращение права прежнего собственника и возникновение права нового собственника.

3. В случае приобретения права собственности на вещь по договору для участников такого договора важное значение имеет определение момента, с которого отчуждатель перестает быть собственником вещи, а покупатель становится собственником.

Момент возникновения права собственности у приобретателя имущества по договору может определяться специальными нормами. Так, согласно п. 1 ст. 522 ГК переход права собственности на недвижимое имущество по договору продажи данного имущества подлежит государственной регистрации. Передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по передаточному акту. Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия (п. 2 ст. 534 ГК).

Однако для большинства договорных обязательственных отношений такие специальные правила не устанавливаются. В таких случаях применяются правила, содержащиеся в ст. 224 и 225 ГК. Возникновение права собственности у приобретателя имущества по договору связывается с моментом фактической передачи вещи. Норма ст. 224 ГК является диспозитивной. Иное может быть предусмотрено не только актами законодательства (применительно к определенным видам договоров), но и сторонами договора.

Согласно п. 2 ст. 224 ГК, если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента регистрации договора, если иное не установлено законодательством. Данная норма является императивной. Стороны не могут иначе решить вопрос о моменте возникновения права собственности у приобретателя имущества по договору.

4. Факт передачи вещи связывается с вручением вещи отчуждателем самому приобретателю либо сдачей ее отчуждателем перевозчику для отправки приобретателю, или сдачей в организацию связи для пересылки приобретателю (ст. 225 ГК).

Вручение вещи используется когда отчуждатель обязуется лично доставить вещь приобретателю. Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

Исполнение договорного обязательства по передаче имущества в собственность другого лица может осуществляться не только путем ее доставки отчуждателем приобретателю, но и путем получения вещи (товара) приобретателем в месте нахождения отчуждателя. Так, в соответствии с п. 2 ст. 480 ГК договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем в месте нахождения поставщика (выборка). Предпосылкой перехода вещи в обладание приобретателя в данном случае является не доставка вещи в место нахождения приобретателя, а четкая идентификация ее для целей данного договора путем маркировки, извещения, направленного покупателю, и т.д. (см. п. 48, 49 Положения о поставках товаров в Республике Беларусь, утвержденного постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 8 июля 1996 года № 444⁶⁶²).

5. Кроме изложенных общих, в ст. 225 ГК в п. 2 и 3 содержатся два специальных правила определения момента передачи вещи приобретателю. Согласно п. 2 ст. 225 ГК если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента. Данное правило связывает наступление правовых последствий передачи вещи приобретателю с наличием двух обстоятельств: 1) заключение договора об отчуждении вещи (в соответствии с п. 1 ст. 403 ГК договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта); 2) нахождение вещи к моменту заключения такого договора в обладании приобретателя. Речь идет о фактическом обладании вещью, которое может осуществляться на любом правовом основании (например, на основании ранее заключенного договора аренды).

Передача коносамента или иного документа, предоставляющего их держателям право распоряжения грузом (товарораспорядительного документа), приравнивается к передаче самой вещи (п. 3 ст. 225 ГК).

§ 5. Прекращение права собственности.

5.1. Общие положения

1. Прекращение субъективного права собственности, как и его возникновение, является следствием различных фактических обстоятельств, указанных в ст. 7, 236 и других статьях ГК. Право собственности может быть прекращено по воле собственника в результате отчуждения имущества (передачи его в собственность других лиц), отказа от права собственности. В

⁶⁶² Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь, 1996, № 19, ст. 481; Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь, 1998, № 23, ст. 620; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 55. 5/3320.

случае прекращения права собственности в результате отчуждения имущества данное право одновременно возникает у приобретателя. Право собственности прекращается в результате исчезновения вещи (гибели или уничтожения).

В п. 2 ст. 236 ГК установлены основания принудительного, вопреки воле собственника прекращения права собственности на имущество при передаче последнего в собственность других лиц. Статья 44 Конституции Республики Беларусь предусматривает гарантию государства по обеспечению стабильности отношений собственности, неприкосновенности собственности. Принудительное отчуждение имущества допускается данной статьей как исключение 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.

В п. 2 ст. 236 и иных статьях ГК устанавливаются следующие особенности принудительного изъятия у собственника имущества:

1) такое изъятие возможно лишь по основаниям, установленным в данном пункте. Это обращение взыскания на имущество по обязательствам (ст. 238 ГК); отчуждение имущества, которое в силу акта законодательства не может принадлежать данному лицу (ст. 239 ГК); отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли (ст. 240 ГК); изъятие земельного участка у собственника в иных случаях, предусмотренных земельным законодательством (ст. 271 ГК); выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей (ст. 241 ГК); выкуп домашних животных (ст. 242 ГК); реквизиция (ст. 243 ГК); конфискация (ст. 244 ГК); выплата участнику долевой собственности, доля которого незначительна, не может быть реально выделена, не представляет для него существенного интереса в использовании данного имущества, остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре (п. 4 ст. 255 ГК); прекращение права собственности на недвижимое имущество в связи с утратой права пользования земельным участком, на котором она расположена (п. 2 ст. 266 ГК); приватизация (ст. 218 ГК); национализация (ст. 245 ГК).

Данный перечень оформлен как исчерпывающий. Однако следует обратить внимание, что ГК Республики Беларусь предусматривает регулирование отношений собственности на земельные участки специальным законодательством (п. 1 ст. 262 ГК). Основания и порядок изъятия у собственника земельного участка определяются земельным законодательством;

2) перечисленные выше основания принудительного изъятия у собственника имущества могут в соответствии со ст. 44 Конституции Республики Беларусь и ст. 236 ГК устанавливаться только законом и в большинстве случаев сопровождаются своевременным и полным компенсированием стоимости отчуждаемого имущества. Безвозмездное отчуждение у собственника принадлежащего ему имущества возможно в

порядке обращения взыскания на данное имущество по обязательствам собственника и по постановлению суда в качестве санкции за совершение правонарушения;

3) конкретные основания и порядок изъятия имущества (например, его конфискации) в самом ГК во многих случаях не определяются. Данные вопросы регулируются специальным законодательством.

Названные гарантии от принудительного изъятия имущества у собственника являются общими, применяются во всех случаях и по отношению ко всем собственникам. Специальное законодательство (например, ст. 11 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь⁶⁶³) может содержать также дополнительные гарантии отдельным категориям собственников при принудительном изъятии их имущества.

2 В случае *отказа от права собственности* собственник, в отличие от отчуждения вещи, не имеет намерения передать свое право определенному лицу. Порядок и последствия отказа собственника от права собственности на принадлежащее ему имущество урегулированы в ст. 237 ГК. В порядке, установленном ст. 237 ГК, может прекращаться право частной собственности (право собственности физических или юридических лиц) в отношении как движимого, так и недвижимого имущества. Прекращение права государственной собственности ввиду особого назначения данной собственности в порядке ст. 237 ГК не допускается.

Отказ от права собственности осуществляется путем объявления об этом. Какой-либо специальной формы такого объявления не устанавливается. Оно может быть выражено и в устной форме, и путем совершения фактических действий, определенно свидетельствующих об устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество. Законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества могут быть установлены специальные требования к форме объявления об отказе от права собственности на такое имущество.

Предусмотренные в ч. 1 ст. 237 ГК объявление об отказе от права собственности или даже совершение соответствующих фактических действий не является достаточным основанием для прекращения права собственности. Если имущество после совершения указанных действий сохраняется в натуре, то право собственности на него прежнего собственника сохраняется до момента приобретения права собственности на данное имущество другим лицом по основаниям, указанным в ст. 227 ГК. До указанного момента прежний собственник сохраняет как свои права владения, пользования и распоряжения вещью, от которой он отказался, так и установленные законодательством обременения (обязанность содержания вещи, несение ответственности за вред, причиненный проявлением опасных для окружающих свойств вещи).

⁶⁶³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 62. 2/780; 2004. № 126. 2/1062; № 175. 2/1074; 2006. № 122. 2/1256.

3. Право собственности прекращается при прекращении существования объекта данного права вследствие гибели или уничтожении имущества. *Гибель имущества* причинно связана с воздействием обстоятельств, которые не могут быть поставлены в вину самому собственнику либо конкретным третьим лицам (например, в результате воздействия стихийных сил природы, массовых социальных потрясений). В таких случаях сам собственник несет риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества (ст. 212 ГК). Но данная норма является диспозитивной и может быть изменена не только законодательством, но и договором. Например, стороны договора аренды могут оговорить условие, согласно которому случайная гибель или случайное повреждение арендованного имущества не повлечет взыскание с арендатора уплаченной заранее арендной платы.

4. Уничтожение имущества может производиться как в результате действий самого собственника данного имущества, так и в результате действий третьих лиц. Уничтожение имущества собственником следует рассматривать как реализацию им своего правомочия распоряжения данным имуществом. Собственник может уничтожить принадлежащую ему вещь, если это не противоречит законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносит вред окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляет прав и защищаемых законом интересов других лиц (п. 2 ст. 210 ГК). Так, в соответствии со ст. 69 Закона Республики Беларусь от 13 ноября 1992 года «Об охране историко-культурного наследия» собственник материальных историко-культурных ценностей обязан обеспечить их сохранность. Собственником историко-культурной ценности не позднее как в месячный срок после ее приобретения или включения в Государственный список историко-культурных ценностей Республики Беларусь подписывается охранный акт (ст. 84 названного Закона). Собственники жилых помещений в соответствии со ст. 51 ЖК обязаны обеспечивать сохранность жилых помещений, бережно относиться к санитарно-техническому и иному оборудованию, объектам благоустройства, выполнять правила содержания жилого помещения и придомовой территории, правила пожарной безопасности и т.д.

Уничтожение вещи в результате противоправных виновных действий третьих лиц (а в некоторых случаях - и в результате правомерных) является не только основанием прекращения права собственности, но и основанием возникновения нового, обязательственного правоотношения. Собственник получает право на возмещение потерь в имуществе путем предоставления ему в собственность другого аналогичного имущества или возмещения стоимости уничтоженного имущества в денежном выражении.

5. Утрата права собственности на имущество имеет место, в частности, когда при использовании собственником вещей, определенных родовыми признаками, они обезличиваются с аналогичными вещами других лиц и в

результате перестают быть собственностью данного лица в виду невозможности их индивидуализации. Так в случаях, прямо предусмотренных договором хранения, принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей (хранение с обезличением) (ст. 780 ГК). При этом поклажедатель утрачивает право собственности на передаваемое на хранение имущество и приобретает обязательственное право на получение равного или определенного по соглашению с хранителем количества вещей того же рода и качества.

5.2. Основания и порядок принудительного возмездного изъятия имущества у собственника.

1. В ст. 239 ГК определен порядок прекращения права собственности лица на объекты, изъятые из оборота или ограниченные в обороте (в том числе вещи, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, в выдаче которого собственнику отказано или он не обратился за получением такого разрешения в течение предусмотренного законодательством срока), а также имущества, которое не может принадлежать юридическому лицу в силу противоречия назначения такого имущества специальной правоспособности юридического лица. Перечень такого имущества устанавливается актами законодательства. Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 5 мая 1998 года «Об объектах, находящихся только в собственности государства»⁶⁶⁴ только в собственности государства могут находиться некоторые природные ресурсы (недра, воды, леса и т.д.), военное и другое имущество, используемое исключительно в интересах государственной и общественной безопасности, и т.д.

Законодательство устанавливает соответствующие правовые механизмы, препятствующие возможности поступления таких объектов в собственность неуправомоченного лица. Так, в соответствии с ч. 5 ст. 93 КоЗ в случаях приобретения жилого дома, дачи, садового домика в собственность лицом, не имеющим права получения в частную собственность земельного участка, имеющего отношение к такому строению, этот участок выкупается у собственника соответствующим местным исполнительным и распорядительным органом по нормативным ценам, действующим на момент выкупа.

Возможны ситуации, когда нет правовых средств предупреждения поступления указанного имущества в собственность неуправомоченного лица. Например, такое имущество может стать собственностью правопреемника по наследству (ст. 1089 ГК), вследствие реорганизации или изменения объема правоспособности юридического лица либо изменения фактических обстоятельств, имеющих правовое значение. Так, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 апреля 1997 года № 417⁶⁶⁵ установлен

⁶⁶⁴ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998, № 19, ст. 216; 1999, № 22, Ст. 407; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 116. 2/817; 2002. № 141. 2/904; 2006. № 114. 2/1247.

⁶⁶⁵ Не опубликовано.

перечень заболеваний и физических недостатков, возникновение которых несовместимо с правом на приобретение, хранение и ношение оружия.

В таких ситуациях защита публичных интересов требует отчуждения соответствующего имущества у ненадлежащего собственника. Последний обязуется самостоятельно произвести отчуждение данного имущества с соблюдением порядка его оборота (установленным способом и уполномоченному лицу или государству). Такое отчуждение должно быть произведено в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законодательством не установлен иной срок.

При невыполнении ненадлежащим собственником указанной обязанности имущество по решению суда может быть принудительно продано с передачей бывшему собственнику вырученной от продажи суммы либо передано в государственную собственность с возмещением собственнику его стоимости.

Публично-правовые интересы могут требовать изъятия у лица принадлежащего ему имущества и при отсутствии запрета в законодательстве на обладание данным лицом таким имуществом. Так, принудительное изъятие земельного участка, находящегося в собственности гражданина, может производиться в случаях утраты им гражданства Республики Беларусь, выезда на постоянное место жительства за пределы Республики Беларусь. В названных случаях согласно ст. 11 КоЗ лицо утрачивает право являться собственником земельного участка. Изъятие земельного участка возможно для государственных и общественных нужд, при систематическом невнесении земельного налога, при использовании земельного участка не по целевому назначению и т.д. (ст. 53 Кодекса Республики Беларусь о земле).

Порядок прекращения права собственности на отдельные объекты, которые не могут принадлежать соответствующему лицу, устанавливается специальным законодательством. Так, в соответствии со статьями 5, 6 Закона "Об оружии"⁶⁶⁶ физическим лицам запрещается иметь в собственности боевое, служебное оружие, за исключением наградного. Боевое, служебное оружие, за исключением наградного, находящееся в собственности граждан, приобретенное ими на законных основаниях, подлежит изъятию на возмездной основе в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь (см. Порядок изъятия на возмездной основе боевого и служебного оружия, за исключением наградного, приобретенного гражданами на законных основаниях и находящегося в их собственности, утвержденный Указом Президента Республики Беларусь от 4 апреля 2003 г. № 134⁶⁶⁷). Наградное оружие может изыматься на возмездной основе в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь.

⁶⁶⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 109. 2/810; 2005. № 188. 2/1162; 2006. № 107. 2/1235; № 114. 2/1247; № 122. 2/1259; 2007. № 6. 2/1299.

⁶⁶⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 43. 1/4505; 2004. № 120. 1/5713; 2006. № 180. 1/8026.

2. Гражданский кодекс (ст. 240) определяет условия отчуждения расположенного на изымаемых земельных участках недвижимого имущества. Изъятие такого имущества производится в судебном порядке и имеет следующие особенности:

1) применяется при невозможности использования изъятого земельного участка без прекращения права собственности на недвижимое имущество;

2) вместе с изъятием могут предусматриваться способы обеспечения интересов собственников недвижимого имущества. Так, в соответствии со ст. 68 КоЗ изъятие для государственных или общественных нужд земельных участков, предоставленных гражданам Республики Беларусь в пожизненное наследуемое владение, переданных в частную собственность, может производиться после предоставления по их желанию исполнительным и распорядительным органом равноценного земельного участка, строительства на новом месте юридическими и физическими лицами, для которых отводится земельный участок, жилых домов, строений, сооружений и иных построек взамен изымаемых;

3) изъятие осуществляется путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

На основании ст. 53 Кодекса Республики Беларусь о земле принудительное изъятие земельных участков, находящихся в собственности граждан, юридических лиц, осуществляется по решению суда для государственных или общественных нужд, при использовании земельного участка не по целевому назначению, при неиспользовании по целевому назначению в течение 1 года земельного участка, приобретенного для ведения личного подсобного хозяйства, и 2 лет – в остальных случаях. Законодательными актами могут быть предусмотрены и другие случаи прекращения права собственности на земельный участок.

Указы Президента Республики Беларусь от 28 января 2006 г. № 58 «О некоторых вопросах изъятия и предоставления земельных участков»⁶⁶⁸ (далее – Указ № 58) и от 7 февраля 2006 г. № 87 «О некоторых мерах по сокращению не завершенных строительством незаконсервированных жилых домов, дач»⁶⁶⁹ (далее – Указ № 87) предусматривают условия изъятия земельных участков и расположенных на них не завершенных строительством незаконсервированных жилых домов, дач путем выкупа этих домов, дач административно-территориальной единицей или передачи местному исполнительному и распорядительному органу для продажи с публичных торгов в случае несоблюдения установленных сроков занятия земельного участка, начала строительства жилого дома, дачи и его завершения.

Согласно п. 1, 2 Указа № 87 строительство капитальных строений в виде жилого дома, дачи на земельных участках, предоставленных в установленном порядке до 01.04.2006 для строительства и обслуживания жилого дома, для

⁶⁶⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 20. 1/7212; № 188. 1/8080.

⁶⁶⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 24. 1/7258.

дачного строительства, должно быть завершено гражданином в течение 3 лет с даты вступления в силу Указа № 87. Строительство данных строений на земельных участках, предоставленных в установленном порядке для указанных целей после вступления в силу Указа № 87, должно быть завершено гражданином в течение 3 лет с даты получения разрешения на строительство, выданного местным исполнительным и распорядительным органом, но не позднее 3,5 года с даты получения документа, удостоверяющего государственную регистрацию права частной собственности либо пожизненного наследуемого владения на такой земельный участок. В случае невозможности окончания строительства граждане обязаны осуществить консервацию не законсервированных жилых домов, дач и благоустройство земельных участков, на которых расположены такие дом, дача, в порядке, установленном Советом Министров. Срок консервации не законсервированного жилого дома, дачи не может превышать 3 лет. При незавершении собственником (владельцем) земельного участка строительства этого дома, дачи либо неосуществлении их консервации в срок, указанный в предписании, земельный участок и расположенные на нем не законсервированные жилые дома, дачи изымаются по решению суда путем выкупа этих домов, дач административно-территориальной единицей или передачи соответствующему местному исполнительному и распорядительному органу для продажи с публичных торгов.

3. Принудительный выкуп или продажа с публичных торгов применяются и при ненадлежащем содержании собственником принадлежащих ему культурных ценностей (ст. 241 ГК). Согласно ст. 1 Закона «Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь» историко-культурные ценности - это материальные объекты и нематериальные проявления творчества человека, которые имеют отличительные духовные, художественные и (или) документальные ценности и которым придан статус историко-культурных ценностей.

Культурные ценности Законом «Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь» подразделяются на материальные и нематериальные. В ст. 241 ГК речь идет, о таких культурных ценностях, которые могут являться объектами права собственности – прежде всего материальных культурных ценностях. Это: документальные памятники (акты государственных органов, другие письменные и графические документы, кинофотодокументы и звукозаписи, старинные и иные рукописи и архивы, редкие печатные издания), памятники архитектуры (здания, сооружения и другие объекты хозяйственного, производственного или культурного назначения, отдельные или объединенные в комплексы и ансамбли), памятники истории (здания, сооружения, а также мемориальные квартиры и другие объекты, связанные с важнейшими историческими событиями, развитием общества и государства, международными отношениями, с развитием науки и техники, культуры и быта,

с жизнью выдающихся политических, государственных, военных деятелей, деятелей науки, литературы и искусства) и т.п. (см. ст. 13 Закона "Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь").

Решение о придании материальному объекту статуса историко-культурной ценности принимает Совет Министров Республики Беларусь на основании решения Научно-методического совета. Для каждой материальной историко-культурной ценности Министерством культуры определяются индивидуальные условия их содержания и использования, устанавливаются порядок осуществления работ на этих ценностях и другие ограничения деятельности их собственников и (или) пользователей, а также требования по обеспечению их сохранности, которые фиксируются в охранном обязательстве, которое подписывается собственником или по его поручению владельцем историко-культурной ценности.

Собственник историко-культурной ценности принимает на себя обязательство по обеспечению ее сохранности. Он не вправе уничтожить историко-культурную ценность, допускать причинение вреда, изменение историко-культурной ценности без разрешения Министерства культуры.

Бесхозяйственное содержание названных ценностей, что грозит утратой ими своего значения, может повлечь изъятие их по решению суда путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. Данное требование может быть предъявлено государственными органами (органами Министерства культуры Республики Беларусь), а также общественными объединениями, преследующими цели охраны историко-культурного наследия.

Основанием для предъявления иска может быть факт бесхозяйственного содержания культурных ценностей, создающий угрозу утраты ими своего значения (угрозу уничтожения или повреждения). Наличие последствий бесхозяйственного содержания в виде причинения вреда культурным ценностям в качестве условия изъятия их у собственника ст. 241 ГК не предусматривает. Не имеет значения также наличие или отсутствие вины собственника в указанном в данной статье противоправном поведении.

4. Статья 242 ГК предусматривает принудительное возмездное прекращение права собственности в качестве санкции за ненадлежащее осуществление собственником своих правомочий (выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними). Однако в данном случае критерием оценки неправомерности поведения собственника могут быть не только правила, установленные законодательством (см., например, Правила содержания домашних собак, кошек, а также отлова безнадзорных животных в населенных пунктах Республики Беларусь, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 4 июня 2001 г. № 834), но и принятые в обществе нормы гуманного отношения к животным. Требования об изъятии у собственника животного может быть заявлено в суд не только специализированными органами, но и любыми заинтересованными лицами.

5. Согласно ч. 3 ст. 101 ЖК, принудительное отчуждение у собственника жилых помещений допускается только по мотивам общественной необходимости, со своевременной и полной компенсацией стоимости отчуждаемых жилых помещений.

Гражданский кодекс Республики Беларусь не предусматривает в качестве основания прекращения права собственности принудительное отчуждение бесхозяйственно содержимого жилого помещения. Однако законодательство обязывает собственников жилых помещений соблюдать правила эксплуатации и ремонта жилых помещений и запрещает их необоснованное разрушение (ст. 9 ЖК, ст. 266 ГК). Поэтому по названному в ч. 3 ст. 101 ЖК основанию возможно принудительное отчуждение жилого помещения у собственника, не соблюдающего требования его эксплуатации, что грозит разрушением жилого помещения.

Указом Президента Республики Беларусь от 3 февраля 2006 г. № 70 "О мерах по упорядочению учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов с хозяйственными и иными постройками в сельской местности"⁶⁷⁰ предусмотрено прекращение права частной собственности на:

находящиеся в сельской местности жилые дома (за исключением жилых домов, отнесенных в соответствии с законодательством к категории служебных жилых помещений) с хозяйственными и иными постройками, в отношении которых по состоянию на 1 января 2007-го и каждого последующего календарного года имеются достоверные сведения о том, что в течение последних трех лет подряд лица, имеющие право пользования ими, проживают в них в совокупности менее одного месяца в календарном году (далее – непрерывно не проживают), и в отношении которых не представлены письменные уведомления о намерении использовать их для проживания (пустующие дома);

находящиеся в сельской местности жилые дома (за исключением жилых домов, отнесенных в соответствии с законодательством к категории служебных жилых помещений) с хозяйственными и иными постройками, в отношении которых по состоянию на 1 января 2007-го и каждого последующего календарного года имеются достоверные сведения о том, что данные дома содержатся бесхозяйственно, собственники их в течение последнего года не проживают в них и не принимают мер по приведению этих домов в надлежащее состояние, признанные в установленном законодательством порядке несоответствующими санитарно-техническим требованиям или непригодными для проживания (ветхие дома).

В частности, пустующий дом подлежит включению в регистр учета исполнительным комитетом базового уровня на основании заключения комиссии по обследованию состояния жилых домов (далее – комиссия) (п. 2, абз. 1, 3, 5, 6 п. 4 Указа № 70). Не позднее 6 месяцев со дня составления

⁶⁷⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 22. 1/7227.

заклучения (и после включения дома в регистр) областной исполнительный комитет либо по его поручению исполнительный комитет первичного или базового уровня обязан подать заявление в суд по месту нахождения пустующего дома для признания его бесхозным и передачи в собственность соответствующей административно-территориальной единицы, а также об изъятии земельного участка, на котором расположен этот дом, если данный земельный участок принадлежит гражданину на праве частной собственности (п. 7 Указа № 70).

На основании решения суда о признании пустующего дома бесхозным организация по государственной регистрации недвижимого имущества осуществляет регистрацию прекращения права собственности на пустующий дом (абз. 4 п. 8 Указа № 70).

В целях предотвращения необоснованного прекращения права собственности на пустующие дома:

а) исполнительный комитет обязан поместить в государственных периодических печатных изданиях (областных и (или) районных газетах) и (или) в государственных местных радио - и (или) телепрограммах:

– сведения о пустующем жилом доме, подлежащем включению в регистр, в течение 3 месяцев с даты поступления заключения комиссии, но не позднее, чем за месяц до включения дома в регистр;

– сведения о предстоящей подаче в суд заявления о признании пустующего дома бесхозным и передаче его в собственность соответствующей административно-территориальной единицы – в течение 6 месяцев со дня составления заключения комиссии, но не позднее, чем за 2 месяца до направления заявления в суд (абз. 6 п. 4, абз. 1 п. 8 Указа № 70).

Сведения должны содержать предложение заинтересованным лицам в течение месяца с момента их опубликования (сведения о направлении заявления в суд – в течение 2 месяцев) об уведомлении исполнительного комитета первичного уровня по месту нахождения пустующего дома о намерении использовать его для проживания (абз. 12 п. 4 Положения о порядке опубликования сведений о пустующих жилых домах, подлежащих включению в регистр учета пустующих домов, находящихся в сельской местности, и сведений о предстоящей подаче в суд заявления о признании пустующего дома, движимого имущества, находящегося в нем, бесхозными и передаче их в собственность соответствующей административно-территориальной единицы, утвержденного постановлением Совета Министров от 27 апреля 2006 г. № 559);

б) собственнику пустующего дома предоставлена возможность произвести отчуждение такого дома до получения уведомления о подаче местным исполнительным и распорядительным органом заявления в суд (абз. 1 п. 11 Указа № 70);

в) Указ № 70 предусмотрено, что если в течение последних 3 лет подряд в домах непрерывно не проживают лица, имеющие право пользования ими, если

это вызвано переводом данных лиц на работу в другую местность, нахождением их на военной службе, в служебной командировке, в медицинских учреждениях, лечебно-трудовых профилакториях, на обучении в учреждениях образования, отбыванием наказания в виде лишения или ограничения свободы, а также в иных случаях, определенных Президентом Республики Беларусь, то такие дома не подлежат включению в регистр (п. 5 Указа № 70).

6. В отличие от принудительного выкупа имущества в виде санкции за ненадлежащее поведение собственника (ст. 241 и 242 ГК), установленное в ст. 243 ГК принудительное лишение собственника его имущества - реквизиция - осуществляется на ином основании. Им является публичный интерес, выражающийся в необходимости использования данного имущества в определенных критических ситуациях для общественной пользы. Так, в соответствии со статьей 12 Закона от 13 января 2003 г. "О военном положении"⁶⁷¹ на основании указа Президента Республики Беларусь о введении военного положения в период действия военного положения производится реквизиция у граждан и организаций в соответствии с законодательством Республики Беларусь транспортных средств и иного необходимого для нужд обороны имущества.

В этой связи устанавливаются следующие условия, при наличии которых допускается реквизиция: 1) возникновение стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер; 2) необходимость изъятия имущества у собственника в интересах общества для преодоления негативных последствий указанных выше чрезвычайных обстоятельств; 3) выплата собственнику стоимости имущества.

Порядок и условия реквизиции имущества должны быть установлены специальным законом. Реквизиция осуществляется по решению уполномоченных государственных органов, то есть в административном порядке. Однако оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реализованного имущества, может быть оспорена в суде.

Реквизиция не является следствием противоправных действий собственника. В этой связи при отпадении общественной надобности в реквизированном имуществе при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, бывший собственник вправе требовать ему возврата такого имущества. Данное требование предъявляется в судебном порядке.

Законодательными актами и международными договорами, в которых участвует Республики Беларусь, устанавливаются ограничения на возможность применения реквизиции или определяются повышенные, по сравнению с предусмотренными в комментируемой статье, меры защиты прав собственников в случае прекращения данного права на основании реквизиции. Так, в соответствии со ст. 21 Закона от 7 декабря 1998 г. "О свободных экономических

⁶⁷¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 8. 2/934.

зонах”⁶⁷² на территории свободной экономической зоны не допускаются принудительные национализация, реквизиция либо аналогичные по своему действию меры.

Согласно части второй ст. 11 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь инвестиции не могут быть безвозмездно национализированы, реквизированы, к ним также не могут быть применены меры, равные указанным по последствиям. Национализация или реквизиция возможны лишь со своевременной и полной компенсацией стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества и других убытков, причиняемых национализацией и реквизицией. Порядок и условия национализации и реквизиции, а также выплаты компенсации стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества и других убытков, причиняемых национализацией и реквизицией, устанавливается указанным Кодексом и законами Республики Беларусь.

Подписанной 28 марта 1997 г. в Москве и ратифицированной Законом Республики Беларусь от 11 ноября 1997 г.⁶⁷³ Конвенцией о защите прав инвестора предусматривается, что инвестиции не подлежат национализации и не могут быть подвергнуты реквизиции, кроме исключительных случаев (стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер), предусмотренных национальным законодательством государств-участников данной Конвенции, когда эти меры принимаются в общественных интересах, предусмотренных Основным законом (конституцией) страны-реципиента. Национализация или реквизиция не могут быть осуществлены без выплаты инвестору адекватной компенсации.

В качестве примера можно также сослаться на ст. 5 Соглашения от 25 июля 1995 г. между Правительством Республики Беларусь и Правительством Итальянской Республики о содействии осуществлению и защите инвестиций (ратифицировано постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 17 октября 1996 г.⁶⁷⁴, которая предусматривает в подобных случаях необходимость выплаты своевременной, адекватной и эффективной компенсации. Компенсация должна: определяться на основе реальных рыночных стоимостей на момент, непосредственно предшествующий объявлению либо обнародованию решения о применении реквизиции, национализации или иных подобных мер; осуществляться в той валюте, в какой были осуществлены инвестиции иностранным инвестором; выплачиваться без необоснованной задержки и в любом случае в течение трех месяцев; включать проценты, рассчитанные на шестимесячной LIBOR основе с даты реквизиции, национализации или иных подобных мер и до даты платежа.

⁶⁷² Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1999. № 1. Ст. 2; № 25. Ст. 428; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 87. 2/883; 2006. № 107. 2/1235.

⁶⁷³ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1997. № 32. Ст. 654.

⁶⁷⁴ Ведомости Национального Собрания Республики Беларусь. 1997. № 11. Ст. 228

7. Национализация представляет собой принудительное обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности физических и юридических лиц. Национализация с экономической стороны представляет собой процесс увеличения удельного веса государственной собственности. Причины применения национализации могут быть различными - экономическими, оборонными и т.д. Однако ст. 245 ГК установлены требования, обязательные для всех случаев национализации имущества:

1) национализация допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закона о порядке и условиях национализации имущества;

2) со своевременной и полной компенсацией лицу, имущество которого национализировано, не только стоимости этого имущества, но и других причиняемых ему убытков.

5.3. Основания и порядок принудительного безвозмездного изъятия имущества у собственника.

1. Одним из оснований принудительного безвозмездного изъятия имущества у собственника является его конфискация. Конфискация представляет собой меру имущественной ответственности лица за совершение правонарушения и состоит в принудительном безвозмездном изъятии имущества у собственника с прекращением права собственности и передачей его в собственность государства (ст. 244 ГК). В противоречие со ст. 236 ст. 244 ГК предусматривает, что случаи, при которых может применяться конфискация имущества, могут предусматриваться не только законами, но и иными законодательными актами (декретами и указами Президента Республики Беларусь).

Как правило, конфискация применяется по отношению к имуществу, находящемуся в собственности лица, нарушившего соответствующую норму права. Так, в преамбуле постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 23 сентября 1999 г. № 8 «О практике назначения судами конфискации имущества по уголовным делам» (в редакции постановления Пленума Верховного Суда от 29 марта 2001 г. № 4)⁶⁷⁵ предусматривается, что конфискация имущества как вид уголовного наказания состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося частной собственностью осужденного. Согласно пункту 8 этого же постановления при конфискации всего имущества конфискация обращается на все движимое и недвижимое имущество осужденного, находящееся в его собственности, в том числе на ценные бумаги и проценты по ним, а также на его долю в общей собственности, но не может быть обращена на долю других лиц, владеющих имуществом совместно с осужденным на праве общей собственности.

⁶⁷⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 78. 6/53; 2001. № 39. 6/279.

Однако конфискация может применяться не только в отношении собственника, но и в отношении владельца имущества, являющегося собственностью других лиц. Так, Согласно статье 6.10 КоАП 2003 г. (вступающего в силу с 01.03.2007) 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, 1) принадлежащих лицу, совершившему административное правонарушение, либо 2) находящихся в собственности, на праве хозяйственного ведения или оперативного управления юридического лица, подлежащего административной ответственности, 3) независимо от того, в чьей собственности они находятся, в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП. Такие санкции содержит ряд статей главы 14 КоАП 2003 г. «Административные правонарушения против порядка таможенного регулирования (административные таможенные правонарушения)».

В таких случаях конфискация должна рассматриваться не в качестве меры юридической ответственности собственника такой вещи, который не причастен к совершенному правонарушению, а как правовая санкция, направленная на лишение лица, совершившего правонарушение, обладания соответствующей вещью.

