**МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА
И ПРОДОВОЛЬСТВИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

**ГЛАВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ, НАУКИ И КАДРОВ**

**Учреждение образования
«БЕЛОРУССКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ
СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ»**

**Е. А. Лазарчук, А. П. Кузьмич, Е. И. Рылко**

# ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

***Курс лекций***
***для магистрантов, получающих углубленное высшее образование, по специальностям: 7-06-0811-02 Агрономия, 7-06-0811-01 Зоотехния, 7-06-0811-03 Мелиорация, рекультивация и охрана земель, 7-06-0532-03 Землеустройство, кадастры, геодезия и геоматика,***

**Горки
БГСХА
2024**

# ВВЕДЕНИЕ

Изучение учебной дисциплины «Правовое обеспечение хозяйственной и предпринимательской деятельности» направлено на формирование у магистрантов современных знаний о механизме правового регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности, на выработку умений мыслить рыночными категориями, использовать полученные знания в профессиональной деятельности, а также способствует повышению правовой и общей культуры обучающихся, их социальной и деловой активности, воспитанию уважительного отношения к предпринимательству как социальному явлению.

В рамках образовательного процесса по данной учебной дисциплине студент приобретает не только теоретические и практические знания, умения и навыки по специальности, но и развивает свой ценностно-личностный и духовный потенциал, что позволит в дальнейшем сформировать качества патриота и гражданина, готового к активному участию в экономической, производственной и социально-культурной жизни страны.

*По завершении изучения дисциплины магистранты должны*

***знать:***

– понятие, признаки, формы хозяйственной и предпринимательской деятельности, ее значение для развития экономики государства и бизнеса;

– понятие и значение государственного и правового регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности, их источники;

– основы правового регулирования в области создания, реорганизации и ликвидации субъектов хозяйствования – юридических лиц, а также в области регистрации и прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей;

– основы правового регулирования в области лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности;

– основы правового регулирования в области цен и ценообразования;

– основы правового обеспечения качества продукции, работ, услуг;

– понятие, виды и формы, условия применения санкций и мер оперативного воздействия в предпринимательской деятельности.

***уметь:***

– применять полученные теоретические знания для решения конкретных ситуаций;

– самостоятельно работать с нормативными правовыми актами;

– определять правовой статус субъектов предпринимательской деятельности;

– подготовить комплект документов, необходимых для государственной регистрации субъекта хозяйствования и получения лицензии для занятия отдельными видами деятельности;

– определять виды санкций за нарушение правил ведения предпринимательской деятельности;

***владеть:***

– навыками анализа хозяйственного (предпринимательского) законодательства и практики его применения в Республике Беларусь;

– навыками составления документов;

– навыками поиска и работы с нормативными правовыми актами в сфере предпринимательства.

Приобретенные магистрантами знания по учебной дисциплине «Правовое обеспечение хозяйственной и предпринимательской деятельности» пригодятся в дальнейшей научной и производственной деятельности, сформируют комплексное правовое мышление и позволят сформировать профессионализм в работе.

Авторы курса лекций желают успехов при изучении основ правового обеспечения хозяйственной и предпринимательской деятельности.

## Тема 1. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### *1.1. Понятие, принципы и методы правового регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности и хозяйственного (предпринимательского) законодательства*

Правовое регулирование хозяйственной деятельности складывалось в Европе еще в средние века в связи с развитием торговли и выражалось в издании специальных правовых актов, ее регулирующих. Торговля, в отличие от натурального (потребительского) хозяйства, означает деятельность в рамках общественных отношений. Торговое право регулировало отношения, связанные с переходом правомочий на товары на возмездной основе от одних лиц к другим. Эти акты получили название «Торговое право».

Постепенно наряду с торговлей стали развиваться и другие виды хозяйственной деятельности: промышленность, транспорт, банковское дело, на которые также распространялось «Торговое право». Его предметом явилась вся профессионально осуществляемая хозяйственная деятельность, которая стала регулироваться не только торговым, но и гражданским правом.

Впоследствии законодательство стало отличаться большим масштабом вмешательства государства в сферу экономических отношений. Правовое регулирование отношений предпринимателей друг с другом всегда осуществляется на основе сочетания частноправовых и публично-правовых начал, что позволило выделить отдельную комплексную правовую отрасль – хозяйственное (коммерческое или предпринимательское) право.