Конфискация применяется за различные по своему характеру правонарушения. Это могут быть не только уголовные преступления, но и административные правонарушения, и нарушения гражданско-правовых норм. Так, Согласно Указу Президента Республики Беларусь от 2 июня 2006 г. № 367 "Об административной ответственности за сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу Республики Беларусь"⁶⁷⁶ сокрытие от таможенного контроля товаров, перемещаемых через таможенную границу Республики Беларусь, влечет конфискацию данных товаров, явившихся непосредственными объектами административного правонарушения, а также транспортных средств (кроме воздушных судов, железнодорожного и внутреннего водного транспорта общего пользования) со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения указанных товаров через таможенную границу Республики Беларусь.

Согласно ст. 170 ГК при умышленном заключении сделки, совершение которой запрещено законодательством, в доход Республики Беларусь взыскивается все полученное сторонами по такой сделке.

Перечень экономических правонарушений, влекущих конфискацию имущества, установлен Указом Президента Республики Беларусь от 16 января 2002 г. № 40 «О дополнительных мерах по регулированию экономических отношений» (подпункт 1.9 пункта 1)⁶⁷⁷. Экономическая ответственность в виде

⁶⁷⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 89. 1/7642.

⁶⁷⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 9. 1/3426; № 100. 1/4004; 2003. №

конфискации применяется к юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, совершившим экономические правонарушения. Конфискации подлежит непосредственный предмет этого правонарушения (товар, выручка от реализации). Конфискация в соответствии с названными актами Президента Республики Беларусь применяется не только к собственникам, но и к лицам, фактически осуществляющим приобретение, хранение, использование в производстве, транспортировку, реализацию товаров, а также ввоз, транспортировку, хранение автомобильного бензина и дизельного топлива.

Дела об указанных экономических правонарушениях рассматриваются хозяйственными судами в порядке, установленном Указом Президента Республики Беларусь от 6 июня 2002 г. № 288 20 порядке рассмотрения судами дел об экономических правонарушениях, влекущих конфискацию имущества»⁶⁷⁸ и постановлением Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 22 мая 2003 г. № 3 «О некоторых вопросах рассмотрения хозяйственными судами дел об экономических правонарушениях, влекущих конфискацию имущества»⁶⁷⁹.

Конституция Республики Беларусь (ст. 44) предусматривает возможность конфискации имущества только по постановлению суда. Вместе с тем, законодательство Республики Беларусь допускает в ряде случаев принятие решения о конфискации имущества несудебными органами. Статья 244 ГК предусматривает, что:

1) конфискация имущества в административном порядке допускается с соблюдением условий и порядка, предусмотренных законодательством;

2) решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

2. Участники гражданского оборота (физические лица, юридические лица, государство и административно-территориальные единицы) несут имущественную ответственность по обязательствам своим имуществом. Гражданско-правовая ответственность в большинстве случаев выражается в возложении на ответчика определенного денежного обязательства. Так, согласно ст. 364 и 365 ГК лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее договорное обязательство, обязано уплатить кредитору неустойку и возместить причиненные ему убытки. Возмещение в денежной форме причиненных убытков предусматривает и обязательство из причинения вреда (ст. 951 ГК).

Вместе с тем, удовлетворяя требование о возмещении причиненного вреда, суд может обязать лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденное

13. 1/4352; 2006. № 144. 1/7877.

⁶⁷⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 66. 1/3742; 2004. № 128. 1/5768; 2005. № 39. 1/6293.

⁶⁷⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 67. 6/366; 2004. № 103. 6/408.

имущество и т.д.). Гражданским процессуальным законодательством предусматривается, что взыскание по исполнительным документам обращается в первую очередь на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте. При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на иное принадлежащее должнику имущество (ст. 496 ГПК).

Гражданский кодекс также предусматривает возможность обращения взыскания не только на денежные средства, но и на другое имущество субъектов гражданского права в случае нарушения ими своих обязательств (статьи 23, 52, 126 ГК). В качестве общего правила ст. 238 ГК закрепляется норма, предусматривающая судебный порядок обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника. Лишь в случаях, предусмотренных актами законодательства или договором с участием собственника, допускается применение внесудебного (на основании исполнительной надписи нотариуса или иного органа, совершающего нотариальные действия) порядка обращения взыскания по обязательствам на имущество собственника.

Пределы обращения взыскания на имущество по обязательствам установлены различно для разных субъектов гражданского права. Физические лица отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом, за исключением того, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание. Согласно Приложению 1 к ГПК не может быть обращено взыскание на жилой дом с хозяйственными постройками либо квартиру, если должник и его семья постоянно проживают в данном жилом помещении (кроме случаев, когда взыскивается кредит, выданный банком на строительство дома либо квартиры, а также на реконструкцию или приобретение жилого дома (квартиры)); определенные предметы домашней обстановки, утварь, одежду, необходимые для должника и состоящих на его иждивении лиц; продукты питания в необходимом количестве и т.д.

Юридические лица, за исключением финансируемых собственником учреждений, унитарных предприятий, отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом (п. 1 ст. 52 ГК). Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое может находиться только в республиканской или коммунальной собственности (п. 1 ст. 126 ГК).

В п. 2 ст. 238 ГК содержится специальное правило о моменте прекращения права собственности на имущество должника, ставшее объектом взыскания кредиторов. Данное имущество в подавляющем большинстве случаев не поступает в собственность кредитора. Кредиторы удовлетворяют свои требования из стоимости имущества, полученной в результате его реализации. Лишь в исключительных случаях возможна передача такого имущества кредитору (например, в соответствии со ст. 330 ГК (п. 2) это может быть

предусмотрено договором о залоге движимого имущества). В этой связи установлено, что право собственности должника на имущество, на которое обращено взыскание, прекращается не с момента фактического изъятия у него соответствующего имущества, а с момента возникновения права собственности на изъятое имущество у лица, к которому переходит это имущество (по общему правилу, установленному ст. 510 ГК, такое имущество реализуется судебным исполнителем через скупочные, комиссионные магазины или с публичных торгов (аукциона)).

Дополнительная литература:

Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.; Л.: 1948 (гл. III, IV).

Галиновская Е.А. Приобретательная давность как основание приобретения права собственности на земельный участок // Комментарий судебной практики. Вып. 5. М., 1999.

Генкин Д.М. Право собственности в СССР. М.: 1961.

Камышанский В.П. Право собственности: пределы и ограничения. М.: ЮНИТИ-ДАНА. Закон и право, 2000.

Масевич М. Основания приобретения права собственности // Законность. 1995. № 4.

Мозолин В.П. Право собственности в Российской Федерации в период перехода к рыночной экономике. М.: 1992.

Нарышкина Р.Л. Доверительная собственность в гражданском праве Англии и США. М., 1965.

Право собственности в Республике Казахстан. Алматы: 1998.

Рыженков А.Я., Черноморец А.Е. Очерки теории права собственности (прошлое и настоящее). - Волгоград: Издательство «Панорама», 2005.

Скловский К.И. Собственность в гражданском праве: Учеб.-практ. пособие. М., 2000.

Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М.: 1991.

Суханов Е.А. Приобретение и прекращение права собственности // Хозяйство и право. 1998. № 6.

Толстой Ю.К. Приобретательная давность // Правоведение. 1992. № 3.

Толстой Ю.К. К учению о праве собственности // Правоведение, 1992. № 1.

Толстой Ю.К. Понятие права собственности // Проблемы гражданского и административного права. Л.: 1962.

Шкрядов В.П. Экономика и право: (Опыт экономико-юридического исследования общественного производства). – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Экономика, 1990.

Черепяхин Б.Б. Приобретение права собственности по давности владения // Советское государство и право. 1940. № 4.

Чигир В.Ф. Собственность и право собственности. Их сущность. Дискуссия о понятиях «собственность» и «право собственности» /Судовы веснік, 2005. №3.

Глава 18. Право собственности граждан (физических лиц)

§ 1. Понятие права собственности граждан

1. В период существования советского государства и до начала 90-х годов удовлетворение жизненных потребностей членов общества происходило за счет личной собственности, которая носила потребительский характер и была производна от социалистической собственности. Наличие у граждан имущества в личной собственности являлось результатом их труда в системе социалистического народного хозяйства. Создаваемый совокупный общественный продукт распределялся между членами общества по принципу распределения по труду. У граждан также имелась возможность пополнять свою собственность за счет общественных фондов потребления, из которых производились выплаты в виде пенсий, пособий, стипендий.

Начало преобразований в регулировании отношений собственности граждан приходится на 80-е годы прошлого столетия. В связи с принятием Закона СССР от 6 марта 1990 г. «О собственности в СССР»⁶⁸⁰ и аналогичного ему Закона Республики Беларусь от 11 декабря 1990 г. «О собственности в Республике Беларусь»⁶⁸¹ право личной собственности утратило свое значение. Частная собственность пришла на смену личной собственности.

Частная собственность, образуемая из разных источников, может использоваться как для воспроизводства собственности, так и для личного потребления. В этом смысле личная собственность как экономическая категория не утратила своего значения, так как человеку независимо от социально-экономического строя всегда свойственно употребление собственности (имущества) для удовлетворения собственных потребительских нужд. Поэтому можно сказать, что личная собственность в современных экономических условиях является составной частью частной собственности.

2. Отношения частной собственности граждан как вещные имущественные отношения регулируются правом.

В объективном смысле право собственности граждан - это совокупность правовых норм, регулирующих отношения частной собственности граждан.

Право собственности граждан в субъективном смысле - это правомочия гражданина владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, соблюдая обязанности, вытекающие из существующего права.

При этом необходимо учитывать, что норма ст. 213 ГК устанавливает только специальные пределы осуществления права собственности. На осуществление права собственности граждан распространяются и общие

⁶⁸⁰ Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета СССР. 1990. №11. Ст.164.

⁶⁸¹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1991. № 2. Ст. 13; 1,992. № 19. Ст. 302; 1993. № 26. Ст. 317; 1994. № 6. Ст. 72; 1995. № 29. Ст. 366; 1997. № 27. Ст. 475.

пределы осуществления субъективных гражданских прав, установленные ст. 2 и 9 ГК (см. гл. 15).

Признание граждан субъектами права частной собственности наполнило право собственности граждан новым содержанием. Это произошло за счет расширения как состава объектов права собственности граждан, так и целей использования этих объектов. *Объектами их собственности могут быть материальные блага, имеющие чисто потребительское назначение, и материальные блага, необходимые для осуществления производственной или хозяйственной деятельности.*

В качестве общего принципа установлено, что, за исключением случаев, предусмотренных законом, количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается. Причем закон может допускать такие ограничения только в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц (ст.214 ГК).

Право собственности граждан не исчерпывается наличием у собственника «приятных» прав по обладанию имуществом - на нем лежат и определенные обязанности. Собственник обязан содержать имущество и нести риск его случайной гибели, порчи или повреждения, если иное не установлено договором или не предусмотрено законодательством (ст.211-212 ГК).

§ 2.Субъекты права собственности граждан (физических лиц)

1. Статья 213 ГК устанавливает, что субъектами права частной собственности являются физические лица. Следовательно, *частной признается не только собственность граждан Республики Беларусь, но и собственность иностранных граждан и лиц без гражданства.* В соответствии с п.2 ст.1104 ГК иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Беларусь гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами Республики Беларусь.

Национальное законодательство, в зависимости от принадлежности лица к гражданству Республики Беларусь, установило особенности приобретения в частную собственность квартир (домов) и земельных участков. Земельный участок может находиться в частной собственности физического лица только в том случае, если это лицо является гражданином Республики Беларусь, постоянно проживающим на территории Республики Беларусь или приравненным к постоянно проживающим в соответствии с законодательством Республики Беларусь (ст. 11 Кодекса Республики Беларусь о земле)⁶⁸².

⁶⁸² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 2-3. 2/1; 2002. № 55. 2/848; 2006. № 179. 2/1267.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 августа 1993г. № 589 «Об установлении порядка купли-продажи квартир (домов)»⁶⁸³ установлено, что иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь и занимающиеся на законных основаниях трудовой, хозяйственной и иной деятельностью, вправе приобретать квартиры (дома) по договору купли-продажи в любых населенных пунктах Республики Беларусь.

Иностранцы граждане и лица без гражданства, не проживающие на территории Республики Беларусь, вправе приобретать квартиры (дома) в Республике Беларусь в соответствии с международными договорами.

Отдельно в законодательстве Беларуси решен вопрос о праве покупки квартир (домов) на территории Республики Беларусь гражданами Российской Федерации. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 10 июля 1998 г. № 1086 «О реализации Решения Высшего Совета Сообщества Беларуси и России от 2 апреля 1997 г. № 3»⁶⁸⁴ ввело в национальное законодательство правовую норму, в соответствии с которой граждане Российской Федерации приобретают квартиры (дома) в любом населенном пункте Республики Беларусь наравне с гражданами Республики Беларусь.

Обладая как субъект гражданского права гражданской правоспособностью, любое физическое лицо может являться субъектом права частной собственности.

2. Гражданин (физическое лицо) может вступать в гражданско-правовые отношения и вводить в гражданский оборот свое имущество в разных правовых качествах. Ситуация, при которой физическое лицо - собственник имущества - выступает в гражданском обороте как потребитель, достаточно проста и понятна. Но гражданин может быть предпринимателем, занимающимся индивидуальной предпринимательской деятельностью, единолично либо с другими лицами, образовав юридическое лицо.

Гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, имеет возможность осуществлять ее, в том числе и на основе принадлежащего ему на праве собственности имущества. В данном случае правовой режим имущества гражданина не меняется, так как имущество, используемое для индивидуальной предпринимательской деятельности юридически не обособляется от другого имущества. Гражданин, в том числе и индивидуальный предприниматель, несет ответственность перед кредиторами всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание (ст. 23 ГК).

⁶⁸³ Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь. 1993. № 25. Ст.486; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.1999. № 57. 5/1301; 2000. № 88. 5/4044; 2002. № 2. 5/9644.

⁶⁸⁴ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 20. Ст. 535.

Субъектом права собственности физических лиц может быть отдельный гражданин. Вместе с тем имущество может принадлежать на праве общей - долевой или совместной - собственности одновременно двум или более гражданам (ст. 246 ГК). *Участников общей собственности называют сособственниками*, но субъектом права собственности является каждый из них, а не их коллектив.

Субъектами права частной собственности являются оба супруга (ст. 259 ГК). Имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

§ 3. Объекты права собственности граждан (физических лиц)

1. В собственности граждан может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам (ст. 214 ГК). Действующее законодательство в Законе Республики Беларусь от 5 мая 1998 г. «Об объектах, находящихся только в собственности государства»⁶⁸⁵ установило перечень объектов, которые находятся только в государственной собственности и, следовательно, не могут принадлежать гражданам.

На праве собственности у граждан может находиться недвижимое имущество, в том числе жилые дома (квартиры), земельные участки, предприятия как имущественные комплексы. Гражданин может иметь в собственности движимое имущество, такое как транспортные средства, деньги, ценные бумаги.

Граждане могут являться собственниками имущества, созданных ими юридических лиц (унитарные предприятия и учреждения).

Гражданам могут принадлежать права, которые не относятся к категории вещных. Они входят в состав имущества, на которое может быть обращено взыскание кредиторов и (или) которое может составить наследственную массу. Например, некоторые правомочия из состава исключительных прав, обязательственные права требования.

Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения устанавливаются законом (ч. 2 ст. 214 ГК). Эти ограничения возможны как исключения из общего правила и только в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

⁶⁸⁵ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 19. Ст. 216; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 45. 2/39; 2001. № 116. 2/817; 2002. № 141. 2/904; 2006. № 114. 2/1247.

2. Объекты права собственности граждан могут иметь как общий, так и специальный правовой режим. Можно сказать, что если для конкретного объекта в законодательстве не установлен специальный правовой режим, то этот объект подпадает под действие общего правового режима. Общий правовой режим объекта означает, что в законодательстве отсутствуют какие-либо специальные обязательные для него правила и осуществление права в отношении этого объекта происходит в общих пределах.

Для недвижимого имущества, которое может находиться в собственности граждан, свойственен специальный правовой режим, в частности, вещные права, в том числе и право собственности, а также сделки с недвижимостью подлежат государственной регистрации в соответствии с Законом Республики Беларусь от 22 июля 2002г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним»⁶⁸⁶. Для приобретения права частной собственности в отношении большинства недвижимого имущества характерен определенный субъектный состав или определенные правила.

3. В соответствии с Законом Республики Беларусь от 16 апреля 1992 г. «О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь»⁶⁸⁷ наниматели жилого помещения в доме государственного жилищного фонда имеют возможность приобрести его в частную собственность. Вместе с приобретением в частную собственность квартиры в многоквартирном жилом доме граждане приобретают и долю в праве общей долевой собственности на общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование за пределами квартиры (ст. 274 ГК). При наличии условий, установленных Законом Республики Беларусь от 8 января 1998 г. «О совместном домовладении»⁶⁸⁸ собственники недвижимого имущества совместного домовладения могут организовать управление недвижимым имуществом совместного домовладения через товарищество собственников.

В соответствии с Кодексом Республики Беларусь о земле (ст.11) граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь или приравненные к постоянно проживающим в соответствии с законодательством Республики Беларусь, имеют право приобрести земельные участки в частную собственность для ведения личного подсобного хозяйства, строительства и обслуживания жилого дома, ведения коллективного садоводства, дачного строительства (ст. 34 КоЗ). Общая площадь земельных участков, приобретаемых в частную собственность для строительства и обслуживания жилого дома, ведения личного подсобного хозяйства, должна быть в размерах: в городах – от 0,05 до 0,15 гектара, в сельских населенных

⁶⁸⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. №87. 2/882; 2003. № 8. 2/926; 2006. № 78. 2/1212; № 179. 2/1267.

⁶⁸⁷ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. № 15. Ст. 247; № 27. Ст.475; 1993. № 26. Ст.317; 1994. № 3. Ст.24; 1995. № 6. Ст.58; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 20. Ст.220; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 63. 2/778; 2005. № 74. 2/1114; 2006. № 26. 2/1198.

⁶⁸⁸ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 7.ст.88; №20. ст.219.

пунктах, поселках городского типа – от 0,15 до 0,25 гектара (ст. 70 КоЗ). Размеры земельного участка, предоставляемого для ведения коллективного садоводства и для дачного строительства установлены ст.ст. 72 и 73 КоЗ. Изъятие и предоставление земельных участков производится в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 28 января 2006 г. № 58 «О некоторых вопросах изъятия и предоставления земельных участков»⁶⁸⁹.

Особенности правового режима земельных участков как объектов права собственности граждан и правового статуса собственника земельного участка установлены земельным законодательством. В частности, содержание субъективного права собственности (ст. 64-68 КоЗ), правила предоставления в собственность (ст. 35, 70, 72, 73 КоЗ), сделки с земельными участками (ст. 87-93 КоЗ), наследование земельных участков (ст. 58 КоЗ), случаи при которых допускается принудительное изъятие земельных участков (ст.53 КоЗ, гл. 10, 11 Положения о порядке изъятия и предоставления земельных участков, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 28 января 2006 г. № 58, п.2.2.Указа Президента Республики Беларусь от 7 февраля 2006 г. № 87 «О некоторых мерах по сокращению не завершенным строительством незаконсервированных жилых домов, дач»⁶⁹⁰, п.7 Указа Президента Республики Беларусь от 3 февраля 2006 г. № 70 «О мерах по упорядочению учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов с хозяйственными и иными постройками в сельской местности»⁶⁹¹).

Специальные правила в законодательстве установлены в отношении таких объектов права частной собственности граждан, как транспортные средства. В целях обеспечения безопасности дорожного движения транспортные средства подлежат государственной регистрации и государственному учету (Закон Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. «О дорожном движении»⁶⁹²). Однако эта регистрация не является правоустанавливающим фактом.

Особый правовой режим установлен Законом Республики Беларусь от 13 ноября 2001 г. «Об оружии»⁶⁹³ в отношении оружия, которое может находиться в собственности граждан, его оборота, хранения, использования; Законом Республики Беларусь от 22 мая 2002 г. «О наркотических средствах, психотропных веществах и их прекурсорах»⁶⁹⁴ в отношении наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсорах, прав и обязанностях субъектов их оборота. Объекты историко-культурных ценностей в соответствии с Законом Республики Беларусь от 9 января 2006 г. «Аб ахове гісторыка-

⁶⁸⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 20. 1/7212; №188. 1/8080.

⁶⁹⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006г. № 24. 1/7258.

⁶⁹¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 22. 1/7227

⁶⁹² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 82. 2/881; 2006. № 107. 2/1235; № 122. 2/1259

⁶⁹³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №109. 2/810; 2005. № 188. 2/1162; 2006. № 107. 2/1235; №122. 2/1259.

⁶⁹⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.2002. № 59. 2/851; 2006. № 107. 2/1235.

культурной спадчины Рэспублікі Беларусь»⁶⁹⁵, которые могут находиться в собственности граждан, также имеют специальный правовой режим.

Законом Республики Беларусь от 21 июня 2002 г. «О ценных металлах и драгоценных камнях»⁶⁹⁶ установлен особый правовой режим этих объектов. В соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25 ноября 1999 г. № 1838 «Об утверждении правил совершения сделок с драгоценными металлами и камнями»⁶⁹⁷ заключение сделок с этими объектами между физическими лицами на территории Республики Беларусь запрещено, кроме случаев: их дарения, пожертвования, завещания и приобретения их по праву наследования, купли-продажи и обмена в целях коллекционирования и тезаврации единичных экземпляров монет из драгоценных металлов.

§ 4. Основания приобретения и прекращения права собственности граждан

1. В собственность граждан поступают доходы, полученные в результате трудовой деятельности в общественной системе хозяйства; доходы, полученные из общественных фондов потребления (пенсии, государственные пособия, стипендии, различные премии). За счет полученных денежных средств по гражданско-правовым основаниям приобретаются другие объекты собственности граждан.

2. Общие положения о способах приобретения и прекращения права собственности распространяются и на право собственности граждан.

К производным способам приобретения права собственности граждан относится приобретение этого права на основании договора или иной сделки (п.2 ст. 219 ГК) и в порядке наследования (п.2 ст. 219 ГК).

Приобретение имущества по гражданско-правовой сделке является наиболее распространенным способом возникновения права собственности граждан. По этому основанию граждане приобретают имущество, необходимое для ежедневного потребления и длительного пользования, для осуществления предпринимательской деятельности (например, договор купли-продажи, дарения, подряда, аренды). Граждане получают в собственность имущество по наследству, а также денежные средства за использование созданных ими объектов интеллектуальной собственности.

К первоначальным основаниям приобретения (возникновения) права собственности граждан относятся: создание вещи, на которую ранее не существовало право собственности – новая вещь (п. 1 ст. 219, 220 ГК); приобретение права собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества (п.1 ч.2 ст.219 ГК) переработка (ст. 221

⁶⁹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 9. 2/1195.

⁶⁹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 73. 2/859; 2005. № 10. 2/1101.

⁶⁹⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 33. 5/2115.

ГК); при наличии определенных условий – самовольная постройка (ст. 223 ГК); обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст.222 ГК); приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, на имущество, собственник которого неизвестен, либо на имущество, от которого собственник отказался или утратил свое право (п. 3 ст. 219; ст. 226, 227, 229, 232, 234, 235 ГК).

3. Право собственности граждан возникает на поступления (плоды, продукция, доходы) от находящихся в собственности и используемых собственником вещей, если иное не предусмотрено законодательством (ст.136 ГК). *Плоды* – это вещи, полученные в результате естественного развития другой вещи (шерсть и молоко животных, их приплод, урожай сада). Доходы – это денежные суммы, полученные от использования вещи (например, арендная плата), и проценты, начисленные за хранение денег в кредитном учреждении. Продукция личного подсобного хозяйства (ведение которого осуществляется в соответствии с Законом Республики Беларусь от 11 ноября 2002г. «О личных подсобных хозяйствах граждан»⁶⁹⁸), садоводства, огородничества является собственностью граждан, ведущих такое хозяйство.

Приращение, которое представляет собой приобретение собственником одной вещи права собственности на другую вещь вследствие присоединения ее к первой вещи (являющейся главной), встречается редко и допускается лишь в случаях, прямо предусмотренных законодательными актами.

4. Основанием возникновения права собственности граждан является также присвоение общедоступных для сбора вещей (ягод, грибов, лекарственных растений, лов рыбы, животных и т.д.), если это разрешено законодательством, собственником или установлено местным обычаем (ст.222 ГК).

5. Гражданам в большей степени, чем другим субъектам гражданских правоотношений, свойственно приобретение права собственности на потерянную вещь (ст.228 ГК) и безнадзорных животных (ст.231 ГК). Конечно, лицо, нашедшее вещь или задержавшее безнадзорных животных, обязано действовать в соответствии с правилами, установленными ст.228 ГК и ст.231 ГК, и в результате вернуть найденное. Вместе с тем по истечении шести месяцев с момента заявления о находке или о задержании безнадзорных животных в милицию или орган местного управления и самоуправления, если управомоченное лицо не будет установлено и не заявит о своем праве, лицо, нашедшее вещь или содержащее животное, приобретает на них право собственности, если не откажется от этого права (ст.229 ГК).

Устанавливая практически одинаковые правила на приобретение права собственности на находку и безнадзорных животных, законодатель тем не менее соблюдает принцип гуманного отношения к животным. Прежний собственник может потребовать возврата животного, если оно сохранило к нему привязанность или имеются доказательства, свидетельствующие о жестоком

⁶⁹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 128. 2/898.

либо ином ненадлежащем обращении с животным нового собственника (п.2 ст.232 ГК). Новый и прежний собственник самостоятельно определяют условия соглашения о возврате животного, а при недостижении соглашения вопрос решается судом.

6. В качестве разновидности первоначального способа приобретения права собственности на новую вещь выступает *приобретение права собственности на вновь возводимое недвижимое имущество*. Применительно к гражданам таким имуществом в большинстве случаев выступает индивидуальный жилой дом.

Приобретению права собственности граждан на еще не построенный жилой дом предшествует получение будущим собственником земельного участка. Для строительства и обслуживания жилого дома земельные участки предоставляются на праве пожизненного наследуемого владения (ст.69 КоЗ) или на праве собственности (ст.34 КоЗ). Правоотношения, возникающие в связи с предоставлением земельного участка, имеют сложную структуру и регулируются административным, земельным и гражданским правом.

В соответствии со ст.25 Кодекса Республики Беларусь о земле, п.1.1., 30 Указа президента Республики Беларусь от 28 января 2006 г. № 58 «О некоторых вопросах изъятия и предоставления земельных участков» земельные участки в собственность, владение и пользование граждан предоставляют сельские (поселковые), городские (городов областного подчинения и г. Минска), районные исполнительные и распорядительные органы. Предоставление земельных участков производится на основании проекта отвода земель. Право на земельный участок у физического лица возникает с момента государственной регистрации этого права в организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним и удостоверяется свидетельством (удостоверением) о государственной регистрации (п.1.2 Указа от 28 января 2006 г. № 58).

Действующим законодательством декларируется принцип: каждый гражданин Республики Беларусь имеет право получить земельный участок и построить для себя и своей семьи жилой дом. В Указе Президента Республики Беларусь от 15 февраля 1995 г. № 64 «Об обеспечении граждан земельными участками»⁶⁹⁹ устанавливается, что земельные участки предоставляются, как правило, гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий.

Для строительства жилого дома граждане вправе объединяться в жилищно-строительные коллективы индивидуальных застройщиков⁷⁰⁰. Граждане могут осуществлять строительство за счет собственных сбережений, заемных средств, а также при финансовой поддержке со стороны государства, которая обеспечивается путем кредитования, субсидирования, выпуском жилищных облигаций.

⁶⁹⁹ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. № 5. Ст. 110.

⁷⁰⁰ Собрание законов БССР. 1960. № 1. Ст.4; 1972. № 19. Ст. 308; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров. 1995. № 14. Ст.324.

Для возникновения права собственности граждан на жилой дом необходимо наличие совокупности юридических фактов: решение соответствующего исполнительного и распорядительного органа о выделении земельного участка для строительства и обслуживания жилого дома или договор, в соответствии с которым перешло право частной собственности на земельный участок; государственная регистрация права на земельный участок, удостоверенная свидетельством о государственной регистрации; акт приема жилого дома в эксплуатацию; государственная регистрация строения в качестве жилого дома (п. 2 ст. 220 ГК).

До момента государственной регистрации жилого дома как объекта права не существует. Объектом недвижимости в этом случае может быть признано незавершенное законсервированное капитальное строение (ст. 44 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним», Указ Президента Республики Беларусь от 7 февраля 2006 г. № 87 «О некоторых мерах по сокращению не завершенных строительством незаконсервированных жилых домов, дач») – самостоятельный объект права. К жилым домам, не относящимся к категории незавершенных законсервированных строений, применяются правила о праве собственности на материалы и другое имущество, из которого они создаются (п. 3 ст. 220 ГК).

7. При наличии определенных условий к первоначальному способу возникновения права собственности граждан можно отнести самовольную постройку (ст. 223 ГК).

Самовольно возведенной считается постройка, осуществленная с нарушениями порядка землеотвода и его целевого назначения, отсутствием (хотя бы одного из них) необходимых разрешений на строительство (пристройку, надстройку, перестройку), существенными отступлениями от проекта или нарушениями градостроительных норм и правил.

По общему правилу, самовольная постройка подлежит сносу по иску лица, права которого нарушены. Однако у застройщика существует возможность приобретения права собственности на постройку, которая имеет условный характер и зависит от того, на чьей земле постройка возведена. Во-первых, самовольный застройщик может приобрести право собственности только при предоставлении земельного участка в установленном порядке. Следовательно, речь идет о земельном участке, находящемся в государственной собственности. Во-вторых, право собственности может возникнуть в случае признания судом отсутствия нарушений застройщиком прав и охраняемых законом интересов других лиц либо при отсутствии угрозы жизни и здоровью граждан.

До момента определения судом юридической судьбы самовольной постройки застройщик считается собственником строительных материалов и вправе ими распоряжаться.

Анализ ст.223 ГК позволяет говорить о том, что норма статьи не регламентирует случаи осуществления самовольного строительства на земельном участке, который уже имеет титульного владельца (собственника, пользователя). Следовательно, в этом случае речь вообще не может идти о приобретении права собственности на самовольную постройку, и она подлежит сносу.

8. К первоначальному способу приобретения права собственности граждан относится способ, установленный п. 4 ст.219 ГК. В соответствии с ним члены жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, полностью внесшие паевой взнос за соответствующее помещение, предоставленное им в пользование, приобретают право собственности на это имущество с момента оформления этого права в установленном порядке. В случае смерти члена кооператива до полного внесения паевого взноса к его наследникам переходит право на паенакопления (п.18 Постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 19 июня 1992 г. «О применении судами законодательства при рассмотрении дел по спорам между гражданами и жилищно-строительными кооперативами»⁷⁰¹).

9. К производному способу приобретения права собственности граждан следует отнести приватизацию нанимателями занимаемых ими квартир в домах государственного жилищного фонда и приватизацию иного государственного имущества, которые осуществляются в соответствии с Законом Республики Беларусь от 16 апреля 1992 г. «О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь», Законом Республики Беларусь от 19 января 1993 г. «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь»⁷⁰² и Декретом Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. № 3 «О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь»⁷⁰³.

10. Как и любое гражданское правоотношение, право собственности граждан (физических лиц) прекращается при наличии определенных юридических фактов. В первую очередь это юридические факты, с которыми закон связывает общие положения прекращения гражданских правоотношений. К ним относятся смерть субъекта права собственности (либо признание его умершим), прекращение существования самого объекта права (например, в результате вины самого собственника, действия непреодолимой силы) и отказ собственника от своего права. Указом Президента Республики Беларусь от 3 февраля 2006 г. № 70 «О мерах по упорядочению учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов с хозяйственными и иными

⁷⁰¹ Не опубликован.

⁷⁰² Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 7. С. 41; 1995. № 19. С. 234; 1996. № 23. Ст.417; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь 1999. № 5-6. Ст. 93.

⁷⁰³ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 9. Ст.206, № 18. Ст.466; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 41. 1/4501; 2006. № 92. 1/7666.

постройками в сельской местности» определены действия (а правильно сказать - бездействие) собственника жилого дома, которые расцениваются как отказ от права собственности на него. Они выражаются в неиспользовании в течение последних трех лет подряд пустующего жилого дома для личного проживания либо для проживания иных лиц и непредоставлении в исполнительный комитет территориального уровня письменного уведомления о намерении использовать такой дом для проживания.

Среди способов прекращения права собственности граждан можно выделить два типа способов в зависимости от наличия или отсутствия воли его субъекта:

к первому типу относятся способы, в которых воля субъекта направлена на прекращение права собственности. Они реализуются собственником путем совершения различного рода гражданско-правовых сделок, в которых моменты прекращения и возникновения права собственности обычно совпадают;

ко второму типу относятся способы прекращения права частной собственности, когда воля субъекта права отсутствует.

Для второго типа способов характерны следующие особенности. Основанием для них являются законодательные акты, административные или судебные решения, то есть акты, имеющие властный характер и обеспеченные силой государственного принуждения. Одновременно эти случаи прекращения права частной собственности являются и способами возникновения права государственной собственности в лице Республики Беларусь (республиканская собственность) или в лице административно-территориальных единиц (коммунальная собственность). К этим случаям относятся: национализация, реквизиция, конфискация, отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных нужд, изъятие по долгам собственника.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 3 февраля 2006г. № 70 «О мерах по упорядочению учета и сокращению количества пустующих и ветхих домов с хозяйственными и иными постройками в сельской местности» основанием для передачи в собственность административно-территориальной единицы пустующего жилого дома и земельного участка, обслуживающего такой дом, является признание дома бесхозным. При выкупе ветхого дома к имуществу применяются правила о праве собственности на материалы и другое имущество, из которого создан ветхий дом.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 7 февраля 2006 г. № 87 «О мерах по сокращению не законсервированных жилых домов, дач» основанием для прекращения права частной собственности является наличие незаконсервированных жилых домов в течение срока, установленного в указе незаконсервированных жилого дома или дачи. Такие жилые дома или дачи, а вместе с ними и земельные участки, их обслуживающие, выкупаются административно-территориальной единицей или

передаются соответствующему местному исполнительному и распорядительному органу для продажи с публичных торгов.

Указом Президента Республики Беларусь от 28 января 2006 г. № 58 «О некоторых вопросах изъятия и предоставления земельных участков» предусмотрен иной, чем в ст.53 КоЗ, срок, в течение которого неиспользование предоставленного земельного участка, может повлечь за собой принудительное прекращение права частной собственности гражданина: один год со дня получения свидетельства (удостоверения) о государственной регистрации создания земельного участка и возникновения прав на него.

Дополнительная литература

1. Мозолин В.П. О праве частной собственности // Советское государство и право. 1992. № 1.

2. Устюкова В.Б. Личное подсобное хозяйство: правовой режим имущества. М.: Наука, 1990.

3. Каравай А.В. Самовольная постройка – правовые последствия // Право Беларуси. 2002. № 2.

4. Масевич М.Г. Основания приобретения права собственности на бесхозяйные вещи. Проблемы современного гражданского права /Под ред. В.Н.Литовкина, В.А.Рахмиловича.- М., 2000.

5. Камышанский В.П. Право собственности: пределы и ограничения. М., 2000.

Глава 19. Право собственности юридических лиц

§ 1. Понятие права собственности юридических лиц

1.1. Право собственности юридических лиц в объективном смысле

Юридические лица являются одним из важнейших звеньев хозяйственной системы нашего государства. В целях выполнения функций, возлагаемых на них, они могут иметь в собственности различное имущество. Это вытекает из анализа признаков юридического лица. Как известно, таковыми являются наличие в собственности юридического лица, его хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленного имущества, гарантированной юридическому лицу возможности от своего имени приобретать и осуществлять как имущественные, так и неимущественные права, а также возможности нести имущественную ответственность по своим обязательствам. Обособление имущества обеспечивается его учетом на самостоятельном балансе юридического лица.

Статья 213 ГК среди субъектов права частной собственности называет *негосударственные юридические лица*. Следовательно, по своей природе право собственности юридических лиц является одним из видов частной формы собственности. Как таковой этот вид обладает определенными особенностями.

Во-первых, субъектами права собственности выступают только негосударственные юридические лица, образованные группами других лиц: хозяйственные товарищества (полные и коммандитные); хозяйственные общества (общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерные общества); производственные и потребительские кооперативы; крестьянские (фермерские) хозяйства; общественные и религиозные организации (объединения); благотворительные и иные фонды; объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Во-вторых, указанные выше юридические лица являются единственными собственниками своего имущества, в том числе имущества, переданного им участниками в качестве вкладов (исключение составляет имущество, передаваемое юридическим лицам только в пользование, а не в собственность) (ст. 44 ГК). Никакой общей или коллективной собственности участников (учредителей) на имущество юридического лица не возникает. Учитывая это существенное обстоятельство, следует признать сомнительными взгляды на собственность юридических лиц как общую долевую собственность⁷⁰⁴, а также классификации форм собственности с выделением коллективной собственности юридических лиц⁷⁰⁵. Такие позиции, ставящие под сомнение право юридических лиц иметь в собственности имущество, лишают смысла

⁷⁰⁴ См.: Колбасин Д. А. Гражданское право. Общая часть: Учеб. пособие. Мн.: Акад. МВД Респ. Беларусь, 2004. С. 368-371.

⁷⁰⁵ См.: Витушко В. А. Гражданское право (в схемах и определениях): В 2 ч. Ч. 1. Учеб. пособие / В. А. Витушко. Мн.: Амалфея, 2003. С. 65.

существование и самого юридического лица как субъекта самостоятельной имущественной ответственности.

В-третьих, законодательством могут устанавливаться ограничения по объектам, которые не могут находиться в собственности этих юридических лиц (ст. 214 ГК).

В-четвертых, управление объектами права собственности осуществляется юридическими лицами самостоятельно, через их органы в соответствии с их компетенцией. Причем это управление осуществляется в рамках устава юридического лица и действующего законодательства.

Как правовой институт (право собственности в объективном смысле) **право собственности юридических лиц** представляет собой совокупность правовых норм, установленных или санкционированных государством, направленных на закрепление имущества за юридическими лицами или их объединениями, определяющих правомочия (владение, пользование и распоряжение) собственника имущества и обеспечивающих защиту прав и законных интересов юридического лица как собственника имущества.

1.2. Право собственности юридических лиц как субъективное право, его содержание и основания возникновения

Юридическое лицо как субъект права собственности наделено субъективным правом собственности. *Содержание субъективного права собственности юридического лица* составляют правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом (ст. 210 ГК). Рамки осуществления юридическим лицом субъективного права собственности определяются его уставом и законодательством. Осуществление правомочий возлагается на органы юридического лица, определяемые его уставом. Объем их полномочий по распоряжению имуществом определяется законодательством и уставом в соответствии с целью деятельности юридического лица.

Важнейшим элементом содержания права собственности является *распоряжение имуществом*. Закон подчеркивает независимость юридического лица (в определенных рамках) при осуществлении этого права, полную его самостоятельность. Юридическое лицо 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 права и защищаемые законом интересы других лиц.

Распоряжение имуществом юридические лица осуществляют как путем внутреннего распределения (например, между структурными единицами) и использования, так и различными гражданско-правовыми способами (заключение гражданско-правовых сделок). Юридические лица вправе 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,

распоряжаться им иным образом, в том числе передавая свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему).

Право собственности возникает, как и любое другое гражданское правоотношение, на основании норм права и при наличии определенных юридических фактов – оснований (способов) приобретения этого права. Урегулированные главой 14 ГК общие основания приобретения права собственности применимы в равной степени и к юридическим лицам. Однако право собственности у юридических лиц может возникать и при наличии специальных оснований.

Изначально право собственности юридического лица возникает в силу добровольного наделения его имуществом теми лицами, которые создают его – учредителями. Это происходит в результате отказа учредителей от своего права собственности на имущество, которое передается в собственность создаваемому юридическому лицу.

Специфическим основанием возникновения права собственности является *приобретение юридическим лицом – правопреемником в собственность имущества, принадлежавшего реорганизованному юридическому лицу.* В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам – правопреемникам на условиях и в объеме в зависимости от формы реорганизации (ст. 54 ГК).

Важным основанием возникновения права собственности является также *деятельность юридического лица, осуществляемая в соответствии с его целями и задачами.* При этом основным источником формирования имущества коммерческих юридических лиц является прибыль, получаемая ими в результате осуществления хозяйственной деятельности. Поскольку у некоммерческих юридических лиц извлечение прибыли не является целью их деятельности, имущество этих юридических лиц формируется главным образом за счет других источников (членские взносы, благотворительные пожертвования и т.п.). В процессе деятельности право собственности на имущество может быть приобретено юридическим лицом на основании совершаемых гражданско-правовых сделок (купли-продажи, мены, займа, дарения и т. д.). Юридическое лицо может приобрести имущество и по завещанию.

Право собственности юридических лиц осуществляется в пределах срока существования самого юридического лица.

1.3. Объекты права собственности юридических лиц

В собственности юридических лиц может находиться любое имущество, как движимое (включая деньги и ценные бумаги), так и недвижимое, не изъятое из оборота, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может находиться в собственности юридических лиц. В состав имущества юридических лиц включаются также права требования и пользования, вытекающие, в частности, из ценных и корпоративных бумаг, исключительные права на объекты интеллектуальной собственности (например,

фирменные наименования, товарные знаки) и т.д. Все имущество юридического лица подлежит стоимостной оценке и отражается в его бухгалтерском балансе.

Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, установленных законодательными актами. Эти случаи касаются интересов национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. Законом Республики Беларусь от 5 мая 1998 г. «Об объектах, находящихся только в собственности государства»⁷⁰⁶ установлено, что юридические лица частной формы собственности и физические лица не имеют права создавать или иным образом приобретать права собственности на объекты, перечисленные в статье 2 названного Закона. Это, в частности, земли сельскохозяйственного назначения, недра, воды, леса, особо охраняемые природные территории и объекты и др. Юридические лица, виновные в незаконном владении, пользовании и распоряжении объектами, которые должны находиться только в собственности государства, несут ответственность в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Земельные участки могут быть переданы в собственность юридическим лицам Республики Беларусь при приватизации объектов государственной собственности либо при осуществлении инвестиционных проектов (статья 12 Кодекса Республики Беларусь о земле⁷⁰⁷).

§ 2. Право собственности хозяйственных товариществ и обществ

Имущество хозяйственных товариществ (полного и коммандитного) и обществ (акционерного, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью) создается за счет вкладов их учредителей (участников), а также производится и приобретается ими в процессе их деятельности. При этом естественно, что стоимость всего имущества этих юридических лиц значительно больше размера того имущества, которое передано им их участниками в качестве вкладов в уставный фонд.

Формируемый из вкладов участников уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ разделяется на их доли (в акционерных обществах – на акции). Эти доли представляют собой обязательственные права требования участников к созданному ими юридическому лицу, которые определяются в его учредительных документах. Сами же товарищества и общества являются едиными и единственными собственниками имущества, переданного им в качестве вклада в уставный фонд. Учредители таких юридических лиц

⁷⁰⁶ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 19. Ст. 216; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 45. 2/39; 2001. № 116. 2/817; 2002. № 141. 2/904; 2006. № 114. 2/1247.

⁷⁰⁷ Кодекс Республики Беларусь о земле от 4 января 1999 г. № 226-3 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 2-3. 2/1; 2002. № 55. 2/848; 2006. № 179. 2/1267.

сохраняют право собственности лишь на то имущество, которое передается в их уставный фонд только на праве пользования.

Уставный фонд является первоначальным основанием возникновения права собственности хозяйственных товариществ и обществ на имущество. Кроме того, он определяет минимальный размер имущества хозяйственного общества, которым гарантируются интересы его кредиторов (за исключением обществ с дополнительной ответственностью, в которых предусмотрена субсидиарная ответственность участников определенной частью их собственного имущества). Поэтому законодатель предъявляет определенные требования к размеру и порядку формирования уставного фонда, причем в отношении хозяйственных обществ эти требования более строгие.

Во-первых, уставный фонд не может быть менее размера, предусмотренного законодательством. Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 (в редакции Декрета Президента Республики Беларусь от 17 декабря 2002 г. № 29)⁷⁰⁸ установлены *следующие минимальные размеры уставного фонда*:

- для открытых акционерных обществ – сумма, эквивалентная 12500 евро;
- для закрытых акционерных обществ – сумма, эквивалентная 3000 евро;
- для обществ с ограниченной ответственностью – сумма, эквивалентная 1600 евро;
- для обществ с дополнительной ответственностью и хозяйственных товариществ – сумма, эквивалентная 400 евро.

Эти размеры уменьшаются на 50% для юридических лиц, в уставах которых указан один из видов производственной деятельности.

Несмотря на установление минимального размера уставного фонда и для хозяйственных товариществ, представляется, что независимо от его размера уставный фонд в этом случае не будет выполнять гарантийной функции по удовлетворению требований кредиторов товарищества. При недостаточности у товарищества собственного имущества к неограниченной солидарной ответственности по его долгам могут быть привлечены все участники (за исключением коммандитов в коммандитном товариществе), которые в этом случае отвечают перед кредиторами товарищества своим имуществом.

Во-вторых, существуют определенные требования к порядку формирования уставного фонда. Уставный фонд хозяйственных товариществ (ст. 70, 81 ГК), обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью (ст. 89, 94 ГК) должен быть на момент их регистрации внесен участниками не менее чем на половину, а оставшаяся часть подлежит формированию в течение первого года деятельности со дня государственной регистрации. Последствия

⁷⁰⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 142. 1/4230; 2003. № 105. 1/4909, № 113. 1/4994, № 127. 1/5084; 2005. № 40. 1/6300, № 106. 1/6684, № 188. 1/6930; 2006. № 58. 1/7426.

нарушения этого требования предусмотрены только для обществ, которые в этом случае должны либо объявить об уменьшении своего уставного фонда и зарегистрировать его уменьшение, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации (ст. 89, 94 ГК). Поскольку возможные имущественные требования кредиторов полного и командитного товариществ при отсутствии у последних имущества гарантированы солидарной ответственностью их участников, законодатель не предусматривает аналогичных последствий для товариществ. Только в случае невыполнения полным товарищем своей обязанности по внесению вклада в уставный фонд он должен возместить товариществу причиненные убытки, если иные последствия не будут установлены учредительным договором (ст. 70, 81 ГК).

При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей (ст. 99 ГК). При этом акционеры, не полностью оплатившие свои акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций (ст. 96 ГК).

В-третьих, в законодательстве содержатся определенные требования по соответствию уставного фонда товариществ и обществ и их чистых активов, представляющих собой балансовую стоимость их имущества, уменьшенную на сумму их обязательств. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов хозяйственного общества окажется меньше уставного фонда, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного фонда и зарегистрировать его уменьшение. Если же стоимость указанных активов общества становится меньше определенного законодательством минимального размера уставного фонда, общество подлежит ликвидации (ст. 28 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. «О хозяйственных обществах» (ред. от 10 января 2006 г.)⁷⁰⁹. Кроме того, если стоимость чистых активов акционерного общества меньше его уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов, акционерное общество не вправе объявлять и выплачивать дивиденды (ст. 102 ГК).

Что касается хозяйственных товариществ, то стоимость их чистых активов непосредственно влияет на возможность получения участниками прибыли от деятельности товарищества. Так, если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера уставного фонда, товарищество не имеет права распределять между участниками полученную прибыль до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер уставного фонда (ст. 71 ГК).

В-четвертых, определенные требования предъявляются к порядку изменения уставного фонда. Уменьшение уставного фонда хозяйственного

⁷⁰⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 18. 2/1197.

общества допускается только после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков. Такие же права имеют и кредиторы общества с дополнительной ответственностью в случае принятия обществом решения об уменьшении размера дополнительной ответственности участников.

Увеличение уставного фонда хозяйственного общества допускается только после полной оплаты объявленного уставного фонда. При этом не допускается выпуск акционерным обществом дополнительных акций для покрытия понесенных им убытков.

§ 3. Право собственности производственных и потребительских кооперативов

1. Субъектами права собственности в данном случае выступают производственные кооперативы, или артели (ст. 107 ГК), осуществляющие весь комплекс субъективных правомочий собственника. *Имущество, находящееся в собственности кооператива, делится на пай его членов.*

В качестве одной из главных законодатель называет обязанность членов производственного кооператива вносить имущественный паевой взнос. Каждый член кооператива должен внести к моменту регистрации кооператива не менее 10% своего паевого взноса, а остальную часть – в течение года с момента регистрации, если учредительными документами кооператива не предусмотрен менее продолжительный срок. Минимальный размер уставного фонда производственного кооператива, формируемого из паевых взносов его участников, не может быть менее суммы, эквивалентной 400 евро. Этот размер уменьшается на 50% для кооперативов, в уставах которых указан один из видов производственной деятельности (п. 6 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования). Все условия о размере паевых взносов, о составе и порядке внесения членами кооператива паевых взносов, об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов отражаются в уставе кооператива.

В уставе кооператива может быть закреплено положение о том, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом. Указанные фонды имеют определенное назначение и специальный правовой режим. Они могут быть как производственного, так и непроизводственного назначения. Основной признак фондов – неделимость, т.е. их средства не подлежат распределению на пай между членами кооператива и используются строго по целевому назначению. Если специальный порядок образования неделимых фондов не предусмотрен уставом, то решение об этом принимается членами

кооператива единогласно. Раздел неделимых фондов производится лишь при ликвидации кооператива после удовлетворения требований кредиторов.

2. Субъектами права собственности потребительских кооперативов являются жилищные, жилищно-строительные, дачные, гаражные кооперативы, потребительские общества⁷¹⁰, общества взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства⁷¹¹ и иные потребительские кооперативы, созданные гражданами и юридическими лицами с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей участников.

Основу имущества кооператива составляет его паевой фонд, образуемый посредством объединения лицами, вступающими в кооператив, своих паевых взносов. Паевой фонд является собственностью кооператива. Для отдельных видов потребительских кооперативов законодательством могут устанавливаться минимальные размеры паевых взносов участников. Так, для обществ взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства такой размер взноса одного пайщика должен составлять сумму, эквивалентную не менее 300 евро по официальному курсу Национального банка Республики Беларусь на день внесения взноса (пункт 2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 21 декабря 1999 г. № 1972 «Об обществах взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства»⁷¹²).

В уставах потребительских кооперативов должны содержаться как условия о размере паевых взносов, составе и порядке их внесения членами кооператива, ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов (ст. 116 ГК), так и порядок и пределы распоряжения в целом имуществом потребительских кооперативов⁷¹³.

При выбытии члена кооператива из его состава или прекращении деятельности кооператива паевой взнос возвращается пайщику. В случае смерти члена кооператива паевой взнос входит в состав наследственного имущества.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем

⁷¹⁰ Закон Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 28. 2/842; № 129. 2/899.

⁷¹¹ Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 21 декабря 1999 г. № 1972 «Об обществах взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 4. 5/2278.

⁷¹² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 4. 5/2278.

⁷¹³ Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 30 сентября 1999 г. № 1521 «О распоряжении имуществом потребительской кооперации» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 79. 5/1767; п. 11 Положения об обществах взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21 декабря 1999 г. № 1972.

дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Членство гражданина в потребительском кооперативе является основанием права пользования предоставленными кооперативом помещениями. Члены потребительского кооператива и другие лица, имеющие право на паенакопления, которые полностью внесли свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом в пользование, приобретают право собственности на указанное имущество с момента оформления этого права в установленном законодательством порядке⁷¹⁴.

§ 4. Право собственности крестьянских (фермерских) хозяйств

Субъектом права собственности является крестьянское (фермерское) хозяйство (далее – фермерское хозяйство). Оно представляет собой коммерческую организацию, созданную с целью осуществления предпринимательской деятельности по производству, переработке, хранению, транспортировке и реализации сельскохозяйственной продукции (ст. 115¹ ГК). Фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином либо членами одной семьи, к которым относятся 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. Особенностью данной предпринимательской деятельности является то, что она основана, во-первых, на личном трудовом участии членов фермерского хозяйства, во-вторых, на использовании предоставленного для указанных выше целей земельного участка.

Источниками формирования имущества фермерского хозяйства являются вклады его учредителей в уставный фонд, а также доходы, полученные от реализации произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции и от других видов предпринимательской деятельности, не запрещенных законодательством. Таким образом, в состав имущества фермерского хозяйства, принадлежащего ему на праве собственности, входит как имущество, переданное в качестве вклада в его уставный фонд учредителями, так и имущество, произведенное и приобретенное фермерским хозяйством в процессе его деятельности. В связи с этим фермерские хозяйства, как и рассмотренные выше хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, относятся к юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права (п. 2 ст. 44 ГК). Само же

⁷¹⁴ См.: постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 19 июня 1992 г. № 7 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел по спорам между гражданами и жилищно-строительными кооперативами» (с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1994 г. № 11) // Судовы веснік. 1992. № 4; 1995. № 1.

фермерское хозяйство выступает единым и единственным собственником принадлежащего ему имущества.

Наиболее важные сведения, касающиеся имущества фермерского хозяйства: размеры уставного фонда и вкладов его членов, состав, сроки и порядок их внесения; размер долей членов фермерского хозяйства в его уставном фонде; порядок формирования имущества фермерского хозяйства и условия распоряжения им; порядок распределения прибыли фермерского хозяйства – должны быть указаны в уставе фермерского хозяйства (статья 5 Закона Республики Беларусь от 18 февраля 1991 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (в ред. Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. № 44-3)⁷¹⁵.

Уставный фонд является первоначальным основанием возникновения права собственности фермерского хозяйства на имущество, а также определяет минимальный размер его имущества, которым гарантируются интересы кредиторов. Уставный фонд фермерского хозяйства формируется при его создании. Минимальный размер уставного фонда для фермерских хозяйств составляет 150 евро (п. 6 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования).

Уставный фонд формируется из стоимости вкладов учредителей (членов) фермерского хозяйства. Вкладом в уставный фонд могут быть принадлежащие членам фермерского хозяйства на праве собственности (в том числе общей собственности) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

Уставный фонд делится на доли, за исключением случаев создания фермерского хозяйства одним гражданином. При этом стоимость доли члена фермерского хозяйства в имуществе фермерского хозяйства равняется части стоимости чистых активов фермерского хозяйства, пропорциональной размеру его доли в уставном фонде фермерского хозяйства.

В случае внесения в уставный фонд фермерского хозяйства имущества, принадлежащего членам фермерского хозяйства на праве общей собственности, размеры долей считаются равными, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства.

В законодательстве содержатся определенные требования по соответствию уставного фонда фермерского хозяйства и его чистых активов, представляющих собой балансовую стоимость его имущества, уменьшенную на сумму его обязательств. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов фермерского хозяйства окажется меньше уставного фонда, фермерское хозяйство обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение своего уставного фонда. Если стоимость указанных активов будет менее определенного

⁷¹⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 122. 2/1141.

законодательством минимального размера уставного фонда, фермерское хозяйство подлежит ликвидации (статья 6 Закона Республики Беларусь от 18 февраля 1991 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (ред. от 19 июля 2005 г.).

Исходя из цели создания, основными видами деятельности фермерского хозяйства являются производство сельскохозяйственной продукции с использованием предоставленного для этого земельного участка, а также переработка, хранение, транспортировка и реализация произведенной им сельскохозяйственной продукции. В связи с этим фермерское хозяйство может иметь в собственности необходимые для производства сельскохозяйственной продукции, а также ее переработки, хранения, транспортировки и реализации насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, сельскохозяйственную и иную технику и оборудование, транспортные средства, инвентарь, имущество частных унитарных предприятий, созданных фермерским хозяйством, другое имущество, приобретенное фермерским хозяйством, а равно принадлежащие фермерскому хозяйству имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку. Собственностью фермерского хозяйства являются также плоды, продукция и доходы, полученные в результате его деятельности.

Прибыль фермерского хозяйства распределяется по итогам финансового года между его членами по решению общего собрания членов фермерского хозяйства соразмерно их долям в уставном фонде и личному трудовому участию в его деятельности. При этом уставом фермерского хозяйства может быть установлен иной порядок распределения прибыли.

Как юридическое лицо фермерское хозяйство отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Члены фермерского хозяйства не отвечают по обязательствам фермерского хозяйства, а фермерское хозяйство не отвечает по обязательствам членов фермерского хозяйства, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

В случае ликвидации фермерского хозяйства его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, распределяется между его членами пропорционально их долям в уставном фонде, а также с учетом их личного трудового участия, если иной порядок не предусмотрен уставом фермерского хозяйства.

§ 5. Право собственности общественных и религиозных организаций (объединений), фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов)

Рассматриваемые юридические лица (равно как и рассмотренные выше потребительские кооперативы) являются некоммерческими организациями, что предопределяет как особенности их участия в гражданском обороте, так и

правовой режим их имущества. *Основная особенность этих организаций* состоит в том, что главной целью их деятельности является не получение прибыли и ее распределение между участниками, а *достижение различных социальных, благотворительных, культурных, образовательных и иных общественно полезных целей*. В этом смысле и собственность указанных организаций должна направляться только на достижение этих целей, являющихся по своему характеру публичными. Поэтому имущество некоммерческих организаций служит необходимой материальной базой для выполнения возложенных на них задач, соответствующих интересам как членов этой организации, так и общества в целом.

В силу отмеченного собственность некоммерческих организаций обладает своими *специфическими особенностями*.

Во-первых, назначение собственности. Если собственность рассмотренных ранее юридических лиц (за исключением потребительских кооперативов) – это прежде всего основа хозяйственной деятельности, то собственность некоммерческих организаций является основой выполнения задач непроизводственного характера. Имущество, приобретенное общественными и религиозными организациями, благотворительными и иными фондами, может использоваться лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами. А определенная хозяйственная деятельность этих организаций должна быть направлена на выполнение их основных задач – культурных, идеологических, благотворительных и т. д.

Во-вторых, особенность правового режима собственности. Особенность правового режима собственности общественных и религиозных организации (объединений), благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) заключается в том, что учредители этих организаций не имеют в отношении имущества организаций никаких имущественных прав. Так, участники (члены) общественных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы; имущество общественных организаций не может перераспределяться между членами этих организаций и используется только для выполнения уставных задач. В случае ликвидации такой организации ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, указанных в ее учредительных документах.

В-третьих, если в отношении иных юридических лиц субъектом права собственности является каждое юридическое лицо, то сложнее обстоит дело с отдельными некоммерческими организациями. Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 4 октября 1994 г. № 3254-XII «Об общественных объединениях» (в редакции Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. № 36-З)⁷¹⁶ структурные подразделения общественных объединений могут наделяться правами юридического лица. В то же время это не означает, что они

⁷¹⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 120. 2/1133.

являются субъектами права собственности. Субъектом права собственности признается в целом само общественное объединение. Структурные подразделения этих организаций владеют, пользуются и распоряжаются имуществом общественных организаций, находящимся у них на балансе, в пределах, установленных уставами этих организаций.

В-четвертых, собственность некоммерческих организаций отличается по способам (основаниям) возникновения.

Основным источником собственности большинства общественных объединений являются *вступительные и членские взносы*. Размер этих взносов определяется в уставах объединений. Причем участие своими средствами в создании материальной базы общественных объединений рассматривается как важная уставная обязанность, систематическое нарушение которой может являться основанием для прекращения членства в организации.

Вторым основанием возникновения права собственности являются *безвозмездные и благотворительные взносы юридических лиц и граждан*. Определенную роль в создании материальной базы некоммерческих организаций играют *доходы от культурно-просветительных, спортивных учреждений, подсобных предприятий, получающих прибыль от различных платных спортивно-культурных мероприятий, от издательской деятельности, а также осуществления предпринимательской деятельности, приносящей определенную прибыль, и направленной на достижение уставных задач*.

Некоммерческие организации могут приобретать собственность и в *результате совершения различных гражданско-правовых сделок, а также получать имущество по завещанию*.

Круг объектов права собственности некоммерческих организаций предопределен специальной правоспособностью этих организаций. В их собственности может находиться лишь то имущество, использование которого служит материальной базой для осуществления целей и задач, предусмотренных их уставами. Правовой режим этого имущества определяется законодательством и уставами организаций.

Особенность права собственности некоммерческих организаций проявляется и *в особых условиях реализации такой организацией своих субъективных полномочий владения, пользования и распоряжения имуществом*. При этом необходимо иметь в виду, что правомочие пользования имуществом некоммерческих организаций должно осуществляться только в соответствии с целями их уставной деятельности. Представляется, что использование имущества, повлекшее нарушение уставной деятельности организации, является неправомерным и должно влечь наступление последствий от сделки, совершенной с выходом за пределы специальной правоспособности.

Правомочие распоряжения имуществом некоммерческих организаций принадлежит исключительно самим собственникам. Решение о распоряжении имуществом принимается тем органом некоммерческой организации, который

по уставу наделен таким правом. Поэтому любое вмешательство третьих лиц в ту сферу юридической власти, которой закон наделяет собственника, недопустимо. В то же время право распоряжения собственностью некоммерческих организаций не безгранично. Оно должно осуществляться лишь в пределах, установленных законом.

Для некоторых некоммерческих организаций установлена обязательная публичная отчетность об их деятельности. Например, благотворительный фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Необходимо иметь в виду, что Законом Республики Беларусь от 19 июля 2006 г. № 150-З «О республиканских государственно-общественных объединениях» специально урегулирован такой вид некоммерческих организаций как *республиканские государственно-общественные объединения*⁷¹⁷. Правовой режим их имущества имеет как черты, схожие с правовым режимом имущества других общественных объединений, так и свои особенности.

Во-первых, республиканские государственно-общественные объединения могут иметь в собственности любое имущество, необходимое для обеспечения их уставной деятельности, за исключением объектов, которые в соответствии с законодательством могут находиться только в собственности государства.

Во-вторых, собственниками имущества республиканских государственно-общественных объединений, в том числе имущества, находящегося у созданных ими организационных структур, являются сами республиканские государственно-общественные объединения. Пределы распоряжения организационными структурами имуществом республиканских государственно-общественных объединений определяются их уставами и законодательством.

В-третьих, имущество, приобретенное республиканскими государственно-общественными объединениями за счет государственных средств, является собственностью Республики Беларусь или административно-территориальной единицы Республики Беларусь и находится в безвозмездном пользовании республиканских государственно-общественных объединений.

В-четвертых, государственные органы и иные государственные организации могут передавать республиканским государственно-общественным объединениям в собственность, аренду или безвозмездное пользование имущество, необходимое для выполнения возложенных на них государственно значимых задач. В случае использования не по назначению имущества, переданного в аренду республиканскому государственно-общественному объединению или находящегося у него в безвозмездном пользовании и являющегося собственностью Республики Беларусь или административно-территориальной единицы Республики Беларусь, а также в иных случаях, установленных законодательными актами или договором, арендодатель,

⁷¹⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 114. 2/1247. Указанным Законом ГК дополнен также статьей 117¹ «Республиканские государственно-общественные объединения».

ссудодатель вправе потребовать досрочного расторжения соответственно договора аренды или договора безвозмездного пользования.

В настоящее время в форме республиканских государственно-общественных объединений действуют такие организации, как Добровольное общество содействия армии авиации и флоту Республики Беларусь (ДОСААФ)⁷¹⁸, Белорусское физкультурно-спортивное общество «Динамо»⁷¹⁹, Белорусское республиканское общество спасания на водах (ОСВОД)⁷²⁰, Белорусское общество охотников и рыболовов⁷²¹.

Дополнительная литература

1. Алексей П. В. Правовое определение статуса некоммерческих организаций. На примере законодательства и судебной практики Российской Федерации и Украины. М.: Юнити-Дана, 2005.

2. Гарновский А., Москалюк О. Прибыль и чистые активы, как составляющие действительной стоимости доли выбывающего участника товарищества или общества // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2004. № 24.

3. Кашанина Т. В. Корпоративное право (Право хозяйственных товариществ и обществ). Учебник для вузов. М., 1999.

4. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный): В 3 кн. Кн. 1. Разд. I. Общие положения. Разд. II. Право собственности и другие вещные права / Отв. ред. и руководитель авторского коллектива д-р юрид. наук, проф., засл. юрист БССР В. Ф. Чигир. Мн., 2005.

5. Матвеев С. Ю. Некоммерческие организации. М., 2004.

6. Салей Е. А. К вопросу о соотношении вклада участника и его доли в обществе с ограниченной ответственностью // Эффективность осуществления и защиты права как гарантия создания правового государства: Материалы междунар. науч.-практ. конф., Минск, 2-3 декабря 2004 г. / Редкол.: И. Н. Колядко (отв. ред.) и др. Мн.: И. П. Логвинов, 2005.

7. Функ Я. И. Курс бизнес-права: гражданско-правовые основы организации предпринимательской деятельности: В 3 кн. Кн. 1. Коммерческие

⁷¹⁸ Указ Президента Республики Беларусь от 30 июля 2003 г. № 336 «Вопросы Белорусского оборонного спортивно-технического общества» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 86. 1/4821; 2006. № 171. 1/8014.

⁷¹⁹ Указ Президента Республики Беларусь от 8 апреля 2004 г. № 180 «Вопросы Белорусского физкультурно-спортивного общества «Динамо» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 58. 1/5458; 2006. № 2. 1/7051.

⁷²⁰ Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2004 г. № 298 «Вопросы Белорусского республиканского общества спасания на водах» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 104. 1/5629.

⁷²¹ Указ Президента Республики Беларусь от 17 июля 2006 г. № 450 «Вопросы общественного объединения «Белорусское общество охотников и рыболовов» // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 112. 1/7751.

организации (корпоративные формы организации предпринимательской деятельности). Мн., 2005.

8. Юридические лица. Ответственность за нарушение обязательств (сборник статей). М., 2004.

Глава 20. Право государственной собственности.

§ 1. Общие положения о праве государственной собственности.

1. В недавнем прошлом государственная собственность была доминирующей во всех сферах общественных отношений. Законодательно закреплялся приоритет государственной собственности, которая объявлялась ведущей. В исключительной собственности государства находились земля, ее недра, воды, леса. Государство являлось собственником основных средств производства в промышленности, строительстве и сельском хозяйстве, средств транспорта и связи, банков, торговых, коммунальных и иных предприятий, основного городского жилищного фонда и т.д. Государству создавались повышенные гарантии защиты права государственной собственности.

Это положение государственной собственности соответствовало политической системе, существовавшей в нашем государстве. Изменение политической системы и роли государства в общественных отношениях неизбежно повлекло перемены и в правовом регулировании отношений государственной собственности. Государство уступило часть ранее безраздельно занимаемых им позиций в хозяйственной, политической, культурной сферах общественных отношений. Соответственно изменились отношения собственности.

Конституция Республики Беларусь устанавливает существование государственной и частной собственности и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности.

Состав и назначение имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь и в собственности административно-территориальных единиц, определяется осуществляемыми данными участниками гражданско-правовых отношений особыми задачами и функциями. Существенными особенностями отличается порядок управления данным имуществом.