В Республике Беларусь динамичное развитие хозяйственного права и законодательства началось в 90-е годы XX в., когда проводимые экономические реформы сопровождались легитимацией предпринимательства, появлением различных организационно-правовых форм предприятий, признанием частной собственности, принципа свободы договора, что потребовало существенного изменения правового регулирования хозяйственной деятельности, пересмотра концепции хозяйственного права.

Хозяйственная (предпринимательская) деятельность в сфере общественного производства нацелена на изготовление и реализацию

продукции, выполнение работ либо оказание услуг стоимостного характера, имеющих ценовую определенность. *Ее характерными признаками стали выступать единство, системность, постоянство, направленность на удовлетворение чужих нужд и осуществление на профессиональной основе.*

Единство хозяйственных отношений обусловлено едиными правилами ведения предпринимательской деятельности и ее государственного регулирования в защиту интересов государства и общества. Неразрывное сочетание публичных и частных интересов в предпринимательстве делает необходимым единое регулирование всех отношений этой сферы независимо от того, касается ли это непосредственного ведения хозяйственной деятельности или государственного воздействия на такие отношения.

Правовое регулирование предпринимательства основывается на наличии специального хозяйственного (предпринимательского) законодательства, которое комплексно регулирует сферу хозяйственной и предпринимательской деятельности. В соответствии со ст. 3 («Законодательство») Закона Республики Беларусь от 17.07.2018 г. № 130-З «О нормативных правовых актах» ***законодательство*** *– это система нормативных правовых актов, характеризующаяся их внутренней согласованностью, иерархией и обеспечивающая правовое регулирование общественных отношений.*

Хозяйство как предмет правового воздействия – чрезвычайно масштабное явление, поэтому для ***хозяйственного (предпринимательского) законодательства*** можно выделить ***следующие характерные черты:***

- оно охватывает нормы, издаваемые для формирования экономического порядка, для регулирования хозяйственного процесса или прямого управления им;

- основными его субъектами являются специально созданные организации или индивидуальные предприниматели;

- ему присуща внутренняя экономико-политическая направленность, оно должно выполнять функцию экономической свободы. Его предписания содержат многочисленные социально-политические цели, согласуют индивидуальные, групповые и общегосударственные цели, благодаря чему экономика становится не только эффективной, но и справедливой.

В хозяйственном (предпринимательском) законодательстве можно выделить ***пять групп правовых норм***, а именно нормы:

- *регулирующие организационно-хозяйственные отношения* (процессы создания, реорганизации, ликвидации субъектов хозяйствования, заключения сложных хозяйственных договоров);

- *регулирующие производственно-хозяйственную деятельность* на макроуровне и образующие правовые основы торговли, производства, оказания услуг и хозяйственного оборота в целом;

- *регулирующие отношения между органами власти и предпринимателями* с целью формирования экономического публичного порядка;

- *регулирующие международные хозяйственные отношения*.

Таким образом, ***хозяйственное (предпринимательское) законодательство как система нормативных правовых актов регулирует отношения, возникающие между субъектами хозяйственной и предпринимательской деятельности, а также между ними и другими субъектами (в том числе государством и его органами) в сфере организации и осуществления профессиональной экономической деятельности (хозяйствования).***

Хозяйственное (предпринимательское) законодательство базируется на закрепленных в законодательстве ***единых основополагающих началах правового регулирования – принципах***, которые распространяются на весь комплекс правовых норм, обеспечивающих регулирование хозяйственной деятельности.

В ст. 13 Конституции Республики Беларусь закреплен ***основополагающий принцип экономической свободы и равных условий предпринимательской деятельности.*** Государство предоставляет всем равные возможности для осуществления хозяйственной деятельности, гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Согласно данному принципу каждый гражданин по своему выбору может начать и вести свое дело в избранной отрасли хозяйства, с использованием предусмотренной законом формы. Ограничения допустимы только на основе закона в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

***Принцип многообразия, юридического равенства форм собственности и равной их защиты*** исключает привилегированное положение государственной либо частной собственности. Исходя из данного принципа, не могут создаваться преимущества, специальные правила, предоставляться льготы, дотации, субсидии либо налагаться ограничения на

субъекты хозяйствования по признаку принадлежности к форме собственности.

***Общеотраслевой принцип законности*** в сфере хозяйствования означает следующее. Во-первых, сам субъект хозяйствования обязан соблюдать установленные государством требования. Во-вторых, государство должно обеспечить законность нормативных правовых актов и правомерность деятельности своих органов и должностных лиц. В-третьих, законодательство должно отражать реальные общественные хозяйственные процессы и быть стабильным в правовой системе.