2. Государственная собственность как экономическая категория – это особая форма присвоения. Она призвана обеспечить потребности народа республики Беларусь или населения административно-территориальной единицы. Однако народ Республики Беларусь или административно-территориальной единицы в целом, отдельные слои и социальные группы не могут выступать в качестве субъектов присвоения. Общие интересы всего народа и государства или административно-территориальной единицы представляют соответствующие органы государства или административно-территориальной единицы.

Право государственной собственности в объективном смысле – это система правовых норм, регулирующих отношения присвоения и принадлежности (владения, пользования и распоряжения) материальных благ

Республике Беларусь или административно-территориальной единице в лице их компетентных органов.

В субъективном смысле право государственной собственности представляет собой совокупность закрепленных за Республикой Беларусь или административно-территориальной единицей правомочий владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

В литературе высказано мнение о том, что, поскольку как содержание права собственности, так и осуществление его правомочий в гражданском праве не имеют различий в зависимости от субъектного состава, имеются лишь различия в гражданско-правовом режиме отдельных объектов гражданских прав (например, вещи, изъятые из оборота, которые могут находиться только в государственной собственности), различия в основаниях возникновения или прекращения права собственности для определенных субъектов (например, приватизация), “право частной и право публичной собственности следует рассматривать не в качестве “разновидностей права собственности” (с различными возможностями для соответствующих собственников), а как обобщенное обозначение различий в правовом режиме отдельных объектов права собственности”⁷²². Еще одним препятствием в конструировании государственной собственности как особой формы собственности называют множественность публичных собственников, отсутствие единства фонда государственной собственности⁷²³.

Однако комплексное рассмотрение субъектного состава, объектов, особенностей возникновения и прекращения, порядка осуществления полномочий позволяет определить государственную собственность в качестве отдельной формы собственности. Утратив ранее присущие ей признаки верховенства, особой защиты со стороны государства и т.д., государственная собственность сохранила существенные особенности, позволяющие рассматривать ее в таком качестве не только в рамках конституционно-правовых (статья 13 Конституции Республики Беларусь), но и в рамках гражданско-правовых отношений.

3. Государственная собственность выступает в виде республиканской собственности (собственности Республики Беларусь) и коммунальной собственности (собственности административно-территориальных единиц) (п. 1 ст. 215 ГК Республики Беларусь).

§2. Субъекты и основания возникновения права государственной собственности

⁷²² Гражданское право: В 4 т. Том 2. Уч.-к. Отв. Ред. Е.А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. М., Волтерс Клувер, 2005. С. 91-92.

⁷²³ См. там же.

1. Законодательством советского периода государство рассматривалось в качестве единого собственника всего государственного имущества. Однако с принятием в начале 90-х годов XX в. нового законодательства о собственности в республике было произведено распределение государственной собственности между различными субъектами. С целью формирования собственности административно-территориальных единиц как экономической основы местного самоуправления постановлением Совета Министров от 12 августа 1991 г. № 313 “О формировании коммунальной собственности в Белорусской ССР”⁷²⁴ местным советам депутатов была передана значительная часть государственных предприятий, объединений, организаций, учреждений и иных объектов со всеми их основными и оборотными средствами и иным имуществом. Названным постановлением был определен перечень видов объектов в промышленности, в аграрно-промышленном комплексе, в дорожном хозяйстве, в жилищно-коммунальном хозяйстве и других отраслях хозяйства, передаваемых в коммунальную собственность.

Передача названных в этом постановлении объектов произведена безвозмездно. Одновременно местным Советам передано безвозмездно арендуемое предприятиями и организациями государственное имущество, отвечающее признакам, положенным в основу разграничения собственности Республики Беларусь и собственности административно-территориальных единиц. Так образовались два вида государственной собственности: республиканская и коммунальная.

2. Субъектами права государственной собственности являются Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

Каждый из названных субъектов выступает в качестве самостоятельного собственника, поэтому Республика Беларусь, области, районы и другие административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам друг друга. Определение в пределах, установленных законом, порядка управления и распоряжения коммунальной собственностью отнесено к исключительной компетенции местных Советов депутатов (ст. 121 Конституции).

3. От имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, выступает Совет Министров Республики Беларусь, на который также возложена организация управления государственной собственностью (ст. 107 Конституции).

Полномочиями по управлению собственностью Республики Беларусь обладают также Президент Республики Беларусь, Министерство экономики Республики Беларусь, Государственный комитет по имуществу Республики Беларусь, Национальный банк Республики Беларусь, республиканские органы государственного управления и др.

⁷²⁴ Собрание постановлений Правительства Белорусской ССР. 1991. № 22. Ст. 284; Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. № 15. Ст. 330.

Управление коммунальной собственностью осуществляется местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами. Непосредственное распоряжение коммунальной собственностью административно-территориальных единиц осуществляют соответствующие исполнительные комитеты и администрации. Исполнительные комитеты принимают также решения о создании, реорганизации и ликвидации предприятий, организаций, учреждений коммунальной собственности (ст. 9, 11 Закона от 20 февраля 1991 г. “О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь” (в редакции Закона от 10 января 2000 г.))⁷²⁵.

При этом необходимо иметь в виду, что соответствующий орган (например, исполнительный комитет) может выступать в различных правоотношениях как от имени административно-территориальной единицы – собственника, так и от своего имени – в качестве субъекта вещного права в отношении закрепленного за ним имущества.

4. право государственной собственности возникает как по общим основаниям возникновения права собственности, так и по специальным основаниям.

В качестве первых можно назвать расширенное воспроизводство государственных унитарных предприятий, гражданско-правовые договоры.

Специальным источником образования государственной собственности являются взимаемые государством налоги. В собственность государства поступают суммы таможенных пошлин, пошлин с заявлений и жалоб, подаваемых в суд и за выдачу судом копий документов, заявлений и жалоб, подаваемых в органы прокуратуры, за нотариальные действия, за совершение актов гражданского состояния и т.д.

В государственную собственность поступает также бесхозяйное недвижимое имущество (ст. 226 ГК), национализированное, реквизируемое и конфискованное имущество (ст. 243-245 ГК).

Особым основанием возникновения права собственности Республики Беларусь и права собственности административно-территориальной единицы является безвозмездная передача имущества от иного субъекта права государственной собственности⁷²⁶. Такая передача может осуществляться в

⁷²⁵ Ведомости Верховного совета Белорусской ССР. 1991. № 11 (13). Ст. 122; Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1997. № 15. Ст. 167; № 22-23. Ст. 306; 1996. № 7. Ст. 85; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1997. № 15. Ст. 261; 1999. № 3. Ст. 34; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 8. 2/137; № 59. 2/174; № 100. 2/203; 2001. № 50. 2/765; 2004. № 4. 2/1012; № 189. 2/1089.

⁷²⁶ См., например, указы Президента Республики Беларусь от 26 октября 2006 г. № 634 “О безвозмездной передаче имущества” (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 180. 1/8027), от 2 октября 2002 г. № 502 “О некоторых вопросах управления мелиоративным комплексом” (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 113. 1/4055), от 24 августа 2000 г. № 460 “О Белорусском государственном концерне пищевой промышленности “Белгоспищепром” (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 82. 1/1558), постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14 июля 2000 г. № 1056 “О передаче совхозов “Правда” и имени Головачева Буда-Кощелевского района в республиканскую собственность” (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 68. 5/3594).

целях повышения эффективности использования имущества, находящегося в государственной собственности, и представляет собой публично-правовой акт уполномоченного государственного органа или должностного лица по распоряжению государственным имуществом, влекущий гражданско-правовые последствия – смену собственника имущества.

§3. Объекты права государственной собственности

1. Круг объектов права государственной собственности предопределяется сущностью и назначением этой формы собственности. Государственная собственность обеспечивает реализацию функций Республики Беларусь и административно-территориальных единиц.

Республиканская собственность используется для реализации как экономических, так и политических целей. Она обеспечивает суверенитет, безопасность, хозяйственную самостоятельность республики, ее экономическое и социальное развитие. Этим определяется круг объектов республиканской собственности. В собственности Республики Беларусь может находиться любое имущество. Как то имущество, которое находится в гражданском обороте и которое могут иметь в собственности также физические и юридические лица, так и имущество, изъятое из оборота, нахождение которого в собственности не только физических или юридических лиц, но и в собственности административно-территориальных единиц невозможно.

Недра, воды, леса составляют исключительную собственность государства. В собственности государства находятся земли сельскохозяйственного назначения (часть 6 ст. 13 Конституции). Законом могут быть определены и другие объекты, которые находятся только в собственности государства (часть 7 ст. 13 Конституции).

Статьей 2 Закона от 5 мая 1998 г. “Об объектах, находящихся только в собственности государства”⁷²⁷ к числу таких объектов отнесены особо охраняемые природные территории и объекты (заповедники, национальные парки, заказники и памятники природы) и их имущество; дикие животные, обитающие в состоянии свободы и включенные в Красную книгу Республики Беларусь; редкие и находящиеся под угрозой исчезновения виды растений, включенные в Красную книгу Республики Беларусь; военное и другое имущество, используемое исключительно в интересах государственной и общественной безопасности (боевая военная и специальная техника, оборонные объекты) и т.д.

Республиканская собственность состоит из имущества, находящегося в непосредственном управлении государства в лице его органов (казна

⁷²⁷ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 19. Ст. 216; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 45. 2/39; 2001. № 116. 2/817; 2002. № 141. 2/904; 2006. № 114. 2/1247.

Республики Беларусь), и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами.

В состав казны Республики Беларусь включаются средства республиканского бюджета, золотовалютный запас и алмазный фонд, объекты исключительной собственности Республики Беларусь и иное государственное имущество, не закрепленное за республиканскими юридическими лицами.

Здания, сооружения, изолированные помещения (за исключением жилых домов и жилых помещений), не завершённые строительством капитальные строения (кроме не завершённых строительством жилых домов и жилых помещений), передаточные устройства и иное недвижимое имущество; нематериальные активы; земельные участки, выделенные в пользование республиканским юридическим лицам; акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ), принадлежащие республиканским юридическим лицам, отражаются в о реестре имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, положение о котором утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20 декабря 2006 г. № 1687⁷²⁸.

Реестр создан в целях систематизации данных о республиканских унитарных предприятиях (в том числе дочерних), учреждениях, государственных объединениях и иных организациях, имущество которых находится в собственности Республики Беларусь, структуре и балансовой стоимости имущества, закрепленного за ними на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления, а также о выделенных им в пользование земельных участках; рассмотрения предложений о распоряжении имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь.

Субъектами реестра являются республиканские органы государственного управления (их департаменты с правами юридического лица) и иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь (далее – государственные органы); республиканские юридические лица.

Ведение реестра осуществляется Фондом государственного имущества Госкомимущества (далее – Фонд государственного имущества), областными и Минским городским территориальными фондами государственного имущества (далее – территориальные фонды).

2. Коммунальная собственность является источником получения доходов местных бюджетов и обеспечения социальных и экономических требований населения соответствующей территории (ст. 33 Закона “О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь”⁷²⁹). Особенность коммунальной

⁷²⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2007. № 4. 5/24429.

⁷²⁹ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1995. № 15-16. Ст. 169; № 22-23.

собственности города Минска заключается в том, что данная собственность должна также обеспечивать выполнение им функций столицы Республики Беларусь⁷³⁰. В собственности административно-территориальной единицы может находиться любое имущество, за исключением того, которое может находиться только в собственности Республики Беларусь. К объектам права коммунальной собственности относятся имущество органов власти и управления административно-территориальных единиц, средства местного бюджета, жилищный фонд и жилищно-коммунальное хозяйство, предприятия сельского хозяйства, торговли, бытового обслуживания, учреждения образования, культуры, здравоохранения и иное имущество.

Законодательство Республики Беларусь не определяет порядка распределения иных, кроме средств местного бюджета и имущества государственных органов соответствующей административно-территориальной единицы, объектов права коммунальной собственности между административно-территориальными единицами различных уровней (область, район, город и т.д.). Формирование коммунальной собственности нижестоящих административно-территориальных единиц осуществляется согласно решениям органов местного управления вышестоящих единиц.

Средства местного бюджета и иное коммунальное имущество, не закрепленное за коммунальными юридическими лицами, составляют казну соответствующей административно-территориальной единицы (п. 3 ст. 215 ГК).

§4. Право собственности Республики Беларусь

Имущество, находящееся в республиканской собственности, имеет особенности правового режима, связанные с определением круга лиц, осуществляющих в отношении его полномочия собственника, содержанием указанных полномочий и порядком их осуществления.

А. Полномочия владения, пользования и распоряжения в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, осуществляются соответствующими государственными органами в пределах их компетенции, юридическими лицами, учрежденными на основе республиканской собственности, республиканскими государственно-общественными объединениями в пределах предоставленных им полномочий, а

Ст. 306; 1996. № 7. Ст. 85; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1997.

№ 15. Ст. 261; 1999. № 3. Ст. 34; Национальный реестр правовых актов Республики

Беларусь. 2000. № 8. 2/137; № 59. 2/174; № 100. 2/203; 2001. № 50. 2/765; 2004. № 4. 2/1012; №

189. 2/1089.

⁷³⁰ См.: Закон от 12 июля 2000 г. “О статусе столицы Республики Беларусь – города Минска” // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 67. 2/185; № 116. 2/225.

также иными юридическими и физическими лицами на основе заключенных договоров, опосредующих передачу указанным лицам осуществления отдельных полномочий собственника государственного имущества.

При этом имеются различия во владении, пользовании и распоряжении имуществом, не закрепленным за государственными юридическими лицами и составляющим казну Республики Беларусь, и имуществом, переданным в хозяйственное ведение или оперативное управление государственных юридических лиц. В первом случае полномочия от имени Республики Беларусь как собственника имущества осуществляются соответствующими государственными органами. Во втором – на основании полученных в отношении государственного имущества права хозяйственного ведения (см. ст. 276 ГК) или права оперативного управления (см. ст. 277 ГК) юридические лица осуществляют полномочия владения, пользования и распоряжения данным имуществом самостоятельно, от своего имени.

Полномочия государственных органов и юридических лиц по владению, пользованию и распоряжению имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь, определяются также специальным законодательством. Данные полномочия осуществляют:

1. *Президент Республики Беларусь*. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575 “О порядке распоряжения государственным имуществом”⁷³¹ по решению Президента Республики Беларусь осуществляется отчуждение предприятий как имущественных комплексов; зданий, сооружений, изолированных помещений (за исключением жилых домов и жилых помещений), не завершенных строительством капитальных строений (кроме не завершенных строительством жилых домов и жилых помещений), передаточных устройств, иного недвижимого имущества, стоимость которых превышает 10 тыс. базовых величин; машин, оборудования, транспортных средств, относящихся к основным средствам, стоимость которых превышает 10 тыс. базовых величин; акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ), находящихся в собственности Республики Беларусь; приобретение в собственность Республики Беларусь акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ), не связанное с внесением имущества в уставный фонд (за исключением приобретения акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ) при реструктуризации в соответствии с законодательными актами их задолженности по платежам в республиканский и местные бюджеты и по кредитам, выданным банками, а также иных случаев, предусмотренных Президентом Республики Беларусь).

2. *Правительство Республики Беларусь*, выступая от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, организует управление данным имуществом, имеет право создавать,

⁷³¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 150. 1/7932.

реорганизовывать, ликвидировать республиканские юридические лица государственной формы собственности (ст. 4 Закона от 7 июля 1998 г. “О Совете Министров Республики Беларусь”⁷³²).

Совет Министров по согласованию с Президентом Республики Беларусь производит передачу без изменения формы собственности (другому республиканскому юридическому лицу на возмездной или безвозмездной основе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, без прекращения права республиканской собственности) предприятий; приобретение в собственность Республики Беларусь за счет средств республиканского бюджета или безвозмездно, в том числе из коммунальной собственности, предприятий, а также зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств.

В отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь и закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за республиканскими юридическими лицами, подчиненными республиканским органам государственного управления и иным государственным организациям, подчиненным Правительству Республики Беларусь, либо за этими органами и организациями, а также переданного в соответствии с законодательством в безвозмездное пользование негосударственным юридическим лицам по решению Совета Министров Республики Беларусь, согласованному с Президентом Республики Беларусь, производится: залог зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, машин, оборудования, транспортных средств, стоимость которых превышает 300 тыс. базовых величин; передача в доверительное управление акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ), находящихся в собственности Республики Беларусь; безвозмездная независимо от стоимости передача под конкретные инвестиционные проекты зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств (в том числе находящихся на территории бывших военных городков) (пункт 2 Указа Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575).

По решению Совета Министров Республики Беларусь в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь и закрепленного на праве оперативного управления или хозяйственного ведения за республиканскими юридическими лицами, подчиненными республиканским органам государственного управления и иным государственным организациям, подчиненным Правительству Республики Беларусь, либо за этими органами и организациями, а также переданного в соответствии с законодательством в безвозмездное пользование негосударственным юридическим лицам, производится: передача без изменения формы собственности: зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, стоимость

⁷³² Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 29-30. Ст. 466; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 59. 2/176; 2003. № 17. 2/935; 2006. № 122. 2/1259.

которых превышает 10 тыс. базовых величин; машин, оборудования, транспортных средств – в безвозмездное пользование негосударственным юридическим лицам; аренда предприятий (пункт 4 Указа Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575).

3. Республиканским органам государственного управления, вырабатывающим государственную политику в сфере управления государственным имуществом и приватизации, является Министерство экономики Республики Беларусь, действующее в соответствии с положением о данном Министерстве, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 июля 2006 г. № 967⁷³³.

4. Проведение единой государственной политики в области управления, распоряжения, приватизации, оценки и учета имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, возложено на Государственный комитет по имуществу Республики Беларусь (далее – Госкомимущество).

Согласно Положению о Государственном комитете по имуществу Республики Беларусь, утвержденному постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 июля 2006 г. № 958⁷³⁴, Госкомимущество разрабатывает предложения о приоритетных направлениях государственной политики в области совершенствования земельных отношений, охраны и рационального использования земельных ресурсов, осуществляет государственный контроль за использованием и охраной земель; обеспечивает ведение реестра имущества, находящегося в республиканской собственности, государственного реестра концессионных договоров, является держателем данных реестров, предоставляет в установленном законодательством порядке информацию из них, осуществляет контроль и анализ эффективности использования и управления находящимся в республиканской собственности недвижимым имуществом, принадлежащими Республике Беларусь акциями (долями в уставных фондах) негосударственных юридических лиц; осуществляет методическое обеспечение процессов разгосударствления и приватизации имущества, находящегося в коммунальной собственности; согласовывает в установленном законодательством порядке создание, реорганизацию и ликвидацию республиканских юридических лиц, передачу имущественных комплексов в собственность административно-территориальных единиц Республики Беларусь; выполняет иные функции, предусмотренные законодательством.

⁷³³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 130. 5/22734; № 207. 5/24361.

⁷³⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 125. 5/22673; № 207. 5/24361.

Фонд государственного имущества, являющийся департаментом с правами юридического лица Госкомимущества, осуществляет исполнительные, контрольные, регулирующие и другие специальные функции в сфере управления, распоряжения, приватизации, оценки и учета имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь.

На основании Положения о Фонде государственного имущества Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 июля 2006 г. № 958, Фонд государственного имущества готовит предложения о проведении единой государственной политики по вопросам имущественных отношений в части управления, распоряжения, приватизации, оценки и учета имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, за исключением отношений в области использования и охраны земель, недр, других природных ресурсов, жилья, а также иного имущества, определяемого законодательством; обобщает практику применения законодательства по вопросам управления, распоряжения имуществом, находящимся в республиканской собственности, его приватизации, оценки и учета, вносит предложения руководству Госкомимущества о совершенствовании законодательства в данной области; и т.д.

5. *Национальный банк Республики Беларусь, Администрация Президента Республики Беларусь, Управление делами Президента Республики Беларусь, другие государственные органы и иные государственные организации, подчиненные Президенту Республики Беларусь, Национальная академия наук Беларуси* по согласованию с Президентом Республики Беларусь в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь и переданного подчиненным им республиканским юридическим лицам на праве оперативного управления или хозяйственного ведения, могут решать вопросы передачи предприятий (без изменения формы собственности), аренды предприятий; залога зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, машин, оборудования, транспортных средств, стоимость которых превышает 300 тыс. базовых величин, передачу в доверительное управление акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ) (пункт 3 Указа Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575).

6. По решениям *республиканских органов государственного управления, иных государственных организаций (их департаментов с правами юридического лица), подчиненных Правительству Республики Беларусь* (к их числу Указ Президента Республики Беларусь от 5 мая 2006 г. № 289 “О структуре Правительства Республики Беларусь”⁷³⁵ относит и ряд объединений юридических лиц – концерн “Белгоспищепром”, концерн “Белнефтехим” и др.),

⁷³⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 74. 1/7567; №

в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь и закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за республиканскими юридическими лицами, подчиненными указанным органам и организациям, производится:

передача без изменения формы собственности зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, стоимость которых не превышает 10 тыс. базовых величин, – по согласованию с Госкомимуществом;

отчуждение зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, стоимость которых не превышает 10 тыс. базовых величин, – по согласованию с Советом Министров Республики Беларусь;

отчуждение машин, оборудования, транспортных средств, стоимость которых не превышает 10 тыс. базовых величин;

залог зданий, сооружений, помещений, незавершенных строений, устройств, стоимость которых не превышает 300 тыс. базовых величин, – по согласованию с Советом Министров Республики Беларусь;

залог машин, оборудования, транспортных средств, стоимость которых не превышает 300 тыс. базовых величин (пункт 6 Указа Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575).

7. О полномочиях по владению, пользованию и распоряжению государственным имуществом унитарных предприятий и учреждений, основанных на республиканской собственности, объединений юридических лиц, осуществляющих деятельность со статусом коммерческих организаций, см. главу 22 учебника.

8. Владение и пользование объектами, находящимися в собственности государства, осуществляют также *республиканские государственно-общественные объединения*. В соответствии с частью третьей статьи 11 Закона от 19 июля 2006 г. “О республиканских государственно-общественных объединениях”⁷³⁶ имущество, приобретенное республиканскими государственно-общественными объединениями за счет государственных средств, является имуществом Республики Беларусь или административно-территориальной единицы Республики Беларусь и находится в безвозмездном пользовании республиканских государственно-общественных объединений.

9. *Республиканская комиссия по упорядочению использования административных зданий, сооружений, производственных площадей и других объектов государственной собственности* пунктами 2, 7 Указа Президента Республики Беларусь от 30 сентября 2002 г. № 495 “О совершенствовании порядка определения размеров арендной платы и передачи в безвозмездное пользование общественных, административных и переоборудованных производственных зданий, сооружений и помещений, находящихся в

⁷³⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 114. 2/1247.

государственной собственности"⁷³⁷ наделена полномочиями: давать разъяснения о применении Положения об определении размеров арендной платы за общественные, административные и переоборудованные производственные здания, сооружения и помещения, находящиеся в государственной собственности, и условиях освобождения от арендной платы и предоставления их в безвозмездное пользование, утвержденного названным Указом (далее – Положение), осуществлять контроль за его выполнением; вводить для отдельных категорий арендаторов, а также для отдельных объектов государственной собственности, сдаваемых в аренду, повышающие и понижающие коэффициенты, применяемые при определении размера арендной платы.

Указанная Республиканская комиссия также обеспечивает эффективное взаимодействие республиканских органов государственного управления, иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь, органов местного управления, других организаций при проведении единой государственной политики в области использования зданий, сооружений и иных помещений, находящихся в государственной собственности; разрабатывает предложения по совершенствованию законодательства в области использования зданий, сооружений и иных помещений, находящихся в государственной собственности⁷³⁸.

10. *Комиссии по работе с имуществом, обращенным в доход государства*, создаваемые Департаментом по гуманитарной деятельности Управления делами Президента Республики Беларусь (далее – Департамент) в областных центрах и комиссии по работе с имуществом, обращенным в доход государства, создаваемые при местных исполнительных и распорядительных органах комиссиями в областных центрах по согласованию с Департаментом производят оценку и переоценку обращенного в доход государства имущества; вносят Департаменту предложения по перечню организаций, которым обращенное в доход государства имущество передается для реализации или иного

⁷³⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2002. № 112. 1/4050; 2003. № 13. 1/4351; № 17. 1/4380; № 86. 1/4806; 2004. № 57. 1/5452; № 157. 1/5709; 2005. № 52. 1/6342; 1/6343; № 92. 1/6520; № 171. 1/6891; 2006. № 2. 1/7051; № 146. 1/7916; № 180. 1/8025; 2007. № 30. 1/8311.

⁷³⁸ См. Положение о Республиканской комиссии по упорядочению использования административных зданий, сооружений, производственных площадей и других объектов государственной собственности, утвержденное постановлением Управления делами Президента Республики Беларусь от 7 декабря 2004 г. № 14 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 3. 7/472.

использования; при необходимости организуют на конкурсной основе оптовую торговлю обращенным в доход государства имуществом на условиях предварительной оплаты; осуществляют иные функции, возложенные на них законодательством.

11. *Другие лица на основании законодательства и договоров.* В соответствии с Указом Президента от 4 августа 2006 г. № 498 "О некоторых вопросах аренды государственного имущества"⁷³⁹ и утвержденным им Положением о порядке сдачи в аренду зданий, сооружений и нежилых помещений, находящихся в республиканской собственности, арендодателями указанного имущества могут выступать, в частности, 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. Условием сдачи в аренду зданий, сооружений и нежилых помещений названными акционерными обществами является использование этого имущества арендатором на цели, на которые такие здания, сооружения и нежилые помещения были предоставлены обществам в безвозмездное пользование. Акционерные общества перечисляют в республиканский бюджет 50% средств, полученных от сдачи в аренду указанного имущества и оставшихся после уплаты налогов, сборов и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды, если иное не предусмотрено в законодательных актах.

Арендодателем зданий, сооружений и нежилых помещений, переданных в оперативное управление Управления делами Президента Республики Беларусь, является это Управление или государственное учреждение "Главное хозяйственное управление" Управления делами Президента Республики Беларусь либо иная уполномоченная Президентом Республики Беларусь организация.

Участие государства в управлении акционерными обществами, акции которых принадлежат Республике Беларусь, осуществляется через представителя государства в работе органов управления общества. Представителем государства назначается гражданин Республики Беларусь, имеющий высшее образование и стаж работы не менее 5 лет, прошедший специальную подготовку и аттестованный на право осуществлять полномочия представителя государства. Представитель государства выполняет свои полномочия на основании трудового договора либо гражданско-правового договора⁷⁴⁰.

⁷³⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 127. 1/7813.

⁷⁴⁰ См.: Положение о представителе государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли) которых принадлежат Республике

Применительно к отдельным объектам права собственности Республики Беларусь круг лиц, осуществляющих полномочия собственника, определяется специальными законодательными актами. Так, в соответствии со ст. 5 Кодекса Республики Беларусь о земле государственное управление в области использования и охраны земель осуществляют Президент Республики Беларусь, Совет Министров, местные исполнительные и распорядительные органы, а также специально уполномоченный на то государственный орган по земельным ресурсам и землеустройству.

Б. Органы государственного управления, осуществляющие управление государственным имуществом, юридические и физические лица, осуществляющие владение, пользование или распоряжение указанным имуществом, могут наделяться особыми полномочиями. Так, в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, соблюдения его экономических интересов, повышения эффективности деятельности хозяйственных обществ, созданных на основе государственного имущества, Указом президента Республики Беларусь от 1 марта 2004 г. № 125⁷⁴¹ установлено особое право (“золотая акция”) государства на участие в управлении названными в пункте 1 данного Указа хозяйственными обществами.

Решения государственного органа, государственной организации, связанные с деятельностью хозяйственного общества, в котором введена “золотая акция”, в том числе по вопросам, относящимся к исключительной компетенции высшего органа управления хозяйственного общества, обязательны для выполнения органами управления этого общества.

В. Передача осуществления полномочий собственника в отношении государственного имущества юридическим лицам не означает передачи права собственности. Государственные органы осуществляют контроль за надлежащим выполнением юридическими лицами предоставленных им полномочий владения, пользования и распоряжения государственным имуществом. В случае ненадлежащего осуществления указанных полномочий государственное имущество может быть изъято у юридического лица.

Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31

декабря 1998 г. № 2031 // Собрание декретов, указов Президента и постановлений

Правительства Республики Беларусь. 1991. № 1. Ст. 25; № 10. Ст. 269; № 19. Ст. 542;

Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 96. 5/9147; 2002. № 75.

5/10686; № 78. 5/10730; 2004. № 78. 5/14258; 2005. № 53. 5/15778; № 123. 5/16343; 2006. № 146.

5/22839.

⁷⁴¹ **Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. № 37. 1/5374; 2005.**

№ 171. 1/6870; 2006. № 141. 1/7847.

В целях повышения эффективности использования средств республиканского бюджета, государственных внебюджетных фондов постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 декабря 1993 г. № 846⁷⁴² в Республике Беларусь создана система органов государственного казначейства, включающая Главное государственное казначейство Министерства финансов и его представительства в областных центрах и городе Минске, городах областного подчинения, районных центрах. На счетах казначейства аккумулируются средства республиканского бюджета, государственных внебюджетных фондов, республиканских органов государственной власти, министерств, ведомств, подведомственных им организаций и учреждений, функционирование которых зависит от финансирования из республиканского бюджета, государственных и отраслевых внебюджетных фондов.

В целях эффективного проведения бюджетной политики, обеспечения оперативного финансирования государственных программ, усиления контроля за рациональным и целевым использованием средств республиканского бюджета органам государственного казначейства предоставлены, в частности, права:

требовать и получать от юридических и физических лиц информацию об осуществлении бюджетно-финансовых операций по формированию и использованию государственных финансовых средств;

получать от банков, иных финансово-кредитных учреждений сведения о состоянии счетов министерств, ведомств, предприятий, организаций и учреждений, использующих средства республиканского бюджета, государственных и отраслевых внебюджетных фондов, движении средств по этим счетам;

ограничивать и приостанавливать финансирование расходов за счет государственных средств в случае несоблюдения их получателями законодательства, непредставления ими информации о движении государственных финансовых средств по счетам, нецелевого и неэкономного их использования.

При совершении сделки, предусматривающей отчуждение государственного имущества, либо сделки, которая может повлечь отчуждение государственного имущества, кроме имущества, относимого к оборотным активам государственных юридических лиц, требуется проведение оценки стоимости данного имущества. Обязательная оценка стоимости производится и при возмездном приобретении Республикой Беларусь, ее административно-территориальной единицей, юридическим лицом государственной формы собственности недвижимого имущества (см. подпункты 21.4, 21.5 пункта 21 Положения об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике

⁷⁴² Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь. 1993. № 35. Ст. 677.

Беларусь, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 13 октября 2006 г. № 615⁷⁴³).

§5. Право собственности административно-территориальных единиц

1. Распоряжение коммунальной собственностью от имени населения административно-территориальной единицы осуществляют соответствующие местные Советы депутатов, а также исполнительные комитеты, местные администрации и их органы в порядке и на условиях, определенных местными Советами.

Порядок передачи, купли, продажи, раздела коммунальной собственности соответствующей административно-территориальной единицы определяется Советом в пределах, установленных законодательством Республики Беларусь.

Местные Советы, а также исполнительные комитеты в установленном порядке вправе передавать объекты коммунальной собственности во временное или постоянное владение и пользование, сдавать их в аренду, продавать предприятиям, организациям и учреждениям, отдельным гражданам и их объединениям, за исключением ограничений, устанавливаемых законодательством Республики Беларусь (ч. 4 ст. 36 Закона “О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь”).

Облсполкомы, Минский горисполком в порядке, установленном областными, Минским городским Советами депутатов, по согласованию с Президентом Республики Беларусь осуществляют отчуждение (за исключением отчуждения из коммунальной собственности в республиканскую) находящихся в собственности административно-территориальных единиц предприятий коммунальных юридических лиц, стоимость которых превышает 10 тыс. базовых величин (пункт 10 Указа Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. № 575).

Советы в целях защиты интересов населения, проживающего на подведомственной им территории, определяют условия владения и пользования объектами коммунальной собственности, отчуждаемой иным собственникам, в том числе на конкурсной или аукционной основе, обязательные для этих собственников.

Советы, по их поручению исполнительные комитеты и местные администрации обладают преимущественным правом на приобретение находящихся на их территории общественных зданий, сооружений и иных объектов, которые могут быть использованы для местных нужд. При прочих равных условиях это право принадлежит нижестоящему Совету (исполнительному комитету или местной администрации). Так, пунктом 24 Положения о порядке управления и распоряжения коммунальной

⁷⁴³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 168. 1/7999.

собственностью г. Минска, утвержденного Минским городским Советом депутатов 25 апреля 2000 г. № 87⁷⁴⁴, Мингорсовет делегировал администрациям районов города Минска в соответствии с территориальным расположением объектов преимущественное право покупки находящихся на территории г. Минска общественных зданий, сооружений и иных объектов, которые могут быть использованы для местных нужд. Продавец после принятия решения об отчуждении объекта недвижимости должен обратиться в соответствующую администрацию района г. Минска с предложением воспользоваться преимущественным правом покупки. Вопрос о возможности использования предлагаемого к приобретению объекта недвижимого имущества для местных нужд определяется в каждом конкретном случае администрацией района.

В случае возникновения между Советами разных территориальных уровней споров по определению принадлежности объектов коммунальной собственности такие споры разрешаются в месячный срок вышестоящим Советом либо по его поручению исполнительным комитетом. При несогласии с решением вышестоящего Совета окончательное решение принимается Советом Министров Республики Беларусь в месячный срок.

2. Права и обязанности по владению, пользованию и распоряжению государственным имуществом, находящимся в коммунальной собственности, осуществляют, кроме соответствующих Советов и исполнительных комитетов, отделы и управления исполнительных комитетов, предприятия, объединения, организации, учреждения.

За предприятиями имущество, находящееся в коммунальной собственности, закрепляется на праве хозяйственного ведения. Они пользуются им для обеспечения закрепленных в уставах целей деятельности, для производства и реализации продукции, выполнения работ и оказания услуг. Решение о создании предприятия, находящегося в коммунальной собственности, принимается соответствующим исполкомом. Предприятия коммунальной собственности имеют право с согласия соответствующего исполкома создавать дочерние предприятия путем передачи им части своего имущества во владение, пользование и распоряжение в пределах, установленных законодательством.

Так, согласно Положению о порядке управления и распоряжения коммунальной собственностью г. Минска, утвержденному Минским городским Советом депутатов 25 апреля 2000 г. № 87, коммунальная собственность г. Минска состоит из казны г. Минска и имущества, закрепленного за коммунальными юридическими лицами. Казну г. Минска составляют средства

⁷⁴⁴ Минский курьер. 07.08.2002. № 32; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 42. 9/2530; № 60. 9/2645; 2004. № 113. 9/3528; № 164. 9/3719; 2005. № 181.

бюджета г. Минска и иное коммунальное имущество, не закрепленное за коммунальными юридическими лицами (п. 2). Решения о закреплении объектов коммунальной собственности за коммунальными юридическими лицами, изъятия объектов коммунальной собственности у коммунальных юридических лиц принимает Мингорисполком (п. 6).

Коммунальным имуществом, составляющим казну г. Минска, распоряжается Мингорисполком. Коммунальным имуществом, закрепленным за коммунальными юридическими лицами, распоряжаются эти юридические лица. Мингорисполком вправе устанавливать в отношении коммунальных юридических лиц ограничения в распоряжении закрепленным за ними имуществом. Ограничения могут устанавливаться в форме требования получить согласие Мингорисполкома (уполномоченных им органов) или запрета на осуществление определенных видов сделок. Ограничения могут устанавливаться в отношении имущества как по видам (технологическое оборудование, автомобильный транспорт и пр.), так и в зависимости от его стоимости (п. 14).

С согласия комиссии Мингорсовета, ведающей вопросами коммунальной собственности, осуществляется распоряжение объектами недвижимости и незавершенного строительства коммунальной собственности: отчуждение (продажа, дарение, пожертвование, безвозмездная передача в республиканскую собственность или собственность другой административно-территориальной единицы, мена, рента, внесение в уставный фонд юридического лица и другие, кроме приватизации и продажи на условиях открытого конкурса или аукциона); сдача в аренду с правом последующего выкупа; предоставление в безвозмездное пользование субъектам негосударственной формы собственности; отчуждение (кроме приватизации) долей в уставных фондах хозяйственных обществ.

В случаях отказа постоянной комиссии Мингорсовета в даче согласия на осуществление сделки или несвоевременного рассмотрения ходатайства Мингорисполкома, последний вправе обратиться за получением соответствующего согласия Мингорсовета (п. 16).

§6. Разгосударствление и приватизация государственной собственности

6.1 Понятие, значение и правовое регулирование разгосударствления и приватизации государственной собственности

Одним из важнейших направлений формирования рыночных отношений в Республике Беларусь является реформирование отношений собственности в направлении изменения порядка управления государственным имуществом и перераспределения данного имущества из собственности государственной в частную посредством процесса разгосударствления и приватизации государственной собственности.

Разгосударствление представляет собой передачу от государства физическим и юридическим лицам (в том числе посредством приватизации) функций непосредственного управления хозяйствующими субъектами. *Приватизация* – это приобретение физическими и юридическими лицами права собственности на объекты, принадлежащие государству

Разгосударствление и приватизация имущества, находящегося в государственной собственности, осуществляются в порядке, предусмотренном специальным законодательством. Это законы от 19 января 1993 г. “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”⁷⁴⁵, от 6 июля 1993 г. “Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь”⁷⁴⁶, от 16 апреля 1992 г. “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь”⁷⁴⁷; Декрет Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. № 3 “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”⁷⁴⁸; указы Президента Республики Беларусь от 3 марта 1995 г. № 101 “О мерах по совершенствованию реформирования государственного имущества”⁷⁴⁹, от 3 ноября 2005 г. № 520 “О

⁷⁴⁵ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 7. Ст. 41; 1995. № 19. Ст. 234; 1996. № 23. Ст. 417; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1999. № 5-6. Ст. 93.

⁷⁴⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1993. № 25. Ст. 305; 1994. № 6. Ст. 72; № 7. Ст. 93; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1999. № 3. Ст. 36; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 26. 2/1198; № 78. 2/1210; № 107. 2/1235.

⁷⁴⁷ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1992. № 15. Ст. 24; № 27. Ст. 475; 1993. № 26. Ст. 317; 1994. № 3. Ст. 24; 1995. № 6. Ст. 58; Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1998. № 20. Ст. 220; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 63. 2/778; 2005. № 74. 2/1114; 2006. № 26. 2/1198.

⁷⁴⁸ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1998. № 9. Ст. 206; № 18. Ст. 466; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 37. 1/1161; 2002. № 43. 1/3611; № 100. 1/4003; 2003. № 41. 1/4501; 2006. № 92. 1/7666.

⁷⁴⁹ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1995. № 8. Ст. 163; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 33. 1/291.

совершенствовании правового регулирования отдельных отношений в экономической сфере”⁷⁵⁰ и другие нормативные правовые акты.

Предусмотренные ГК общие положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законодательством о приватизации и не предусмотрено иное (ст. 218 ГК).

6.2 Основные принципы, субъекты и объекты разгосударствления и приватизации

1. Разгосударствление и приватизация государственной собственности осуществляются с соблюдением принципов:

- сочетания возмездного и безвозмездного способов приватизации;
- признания права каждого гражданина Республики Беларусь на часть безвозмездно передаваемой государственной собственности;
- дифференциации методов, форм и процедур приватизации;
- разграничения компетенции по осуществлению приватизации между органами государственной власти и управления различных уровней;
- предоставления определенных социальных гарантий членам трудовых коллективов приватизируемых предприятий;
- контроля за осуществлением приватизации со стороны государства;
- обеспечения широкой гласности процесса приватизации;
- постепенности и поэтапности;
- законности (ст. 6 Закона “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”).

2. Субъектами приватизации (лицами, приобретающими в собственность у государства его имущество) согласно Закону “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” могут быть:

граждане Республики Беларусь и Российской Федерации, негосударственные юридические лица, юридические лица Республики Беларусь, созданные не менее чем 50% членов трудовых коллективов приватизируемых предприятий;

- иностранцы инвесторы;
- лица без гражданства.

В преобразовании в процессе приватизации предприятий, перерабатывающих сельскохозяйственную продукцию и обслуживающих сельское хозяйство, в открытые акционерные общества с участием предприятий-производителей сельскохозяйственной продукции участвуют также государственные сельскохозяйственные предприятия.

3. Объектами приватизации являются: государственное жилье; государственные предприятия, учреждения, организации, структурные единицы

⁷⁵⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 174. 1/6913;

объединений и структурные подразделения предприятий; государственное имущество, сданное в аренду; доли (паи, акции), принадлежащие Республике Беларусь и административно-территориальным единицам в имуществе субъектов хозяйствования. Объектами первоочередной приватизации являются предприятия розничной торговли, общественного питания и бытового обслуживания населения.

Не подлежат разгосударствлению и приватизации предприятия (объединения), организации и виды имущества, отнесенные законом к перечню объектов, которые могут находиться только в собственности государства. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 3 ноября 2006 г. № 1456⁷⁵¹ в целях реализации Закона “Об объектах, находящихся только в собственности государства” утвержден перечень государственных предприятий, организаций и учреждений, находящихся в республиканской собственности, которые не подлежат разгосударствлению и приватизации.

6.3 Способы и порядок разгосударствления и приватизации государственной собственности

1. Законодательством Республики Беларусь установлено, что приватизация осуществляется путем безвозмездной передачи и продажи государственной собственности. Безвозмездно передается часть государственной собственности гражданам Республики Беларусь с целью обеспечения социального равенства – создания равных экономических условий на период перехода к рыночной экономике. Государство на период безвозмездной приватизации определило долю государственной собственности, безвозмездно передаваемой гражданам Республики Беларусь. Величина доли данного имущества в соответствии со ст. 11 Закона “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” определяется Президентом Республики Беларусь.

Безвозмездно передаваемая каждому гражданину часть государственной собственности определяется жилищной квотой на основании Закона “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь” и квотой на имущество государственных предприятий на основании Закона “Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь”.

Именной приватизационный чек Республики Беларусь является государственной именной ценной бумагой Республики Беларусь, выпущенной на срок, установленный Советом Министров по согласованию с Президентом Республики Беларусь. Постановлением Совета министров Республики Беларусь от 29 августа 2005 г. № 950⁷⁵² срок обращения именных приватизационных чеков “Имущество” установлен по 30 июня 2007 г.

⁷⁵¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 188. 5/24201.

⁷⁵² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 138. 5/16456.

Приватизационные чеки используются владельцами в соответствии с их назначением, установленным Законом “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”, в качестве средства оплаты или приобретения в собственность объектов, подлежащих приватизации, или доли в имуществе этих объектов. Граждане Республики Беларусь могут использовать чеки при приобретении приватизируемых государственных объектов (акций, долей, паев в имуществе таких объектов); обменивать чеки на ценные бумаги специализированных инвестиционных фондов, имеющих специальное разрешение (лицензию) на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам; совершать с ними иные действия, предусмотренные статьей 11 Закона “Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь”.

Согласно статье 16 Закона “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь” жилищная квота (именные приватизационные чеки “Жилье”) используется для приватизации занимаемых жилых помещений в домах государственного жилищного фонда. При невозможности указанного использования жилищная квота используется для: уплаты паевого взноса в жилищном или жилищно-строительном кооперативе либо погашения кредита (ссуды), взятого на это строительство; финансирования индивидуального или коллективного жилищного строительства, реконструкции многоквартирных, блокированных жилых домов, долевого участия в жилищном строительстве, при приобретении жилья путем его покупки, а также для погашения задолженности по кредитам банков и ссудам юридических лиц, взятым и использованным на указанные цели.

Жилищные квоты (именные приватизационные чеки “Жилье”) не подлежат отчуждению, за исключением дарения их по нотариально удостоверенному договору супругу (супруге), родителям, детям, усыновителям, усыновленным, родным братьям и сестрам, деду, бабушке, внукам, перехода права собственности по наследству либо по решению суда.

Декрет Президента Республики Беларусь от 7 июня 2005 г. № 6 “Об упорядочении обращения и использования именных приватизационных чеков “Жилье”⁷⁵³ установил, что именные приватизационные чеки “Жилье” до 1 января 2007 г. подлежали перерегистрации в открытом акционерном обществе “Сбергательный банк “Беларусбанк”. После 1 января 2006 г. находятся в обращении и используются в соответствии с законодательством только перерегистрированные чеки “Жилье”.

Перерегистрированные в установленном порядке чеки “Жилье” подлежат индексации в случаях использования их гражданами и членами их семей, состоящими на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий, для

⁷⁵³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 91. 1/6504; №

уплаты паевого взноса в жилищном или жилищно-строительном кооперативе либо погашения кредита (ссуды), взятого на это строительство, финансирования индивидуального или коллективного жилищного строительства, реконструкции многоквартирных, блокированных жилых домов, долевого участия в жилищном строительстве, приобретения жилья путем покупки, а также для погашения задолженности по кредитам банков и ссудам юридических лиц, взятым и использованным на указанные цели.

Граждане имеют право на индексацию чеков “Жилье”, начисленных им в установленном порядке, полученных в результате дарения от указанных выше лиц (чеков, начисленных дарителю в установленном порядке), полученных по наследству либо по решению суда, для погашения стоимости строительства, реконструкции или приобретения только одного жилого помещения.

2. Разгосударствление в процессе приватизации осуществляется путем преобразования государственного предприятия в открытое акционерное общество или внесения государственного имущества, сданного в аренду, в уставный фонд открытого акционерного общества, создаваемого на базе арендного предприятия. Преобразование названных предприятий в открытые акционерные общества осуществляется на основании предложений их трудовых коллективов, при их отсутствии инициатором разгосударствления и приватизации предприятий, находящихся в республиканской собственности, в целях их финансового оздоровления может выступать Совет Министров Республики Беларусь, а предприятий, находящихся в коммунальной собственности, – соответствующий местный исполнительный и распорядительный орган.

В случае разногласий между трудовыми коллективами предприятий, находящихся в республиканской собственности, или субъектами приватизации и республиканскими органами государственного управления, объединениями (учреждениями), подчиненными Правительству Республики Беларусь, а также областными (Минским городским) исполнительными комитетами по вопросам целесообразности разгосударствления и приватизации конкретных объектов решения принимаются:

Президентом Республики Беларусь (по предприятиям с численностью работающих свыше 4 тысяч человек);

Советом Министров Республики Беларусь (по предприятиям с численностью работающих от 2 до 4 тысяч человек);

Государственным комитетом по имуществу (по предприятиям с численностью работающих до 2 тысяч человек).

В случае разногласий между трудовыми коллективами предприятий, находящихся в коммунальной собственности, или субъектами приватизации и местными исполнительными и распорядительными органами по вопросам целесообразности разгосударствления и приватизации данных предприятий

решения принимаются этими органами в порядке, установленном местными Советами депутатов.

Учредителями открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в республиканской собственности, от имени государства выступают Государственный комитет по имуществу или его территориальные органы, а объектов, находящихся в коммунальной собственности, – местные исполнительные и распорядительные органы в порядке, определенном местными Советами депутатов.

Кроме указанных выше органов, учредителями таких акционерных обществ могут быть юридические и физические лица, в том числе иностранные, внесшие принадлежащие им денежные средства или имущество в уставные фонды данных обществ.

Согласно Положению о порядке создания открытых акционерных обществ в процессе разгосударствления и приватизации государственной собственности, утвержденному постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 19 июня 1998 г. № 970⁷⁵⁴, проведение работ по созданию открытого акционерного общества в процессе разгосударствления и приватизации государственной собственности осуществляют: комиссия по преобразованию предприятия, отраслевая комиссия и комиссия по приватизации, создаваемая органом приватизации. Открытое акционерное общество является правопреемником государственного предприятия.

3. Приватизация объектов государственной собственности может осуществляться путем:

продажи объектов государственной собственности на аукционе (с условиями или без условий) или по конкурсу;

продажи акций, принадлежащих государству;

выкупа арендным предприятием имущества государственного предприятия, сданного в аренду (в связи с отсутствием такой организационно-правовой формы юридического лица в ГК продление (возобновление) договоров аренды, сроки действия которых истекали, производилось в порядке, установленном Президентом Республики Беларусь. По истечении сроков действия договоров аренды имущества государственных предприятий, сданных в аренду, арендные предприятия преобразовывались в соответствии с законодательством о разгосударствлении и приватизации в открытые акционерные общества, или осуществляли выкуп арендованного имущества, или в установленном порядке возвращали это имущество арендодателю).

⁷⁵⁴ **Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики**

Беларусь. 1998. № 18. Ст. 496; № 27. Ст. 702; 1999. № 29. Ст. 852; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 114. 5/4649; 2002. № 123. 5/11379; 2006. № 146.

Конкретный способ приватизации в отношении республиканской и коммунальной собственности определялся соответственно республиканским органом по управлению государственным имуществом и приватизации, его территориальными органами, местными исполнительными и распорядительными органами.

4. Продажа объектов государственной собственности на конкурсах и аукционах производится только за денежные средства. Порядок проведения аукционов и конкурсов, условия участия в них, порядок определения победителей аукционов и конкурсов, а также права и обязанности участников аукционов и конкурсов, оформление прав собственности на объект и расчетов с участниками аукционов и конкурсов регулируются соответствующими положениями, которые утверждает республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом и приватизации.

Положение о проведении аукционов по продаже объектов республиканской собственности и права на заключение договора аренды нежилого помещения и Положение о проведении конкурсов по продаже объектов республиканской собственности утверждены постановлением Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации Республики Беларусь от 27 октября 2000 г. № 19⁷⁵⁵.

Положение о проведении аукционов по продаже объектов республиканской собственности и права на заключение договора аренды нежилого помещения (п. 3) различает продажу объекта республиканской собственности на аукционе в процессе приватизации (его приобретение субъектом приватизации в соответствии со статьей 4 Закона “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” в собственность на открытых торгах, когда от покупателя не требуется выполнения каких-либо условий (аукцион без условий) или когда от покупателя требуется выполнение определенных условий (аукцион с условиями), устанавливаемых органом приватизации), и продажу на аукционе неиспользуемого, неэффективно используемого имущества, объекта незавершенного строительства, а также иного имущества, принадлежащего государственным юридическим лицам на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

При продаже объекта приватизации республиканской собственности на аукционе с условиями к покупателю могут предъявляться следующие требования: о сохранении назначения или профиля объекта на определенный срок; о сохранении или создании новых рабочих мест; о выполнении инвестиционных программ; о сохранении исторического характера объекта, являющегося историко-культурной ценностью.

⁷⁵⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 115. 8/4443.

Предъявление иных условий при продаже объекта приватизации не допускается.

Начальную цену продажи объекта приватизации на аукционе, условия аукциона (в случае проведения аукциона с условиями) устанавливает орган приватизации на основании заключения комиссии по приватизации. Начальная цена продажи объекта, как правило, не должна превышать оценочную стоимость объекта более чем на пять процентов. В порядке, установленном законодательством, стоимость объекта приватизации, не проданного на аукционе, может быть уменьшена на 20% после первого нерезультативного аукциона и до 50% – после второго для выставления на последующие торги.

Победителем аукциона признается участник, предложивший в ходе торгов максимальную цену.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 марта 1997 г. № 217 “Об утверждении порядка понижения стоимости объектов приватизации республиканской собственности”⁷⁵⁶ Государственному комитету по имуществу предоставлено право понижать стоимость объектов приватизации, не проданных на аукционе, конкурсе, на 20% после первого нерезультативного аукциона, конкурса и до 50% – после второго.

Согласно Положению о проведении конкурсов по продаже объектов республиканской собственности продажей объекта республиканской собственности по конкурсу в процессе приватизации является его приобретение субъектом приватизации в соответствии со статьей 4 Закона от 19 января 1993 г. “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” в собственность на торгах, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых органом приватизации.

Продажа объектов республиканской собственности в процессе приватизации может осуществляться как на открытых, так и на закрытых конкурсах. В открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели. Решение о проведении закрытого конкурса, его условиях и определяющем условии принимается Правительством Республики Беларусь или по его поручению Государственным комитетом по имуществу Республики Беларусь.

Условия конкурса могут предусматривать следующие требования: о размерах, сроках осуществления и порядке привлечения инвестиций; о представлении предложений по эффективности использования объекта; о сохранении или создании новых рабочих мест в течение определенного периода времени; о сохранении обязательств по производству конкретных видов

⁷⁵⁶ Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства Республики Беларусь. 1997. № 8. Ст. 299; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

продукции, товаров и услуг, сохранении профиля предприятия на определенный срок; о проведении мероприятий по защите окружающей среды; о финансировании и порядке использования объектов социальной сферы, входящих в имущественный комплекс предприятия, в течение определенного срока и другие (п. 22).

Победителем конкурса признается участник, предложение которого по заключению комиссии по проведению конкурсов по продаже объектов республиканской собственности наилучшим образом соответствует установленному определяющему (приоритетному) условию конкурса. При прочих равных условиях победителем конкурса признается участник, предложивший наивысшую цену (п. 4).

При продаже на аукционе с условиями и (или) по конкурсу предприятий, имеющих до 100 рабочих мест, у которых задолженность по финансовым обязательствам равна активной части баланса или превышает ее, начальная цена на такой объект устанавливается в размере одной базовой величины. Собственник приватизированного таким образом объекта обязан в установленном порядке погасить задолженность перед государством и иными кредиторами, сохранить определенное число рабочих мест, обеспечить производственно-хозяйственную деятельность предприятия и выполнить другие условия договора купли-продажи этого объекта.

5. Продажа принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в республиканской собственности, осуществляется республиканским органом по управлению государственным имуществом и приватизации, а объектов, находящихся в коммунальной собственности, – соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами в порядке, определяемом Советами депутатов:

членам трудового коллектива и приравненным к ним лицам – в течение пяти месяцев с момента государственной регистрации акций первой эмиссии, но не более восьми месяцев со дня принятия решения о создании открытого акционерного общества, по цене на 20% ниже номинальной стоимости и на сумму, не превышающую сто базовых величин на дату государственной регистрации акций на одного покупателя;

юридическим и физическим лицам, которые представили инвестиционные проекты по развитию открытого акционерного общества, – на конкурсах и аукционах;

иными способами, предусмотренными законодательством Республики Беларусь.

в период безвозмездной приватизации до 50% принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе преобразования государственных и арендных предприятий, обмениваются в установленном порядке на именные приватизационные чеки “Имущество”:

членам трудового коллектива и приравненным к ним лицам – в первоочередном порядке в течение пяти месяцев с момента государственной регистрации акций на основании списков, составленных комиссией по преобразованию предприятия в открытое акционерное общество;

гражданам Республики Беларусь – через структурные подразделения открытого акционерного общества “Сбергательный банк “Беларусбанк” в установленном порядке;

субъектам приватизации – на специализированных чековых аукционах.

Доли в уставных фондах коммерческих организаций, созданных в процессе преобразования арендных и коллективных (народных) предприятий, и доли в имуществе указанных предприятий, принадлежащие гражданам Республики Беларусь, акции, приобретенные гражданами Республики Беларусь у государства за денежные средства на льготных условиях (по цене на 20% ниже номинальной стоимости) и в обмен на именные приватизационные чеки “Имущество”, а также полученные взамен их долей в имуществе арендных и коллективных (народных) предприятий при преобразовании в акционерные общества, не могут быть отчуждены, за исключением:

Отчуждения акций эмитентов, перечень которых ежегодно утверждается Правительством Республики Беларусь по согласованию с президентом Республики Беларусь;

дарения таких долей (акций) близким родственникам (родителям, детям, супругу (е), родным братьям и сестрам, внукам, бабке и деду), а также родителям супруга (и);

перехода права собственности на эти доли (акции) в связи со смертью участника соответствующего юридического лица. При этом доли (акции) подлежат переоформлению на наследников, унаследовавших их в установленном порядке, а в случае отсутствия таковых – переходят в собственность Республики Беларусь;

отчуждения таких долей (акций) Республике Беларусь (ее административно-территориальным единицам), в том числе в связи с выездом участника соответствующего юридического лица за пределы Республики Беларусь;

отчуждения данных долей (акций) в уставных фондах юридических лиц этим юридическим лицам, в том числе для уменьшения их уставных фондов, если иное не установлено Главой государства;

обмена долей (акций) в уставных фондах юридических лиц при реорганизации;

обращения взыскания на эти доли (акции) по решению суда;

иных случаев, определенных Президентом Республики Беларусь.

6.4 Приватизация жилых помещений

Включение в законодательство Республики Беларусь о разгосударствлении и приватизации государственной собственности института приватизации

жилищного фонда направлено на создание условий для осуществления права граждан на свободный выбор способа удовлетворения потребностей в жилье, а также на обеспечение эффективного использования и содержания жилищного фонда.

В соответствии с Законом от 16 апреля 1992 г. “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь” (статья 2) приватизация жилья осуществляется на основе принципов безвозмездной передачи гражданам Республики Беларусь занимаемых ими жилых помещений в порядке, установленном данным Законом; взаимосвязи приватизации с решением жилищной проблемы; добровольной основы; сочетания возмездного и безвозмездного характера; равных прав всех граждан Республики Беларусь на участие в приватизации жилищного фонда; гласности, государственного и общественного контроля за процессом приватизации.

Приватизация жилищного фонда осуществляется на возмездной, безвозмездной либо смешанной основе. Безвозмездная приватизация жилых помещений осуществляется путем наделения жилищной квотой в денежной форме граждан Республики Беларусь.

Субъектами приватизации являются граждане Республики Беларусь, а также иностранные граждане и лица без гражданства, которые постоянно проживают на территории Республики Беларусь. при этом на основании статьи 12 Закона “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь” и пункта 23 Положения о приватизации жилых помещений в домах государственного жилищного фонда, их эксплуатации и ремонте, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21 сентября 2001 г. № 1399⁷⁵⁷ (далее – Положение от 21 сентября 2001 г.) право на безвозмездную (льготную) приватизацию имеют граждане, которым начислена жилищная квота, а также граждане, имевшие, но не реализовавшие право на начисление жилищной квоты до 1 июля 1999 г. (лица, являвшиеся гражданами Республики Беларусь по состоянию на 1 июля 1992 г.). Иностранцы граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, граждане Республики Беларусь, принявшие гражданство после 1 июля 1992 г., а также граждане Республики Беларусь, использовавшие жилищную квоту на приватизацию жилья или на другие цели, могут приватизировать занимаемые жилые помещения на общих основаниях без права на льготу по безвозмездному приобретению в собственность занимаемого жилого помещения, если иное не предусмотрено законодательством.

Объектами приватизации являются жилые помещения государственного жилищного фонда. Не подлежат приватизации согласно статье 5 Закона “О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь” жилые помещения в

⁷⁵⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. № 93. 5/9100; 2005.

общежитиях; служебные жилые помещения, кроме служебных жилых помещений в домах совхозов; жилые помещения, находящиеся в зоне эвакуации (отчуждения), первоочередного и последующего отселения на территориях радиоактивного загрязнения. При этом граждане, проживающие в зоне с правом на отселение, при наличии оснований и желания переселиться на постоянное жительство в другие населенные пункты, не имеют права приватизировать занимаемые ими жилые помещения; жилые помещения, находящиеся в реконструируемых или капитально ремонтируемых жилых домах, в случае перепланировки (переоборудования) квартир при проведении работ по реконструкции (капитальному ремонту) дома на период с момента начала производства работ и до окончания работ; жилые помещения, занимаемые военнослужащими воинских частей, выведенных или подлежащих выводу за пределы Республики Беларусь, либо военнослужащими, выбывающими за пределы Республики Беларусь для прохождения военной службы в вооруженных силах других государств, либо членами семей таких военнослужащих; жилые помещения в специальных домах; жилые помещения социального пользования; жилые помещения, расположенные в обособленных военных городках, определяемых Министерством обороны Республики Беларусь.

Согласно пункту 17 Положения от 21 сентября 2001 г. для приобретения в собственность занимаемого жилого помещения наниматель, совершеннолетние члены его семьи, а также иные граждане, за которыми в соответствии с законодательством сохраняется равное с нанимателем право пользования этим жилым помещением, подают заявление в местный исполнительный и распорядительный орган либо в орган управления юридического лица, в хозяйственном ведении или оперативном управлении которого находится жилое помещение.

В заявлении о приватизации должно быть указано согласие на оформление приватизации на одного или всех членов семьи, участвующих в приватизации, и на долевое участие денежными средствами в выкупе части жилого помещения, которая не оплачена за счет жилищной квоты (суммы квот), а также перечислены все лица, имеющие право пользования занимаемым жилым помещением.

Решение о приватизации жилого помещения принимается местным исполнительным и распорядительным органом либо органом управления юридического лица в двухмесячный срок со дня подачи заявления о приватизации. В решении о приватизации указываются все ее участники, размер внесенных каждым из них жилищных квот и сумма денежных средств по выкупу части жилого помещения, которая не оплачена за счет жилищной квоты (суммы квот), а также по требованию участников приватизации -- их доли в жилом помещении, которые отражаются в договоре о приватизации жилого помещения и в техническом паспорте квартиры.

Приватизация жилого помещения в квартире, заселенной несколькими нанимателями, производится в долевую собственность.

Жилые помещения, занимаемые гражданами, передаются им в собственность безвозмездно, если величина их жилищной квоты (суммы квот) равна стоимости этих помещений, определяемой в ценах на 31 декабря 1991 г., или превышает указанную стоимость. Часть жилого помещения, которая не оплачена за счет жилищной квоты (суммы квот), подлежит выкупу в ценах, действующих на день подачи заявления о приватизации жилья (пункт 19 Положения от 21 сентября 2001 г.).

Отдельным категориям граждан Республики Беларусь в соответствии с законодательством предоставлено право на безвозмездную (с учетом жилищной квоты, суммы квот) передачу в собственность жилых помещений. При этом указанные граждане имеют право на одноразовое использование данной льготы.

При приватизации жилых помещений гражданами, имеющими основания для льготной передачи им жилья в собственность, в решении исполнительных и распорядительных органов, органов управления юридических лиц указывается, что участникам приватизации занимаемые жилые помещения передаются в равных долях. Если площадь занимаемых жилых помещений превышает площадь, передаваемую безвозмездно, размеры денежных доплат указываются в договоре передачи (продажи) квартир в собственность граждан отдельно по каждому участнику приватизации.

Граждане, имеющие право на приватизацию жилых помещений на льготных условиях и имевшие, но не реализовавшие право на начисление жилищной квоты до 1 июля 1999 г., имеют право на одноразовое использование данной льготы (пункт 22 Положения от 21 сентября 2001 г.).

Дополнительная литература

1. Ершова И.В. Проблемы правового режима государственного имущества в хозяйственном обороте. М., 2001.
2. Жанайдаров И.У. Проблемы реализации права государственной собственности. Алматы, 1994.
3. Иванов А.А. Общее (народное) достояние и право государственной собственности // Правоведение. 1994. № 5.
4. Морозова Л.А. Государство и собственность // Государство и право. 1996. № 12.
5. Сосна С.А. О концепции общественного достояния // Государство и право. 1996. № 2.
6. Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М., 1991.
7. Суханов Е.А. Проблемы правового регулирования отношений публичной собственности и новый Гражданский кодекс // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. М., 1998.

Глава 21. Право общей собственности

§ 1. Понятие и виды права общей собственности

1. *Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности (п.1 ст.246 ГК).* Все участники становятся полноправными собственниками одного и того же имущества. Возникновению общей собственности объективно способствует существование в гражданском обороте большого числа вещей, разделить которые на части невозможно без изменения их сущности и назначения неделимых вещей. Земельный участок может быть делимым и неделимым (ст. 17 КоЗ). Некоторое имущество не подлежит разделу в силу запрета, установленного законом. Так, не подлежат разделу унитарные предприятия, не подлежат разделу и многие ценные бумаги.

2. Основания возникновения права общей собственности аналогичны основаниям возникновения права собственности. Возникновение отдельных видов общей собственности предусмотрено законом. Это относится к общей собственности супругов, собственников квартир в совместном домовладении на общие элементы дома и места общего пользования.

3. Право общей собственности своеобразное правоотношение собственности, правовая модель, охватывающая два самостоятельных ее вида: *общую долевую и общую совместную собственность*, которые регулируются ст.ст.246 – 259 ГК Республики Беларусь. *Совокупность взаимосвязанных правовых норм, регулирующих отношения права собственности двух или нескольких лиц на общее имущество, образуют институт права общей собственности.*

В основе разграничения общей собственности на долевую и совместную лежат особенности правового регулирования отношений между ее участниками. Регулирование общей долевой собственности состоит в определении и установлении правового режима конкретных арифметических долей, определенных участниками или судом в праве на общее имущество, оно строится на равенстве правомочий всех участников в согласовании волеизъявлений участников независимо от размера доли, когда речь идет о судьбе вещи в целом.

Совместной собственностью ее члены (участники) владеют и пользуются сообща, совместно. Вопрос о части имущества, о доле на часть имущества может возникнуть и возникает, как правило, при расторжении брака и разделе общего имущества супругов, а также при выходе участника приватизации квартиры из состава членов семьи, приватизировавшей квартиру.

Развитие института общей собственности обусловлено потребностями экономического оборота, его усложнением, расширением оснований возникновения общей собственности, возможностью сосуществования различных видов общей собственности, снятием запретов⁷⁵⁸ на существование общей собственности с участием граждан и юридических лиц, граждан и государства.

Круг участников субъектов общей долевой собственности (*сособственников*) не ограничен. В этом качестве могут выступать все участники гражданских правоотношений: граждане, юридические лица, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы. Общая собственность между участниками гражданских правоотношений может возникнуть в любом их сочетании и соотношении.

4. Необходимость специального правового урегулирования отношений общей собственности вызвана необходимостью сохранить общий объект для удовлетворения потребностей его участников, скоординировать их взаимоотношения между собой в процессе его эксплуатации и в случае утраты потребности в нем, а также в случае правопритязаний на него третьих лиц.

Для общей собственности характерно наличие нескольких субъектов права собственности. *Не один, а два или несколько участников – необходимое условие существования общей собственности.*

Общественные отношения двух или нескольких участников в отношении одного и того же имущества, урегулированные нормами специального института права собственности образуют правоотношение общей собственности. Характерные особенности этого правоотношения заключаются не только в наличии одного объекта права и нескольких субъектов права собственности, но и в наличии у каждого участника (*сособственника*) самостоятельного, независимого от других участников права собственности на все общее имущество. Каждый участник правоотношения общей собственности в правовом понимании является самостоятельным собственником общего имущества, поскольку его правомочия распространяются на вещь в целом, а не на ее часть. По отношению к третьим лицам правомочия каждого участника, как и собственника, абсолютны и защищаются против всех и каждого, кто ему противостоит.

Каждый участник вправе в случае изъятия вещи потребовать ее из чужого незаконного владения, предъявив виндикационный иск, а в случае создания помех владению и пользованию - негаторный иск.

Правоотношение общей собственности, как правило, *длящееся правоотношение*, оно характеризуется постоянным составом его участников, их всегда определенное число: два, три, пять, семь и т.д. Вследствие этого

⁷⁵⁸ Ранее в ГК Республики Беларусь 1964 г. существовал запрет на наличие общей собственности граждан и государства, граждан и юридических лиц (организаций). Если общая собственность все же возникла, например при наследовании, то она подлежала прекращению в порядке, установленном ст. 120 ГК. – *Прим.авт.*

правоотношение не склонно к изменению не только объекта, но и субъектного состава. Изменение всего субъектного состава или объекта правоотношения влечет прекращение этого своеобразного правоотношения собственности, поскольку ни общее имущество, ни общие потребности не связывают более интересы его участников. Допускается, в качестве исключения, изменение субъектного состава путем увеличения или уменьшения числа участников, в частности при выходе из состава участников одного либо при замене одного участника другим, при единодушном согласии остальных участников на такую замену.

§ 2. Сущность и содержание права общей долевой собственности

1. Вопрос о юридической сущности права на долю, в чем конкретно она выражается - в реальной⁷⁵⁹ или в идеальной⁷⁶⁰ доле или одновременно доле и материальной и идеальной⁷⁶¹ - до настоящего времени дискутируется⁷⁶². Ныне действующий ГК Республики Беларусь, в отличие от ГК 1964 г.⁷⁶³ установил (п. 1 ст. 246), что каждому собственнику принадлежит доля в праве собственности на общее имущество. Каждый участник долевой собственности является вместе с другими собственником всего имущества и одновременно собственником доли, поэтому, его правомочия распространяются на все общее имущество.

Применяя правовую форму «право на долю в праве собственности», законодатель использовал средний уровень абстракции. Арифметическому, в виде дроби, выражению доли в праве придана правовая форма, и это позволило четко урегулировать отношения между участниками долевой собственности. Вещь -общее имущество, как единое целое, принимается за единицу или сто процентов. Математически единицу можно разделить на любое количество частей в зависимости от состава участников, который в правоотношении долевой собственности всегда точно определен.

Доля участника в праве общей собственности выражается в виде арифметической дроби. Знаменатель показывает, на сколько долей арифметически разделено общее имущество, общая вещь, взятая за единицу. Числитель показывает, сколько арифметических долей принадлежит одному участнику. В качестве примера возьмем две дроби: (1/5, 2/5, 2/5) и (1/10, 2/10, 3/10, 4/10). Первая дробь, применительно к праву долевой собственности,

⁷⁵⁹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М: Спарк, 1995. С.214.

⁷⁶⁰ Советское гражданское право. Т.1. М., 1972. С.312; Гражданское право БССР. Т.1. Минск, 1975. С.252; Советское гражданское право Т.1 М., 1975. С.384; Советское гражданское право. Т.1. М., 1985. С.382; Советское гражданское право. Ч.1. Т.1. М., 1986. С.381-382.

⁷⁶¹ Мисник Н.Н. Правовая природа общей собственности // Правоведение. 1993. 31. С.29.

⁷⁶² Речь дискуссии идет о юридической сущности доли в праве собственности, которая будет изложена ниже.

⁷⁶³ Законодатель использует более точный правовой термин «право на долю в праве на общее имущество», в отличие от ГК 1964 г., закреплявшего право на долю в собственности на вещь. – *Прим. авт.*

означает, что общее имущество (вещь) принадлежит трем участникам в следующих долях: одному - пятая доля, второму и третьему - по две пятых доли. Вторая дробь означает, что четверем участникам имущество (вещь) принадлежит в следующих долях: одному - одна десятая, второму - две, третьему - три, четвертому - четыре десятых. В сумме доли участников должны составлять единицу или сто процентов.

Юридическую сущность доли в праве собственности, которую римские юристы называли идеальной⁷⁶⁴, можно выяснить путем анализа этой правовой формы, которая представляет собой своеобразное правоотношение собственности. Правовое регулирование доли в праве собственности и доли, как реальной доли общего имущества, построено на их полном отождествлении.

Доля в конкретном имуществе, доля в самой вещи, доля, как обособленная часть имущества, материальна, ибо материально общее имущество, материален вклад каждого участника в создание или приобретение общего имущества. То, что каждому участнику принадлежит конкретная, арифметически определенная доля в общем имуществе или часть стоимости вещи, знает каждый участник общей собственности. Каждый участник общей собственности знает, для какой цели ему необходимо общее имущество, какие потребности он сможет удовлетворить, вклад каждого участника в общее имущество всегда четко определен и зафиксирован, независимо от способа образования долевой собственности. Доля в имуществе реальна, другой она не может быть, потому что не было бы смысла регулировать отношения, существующие лишь в воображении⁷⁶⁵.

Именно четкость правового регулирования доли в общем имуществе, посредством арифметически выраженной доли в праве собственности, делает ее привлекательной для участников, поскольку гарантирует интересы каждого и всех участников этой собственности. Эта правовая форма фиксирует реальное положение вещей, способствует развитию экономического оборота. Не случайно Всеобщая декларация прав человека закрепила принцип охраны общей собственности⁷⁶⁶.

Регулирование доли в праве собственности построено таким образом, что не затрагивает правомочий собственников, т.е. осуществляется автономно. Правовая форма закрепляет реальное положение вещей, поэтому доля в праве собственности в общем имуществе воспринимается как право на долю в определенном имуществе, и нет существенной разницы для ее участников, что она будет называться долевой собственностью⁷⁶⁷ или правом на долю в праве собственности.

⁷⁶⁴ Склоковский К.Н. *Собственность в гражданском праве*. М. Дело.2000. С.168.

⁷⁶⁵ Мисник Н.Н. *Правовая природа общей собственности* // Правоведение. 1993. №1. С.32.

⁷⁶⁶ См.: *Права человека*. Сборник международных документов. М.: МГУ, 1986. С.26

⁷⁶⁷ В дальнейшем для краткости мы будем употреблять термин «долевая собственность». *Прим. авт.*

2. Под субъективным правом общей собственности понимается юридически гарантированная возможность нескольких лиц (участников) владеть, пользоваться и распоряжаться общим имуществом, как совместно (сообща), так и самостоятельно (единолично) своей долей в праве собственности на общее имущество, в пределах и в порядке, установленном законодательством или договором между ними.

В правоотношении общей долевой собственности отношения между его участниками построены на четком урегулировании отношений между ними по принципу арифметической доли в праве собственности.

Характер отношений между участниками общей долевой собственности не только лично-доверительный, но и деловой, партнерский, определяемый общими и личными интересами и потребностями.

Вопрос относительно определения размера доли каждого участника общей собственности решается самими участниками путем достижения соглашения всех участников, за исключением случаев, когда размер доли участника общей собственности определен законодательным актом. Однако, долевая собственность по соглашению сторон возникает в отношении лишь делимых вещей. Если участники общей собственности посчитали ненужным определять размер доли каждого участника и размер доли не определен законодательным актом, доли всех участников считаются равными (п. 1 ст. 247 ГК).

Возникновение права собственности на жилое помещение, определение долей в построенном либо приобретенном жилом помещении других членов семьи (кроме застройщика, приобретателя по договору купли-продажи и супруга), родственников и иных лиц, раздел жилого помещения, признание жилого помещения общей совместной собственностью, раздел жилого помещения или определение порядка пользования помещением, находящимся в долевой собственности, изменение размера долей, выплата собственнику по решению суда денежной компенсации, последствия недействительности сделок с жилыми помещениями разъяснены в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 марта 2003 г. № 2 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с правом собственности на жилые помещения».⁷⁶⁸

3. Существование правоотношения общей долевой собственности не ограничено каким-либо сроком, это *длится правоотношение*, и каждый из его участников может внести дополнительные средства в общее имущество или в его приращение, если на это дали согласие все участники. Таким соглашением может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого в образование и приращение общего имущества.

Если участники не согласовали этот вопрос, тогда следует руководствоваться правилом, установленным п. 3 ст. 247 ГК, а именно, участник долевой собственности, осуществивший за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества улучшения,

⁷⁶⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №41. 6/360.

неотделимые от общего имущества, вправе требовать соответствующего увеличения своей доли в праве собственности на общее имущество. По соглашению между участниками может увеличиться либо только доля участника, произведшего неотделимые улучшения, либо могут соответственно увеличиться доли всех участников.

Отделимые улучшения поступают в собственность того из участников, который их произвел. Они не составляют общего объекта собственности, но по соглашению между участниками они могут быть включены в состав общего имущества и это может повлечь увеличение доли произведшего эти улучшения участника.

Установленный участниками первоначально размер доли может впоследствии увеличиться или уменьшиться вследствие различных обстоятельств: внесения улучшений в общее имущество, увеличения или уменьшения состава участников общей собственности.

Размер увеличения или уменьшения доли определяют сами участники по соглашению между собой, а в случае возникновения разногласий размер увеличения или уменьшения доли определяется судом, исходя из установленного п. 1 ст. 247 ГК равенства долей всех участников, если размер долей они не определили. Это правило относится и к определению размера увеличения или уменьшения доли, если участники не определили его сами, то размер увеличения или уменьшения доли каждого будет определен судом как равный для всех.

Участники общей долевой собственности могут по соглашению между собой увеличить или уменьшить размер первоначально установленной доли и без учета вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества. В частности, такие ситуации возникают при установлении порядка пользования жилыми помещениями общего дома, принадлежащего нескольким наследникам. В связи с невозможностью достичь полного соответствия между долей участника и той частью общего имущества, которая реально выделяется каждому участнику, участники могут договориться об увеличении или уменьшении доли одного из них, соответственно доли остальных участников уменьшатся или увеличатся. Это соглашение должно быть нотариально удостоверено, поскольку позволит избежать спора и при отчуждении доли одним из участников постороннему лицу. Порядок пользования жилыми помещениями может установить суд; в таком случае решение суда лишь закрепляет сложившийся порядок пользования и не определяет размер доли участников.

4. Специально регулируется право каждого участника модернизировать объект, находящийся в общей долевой собственности. Это касается модернизации жилых домов и иных строений путем надстройки, пристройки или перестройки. На производство этих работ нужно получить соответствующее разрешение исполкома Совета депутатов, следует иметь и утвержденный проект. Если установленные правила соблюдены и к дому произведена пристройка (например, веранда) или дом перестроен по другому проекту (например, надстроен еще один

этаж), тогда участник, произведший эти улучшения общего имущества, вправе потребовать от остальных участников пересмотра долей в общей собственности, их соответствующего изменения. Однако изменение долей в результате пристройки, недостройки, перестройки одним из собственников дома не является основанием для изменения долей размеров земельных участков⁷⁶⁹. Если же соглашением участников или решением суда был установлен порядок пользования помещениями, тогда и этот порядок должен быть соответственно изменен (ст. 248 ГК).

Вопрос в отношении изменения размера долей участников при увеличении объекта общей собственности вследствие надстройки, пристройки или перестройки решают сами участники. При недостижении их согласия спор разрешается судом, с учетом затрат, произведенных участником на увеличение площади дома или иного объекта, находящегося в общей долевой собственности.

5. Содержание правоотношения общей долевой собственности составляют принадлежащие участникам (сособственникам) правомочия владения, пользования и распоряжения общим имуществом и своей долей в праве собственности на общее имущество. Все участники общей долевой собственности имеют равные права, независимые от размера принадлежащей каждому участнику доли в праве собственности на общее имущество. Владение и пользование общим имуществом осуществляется по взаимному согласию всех участников. Если же участники долевой собственности не пришли к соглашению о порядке владения и пользования общим имуществом, то участник, оставшийся в меньшинстве, вправе обратиться в суд с просьбой установить порядок пользования общим имуществом. Порядок владения и пользования общим имуществом, установленный самими участниками или решением суда, должен устраивать всех и полностью исключать навязывание своей воли одним (одними) участником (участниками) другому (другим) участнику (участникам).

Правовая связь между участниками (сособственниками) относительна, но причислять ее к числу обязательственных⁷⁷⁰ вряд ли правомерно, поскольку никаких конкретных обязанностей у одного участника по отношению ко второму не возникает. У участников существуют обязанности лишь в отношении несения расходов на содержание общего имущества, но эти обязанности не в отношении субъекта, а в отношении объекта, и размер расходов, как правило, координируется с размером доли. В этом правоотношении основное содержание составляет правомочие участника, которое не зависит от размера доли. Отношения между участниками строятся на основе согласования правомочий участников. *Правомочия всех участников общей долевой собственности равны*, чего нет в обязательственном правоотношении. Праву одного участника не корреспондирует конкретная обязанность другого участника. По отношению друг к другу у участников нет конкретных обязанностей, а есть лишь права. Обязанность

⁷⁶⁹ Судовы веснік. 2004. №2. С.30.

⁷⁷⁰ Мисник Н.И. Правовая природа общей собственности // Правоведение. 1993. №1. С.33.

участника, отчуждающего свою долю, известить остальных участников о продаже своей доли охватывает лишь случай отчуждения доли постороннему лицу, а не участнику долевой собственности, поэтому ее вряд ли правомерно относить к обязательствам, тем более, что и участники могут отказаться от осуществления этого права. Никакого переплетения отношений между участниками (сособственниками), по нашему мнению, также не существует, поскольку правовое регулирование правомочий участников (сособственников) построено на основе полного равенства прав всех участников и их полной автономии. Вследствие этого наличие в правоотношении долевой собственности нескольких участников никак не влияет на содержание их прав на долю⁷⁷¹. Доли в праве собственности не могут определять объем правомочий каждого из участников⁷⁷².

От решения вопроса о размере долей участников в праве общей собственности зависит возможность предоставления во владение, пользование и распоряжение каждого участника конкретной доли (части) общего имущества, а если долю невозможно выделить, то предоставления остальными участниками компенсации за часть (долю) его имущества, которой владеют и пользуются другие участники общей собственности.

От размера доли в общей собственности каждого участника зависит и количество продукции (плодов и доходов), получаемых от общего имущества. С размером доли законодатель связывает обязательное участие каждого участника в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, в несении издержек по содержанию и сохранению общего имущества. Однако участники общей долевой собственности могут определить по соглашению между собой иной порядок несения этих расходов. В частности, они могут установить, что в течение определенного времени их полностью будет нести один участник общей собственности, затем второй и т.д.

Необходимые расходы по содержанию общего имущества, произведенные одним из участников долевой собственности, падают в зависимости от размера доли на каждого участника или в равных долях по соглашению между ними.

Расходы, не являющиеся необходимыми, которые произвел один из участников без согласия остальных, падают на него одного. Споры по вопросу, являются ли расходы необходимыми и подлежат ли возмещению остальными участниками общей собственности подлежат судебному разрешению (п. 2 ст. 252 ГК).

Участники общей долевой собственности по соглашению между собой вправе распорядиться общим имуществом, например, сдать его внаем, в аренду, в безвозмездное пользование. Правоотношение долевой собственности в этих случаях не прекращается.

Участник долевой собственности имеет право не только владеть, пользоваться и распоряжаться с общего согласия общим имуществом; он имеет

⁷⁷¹ Мисник Н.И. Правовая природа общей собственности // Правоведение. 1993. №1. С.32.

⁷⁷² Гражданское право. Ч.1. / Под ред. А.Г. Калпина и А.И. Масляева. М.: «Юрискон», 1997. С.320.

право самостоятельно владеть, пользоваться и распоряжаться своей долей в праве собственности на общее имущество, за исключением отдельных, установленных законом ограничений, относящихся к неделимому имуществу - многим объектам недвижимости, когда долю реально в натуре нельзя выделить. Возникает вопрос о праве собственника неделимой вещи продать ее долю, например, часть квартиры без указания ее части в натуре. На этот вопрос проф. Е.Н. Суханов дает отрицательный ответ, полагая, что «собственник не вправе сам создать право общей собственности на принадлежащую ему неделимую вещь, сделав предметом отчуждения установленную им по соглашению с приобретателем долю в праве своей единоличной собственности на нее⁷⁷³. Мы также полагаем, что отчуждаться может лишь реальная, а не идеальная (существующая в воображении часть недвижимости) и, кроме того, в договоре купли-продажи должен существовать реальный предмет продажи.

Каждый участник долевой собственности вправе требовать предоставления в его владение и пользование части общего имущества, соразмерного его доле, и выдела доли.

Однако, в случае, когда долю невозможно выделить, участник вправе лишь потребовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации (п.2 ст.250 ГК). Ее можно уподобить арендной плате, вносимой ежемесячно.

При продаже доли в общей собственности остальные участники имеют право преимущественной покупки отчуждаемой доли.

Суть этого права заключается в том, что участник, желающий продать свою долю постороннему лицу, должен обязательно письменно известить остальных участников о том, что продается доля, о цене, которую он хочет получить за нее, и других условиях продажи. Если согласие или отказ в отношении продажи доли недвижимости от остальных участников не будет получен в месячный срок, а в отношении прочего имущества - в течение десяти дней, тогда участник вправе продать долю постороннему лицу.

Если произошла продажа доли без соблюдения правил преимущественной покупки, в таком случае любой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Правила преимущественной покупки применяются и при отчуждении доли по договору мены.

В том случае, когда доля участника продается с публичных торгов, остальные участники не имеют права преимущественной покупки. Приобретатель доли становится участником общей собственности с момента заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное (ст. 254 ГК).

Общая долевая собственность может быть прекращена для одного участника путем выдела доли из общего имущества, для всех участников - путем его раздела.

⁷⁷³ Гражданское право в 4-х томах. Том 2. // Отв.ред. Е.Н. Суханов – 3-е изд. перераб. и доп. М. Волтерс Клувер. 2005. С.122.

Каждый участник без объяснения причин может выйти из состава участников общей долевой собственности. Если участников долевой собственности двое, выдел доли влечет прекращение общей долевой собственности.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, может быть произведен по согласию всех участников. Если же один участник настаивает на разделе общего имущества, а другие желают сохранить его в долевой собственности, тогда участник, оставшийся в меньшинстве, вправе потребовать выдела своей доли из общего имущества.

Решение о способах и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них принимают сами участники. Если участники общей долевой собственности не пришли к согласию о способе или условиях раздела, то по требованию участника долевой собственности порядок или способ раздела устанавливается судом. Если выдел доли в натуре не допускается законодательным актом или невозможен в силу специфики объекта, или когда раздел может привести к его несоразмерному ущербу, участник может потребовать выплаты ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Не всегда представляется возможность разделить общее имущество в соответствии с долями участников в праве собственности. В этом случае закон предусматривает выплату участнику, получившему в натуре меньшую долю, остальными участниками соответствующей денежной или иной компенсации. Однако выплата участнику долевой собственности компенсации за часть его доли, остающейся у других участников, либо его увеличенной доли допускается лишь с его согласия (ст. 255 ГК) и наличия средств, необходимых для выплаты компенсации⁷⁷⁴. Практика выработала отступление от этого правила, которое закреплено в ч. 2 п. 4 ст. 255 ГК. В случае, если доля участника незначительна и реально не может быть выделена, а сам участник не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может передать его долю остальным участникам с выплатой ему компенсации⁷⁷⁵. По сути, как отмечается в литературе, имеет место распоряжение общей долевой собственностью и происходит исключение собственника из числа участников общей собственности в порядке, устанавливаемом судом⁷⁷⁶.

§ 3. Право общей совместной собственности

3.1. Общие положения

1. В правоотношении совместной собственности внутренние отношения между его участниками подчиняются нравственно-этическим правилам. Эти отношения регулируются правом лишь рамочно с внешней стороны (право

⁷⁷⁴ Судовы веснік. 2005. №3. С.17.

⁷⁷⁵ Судовы веснік. 2001. №1. С.46; 2003. №3. С.32.

⁷⁷⁶ Гражданское право. Ч.1. /Под. ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. Санкт-Петербург, 1996. С.386; Гражданское право. Ч.1./ Под.ред.А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М., 1997. С.326.

устанавливает лишь круг субъектов этой собственности и регламентирует способы ее прекращения). Общепринято, что нравственное, моральное регулирование может охватывать лишь определенный круг субъектов, которые приобретают семейно-правовой статус: супругов и членов их семьи, детей, родителей, других родственников, связанных не только состоянием в браке и родстве, но и объективными материальными отношениями: совместным проживанием и ведением общего хозяйства.

2. Совместная собственность – это собственность на одно и то же имущество нескольких лиц без заранее определенных долей. В отличие от долевой такая собственность может возникнуть лишь в предусмотренных законодательными актами случаях. По соглашению сторон она возникнуть не может, но она может возникнуть при поступлении делимой вещи в собственность двух покупателей (п.4 ст.246 ГК). В частности, ГК содержит один из видов такой собственности - общую собственность супругов. Правовое регулирование отношений между участниками этой собственности строится на основе презумпции равенства их прав в отношении общего имущества: они, в частности все вместе сообща по взаимному согласию владеют и пользуются общим имуществом. В то же время, исходя из практического удобства и назначения общего имущества, они могут установить по соглашению между собой и иные правила осуществления этих правомочий. В отличие от владения и пользования правомочие распоряжения имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по соглашению всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершена сделка по распоряжению имуществом. Однако, в целях защиты нарушенных прав остальных участников общей собственности, установлена возможность требовать признания сделки по распоряжению общим имуществом совершенной одним из них, без необходимых полномочий, недействительной, в том случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом. Приведенные правила о порядке владения, пользования и распоряжения совместной собственностью применяются, если для отдельных видов совместной собственности законодательством не установлено иное.

3. Совместная собственность является бездолевой, доли определяются лишь при разделе имущества, находящегося в совместной собственности или выделе из него доли. Раздел общего имущества между участниками или выдел доли одного из них может быть осуществлен в любое время, но лишь при условии предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество. При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением участников, их доли признаются равными. Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяется по тем же правилам, что и для долевой собственности, поскольку иное для отдельных видов совместной собственности

не установлено законодательством и не вытекает из существа отношений участников совместной собственности. Собственник - участник гражданских правоотношений, отвечает по своим обязательствам принадлежащим ему имуществом. Допускается по иску кредитора обращение взыскания на долю в общем имуществе участника не только долевой, но и совместной собственности при недостаточности у него имущества. В том случае, если выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой или совместной собственности, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. В том случае, если остальные участники общей собственности отказались от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов (ст.258ГК)

3.2. Общая совместная собственность супругов

1. Особенности правового регулирования этой разновидности совместной собственности заключаются в следующем:

– круг субъектов этой собственности ограничен только супругами, состоящими в зарегистрированном браке. Исключается возникновение совместной собственности между фактическими супругами, между ними и другими членами семьи (детьми и другими родственниками);

– момент возникновения общей собственности супругов связан с моментом заключения брака, а общей долевой с моментом, определенном в договоре между ними;

– установлены исключения из принципа общности и принципа раздельности супружеского имущества. Часть общего имущества, в силу предписания закона, относится к раздельному имуществу и наоборот, раздельное имущество в силу определенных обстоятельств может быть признано судом совместной собственностью;

– предусмотрена возможность отступления от начала равенства долей супругов при разделе совместного имущества, с учетом интересов несовершеннолетних детей или заслуживающих внимания интересов одного из супругов.

2. ГК проводит принцип разграничения раздельного и общего имущества супругов. Законодатель исходит из оправдавшего себя на практике правила, что имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из них во время брака в дар или в порядке наследования, является собственностью этого супруга (п. 2 ст. 259 ГК).

Чтобы исключить споры по поводу имущества, хотя и нажитого в период брака за счет общих средств, но предназначенного для удовлетворения личных потребностей каждого из них, установлено, что вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), за исключением драгоценностей и других

предметов роскоши, считаются собственностью того супруга, который ими пользуется. Драгоценности и предметы роскоши, хотя ими пользуется один из супругов, относятся к общей собственности супругов. При возникновении спора о том, относится ли определенная вещь к предмету роскоши, вопрос решается судом, исходя из конкретных условий жизни семьи.

3. Если в период брака в имущество, принадлежащее одному из супругов за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены в него вложения, значительно увеличившие стоимость этого имущества, суд может признать это имущество общей совместной собственностью. Например, в период брака дом, принадлежащий одному из супругов, был капитально отремонтирован или переоборудован путем надстройки, пристройки за счет общих средств супругов. Однако следует иметь в виду, что супруги в брачном договоре могут установить на этот случай и иные правила.

На общее имущество супругов нельзя обратить взыскание по личным долгам одного из супругов. Обратить взыскание можно лишь на его отдельное имущество, а при его недостаточности можно обратиться взысканием на его долю в общем имуществе, которая ему причиталась бы при разделе этого имущества. Кредиторы могут потребовать выдела доли супруга-должника, т.е. раздела общего имущества, для обращения на него взыскания. Однако ГК не устанавливает детальные правила определения долей и не определяет порядок раздела общего имущества супругов, поскольку и правила и порядок установлены Кодексом о браке и семье.

4. Как разъяснил Пленум Верховного Суда Республики Беларусь в постановлении 22.07. 2000 г. №5⁷⁷⁷ объектом общей совместной собственности супругов может быть любое движимое и недвижимое имущество, нажитое ими в период брака, которое может быть в собственности граждан⁷⁷⁸, таким объектом являются вклады в кредитные учреждения, доли акций хозяйственных товариществ и обществ⁷⁷⁹, а также общие долги супругов и право требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи (ч.4 ст.24 КоБС), а также имущества унитарных предприятий.

Необходимость раздела совместной собственности супругов вызывается чаще всего прекращением брака путем развода. Однако супруги могут произвести раздел совместного имущества на случай расторжения брака – заключив брачный договор⁷⁸⁰. Правовой статус супругов (состояние в браке) влияет на дальнейшее

⁷⁷⁷ См. п.20 Постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 22 июня 2000 г. №5 «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака // Сборник Постановлений Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Мн. 2003. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000 г., №66.6/245.

⁷⁷⁸ Там же см. п.21.

⁷⁷⁹ Каравай А.В.Раздел долей акций хозяйственных товариществ и обществ, являющихся общей совместной собственностью супругов / Право Беларуси. 2005. №1 (121) С. 79.

⁷⁸⁰ Анализ брачного договора и имущественных отношений супругов, их участие в хозяйственных обществах и товариществах дал своей работе Я.И. Функ. См.Функ Я.И. Брачный договор. Имущественные отношения супругов и их участие в хозяйственных обществах и товариществах:(По законодательству Российской Федерации и Республики Беларусь). Мн. Амалфея. 2000. 160 с.

существование или прекращение существования правового режима совместной собственности. Если раздел имущества супруги производят, находясь в браке, правовой режим совместной собственности сохраняется на будущее время, если супруги в брачном договоре не установили иное.

В случае расторжения брака прекращается статус супругов и раздел общей совместной собственности влечет прекращение правового режима совместной собственности и на будущее время, если иное не предусмотрено в брачном договоре. Например, супруги в брачном договоре могут установить, что имущество, приобретенное в период брака, будет являться долевой либо раздельной собственностью, а жилой дом, принадлежащий одному из них, будет в равных долях принадлежать обоим супругам.

В отношении определения размера долей КоБС устанавливает такое же правило, как и ГК (п. 2 ст. 257) - *равенство долей участников, если иное не установлено договором между супругами*. Однако предусмотрена возможность отступления от начала равенства долей супругов. В частности, доля одного из супругов может быть увеличена с учетом того, что с этим супругом остаются несовершеннолетние дети⁷⁸¹, судом может быть учтено и состояние здоровья одного из супругов (болезнь, инвалидность и т.п.). Суд вправе долю одного из супругов увеличить, а другого уменьшить, если установит, что супруг уклонялся от трудовой деятельности или расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи.

Правомочия по владению, пользованию и распоряжению совместным имуществом осуществляет каждый супруг самостоятельно, без предварительного согласования своих действий с другим. Состояние в браке (правовой статус супругов) предполагает, что все совершаемое каждым из них в личной и имущественной сфере делается в общих интересах семьи и поэтому нет необходимости специально регулировать взаимоотношения супругов по поводу общего имущества. Однако такой механизм регулирования отношений между супругами функционирует нормально, без сбоев во время существования брака. Если же брак распадается, возникает необходимость в урегулировании отношений между бывшими супругами в отношении совместного имущества посредством раздела совместного имущества по правилам, установленным в КоБС (ст. 23, 24). При этом, при разделе имущества, судом учитываются также общие долги супругов и право требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи (ч.4 Ст.24 КоБС).

3.3. Общая совместная собственность супругов - членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

О крестьянском (фермерском) хозяйстве как юридическом лице см. гл.7 §7 учебника.

1. Вопрос об общей совместной собственности супругов в крестьянском (фермерском) хозяйстве представляет несомненный интерес ввиду того, что на

⁷⁸¹ Судовы веснік. 2003. №4. С.29.

основе существующих личных подсобных хозяйств, члены одной семьи, как правило, работники сельскохозяйственных организаций (предприятий) могут создавать крестьянские (фермерские) хозяйства. В соответствии с Законом «О крестьянском (фермерском) хозяйстве в редакции Закона от 19 июля 2005 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь по вопросам правового положения крестьянского (фермерского) хозяйства»⁷⁸² (в дальнейшем Закон от 19.07.2005), вкладом в уставной фонд фермерского хозяйства могут быть принадлежащие учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве собственности (в том числе общей собственности) вещи, включая деньги и ценные бумаги. Жилые дома и хозяйственные постройки, продуктивный рабочий скот, сельскохозяйственная техника, строительные материалы, автомобили, имущественные права и иные отчуждаемые права, принадлежащие супругам на праве общей совместной собственности, составляют, как правило, фундамент крестьянского (фермерского) хозяйства. При внесении в уставной фонд фермерского хозяйства имущества, принадлежащего супругам на праве общей совместной собственности при государственной регистрации фермерского хозяйства должен быть представлен документ, подтверждающий согласие собственников на внесение в уставной фонд фермерского хозяйства имущества, принадлежащего им на праве общей собственности. Полагаем, что таким документом должна быть нотариально удостоверенная доверенность, поскольку общее имущество супругов трансформируется в собственность крестьянского (фермерского) хозяйства. Супруги учредители (члены) фермерского хозяйства могут и на стадии образования фермерского хозяйства произвести раздел своего имущества и в уставе фермерского хозяйства закрепить размер принадлежащих им долей по правилам (ст. 6 Закона от 19.07. 2005 г.). В случае внесения общего имущества в уставной фонд фермерского хозяйства без определения долей, размеры долей супругов, членов фермерского хозяйства, считаются равными (п.6 ст. 6 Закона от 19.07.2005 г.). Общая совместная собственность супругов, переданная фермерскому хозяйству в качестве вклада в уставной фонд, со дня государственной регистрации фермерского хозяйства, становится собственностью этого хозяйства, а у членов фермерского хозяйства возникают обязательственные права в отношении этого фермерского хозяйства.

2. Правовое регулирование отношений в фермерском хозяйстве строится по модели регулирования долевой собственности (но законодатель, в отличие от долевой собственности, регулирует доли в обязательстве). Такая модель регулирования позволяет четко урегулировать как отношения членов фермерского хозяйства с хозяйством как юридическим лицом, так и реальные изменения субъектного состава членов фермерского хозяйства связанные с выходом, исключением из числа членов фермерского хозяйства, наследованием

⁷⁸² Ведамасці Вярхоунага Савета Беларускай ССР. 1991 г. №12. ст.125; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. №122. 2/1141.

стоимости доли уставного фонда фермерского хозяйства, в результате смерти члена фермерского хозяйства или объявления его умершим. Регулирование отношений в фермерском хозяйстве осуществляется посредством установления долей его членов (учредителей). В частности, размер доли учредителя (члена) фермерского хозяйства определяется в уставном фонде в виде дроби или в процентах и на момент формирования уставного фонда фермерского хозяйства равняется стоимости его вклада в уставной фонд к размеру уставного фонда фермерского хозяйства. Кроме того, учредители (члены) фермерского хозяйства имеют право и на стоимость доли в имуществе хозяйства, приобретенном для осуществления его деятельности. Стоимость доли учредителя (члена) фермерского хозяйства в имуществе фермерского хозяйства равняется части стоимости чистых активов фермерского хозяйства пропорциональной размеру его доли в уставном фонде фермерского хозяйства. При выходе или исключении члена фермерского хозяйства из состава членов фермерского хозяйства, он вправе получить стоимость своей доли в имуществе фермерского хозяйства, а также часть прибыли, которая определяется соразмерно доле в уставном фонде фермерского хозяйства и личному трудовому участию в деятельности хозяйства. Вместе с тем, член фермерского хозяйства вправе продать или иным образом уступить свою долю (ее часть) в уставном фонде фермерского хозяйства, он может приобретать у членов фермерского хозяйства в преимущественном порядке перед другими гражданами не членами фермерского хозяйства доли (их части) в уставном фонде фермерского хозяйства, выйти из состава членов фермерского хозяйства, независимо от согласия других его членов и получить стоимость своей доли в имуществе фермерского хозяйства, а также причитающуюся часть прибыли.

3. Поскольку в состав общего имущества супругов при его разделе включаются также общие долги супругов и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи (ч.4 ст.24 КоБС)⁷⁸³, поэтому в состав общего имущества супругов, подлежащего разделу в случае расторжения брака, следует включать и обязательство супруга (члена) фермерского хозяйства в отношении доли вклада в уставной фонд фермерского хозяйства, а также доли имущества фермерского хозяйства и получении части прибыли фермерского хозяйства при выходе из состава членов фермерского хозяйства. Однако, супруг, не являющийся членом фермерского хозяйства, не вправе предъявить претензию ни члену фермерского хозяйства, ни фермерскому хозяйству о выделе доли супруга – должника из уставного фонда и имущества фермерского хозяйства, поскольку члены фермерского хозяйства не отвечают по обязательствам фермерского хозяйства, а фермерское хозяйство не отвечает по обязательствам членов фермерского хозяйства, если исключение из этого

⁷⁸³ Закон Республики Беларусь от 20 июля 2006 г. №164-З «О внесении изменений и дополнений в Кодекс Республики Беларусь о браке и семье //Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. № 122.2/1261.

правила не предусмотрены законодательством (п. 2 ст.18 Закона от 20.07.2006 г.). В случае ликвидации фермерского хозяйства, принадлежащее ему имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, распределяется между его членами пропорционально их долям в уставном фонде фермерского хозяйства, а также с учетом их личного трудового участия в работе хозяйства, т.е. имущество фермерского хозяйства может снова трансформироваться в общую совместную собственность супругов.

3.4. Общая долевая собственность в совместном домовладении

Возникновение этого вида общей долевой собственности предусмотрено Законом Республики Беларусь от 8 января 1998 г. с дополнениями от 10 апреля 1998 г. «О совместном домовладении»⁷⁸⁴. Этот закон не только регулирует отношения общей долевой собственности в совместном домовладении, но и устанавливает порядок управления недвижимым имуществом и создания, деятельности и ликвидации товариществ собственников. Возникновение совместного домовладения связано с возникновением права собственности на помещение в здании у двух и более собственников.

Субъектами отношений по совместному домовладению могут быть любые участники гражданских правоотношений: государство в лице его государственных органов (административно-территориальные образования и их органы), физические и юридические лица, которым принадлежит право собственности на жилые и нежилые помещения. Закон «О совместном домовладении» (ч.2 ст.1) относит к общему - имущество, обслуживающее более одного собственника части недвижимого имущества: межквартирные лестничные клетки, лестницы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры, крыши, технические этажи и подвалы, другие места общего пользования, несущие, ограждающие ненесущие конструкции, механическое, электрическое, сантехническое и иное оборудование, находящееся за пределами или внутри жилых и (или) нежилых помещений, элементы инженерной инфраструктуры, озеленения и благоустройства, а также отдельно стоящие объекты, служащие целевому использованию здания, и право землепользования. Как ранее отмечалось, каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в расходах по общему имуществу, если законом или договором не установлено иное (ч.1 ст. 252 ГК).

В совместном домовладении собственники недвижимого имущества несут расходы по содержанию и ремонту общего имущества, пропорционально их доле в праве собственности на это имущество. Доля каждого собственника в праве общей собственности на общее имущество пропорциональна доле площади принадлежащего ему помещения в общей площади жилых и нежилых помещений всех собственников недвижимого имущества совместного домовладения (ч. 1 ст. 8 Закона «О совместном домовладении»). В отличие от общих положений о праве общей долевой собственности (ст. 247-255 ГК) ч.2 ст.

⁷⁸⁴ Ведомости Национального собрания Республики Беларусь, 1998 г. №7, ст.88; №

8 Закона «О совместном домовладении» установлено, что доля в праве собственности на общее имущество не может быть отделена от права собственности на жилые и (или) нежилые помещения и переходит исключительно вместе с ним, т.е. исключается отчуждение доли в праве собственности на общее имущество отдельно от жилых (нежилых) помещений. Не всегда к отношениям общей долевой собственности совместного домовладения могут быть применены нормы о разделе имущества, находящегося в общей собственности, по соглашению сторон. Однако, при образовании либо приращении общего имущества порядок определения и изменения доли собственников устанавливается в зависимости от вклада в общее имущество каждой из сторон.

Отношения общей долевой собственности совместного домовладения прекращаются при переходе к одному собственнику права собственности на недвижимое имущество совместного домовладения (в результате купли-продажи и т.п.), а также при гибели или уничтожении недвижимого имущества совместного домовладения (по решению общего собрания собственников).

Дополнительная литература:

1. Зимелева М.В. Общая собственность в советском гражданском праве // Ученые записки ВИНУН. М., 1941. Вып.2.
2. Мананкова М.Г. Правоотношение общей долевой собственности граждан по советскому законодательству. Томск, 1977.
3. Маркова М.Г. Понятие и содержание права общей собственности // Очерки по гражданскому праву. Л., 1957.
4. Мисник Н.Н. Правовая природа общей собственности // Правоведение. 1993. №1.
5. Скловский к.н. Собственность в гражданском праве. М. Дело. 2000.
6. Советское семейное право / Под ред. В.Ф. Чигира. Мн., 1989.
7. Тагайназаров Ш. Общая долевая собственность в советском гражданском праве. Душанбе, 1966.
8. Фаршатов И. Совместная собственность граждан. // Советская юстиция, 1987. №21.
9. Каравай А.В. Раздел долей акций хозяйственных товариществ и обществ, являющихся общей совместной собственностью супругов. // Право Беларуси. 2005. №1 (121).
10. Головенчик С. Проблемы правового регулирования осуществления права общей совместной собственности супругов // Юстиция Беларуси. 2005. №10.
11. Дроздов И.А. Понятие долевой собственности // Правоведение. 2000. №6.

Глава 22. Ограниченные вещные права

§1. Понятие ограниченных вещных прав.

Наряду с самостоятельным и независимым от других прав – правом собственности существуют в гражданском обороте и иные права, обладающие всеми признаками вещных, но принадлежащие не собственникам. Наличие этих прав обуславливается определенными обстоятельствами, среди которых исследователи указывают на необходимость облегчения возложенной на собственника тяжести бремени по содержанию своего имущества⁷⁸⁵.

Такие права в доктрине принято обозначать как ограниченные вещные права, поскольку это обозначение наиболее полно отражает сущность указанных прав.

Легальное определение категории «ограниченные вещные права» отсутствует. В литературе предложено понимать ограниченное вещное право как «право в том или ином ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужое, как правило, недвижимое имущество в своих интересах без посредства его собственника (в том числе и помимо его воли)»⁷⁸⁶. Определение охватывает существенные моменты в характеристике рассматриваемых прав, однако выглядит утяжеленным.

Но как бы фразеологически не выражалась сущность ограниченного вещного права, ясно одно: под ним понимается закрепленное в нормативном порядке за определенными субъектами вещное право, содержание которого составляют правомочия, одноименные с правомочиями собственника, но более узкие по своему объему.

Ограниченные вещные права обладают общими для всех их признаками, состоящими в следующем:

а) это права на чужое имущество, принадлежащее другому лицу на праве собственности. Они не только тесно связаны с правом собственности, но зависимы и производны от него;

б) им присуще право следования, состоящее в том, что смена собственника имущества не влечет для субъекта ограниченного вещного права безусловного прекращения его на это имущество (п.2 ст.207 ГК);

в) ограниченное вещное право может принадлежать только титульному владельцу, беститульные владельцы лишены этого права;

г) ограниченному вещному праву предоставлена защита от его нарушений теми же вещно-правовыми способами, которые используются для защиты права собственности, в том числе и против самого собственника (ст. 286 ГК).

⁷⁸⁵ Коновалов Л.В. Владение и владельческая защита в гражданском праве. СПб. 2001. С.58; Петров Д.В. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления. СПб. 2002. С.82.

⁷⁸⁶ Гражданское право. Том 1. Учебник. Издание 2-е / Отв.ред.проф. Е.А. Суханов. М., 1998. С.592.

Ограниченные вещные права разнообразны по объему и характеру предоставленных их субъектам правомочий, входящих в содержание права собственности. Некоторые субъекты указанных прав наделяются всеми тремя правомочиями – владения, пользования и распоряжения, но по объему более узкими в сравнении с одноименными правомочиями собственника (право хозяйственного ведения и право оперативного управления). Другим субъектам ограниченных вещных прав предоставляются только отдельные правомочия – владения и пользования (право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного пользования им) или только пользования (сервитуты).

2. Ограниченные вещные права образуют систему, в которую включены права: хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения земельным участком, постоянного пользования земельным участком, а также сервитуты (ст.217 ГК).

Приведенный в ст.217 ГК перечень ограниченных вещных прав не является исчерпывающим. В других статьях ГК предусмотрены и иные права этого вида, в частности право членов семьи собственника, проживающих в принадлежащем ему помещении, на пользование им (ст.275 ГК); право пожизненного проживания в жилом помещении, предоставленном гражданину по договору пожизненного содержания с иждивением (ст. 573 ГК) или в силу завещательного отказа (п.4 ст.1054 ГК). В эту группу входит также предусмотренное в ст.103 Жилищного кодекса Республики Беларусь право члена жилищно-строительного и жилищного кооператива на кооперативную квартиру до их выкупа путем внесения полностью паевого взноса и оформления права собственности на указанную квартиру в установленном порядке. В категорию вещных прав лиц – несобственников имущества в литературе причисляют и право фактического владельца добросовестно, открыто и непрерывно владеющего имуществом как своим⁷⁸⁷ (ст. 280 ГК), что, на наш взгляд, спорно, ибо в отношении лиц, являющихся беститульными владельцами, какое-либо право на указанное имущество вообще отсутствует. Оно может возникнуть в будущем как право собственности по истечении указанных в п.1 ст.235 ГК сроков, при добросовестности, открытости и непрерывности владения. Но приведенные факторы рассматриваются как условия приобретения этого права по давности владения. Предусмотренное же п.2 ст.235 ГК право на защиту такого владения обращено только против третьих лиц, также не имеющих титула на данное имущество, но не против собственника или иного титульного владельца.

На основе норм ГК РФ в российской литературе ограниченные вещные права распределены по нескольким группам, в целом образующих систему. В нее включены а) вещные права некоторых юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника (право хозяйственного ведения и право

⁷⁸⁷ Гражданское право. Ч.1 / Под ред. А.Г.Калпина и А.И. Масляева. М., 1997. С.249.

оперативного управления имуществом); б) права по использованию чужих земельных участков (право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, сервитуты, право застройки чужого земельного участка); в) права размещения на участке межевых и геодезических знаков и подъездов к ним; г) обеспечивающие надлежащее исполнение обязательства права залога и удержание⁷⁸⁸.

Следует подчеркнуть, что юридическая природа залога была предметом дискуссии давно и именно из-за его особенностей, главной из которых признается прекращение вещного права собственности, если нарушение обязательства должником приведет к реализации заложенных вещей помимо воли собственника. Вместе с тем в праве залога имеется ряд признаков, свойственных вещным правам. Основными считаются: удовлетворение требований кредитора путем использования права на чужую вещь; право залогодателя распоряжаться заложенным имуществом только с согласия залогодержателя, если иное не вытекает из законодательства, договора или существа залога; предусмотрение права следования предмета залога при переходе права собственности на него от одного лица к другому; предоставление залогодержателю вещно-правовых способов защиты права залога (виндикационные и негаторные иски); установление содержания прав залогодержателя законом независимо от оснований возникновения права залога⁷⁸⁹. Все это и послужило аргументами для признания залогового права вещным.

Аналогичная ситуация прослеживается и в отношении удержания (см. ст. 340 ГК). Полагаем, что указанные права следует признать вещными по правовой природе. Но поскольку залог и удержание попадают в сферу обязательств как способы их обеспечения, то и нормы о них помещены в разделе III «Общая часть обязательственного права» (ст.315-340 ГК).

Ограниченные вещные права на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации (п. 8 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним»).

§2. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления.

Существование товарно-денежных отношений обуславливает необходимость участия в гражданском обороте предприятий и организаций, имеющих статус юридического лица, но не являющихся собственниками

⁷⁸⁸ Гражданское право. Том 1 Учебник / Отв.ред. Е.А. Суханов. 2-е изд. М. 1998. С.592-594. Право залога причисляли к ограниченным вещным правам т такие, например, цивилисты, как Шершеневич Г.Ф. См. Учебник русского гражданского права. М. 1995 (по изданию 1907 г.) С. 142, 240 и след; Новицкий И.Б. См. Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М. 1959. С.249 и след.; Толстой Ю.К. См. Гражданское право. Ч.1 / под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М. 1997. С.317; В.В. Чубаров. См. Гражданское право. Курс лекций. Часть первая / Под ред. О.Н. Садикова. М. 1996. С.169.

⁷⁸⁹ Гражданское право. Т.1.2-е издание / Под ред. Е.А. Суханова. М., 1998. С.596 и след.

закрепленного за ними имущества. Для осуществления деятельности этих юридических лиц собственник передает им обособленные комплексы своего имущества и наделяет их определенными правами на него. Законодательными актами Республики Беларусь предусматривается два вида таких прав: а) право хозяйственного ведения и б) право оперативного управления. Все они выступают как правовая форма имущественной обособленности юридических лиц. Выбор названных прав для указанной цели сформировался не сразу, еще в рамках СССР.

Первоначально единственной правовой формой выражения имущественной обособленности юридических лиц – несобственников закрепленного за ними имущества было признано право оперативного управления – сначала в отношении имущества государственных юридических лиц, а впоследствии – и имущества межхозяйственных и государственно-кооперативных организаций (ст.26¹ Основ гражданского законодательства Союза и союзных республик 1961 г.⁷⁹⁰)

Однако понятие, юридическая природа и отраслевая принадлежность права оперативного управления трактовалась в литературе неоднозначно⁷⁹¹.

Последующее развитие экономических отношений, сказавшихся на правовом положении предприятий, привело некоторых ученых к выводу о том, что концепция оперативного управления в отношении государственных предприятий и объединений утратила свое значение и права предприятий на закрепленное за ними имущество следует квалифицировать как право собственности. В частности Ю.Х. Калмыков считал, что государственные предприятия должны признаваться собственниками предоставленных им материальных ценностей⁷⁹².

Однако, указанный подход не был воспринят законодателем. В Основах гражданского законодательства 1991 г. предусмотрены два вида вещных прав юридических лиц – несобственников закрепленного за ними имущества: право полного хозяйственного ведения и право оперативного управления. Они были представлены в ГК БССР 1964 г. в редакции от 3.03.1994 г. (статья 87 и 88). И, как уже указывалось, действующий ГК устанавливает право хозяйственного ведения и право оперативного управления, определяющие степень обособленности имущества юридических лиц – несобственников имущества.

В литературе обсуждается и такой аспект сложной проблемы ограниченных вещных прав, как перспективы существования права хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом. Прежде всего констатируется, что появление, существование и сохранение этих прав в законодательстве России (как и Беларуси) связано с планово-регулируемой, государственной

⁷⁹⁰ Ведомости Верховного Совета СССР. 1961. №50. Ст.525.

⁷⁹¹ Обзор мнений по этому вопросу см., например, Толстой Ю.К. Социалистическая собственность и оперативное управление // Проблемы гражданского права. Сборник статей. Л. 1987. С.39-103; Егоров Н.Д. Гражданско-правовое регулирование общественных отношений. Л, 1988. С.41-79;

⁷⁹² Камыков Ю. Общеправовая собственность и трудовой коллектив // Хозяйство и право. 1988. №12. С.57.

экономикой⁷⁹³, что приведенные два вещных права больше свойственны административно-плановой системе и в условиях рыночной экономики неприменимы, поэтому от них следует отказаться⁷⁹⁴. И вместе с тем анализ ситуации в экономике России, проведенный некоторыми исследователями, послужил основанием для вывода о том, что право хозяйственного ведения и право оперативного управления «могут быть эффективным орудием управления государственным и муниципальным имуществом»⁷⁹⁵. С возрастанием профессионализма в гражданском обороте они «будут все ближе восприниматься как обязательные спутники права собственности, выполняющие полезные социально-экономические функции»⁷⁹⁶. С этим следует согласиться. Надо полагать, применительно к состоянию экономики Республики Беларусь едва ли целесообразно было бы отказываться от этих прав.

В связи с общностью рассматриваемых прав имеется возможность вначале дать им общую характеристику.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления как право в объективном смысле представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения, связанные с непосредственным воздействием юридических лиц - несобственников на закрепленное за ними имущество и определяющих объем владения, пользования и распоряжения им. В таком качестве право хозяйственного ведения и право оперативного управления можно признать институтом гражданского права, входящим подотрасль Право собственности и иные вещные права.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления как субъективные гражданские права есть мера дозволенного поведения юридического лица-несобственника в отношении закрепленного за ним имущества, выражающаяся в возможности владения, пользования и распоряжения этим имуществом в установленном в нормативном порядке объеме. По своей правовой природе эти права однотипны с субъективным правом собственности. Они абсолютные и вещные. Но право хозяйственного ведения и право оперативного управления основаны на праве собственности, производны от него и при отсутствии права собственности на имущество они вообще не могут возникнуть и существовать. Вместе с тем, право хозяйственного ведения и право оперативного управления способствуют реализации права собственности

Совпадают и моменты их возникновения и прекращения. Согласно ст. 280 ГК указанные права появляются у их носителей с момента передачи им имущества собственником, если иное не предусмотрено законодательством, и

⁷⁹³ Суханов Е.А. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления // Хозяйство и право. 1995. №7. С.598-599.

⁷⁹⁴ См., например, Санникова Л.В. Проблемы становления института вещного права в России / В кн.: Собственность в XX столетии. М. 2001. С.796.

⁷⁹⁵ Петров Д.В. Указанное соч. с.229.

⁷⁹⁶ Там же.

прекращаются по основаниям и в порядке, установленном законодательством для прекращения права собственности. Таким основанием может служить и правомерное изъятие имущества у юридического лица по решению собственника. Прекращение права хозяйственного ведения и права оперативного управления не ставится в зависимость от перехода права собственности на имущество к другому собственнику. Согласно ст.281 ГК при переходе права собственности на предприятие как имущественный комплекс к другому собственнику это предприятие сохраняет право хозяйственного ведения на принадлежащее ему имущество. Если к другому лицу переходит право собственности на имущество учреждения, оно сохраняет право оперативного управления на закрепленное за ним имущество. При таких обстоятельствах происходит лишь смена собственника, но не носителя права хозяйственного ведения и права оперативного управления (ст.218 ГК).

Имущество, полученное субъектами права хозяйственного ведения или оперативного управления по допускаемым законодательством основаниям, поступает к ним в порядке, установленном для приобретения права собственности.

Однако право хозяйственного ведения и право оперативного управления – не идентичные правовые категории и выражают неодинаковую степень имущественной самостоятельности юридических лиц-несобственников закрепленного за ними имущества. Эти права различаются по субъектам, объектам, объему правомочий, предоставленных их носителям, правам собственника в отношении переданного юридическим лицам имущества. Неодинаково решается и вопрос об ответственности собственника по долгам субъектов каждого из указанных прав.

3. Статья 276 ГК не содержит определения права хозяйственного ведения. В литературе применительно к ст.294 ГК РФ оно определяется как право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом публичного собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами⁷⁹⁷. В ранее действовавшем ГК Республики Беларусь определение применительно к категории права полного хозяйственного ведения содержалось в ст. 87 в отношении предприятий как единственных носителей этого права. При действующем законодательстве, опираясь на нормы ГК о юридических лицах, вещных правах и положениях, содержащихся в ст. 276 ГК, право хозяйственного ведения можно определить как производное и зависимое от права собственности вещное право юридического лица – несобственника владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним в установленном порядке имуществом в пределах, определяемых законодательством.

Субъектами рассматриваемого права выступают унитарные предприятия, основанные на государственной или частной собственности физического или

⁷⁹⁷ Гражданское право. Том 1. Учебник. 2-е издание / Под ред. Е.А. Суханова. М. 1998. С.601.

юридического лица (об унитарных предприятиях см. ст.113 ГК), а также дочерние предприятия, созданные ими (см. п.7 ст. 114 ГК). Согласно ст. 123³ ГК, на праве хозяйственного ведения может принадлежать имущество, закрепленное за государственным объединением, если это определено государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании данного объединения, уполномоченным им органом, а также уставом указанного объединения.

Объектом права хозяйственного ведения является комплекс имущества, которое в установленном порядке закреплено за носителями этого права.

Содержание рассматриваемого права составляют правомочия владения, пользования и распоряжения указанным комплексом имущества.

В составе права хозяйственного ведения определенные ограничения установлены в осуществлении правомочия распоряжения. Они состоят в том, что без согласия собственника носитель права хозяйственного ведения не может распоряжаться недвижимым имуществом (продавать, сдавать в аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставной фонд хозяйственных обществ и товариществ и т.п. (п.3 ст. 276 ГК)). Если собственником выступает Республика Беларусь или административно-территориальная единица, соответствующее разрешение дается уполномоченными органами. В ряде случаев ограничения устанавливаются и в отношении определенных видов движимого имущества (см. главу 20).

Определенные права в отношении переданного в хозяйственное ведение имущества имеет и собственник. Так, применительно к государственному имуществу собственник устанавливает порядок распоряжения этим имуществом (см. Указ Президента Республики Беларусь от 14 сентября 2006 г. №575 «О порядке распоряжения государственным имуществом»⁷⁹⁸; Положение о порядке осуществления сделок по распоряжению имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров 29 сентября 2003 г. №1226⁷⁹⁹). В отношении коммунальной собственности см. Указ Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2006 г. №677 «О некоторых вопросах распоряжения имуществом, находящимся в коммунальной собственности»⁸⁰⁰.

Собственник решает вопросы создания соответствующего юридического лица, определяет предмет, цели деятельности и способы прекращения его, назначения руководителя этого юридического лица, имеет право на получение части прибыли унитарного предприятия, государственного объединения, а также право контроля за сохранностью имущества и использованием его по назначению (ст.276 ГК).

⁷⁹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №150.1/7932.

⁷⁹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. №112.5/13101.

⁸⁰⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2006. №189.1/8083.

Осуществляя право контролировать использование имущества, переданного в хозяйственное ведение, собственник вправе установить и применить негативные меры к субъекту этого права при использовании им имущества не по назначению или необеспечении его сохранности.

Субъект права хозяйственного ведения несет ответственность по обязательствам всем своим имуществом и, как правило, самостоятельно, за исключением ситуаций, указанных в п.3 ст.52 ГК, о чем уже шла речь в главе о юридических лицах.

4. Право оперативного управления можно определить как производное и зависимое от права собственности вещное право юридического лица-несобственника владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

Субъектами права оперативного управления выступают казенные предприятия, являющиеся видом унитарных и относящиеся к коммерческим организациям, и учреждения как вид некоммерческих юридических лиц. Они создаются на основе как государственной, так и частной собственности. Право оперативного управления может принадлежать и государственным объединениям, если это определено государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании указанного объединения, или уполномоченным им органом, а также уставом данного объединения. На праве оперативного управления закрепляется имущество за созданными с правами юридического лица организационными структурами республиканского государственно-общественного объединения, если иное не предусмотрено его уставом.

Право оперативного управления возникает у указанных выше субъектов также на доходы и на имущество, полученные ими в результате осуществления разрешенной им деятельности, приносящей доходы.

Объект рассматриваемого права составляет комплекс имущества, закрепленного за указанными юридическими лицами, но по структуре он не одинаков в зависимости от того, идет ли речь о коммерческих или некоммерческих организациях.

Содержание права оперативного управления состоит из правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом. Однако объем этих правомочий и их реализация обусловлены определенными пределами: а) предписаниями законодательства; б) целями деятельности соответствующего юридического лица; в) заданиями собственника; г) назначением имущества.

Таким образом, объем правомочий в составе права оперативного управления уже не только объема одноименных правомочий собственника, но и носителя права хозяйственного ведения. Особенно это сказывается на правомочии распоряжения. Субъекты права оперативного управления могут

распоряжаться принадлежащим им как движимым, так и недвижимым имуществом только с согласия его собственника (ст.278, 279 ГК).

Узок объем самостоятельности казенного предприятия в распоряжении имуществом. Самостоятельно оно вправе только реализовать производимую продукцию. Иные субъекты права оперативного управления, которые в соответствии с учредительными документами получили право осуществлять деятельность, приносящую доходы, могут самостоятельно распоряжаться как этими доходами, так и приобретенным на них имуществом (п.3 ст.277 ГК). Это имущество учитывается на отдельном балансе (п.2 ст.279 ГК), если иное не предусмотрено законодательством. Аналогичное правило о праве учреждения самостоятельно распоряжаться указанным имуществом установлено и в п.2 ст.298 ГК России. Но поскольку в этой статье, так же как и в ст. 279 ГК Беларуси, не определен вид вещного права учреждения на данное имущество, в литературе выявились неоднозначные подходы к этому вопросу.

Так, некоторые ученые полагают, что здесь идет речь об особом вещном праве⁸⁰¹. Другие авторы считают это право приближенным к праву хозяйственного ведения по объему и характеру правомочий, но одновременно подчеркивают его самостоятельный вещный характер⁸⁰². Есть мнение о том, что данное право относится к праву хозяйственного ведения и к нему применяются регулирующие его правила⁸⁰³. При этом подчеркивается, что правовой режим имущества учреждения дифференцирован «в рамках двух прямо предусмотренных законом для таких ситуаций ограниченных вещных прав»⁸⁰⁴.

Применительно в Республике Беларусь рассматриваемый вопрос решен нормативно. Согласно ч.2 п.14 Положения о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской, их реорганизации и ликвидации, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь 23 июня 2004 г. №313⁸⁰⁵.

В ГК определен объем прав собственника в отношении имущества, переданного в оперативное управление юридическим лицам. Так, согласно п.2 ст.277 ГК, он может изъять у субъектов этого права излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п.2 ст. 277 ГК). (см. Порядок изъятия используемого или неэффективного используемого имущества, находящегося в республиканской собственности, утвержденный постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 12 июля 1995 г.⁸⁰⁶). Применительно к казенному

⁸⁰¹ Гражданское право. Ч.1. / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. М. 1997. С.393.

⁸⁰² Гражданское право России. Курс лекций. Часть первая. / Отв.ред. О.Н. Садилов. М. 1996. С.230.

⁸⁰³ Гражданское право. Ч.1. / Под ред. А.Г. Калпика и А.И. Махляева. М. 1997. С.251; Комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М. 1995. С.266; Гражданское право. Том. 1 2-е издание / Отв.ред. Е.А. Суханов. М. 1998. С.609.

⁸⁰⁴ Гражданское право. Том 1. 2-е издание / Отв.ред. Е.А. Суханов. М.1998. С.609.

⁸⁰⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2004. №120.5/14606.

⁸⁰⁶ Собрание указов Президента и постановлений Кабинета Министров Республики Беларусь. 1995. №17. Ст. 392; 1996. 310. Ст.262; №19. Ст.447; Собрание декретов, указов Президента и постановлений Правительства

предприятию собственник вправе определять порядок распределения его доходов. Это положение применяется и к государственному объединению, имущество, которое закреплено за ним на праве оперативного управления, если иное не определено актами Президента Республики Беларусь.

Субъект права оперативного управления несет ответственность по своим обязательствам. Но казенное предприятие отвечает всем принадлежащим ему имуществом, что вытекает из сопоставления п.5 ст.113 и ст.115 ГК, а учреждение – только денежными средствами (п.2 ст.120 ГК). При недостаточности имущества или соответственно денежных средств в обеих ситуациях предусмотрена субсидиарная ответственность собственника. Высший Хозяйственный Суд Республики Беларусь разъяснил, что учреждение отвечает по своим обязательствам не только денежными средствами, но и имуществом, приобретенным в ходе осуществления приносящей доход деятельности, и при решении вопроса о привлечении к ответственности субсидиарного должника суд должен сравнить стоимость спорных обязательств учреждения, а также сумму денежных средств учреждения и стоимости имущества, полученного от указанной деятельности.⁸⁰⁷

§ 3. Иные ограниченные вещные права

1. Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Его сущность состоит в том, что субъект этого права, не будучи собственником земельного участка, наделяется правомочиями владения и пользования им пожизненно с передачей этого права по наследству.

Пункт 2 ст.262 ГК устанавливает общее правило, согласно которому земельные участки предоставляются их собственниками другим лицам на праве пожизненного наследуемого владения, постоянного пользования, а также в срочное пользование. Применительно к пожизненному наследуемому владению это положение конкретизируется в КоЗ указанием на его субъектов, цели установления, основания возникновения и прекращения.

Субъектами права пожизненного наследуемого владения земельным участком являются только граждане, а само это право они могут получить для определенных целей: строительства и обслуживания жилого дома, ведения личного подсобного хозяйства, а также коллективного садоводства и дачного строительства, традиционных народных промыслов, при получении по наследству или приобретения жилого дома. Законодательством могут быть предусмотрены и иные цели для предоставления земельных участков на указанном праве. Их размеры нормированы в зависимости от оснований получения (ст.55, 70-73 КоЗ).

Республики Беларусь. 1998. №4. Ст.92; №5 Ст.106; 2000. №3. Ст.72; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2001. №72. 5/6460; 2002. №82.5/10802.

⁸⁰⁷ Об ответственности собственников имущества учреждений (Разъяснение от 9 апреля 2003 г. №03-25/776) // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. 2003. №8. С.60-61.

Правом предоставления гражданам земельных участков в пожизненное наследуемое владение наделены соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы (ст.25 КоЗ). Само это право возникает с момента получения удостоверяющего его документа – государственного акта, форма и порядок выдачи которого устанавливается Правительством Республики Беларусь.

Содержание права пожизненного наследуемого владения составляют правомочия владения и пользования земельным участком в полном объеме в соответствии с целями, для которых он был получен. Субъект этого права может с соблюдением установленного порядка возводить на участке здания, сооружения (в том числе различного рода хозяйственные постройки) с приобретением на них права собственности, а также перестраивать или сносить их. Однако он не вправе продавать, дарить, сдавать в аренду, предоставлять в залог, самовольно обменивать участок. Обмен земельными участками допускается только в порядке, установленном Советом Министров Республики Беларусь.

Основания и порядок прекращения права пожизненного наследуемого владения земельным участком и переход этого права регулируется главой 9 КоЗ.

2. Право постоянного пользования земельным участком. Постоянным признается право пользования земельным участком, не ограниченное установлением определенного срока, т.е. бессрочное. Такое правило закреплено прежде всего в ГК. Однако в отличие от ГК Российской Федерации, компактно выделившего положения о праве постоянного пользования земельным участком (ст.268-273), ГК Республики Беларусь рассредоточил их по нормам общего характера, охватывающим, как правило, основные виды вещных прав на землю. Специально не выделена группа норм о праве постоянного пользования земельным участком и в КоЗ.

Правовое регулирование отношений по постоянному пользованию земельным участком по ряду вопросов сходно с регламентацией отношений по пожизненному наследуемому владению земельным участком. Сюда можно отнести основания предоставления земельных участков и органы, компетентные совершать такие действия, основание возникновения права на земельный участок, документ, удостоверяющий это право (см. ст.24, 25, 30, 31 КоЗ), ряд обстоятельств, прекращающих это право (ст.49 КоЗ), переход права пользования земельным участком при переходе права собственности на строение (ст.55 КоЗ) и некоторые другие

В отличие от права пожизненного наследуемого владения, субъектами которого являются только граждане, субъектами права пользования земельными участками могут быть как граждане, так и юридические лица. Таким правом, например, наделяются сельскохозяйственные предприятия и организации (совхозы, межхозяйственные сельскохозяйственные организации независимо от форм собственности, сельскохозяйственные кооперативы, другие субъекты,

занимающиеся такого рода деятельностью (ст. 96 и 99 КоЗ); кооперативы по строительству и эксплуатации открытых стоянок и гаражей для хранения транспортных средств, принадлежащих гражданам Республики Беларусь (ст. 74 КоЗ); предприятия и организации железнодорожного транспорта, получившие в постоянное пользование землю для осуществления возложенных на них задач (ст. 6 Закона Республики Беларусь от 6 января 1999 г. «О железнодорожном транспорте»⁸⁰⁸).

Что касается граждан, то круг их как субъектов права постоянного пользования земельным участком уже. Так, это правило может быть приобретено ими, если с разрешения собственника земельного участка гражданин возвел на нем здание, сооружение, иное недвижимое имущество. Тогда он получает право постоянного пользования частью земельного участка, на котором расположена эта недвижимость, если иное не оговорено. При смене собственника указанной недвижимости вместе с этими объектами переходит и право постоянного пользования земельным участком в соответствующей части (п.1 и 2 ст. 55 КоЗ).

Содержание права постоянного пользования земельным участком составляют правомочия владения и пользования им в соответствии с целями, для которых был предоставлен участок.

3. Сервитут. Основные положения о сервитутах установлены в ст. 268-270 ГК. Отношения по земельным сервитутам урегулированы также КоЗ (ст.13-15). Сущность его состоит в том, что собственник недвижимого имущества вправе требовать от собственника другого земельного участка предоставления ему права ограниченного пользования соседним участком.

Сервитут устанавливается только в отношении недвижимого имущества. Им может быть как земельный участок, так и иная недвижимость, например, здания, сооружения, если ограниченное пользование ею необходимо вне связи с использованием земельным участком (п. 6 ст. 268 ГК; ст. 13 КоЗ).

Предоставление права сервитута другим лицам на земельный участок не означает лишения собственника правомочий владения, пользования и распоряжения этим участком.

Субъектами права на сервитут могут быть граждане и юридические лица, являющиеся собственниками имущества, в том числе и земельного участка. Однако на условиях и в порядке, предусмотренных п.п 1 и 3 ст. 268 ГК, допускается установление этого права также в интересах и по требованию лица, имеющего земельный участок на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования. В указанной ситуации лица-несобственники являются обладателями двух ограниченных вещных прав, однотипных по характеру, но разных по объему: а) правом пожизненного наследуемого владения или соответственно правом постоянного пользования и

⁸⁰⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. №4.2/12, 2002. №59.2 /849; 2004. №120.2/1054.

б) правом на сервитут. КоЗ предусматривает возможность предоставления сервитута и для арендаторов земельных участков (ч.2 ст. 14 ГК).

Установлением сервитута преследуется цель обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения, мелиорации, а также для других потребностей лица, единственным способом удовлетворения которых служит сервитут.

Основанием для возникновения сервитута является соглашение между лицом, требующим его установления, и собственником соседнего участка (или соответственно недвижимого имущества, не связанного с земельным участком), которое подлежит регистрации в порядке, предусмотренном законодательством (п. 3 ст. 268 ГК, ст. 14 КоЗ). Если между указанными лицами не будет достигнуто соглашение об установлении или условиях сервитута, лицо, требующее его установления, вправе обратиться с иском о разрешении спора в суд.

Собственник имущества, обремененного сервитутом, наделяется правом требовать от лиц, в интересах которых он установлен, соразмерную плату за пользование имуществом, если иное не предусмотрено законодательством.

Особенности сервитутных отношений, их тесная связь с правом собственности лица, имущество которого обременено сервитутом, обусловили определенные целенаправленные ограничения для носителей права на сервитут. Он не может быть самостоятельным предметом сделок купли-продажи, залога, его нельзя передавать независимо от способа такой передачи лицам, не являющимся собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого установлен сервитут.

Прекращение сервитута возможно прежде всего по истечении срока действия сервитута, а также по основаниям, общим для прекращения вещных прав, в частности вследствие физического уничтожения обремененного имущества, изъятия его у собственника в установленном порядке, соглашения обладателя сервитута и собственника обремененного имущества, перехода права собственности на доминантный и обремененный участки к одному лицу, отказа собственника от права на сервитут.

ГК предусматривает возможность прекращения сервитута по специальным основаниям (ст. 270 ГК). Но право требования его прекращения предоставлено только собственнику обремененного сервитутом имущества и лишь при определенных обстоятельствах: вследствие отпадения оснований, по которым он был установлен, и если из-за обременения сервитутом принадлежащее гражданину или юридическому лицу имущество не может использоваться по своему назначению. Требовать прекращения сервитута собственник вправе в судебном порядке.

Специальных оснований прекращения сервитута по требованию лица, в чью пользу он установлен, в ГК не содержится.

Сервитут прекращается с момента аннулирования записи о государственной регистрации сервитута в государственной земельно-кадастровой книге.

Дополнительная литература

1.Жанайдаров И.У. Проблемы реализации права государственной собственности. Алматы, 1994.

2. Иванов А.А., Медведев Д.А. Право государственного предприятия на имущество. Статья первая. Опыт исторической характеристики. Правоведение. 1990. №6.

3. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов законодательства и судебной практики (постатейный). В 3-х книгах. Мн. 2005.

4. Петров Д.В. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Спб., 2002.

5. Суханов Е.А. Право собственности в гражданском кодексе // Закон. Журнал для деловых людей. 1995. №11.

6. Тимонина Ю.В. Категория ограниченных вещных прав в доктрине и законодательстве (общие положения) // В кн.: Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 2. М.2000.

Глава 23. Защита права собственности и иных вещных прав

§ 1. Значение охраны права собственности и иных вещных прав. Способы защиты права собственности и иных вещных прав

1. Конституция Республики Беларусь гарантирует каждому право собственности и содействует ее приобретению. Неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом. Собственность, приобретенная законным способом, защищается государством (ст.44).

Охрана права собственности, иных вещных прав и их защита осуществляется всеми отраслями права, способами, присущими каждой из них. В частности, конституционное право устанавливает общие положения отношений собственности, провозглашает их охрану и защиту государством. Уголовное и административное право устанавливают составы преступлений и административных правонарушений и определяют меры уголовной и административной ответственности за посягательства на чужую собственность. Процессуальное право устанавливает порядок рассмотрения дел, связанных с нарушением права собственности и иных вещных прав.

Нормы земельного, трудового и семейного права охраняют и защищают отношения собственности от различных нарушений, регламентируя земельные, трудовые и семейные отношения.

Охрана отношений собственности и иных вещных отношений гражданским правом осуществляется путем установления оснований возникновения и прекращения таких отношений, их регулирования в нормальном состоянии всей системой норм этой отрасли. На случай нарушения прав, возникающих из таких отношений, нормы гражданского права предусматривают гражданско-правовые способы их защиты.

2. Традиционно гражданско-правовые способы защиты права собственности и других вещных прав делят на вещно-правовые и обязательственно-правовые. Им соответствуют одноименные иски.

Вещно-правовые иски предъявляются собственником или иным субъектом вещных прав к такому нарушителю его прав, с которым собственник или иной субъект вещных прав не состоит в обязательственных правоотношениях. Они вытекают из абсолютного характера защищаемого права, от нарушения которого обязаны воздерживаться все. К вещно-правовым искам относятся: иск

об истребования имущества из чужого незаконного владения, т.е. виндикационный иск (от латинского *rei vindicatio* – истребование вещи) и иск об устранении всяких нарушений права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения, т.е. негаторный иск (от латинского *actio negatoria* – с негативной формулировкой решения).

Виндикационный и негаторный иски непосредственно направлены на защиту вещных прав, поэтому правила о них помещены в разделе II «Право собственности и другие вещные права» ГК (ст.ст.282 и 285).

Обязательно-правовые иски предъявляются субъектами относительных обязательственных правоотношений к своим контрагентам – об исполнении договора, взыскании убытков, возмещении вреда и т.д. Правила о них помещены в разделе III «Общая часть обязательственного права» и разделе IV «Отдельные виды обязательств».

Как вещно-правовые, так и обязательно-правовые иски обеспечивают защиту права собственности. В связи с этим нередко возникает вопрос о том, какой из этих исков должен предъявить собственник (конкуренция исков). Вопрос решается исходя из правила *lex specialis derogat lex generalis*. В данном случае иск из обязательно-правового правоотношения, основанный на специальном законодательстве, исключает вещно-правовой иск, основанный на общем законодательстве и праве собственности. Например, арендодатель не может предъявить к арендатору виндикационный иск о возврате арендованной вещи по истечении срока аренды, если арендатор ее не возвращает. Он в таком случае должен предъявить иск, возникающий из договора аренды.

3. Вещно-правовые и обязательно-правовые способы защиты права собственности не исчерпывают всех возможных средств защиты права собственности и других вещных прав. А.П.Сергеев кроме вещно-правовых и обязательно-правовых способов защиты права собственности выделяет еще две относительно самостоятельные группы таких средств: в третью группу он выделяет правила о защите прав собственника, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, в случае его явки (ст.ст. 39 и 42 ГК), о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (ст.ст. 168–181 ГК), об ответственности залогодержателя (ст.325 ГК), хранителя или опекуна наследственного имущества за порчу или утрату наследства и др., а в четвертую – гражданско-правовые средства, направленные на защиту прав собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе (при национализации (ст.245 ГК), реквизиции (ст.243 ГК), выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст.241 ГК), отчуждении недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится, для государственных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли (ст.240 ГК)⁸⁰⁹. Но и эти две группы

⁸⁰⁹ Гражданское право. Часть 1. Учебник - 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева. – М.: 1999. С.456.

гражданско-правовых средств защиты права собственности на закрывают их перечень. Более полный перечень способов защиты гражданских прав, включая право собственности и другие вещные права, содержится в ст.11 ГК, но и этот перечень не является полным. Указанные в нем способы защиты имущественных прав рассматриваются в других разделах курса гражданского права.

В данной главе следует рассмотреть, кроме виндикационного и негаторного исков, иск о признании права собственности и иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) и средства защиты прав собственника в случае принятия акта законодательства, прекращающего права собственности (ст.287 ГК) и возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного управления и самоуправления (ст.15 ГК).

§ 2. Истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск)

1. Понятие виндикационного иска содержится в ст.282 ГК: «Собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения». Предъявить такой иск имеет право собственник имущества, т.е. гражданин, юридическое лицо, основанное на частной собственности, государство или административно-территориальная единица, а также лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законодательством или договором. Это лицо имеет право на защиту его владения также против собственника (ст.286 ГК).

Предъявить виндикационный иск до приобретения на имущество права собственности в силу приобретательной давности может лицо, которое добросовестно, открыто и непрерывно владеет имуществом как своим. Такое лицо имеет право на защиту своего владения против третьих лиц, не являющихся собственником имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законодательством или договором основания (ст.235 ГК).

Собственник (иной субъект вещного права) может истребовать свое имущество из чужого незаконного владения, если оно находится у кого-либо помимо его воли. Он не может предъявить такой иск, если имущество передано им другому лицу по договору или на ином законном основании во временное владение и пользование, а это лицо отказывается возвратить имущество. Защита права собственности в таких случаях может быть осуществлена предъявлением обязательственно-правового иска.

2. Ответчиком по виндикационному иску может быть незаконный владелец чужого имущества. У законного владельца имущество не может быть виндцировано, например у арендатора, ссудополучателя.

3. Предметом виндикационного иска является индивидуально определенное имущество, которое выбыло из владения субъекта вещного права. Если оно находится во владении собственника или иного субъекта вещного права, но кто-то на него претендует или препятствует пользованию или распоряжению имуществом, защита нарушенного права может быть осуществлена предъявлением иного иска, например, о признании права собственности или негаторного иска.

По виндикационному иску имущество взыскивается в натуре. Если оно погибло или использовано, ответчик не может его возратить. К нему, если он причастен к незаконному изъятию вещи у собственника, можно предъявить обязательственно-правовой иск из причинения вреда или неосновательного обогащения.

Имущество, определенное родовыми признаками, может быть предметом виндикационного иска, если оно тем или иным способом индивидуализировано, например, заготовленные по лесорубочному документу бревна помечены лесником клеймом на право вывоза из леса.

Индивидуально-определенное имущество не может быть истребовано в натуре, если оно незаконным владельцем существенно изменено или переработано (переделано) и прежнего как такового уже не существует. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Республики Беларусь отменила решение районного суда, которым был удовлетворен иск П. к Ш. о взыскании в натуре жилого дома, поскольку было установлено, что ответчик купил его у Б., не являвшегося собственником дома, перевез его из деревни Волконки в Оршу и построил с привлечением дополнительных строительных материалов новое строение. Судебная коллегия признала спорный дом новым объектом. В таких случаях с ответчика может быть взыскана стоимость прежней вещи по правилам обязательственно-правового требования.

4. Когда ответчиком по виндикационному иску является лицо, к которому имущество поступило без законных на то оснований непосредственно от истца (например, если ответчик нашел вещь, потерянную истцом, или вещь у истца похищена), оно истребуется во всех без исключениях случаях. Если же имущество поступило к ответчику не от истца, собственностью которого оно является, а от третьих лиц (например, от покупателя украденной вещи или от лица, которому собственник передал ее во временное пользование, на хранение, для передачи и т.д.), истребование его зависит от следующих обстоятельств: а) добросовестным или недобросовестным признан приобретатель; б) возмездно или безвозмездно приобрел спорное имущество приобретатель; в) по воле или помимо воли собственника имущество вышло из его владения или владения лиц, которым он сам передал имущество.

5. Истребование собственником своего имущества из чужого недобросовестного и добросовестного владения. Добросовестным

приобретателем, как указано в п.1 ст.283 ГК, признается приобретатель, который не знал и не мог знать, что имущество приобретается у лица, которое не имеет права его отчуждать. Недобросовестным владельцем считается лицо, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (ч.1 ст.284 ГК).

Различие добросовестного приобретателя и недобросовестного владельца проводится по субъективному критерию. Недобросовестным владельцем признается лицо, которое присвоило чужое имущество или похитило, а также лицо, которое, приобретая имущество, знало или по обстоятельствам, при наличии которых оно приобретало имущество, должно было знать, что приобретает имущество у лица, не имеющего права его отчуждать, т.е. недобросовестный владелец виновен.

Поведение добросовестного приобретателя не является виновным. Однако, приобретая чужое имущество без наличия правовых оснований, добросовестный приобретатель совершает противоправное действие, хотя и без его вины.

Признание лица добросовестным приобретателем или недобросовестным владельцем осуществляется судом. При этом добросовестность приобретателя предполагается (п.4 ст.9 ГК).

У недобросовестного приобретателя истец вправе истребовать свое имущество всегда. Закон не предусматривает никаких исключений для виндикации имущества от недобросовестных приобретателей. Если недобросовестный приобретатель использовал имущество, уничтожил, продал или иным способом распорядился им, вследствие чего в натуре истребовать имущество невозможно, он обязан возместить собственнику его стоимость. На него возлагается и ответственность за виновное снижение качества имущества. Ответственность недобросовестного владельца в таких случаях наступает по правилам ст.933 ГК.

Статья 283 ГК предусматривает существенные ограничения виндикации имущества от добросовестных приобретателей. Создается коллизия интересов собственника имущества и добросовестного приобретателя. В одних случаях закон отдает предпочтение интересам собственника, а в других – интересам приобретателя.

Согласно ч. 2 ст.283 ГК собственник вправе истребовать имущество во всех случаях у любого приобретателя (недобросовестного и добросовестного), если тот приобрел это имущество безвозмездно у лица, не имевшего права его отчуждать. Закон в таком случае стоит на защите интересов собственника, потому что уменьшение его имущества произошло незаконно и в то же время приобретатель ничего не затратил на его приобретение.

Если же добросовестный приобретатель получил имущество у лица, не имевшего права его отчуждать, по возмездной сделке, судьба виндикационного иска зависит от того, как вышло имущество из владения собственника или лица,

которому тот передал его. Когда имущество было утеряно собственником или лицом, которому имущество передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли (было незаконно изъято по предписанию соответствующего органа государственного управления или должностного лица, оставлено без присмотра в силу внезапной тяжелой болезни, в связи с пожаром, стихийным бедствием, военными действиями и т.д.), собственник вправе истребовать его у любого приобретателя, в том числе и у добросовестного (ч.1 ст.283 ГК). Это объясняется тем, что собственник мог не соприкоснуться с лицом, незаконно завладевшим его имуществом, и ему трудно, а то и невозможно отыскать упомянутое лицо. Приобретатель же соприкасался с этим лицом, когда заключал с ним сделку в отношении имущества собственника. Предполагается, что приобретатель может отыскать это лицо и предъявить к нему соответствующее требование.

Если же имущество вышло из владения собственника по его воле и лицо, которому оно было передано, незаконно распорядилось имуществом, злоупотребив доверием собственника, последний не вправе истребовать имущество у добросовестного приобретателя. С., уезжая из города, передала на хранение У. ковер. У. продала его А. С. предъявила к А. иск о взыскании ковра. Районный суд удовлетворил иск. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда отменила это решение, поскольку районный суд не проверил, являлась ли А. добросовестным приобретателем, хотя от этого зависит судьба иска. Изложенное правило объясняется тем, что собственник знает, кому передает вещь, и должен быть осмотрительным. К тому же он может взыскать стоимость вещи с лица, которому ее передал.

Поскольку поведение добросовестного владельца безупречно, он обязан только возвратить собственнику имущество, сохранившееся в натуре, и не отвечает за повреждения, гибель, использование или отчуждение имущества, если это имело место до того, как он сам узнал, что приобрел имущество у лица, не имевшего права его отчуждать.

б. В связи с тем, что добросовестность или недобросовестность приобретателя имеет существенное значение, необходимо отметить следующее: во-первых, если приобретатель по возмездной сделке был добросовестным в момент приобретения имущества у лица, не имевшего права его отчуждать, имущество не может быть истребовано у такого приобретателя, хотя бы впоследствии он и узнал об отсутствии у этого лица права отчуждать имущество (разумеется, если вещь вышла из обладания собственника по его воле); во-вторых, приобретатель остается добросовестным, пока истец не докажет обратное. В литературе можно встретить утверждение, согласно которому добросовестность предполагает отсутствие у приобретателя имущества не только умысла или грубой неосторожности, но и простой

неосмотрительности⁸¹⁰. С этим вряд ли можно согласиться. В соответствии с принципом добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений (ст.2 ГК) приобретатель не должен подозревать, что другой участник правоотношения не имеет права отчуждать имущество, которое он приобретает, поэтому простая неосмотрительность приобретателя не может служить основанием для признания его недобросовестным⁸¹¹.

7. Виндикация денег и ценных бумаг имеет особенности. Согласно п. 3 ст.283 ГК деньги, а также ценные бумаги на предъявителя (акции, облигации, казначейские обязательства государства, сберегательные сертификаты, векселя, чеки и т.п.) могут быть истребованы только у недобросовестного приобретателя. У добросовестного приобретателя деньги и ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы на том основании, что они были похищены или утеряны собственником или потому, что поступили к приобретателю безвозмездно.

§ 3. Расчеты при истребовании имущества из незаконного владения.

1. За время владения чужим имуществом приобретатель может получать от его использования доходы (под которыми здесь понимаются и денежные доходы, и плоды – приплод животных, молоко, шерсть и т.д.), а на его содержание нередко производятся расходы. Полученные от имущества доходы могут быть не равны расходам на его содержание. В связи с этим встает вопрос о расчетах при истребовании имущества из чужого незаконного владения. Его решение определяется правилами ст.284 ГК и зависит от того, является ли незаконный владелец недобросовестным или добросовестным.

От недобросовестного владельца собственник вправе потребовать возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь за все время владения. Например, истребуя у недобросовестного владельца корову, собственник вправе потребовать возврата ему полученного от этой коровы теленка и взыскать стоимость молока от надоев за время владения и пользования коровой.

От добросовестного владельца собственник вправе потребовать имущество и доходы, которые такой владелец извлек или должен был извлечь из имущества с того времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества. Если, например, виндицируется корова, от которой приплод был получен до того, как добросовестному владельцу стало известно,

⁸¹⁰ Амфитеатров Г.Н. Вопросы виндикации в советском праве // Советское государство и право. – 1941. – № 2. – С.41-43.

⁸¹¹ См. об этом: Черепяхин Б.Б. Юридическая природа и обоснование приобретения права собственности от неуправомоченного отчуждателя. Ученые записки Свердловского юридического института. Т.П. – 1947. – С.95; Толстой Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР – Л.: Изд-во ЛГУ, 1955. – С.119-122.

что он купил корову у лица, не имевшего права ее отчуждать, то он должен возместить собственнику только стоимость молока, надоенного с того времени, когда собственник предъявил ему доказательства, что корова была у него похищена, или со времени получения повестки по иску собственника о возврате коровы. Приплод от коровы остается у добросовестного владельца. Д.М.Генкин считал такое положение, формально вытекающее из закона, неоправданным в отношении плодов, определенных индивидуально и имеющихся в натуре к моменту предъявления иска собственником, поскольку добросовестный владелец все-таки является незаконным владельцем. «Другое дело, если плоды, полученные добросовестным владельцем, потреблены, отчуждены им или погибли хотя бы даже по его вине. В этих случаях добросовестный владелец не должен возмещать собственнику стоимость этих плодов» – писал он⁸¹². Это мнение противоречит четким правилам закона.

Если плоды не сохранились, собственник вправе истребовать их стоимость.

2. Ответчик по виндикационному иску «в свою очередь вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с какого собственнику причитаются доходы от имущества» (ч.2 ст.284 ГК). Следовательно, недобросовестный владелец вправе требовать от собственника возместить ему необходимые расходы, произведенные за все время владения. В приведенном примере он вправе требовать возмещения собственником всех расходов на приобретение кормов для коровы и теленка, а также стоимость ухода за ними. Добросовестный же владелец может потребовать возмещения ему собственником необходимых затрат на имущество не за все время владения, а лишь за время, истекшее после того, как владелец узнал или должен был узнать о неправомерности владения. В изложенном примере такой владелец вправе взыскать с собственника расходы на приобретение кормов, а также стоимость ухода за коровой со дня, когда владельцу были предъявлены доказательства, что корова им была приобретена у лица, не имевшего права ее отчуждать.

Собственник обязан возместить владельцу лишь необходимые затраты на имущество, т.е. такие, которые следовало произвести по условиям сохранности и обычного пользования имуществом (по текущему и капитальному ремонту, поддержанию в нормальном состоянии и т.д.).

Закон не требует, чтобы необходимые затраты на имущество, возмещенные собственником владельцу, соответствовали истребованным собственником доходам от имущества. Эти затраты могут превышать полученные от имущества доходы. Даже когда владелец вовсе не получил доходов от истребованного у него имущества, собственник обязан возместить ему необходимые затраты на имущество, понесенные за время, за которые ему причитались бы доходы, если бы они были. Отсюда вытекает, что недобросовестный владелец во всех случаях может взыскать понесенные им

⁸¹² Генкин Д.М. Право собственности в СССР. – М.: Госюриздат, 1961. – С.186.

расходы на содержание имущества, истребованного у него впоследствии по виндикационному иску. Поскольку добросовестный владелец не может быть поставлен в худшие условия, чем добросовестный, надлежит сделать вывод, что если необходимые расходы, понесенные на содержание имущества, не покрываются полученными доходами, собственник обязан по требованию добросовестного владельца возместить ему разницу между суммой упомянутых расходов и суммой доходов⁸¹³. В противном случае возникает обязательство собственника перед ответчиком по виндикационному иску о возврате неосновательного обогащения (см. ст.971 ГК).

3. В истребуемое имущество могли быть внесены улучшения. Под ними понимают затраты на имущество, которые не вызывались необходимостью поддержания имущества в нормальном состоянии, однако произведены с целью улучшить возможности использования вещи, увеличить ее стоимость, повысить ее качество и т.д. Судьба этих улучшений также зависит от добросовестности или недобросовестности владельца. «Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества. Если такое отделение улучшений невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещение произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества» (ч. 3 ст.284 ГК).

По буквальному толкованию п.3 ст.284 ГК можно сделать вывод что недобросовестный владелец не имеет права ни оставить за собой произведенные им улучшения, если даже они отделимы от вещи без ее повреждения, ни потребовать возмещения их стоимости. Однако многие считают, что недобросовестный владелец вправе оставить за собой отделимые вещи, но не может требовать компенсации затрат на те улучшения, которые не могут быть отделены от вещи⁸¹⁴.

А.П.Сергеев из числа улучшений вещи выделяет так называемые расходы «на роскошь», под которыми понимаются издержки владельца вещи «связанные, в частности, с ее украшением или оснащением вещи какими-либо безделушками»⁸¹⁵ и правильно утверждает, что подобные издержки, если соответствующие приращения отделить от вещи невозможно, возмещению не подлежат, даже тогда, когда они произведены добросовестным владельцем. Незаконный владелец имущества (добросовестный и недобросовестный) вправе изъять такие улучшения, если они отделимы и собственник не согласен возместить издержки в пределах увеличения стоимости вещи.

Если имущество, находившееся у незаконного владельца, было уничтожено или повреждено по его вине недобросовестный владелец несет ответственность

⁸¹³ Черепахин Б.Б. Виндикационные иски в советском праве // Ученые записки Свердловского юридического института. Т.1. – 1945. – С.62.

⁸¹⁴ См. Гражданское право. Часть 1. Учебник / Под ред. Ю.К.Толстого и А.П.Сергеева. – М.: Изд-во ТЕИС. – 1996. – С.409.

⁸¹⁵ Там же.

по правилам обязательств вследствие причинения вреда. Добросовестный владелец несет такую ответственность лишь тогда, когда вред причинен после того, как он узнал о незаконности своего владения.

§ 4. Требования об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск)

Практике известны случаи, когда собственник не лишен права владения вещью, но тем не менее его право собственности нарушено, поскольку другие лица незаконно создают помехи, в использовании или распоряжении вещью. Например, если в двух метрах от дома возведен на соседнем участке забор такой высоты, что в дом не проникают лучи солнца, налицо помехи в пользовании домом. Примером создания препятствий в распоряжении может служить включение судебным исполнителем в опись имущества для обращения взыскания по исполнительному листу вещей, на которые не может быть обращено взыскание (приложение № 1 к ГПК). Защита прав собственника в таких случаях осуществляется предъявлением иска об устранении помех. Такой иск именуется негаторным.

Истцом по негаторному иску является владеющий имуществом собственник (лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления, пожизненного наследуемого владения либо по иному основанию, предусмотренному законом или договором), права которого нарушены лицом, создающим помехи в пользовании или распоряжении имуществом, а ответчиком – лицо, неправомерно создающее упомянутые помехи.

Необходимым условием предъявления негаторного иска является противоправность действий ответчика. Необязательно, чтобы противоправные действия ответчика были виновными.

Содержанием негаторного иска является требование собственника обязать ответчика совершить действия, устраняющие нарушения его прав, и запретить ответчику на будущее время совершать эти действия. Кроме того, собственник может предъявить иск, о взыскании убытков (ст.14 ГК), причиненных нарушением его прав. Если к моменту предъявления иска нарушение прав собственника прекратилось, он может требовать только взыскания убытков.

К негаторным искам не применяются сроки исковой давности, поскольку нарушение является длящимся. Но убытки, причиненные нарушением прав собственника, не связанным с лишением владения, взыскиваются в пределах срока исковой давности.

§ 5. Иск о признании права собственности

В числе способов защиты гражданских прав ст. 11 ГК называет признание права. Такие иски в судебной практике встречаются, когда субъекты

гражданского права требуют защиты своих исключительных прав (своего авторства на произведение науки, литературы, объект промышленной собственности), признания фактов принятия наследства, приобретения супругами имущества во время брака, постоянного проживания в жилом помещении в качестве члена семьи титульного пользователя (нанимателя, члена организации граждан-застройщиков), состояния в договорных отношениях и т.д. Такие иски рассматриваются на основе норм законодательства соответствующих подотраслей права и их институтов.

Встает вопрос о природе исков о признании права собственности в случаях, когда нарушение права собственности не связано с выбытием имущества из владения собственника, субъекта права хозяйственного ведения, права оперативного управления, или когда создаются помехи во владении, пользовании и распоряжении правом собственности. В частности, может создаться ситуация, при которой собственник не может подтвердить свое право собственности на объект недвижимости, когда он намерен продать или подарить этот объект, или когда его вещь сдана в аренду другому лицу и была включена в опись имущества, на которое может быть обращено взыскание по долгам этого лица.

Вряд ли можно согласиться с утверждением, что собственник (субъект права хозяйственного ведения, права оперативного управления) в таких случаях может защитить свое право собственности на индивидуально-определенную вещь предъявлением негаторного иска⁸¹⁶. Не без оснований многие авторы признают иск о признании права собственности (права хозяйственного ведения, права оперативного управления) самостоятельным вещно-правовым средством защиты этого права⁸¹⁷.

В литературе высказано мнение, что иск о признании права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления является общим иском о признании, поскольку такой иск может быть предъявлен субъектом исключительного и обязательственного права⁸¹⁸. Подобный иск могут предъявлять субъекты названных прав, но это не может служить доказательством, что иск о признании права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления не является самостоятельным вещно-правовым средством защиты названных прав.

Истцом по иску о признании права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления может быть субъект названного права, независимо от того, владеет он или не владеет вещью, о праве собственности на которую идет речь. При этом не имеет значения, что в случае, когда истец не владеет имуществом, он не требует возврата ему владения (например, если вещь, о праве на которую идет речь, сдана им в аренду или передана другому лицу

⁸¹⁶ Венедиктов А.В. Гражданско-правовая охрана права социалистической собственности в СССР. М.-Л., 1954 г., с. 79-80.

⁸¹⁷ Ерошенко А.А. Личная собственность в гражданском праве. М, 1973 г., с. 189-190; См.: Гражданское право. Учеб. Т. 1. 4-е изд, перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1999 г., с. 468-470.

⁸¹⁸ Яковлев В.Ф. Россия: экономика, гражданское право (вопросы теории и практики). М., 2000 г., с. 95.

на хранение), если только его право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления на нее не признается или оспаривается кем-либо из третьих лиц.

Ответчиком по такому иску является лицо, не состоящее с истцом в относительных правоотношениях, не признающее или оспаривающее право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления истца на вещь.

Предметом подобного иска является требование признания судом истца собственником, субъектом права хозяйственного ведения, права оперативного управления индивидуально-определенной вещи, права на которую не признаются или оспариваются ответчиком.

Основанием требований истца является наличие у него доказательств, свидетельствующих о его вещном праве на данную вещь. Доказательствами могут быть соответствующие документы о страховании объекта, об уплате налога, свидетельские показания и т.п. Если такие доказательства представлены суду, иск подлежит удовлетворению. В случае, когда такая вещь относится к недвижимому имуществу, право собственности на которое подлежит государственной регистрации, решение суда о признании права собственности истца на нее является основанием для государственной регистрации права на недвижимое имущество (ст. 55 Закона от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним»⁸¹⁹).

Некоторые из исков о признании права собственности на индивидуально-определенную вещь обладают только им присущими особенностями, в частности, иски об освобождении имущества от ареста (исключении из описи).

Порядок, условия предъявления и рассмотрения исков об освобождении имущества от ареста установлены постановлением Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 10 декабря 1993 г. № 12 с изменениями и дополнениями от 18 декабря 1997 г. и 23 сентября 1999 г. «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)»⁸²⁰.

Такие иски отличаются от других исков о признании права собственности тем, что предметом иска является не только установление права собственности на имущество, но и исключение его из описи, а это влечет восстановление прав собственника владеть, пользоваться и распоряжаться вещью, исключенной из описи.

Споры об освобождении имущества от ареста (исключение из описи) рассматриваются в исковом производстве независимо от того, на основании каких постановлений судов и других органов, в том числе постановлений по административным делам, имущество было арестовано (включено в опись). Иски

⁸¹⁹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2002 г., № 87. 2/882; 2003 г., № 8. 2/926.

⁸²⁰ Судовы веснік, 1998 г., №1; Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 1999 г., № 78. 6/56.

об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) могут быть предъявлены и тогда, когда имущество включено в опись по приговору суда в качестве дополнительной меры наказания, а также и в случае, когда имущество конфисковано как орудие преступления или как нажитое преступным путем. Подобный иск может быть предъявлен собственником, а также лицом, владеющим в силу закона или договора имуществом, не принадлежащим должнику.

Ответчиком по такому иску являются должник, у которого произведен арест имущества, и те юридические или физические лица, в интересах которых наложен арест на имущество. Если арест на имущество наложен в связи с его конфискацией, ответчиком является осужденный и соответствующая инспекция Министерства по налогам и сборам. В случае передачи имущества безвозмездно юридическому лицу, оно привлекается в качестве ответчика.

В случае, когда истцами и ответчиками являются юридические лица, то независимо от оснований ареста (описи) имущества (конфискация по судебному постановлению, взыскание дохода или понуждение к исполнению обязательства по решению хозяйственного суда или исполнительной надписи нотариуса и т.п.) иски об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) подведомственны хозяйственным судам. В таком же порядке решается вопрос о подведомственности данных споров с участием физических лиц-предпринимателей, если арест (опись имущества) связан с их предпринимательской деятельностью.

По спорам об освобождении имущества от ареста, когда в опись включен предмет залога или имущество, приобретенное за счет ссуды или кредита, которые не погашены, судья решает вопрос о привлечении к участию в деле в качестве третьих лиц залогодержателя или ссудодателя.

При рассмотрении споров об исключении имущества из описи в случае, когда оно находится в общей совместной собственности супругов следует иметь в виду, что взыскание возмещения за ущерб, причиненный преступлением, может быть обращено на все имущество, являющееся общей собственностью супругов, если приговором суда по уголовному делу установлено, что названное имущество приобретено на средства, добытые преступным путем (ст. 498 ГК). В таких случаях доля в совместной собственности супруга должника, не подлежит освобождению от ареста (исключению из описи).

§ 6. Защита прав владельца, не являющегося собственником имущества

Право предъявить виндикационный и негаторный иски предоставлено не только собственнику. *Такое право имеет титульный (законный) владелец чужого имущества:* субъект другого вещного права (права пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления и др.) и лицо, обладающее чужим имуществом по иному основанию, предусмотренному законодательством или договором (ст.286 ГК). Это лицо имеет право на защиту его

владения также против собственника. Следовательно, согласно ст. 286 ГК виндикационный и негаторный иски может предъявить субъект обязательственного правоотношения (залогодатель, арендатор, перевозчик, комиссионер и т.д.). Учитывая это обстоятельство и то, что ст. 235 ГК предусматривает приобретение права собственности по давности владения, в литературе сделали правильный вывод, что субъекты ограниченных вещных прав, а также иные титульные владельцы имущества по существу получают такую же (абсолютную, вещно-правовую) защиту, как и собственники⁸²¹.

§ 7. Защита прав собственника в случае принятия акта законодательства, прекращающего права собственности, и возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного управления и самоуправления, а также должностными лицами указанных органов

Принятие акта законодательства, прекращающего права собственности, практически означает национализацию имущества. Только законом может быть проведена национализация имущества (ст.245 ГК). Собственник обязан выполнить закон и не может потребовать возврата имущества, изъятого в соответствии с этим законом. *Но собственник имеет право потребовать возмещения убытков, причиненных ему в результате принятия закона, в том числе стоимость имущества.* Эти убытки возмещаются государством. Споры о их возмещении разрешаются судом (ст.287 ГК). Статья 287 ГК не дает ответа на вопрос, какой орган государства обязан возместить такие убытки собственника и как они исчисляются. Предстоит принять законодательный акт, в котором будут даны ответы на этот вопрос.

Возмещение убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или должностных лиц этих органов, органов местного управления и самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего законодательству акта указанными органами, предусмотрено ст. 15 ГК. *Такие убытки подлежат возмещению Республикой Беларусь или соответствующей административно-территориальной единицей в порядке, предусмотренном законодательством.* Ущерб, нанесенный незаконными действиями названных органов субъектам хозяйственной деятельности, возмещается в соответствии с Положением о порядке возмещения ущерба, нанесенного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц. Оно утверждено постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 16 июня 1993 г.⁸²²

⁸²¹ Гражданское право. В 4 т. Т. 2. Вещное право. Наследственное право. Исключительные права. Личные неимущественные права. Учеб. /Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 2005. С. 191-192.

⁸²² Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь, 1993 г., № 26, ст. 328.

Дополнительная литература

1. Каменков В.С. Судебная защита права собственности в Республике Беларусь. 2006. №14.
2. Каравай А.В. Конкуренция прав собственника и добросовестного приобретателя: законодательство и правоприменительная практика //Право Беларуси. 2004. № 22(94); № 23(95); № 24(96).
3. Коновалов А.В. Владение и владельческая защита в гражданском праве. 2-е изд. доп. СПб. 2002.
4. Чигир. В.Ф. О виндикации имущества, приобретенного добросовестным предпринимателем от неуправомоченного лица //Судовы веснік. 2003. № 4(48).
5. Эрделевский А. Об истребовании имущества у добросовестного приобретателя //Хозяйство и право. 2005. № 5.