***Принцип получения прибыли как цели предпринимательской деятельности*** подчеркивает, что государство и общество заинтересованы в том, чтобы предприниматели и коммерческие организации извлекали прибыль, выплачивали заработную плату, вносили налоговые и иные платежи в бюджет.

***Принцип поощрения предпринимательской активности*** призван стимулировать стремление у граждан для включения в собственное дело. Для этого формируется система правовых и организационных мер по поддержке предпринимательства.

***Принцип свободы добросовестной конкуренции и недопущения монополистической деятельности*** означает, что преимущества на рынке может получать тот предприниматель, кто достиг наилучших результатов в своей деятельности, производит новые более качественные товары (работы, услуги) с наименьшими издержками. Закон запрещает использовать предпринимательские свободы для монополизации экономики и недобросовестной конкуренции.

***Принцип эквивалентности*** предопределяет, что отношения предпринимателей всегда должны быть возмездными, существенным условием каждого хозяйственного договора выступает цена, а также предполагается согласование интересов при определении цены или ставок арендной платы.

***Принцип осуществления государственного воздействия на хозяйственные отношения*** преимущественно на основе применения экономических методов призван обеспечить использование единой системы налогообложения, формирование рынка, повышение потребительского спроса, снижение уровня инфляции. Приоритет имеет выделение зон для размещения субъектов хозяйствования при осуществлении территориального планирования, возможность приобретения в собственность земельных участков для ведения бизнеса.

***Принцип социальной направленности регулирования***

***экономической деятельности***, когда направление и координация государственной и частной экономической деятельности обеспечиваются государством в социальных целях.

***Принцип приоритета общественных интересов***, когда осуществление хозяйственной и предпринимательской деятельности не должно противоречить общественной пользе и безопасности, наносить вред окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц.

***Принцип самостоятельности*** субъектов хозяйствования в выборе организационно-правовых форм предприятий и всех параметров деятельности.

***Принцип свободы договора***, предоставляющий свободу в выборе как вида хозяйственных договоров, так и контрагента, с которым планируется заключение договора.

***Запрет незаконного вмешательства*** органов государства и их должностных лиц в хозяйственные отношения и бездействия. Гарантией данного принципа является право на возмещение за счет государства причиненного вреда субъекту хозяйствования.

***Принцип защиты прав и интересов предпринимателя*** посредством применения как юрисдикционных, так и неюрисдикционных способов защиты.

***Методы хозяйственно-правового регулирования*** – это совокупность закрепленных в законодательстве способов и приемов воздействия друг на друга государства и других участников хозяйственно-правовых отношений, применяемых в соответствии с условиями и целями правового регулирования.

При выделении методов правового регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности следует учитывать, что регулированию подлежат *две разнонаправленные группы отношений*:

- *во-первых,* отношения между субъектами предпринимательской деятельности (горизонтальные),

- *во-вторых*, отношения при осуществлении государственного регулирования экономики (вертикальные).

Учитывая, что основными способами регулирования общественных отношений выступают *определение прав, установление обязанностей и запретов*, то и в сфере правого регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности выделяют следующие методы воздействия:

- ***метод обязательных предписаний*** (включающий метод приказа

и метод запрета) выражается в необходимости строго соблюдать установленные требования в сфере хозяйственной деятельности. Императивный метод существенно ограничивает автономию воли адресата, предписывает ему модель поведения. Этот метод применяется при принятии решений собственником имущества (о создании, реорганизации, ликвидации организации); при государственном регулировании хозяйственной деятельности (разрешительная деятельность органов публичной власти осуществляется посредством реализации широкого спектра процедур – лицензирование, регистрация, разрешение, сертификация, стандартизация, конкурс, экспертиза, согласование, аттестация и т.п.);

- ***метод автономных решений*** – позволяет субъектам самостоятельно принимать управленческие и иные решения для обеспечения оптимального ведения хозяйственной деятельности;

- ***метод согласования*** создает возможность субъектам хозяйствования вырабатывать взаимовыгодные решения при заключении договоров, координировать деятельность на общем товарном рынке;

- ***метод рекомендаций***, который предусматривает издание уполномоченными субъектами предложений относительно ведения хозяйственной деятельности;

- ***метод принуждения*** применяется в отношениях по поводу применения дисциплинарных, имущественных, административных и уголовных санкций за правонарушения при ведении хозяйственной деятельности.

### *1.2. Законодательство, регулирующее хозяйственную и предпринимательскую деятельность*

Отношения, складывающиеся в сфере хозяйствования, регулируются системой нормативных правовых актов. Нормативные правовые акты, содержащие хозяйственно-правовые нормы, образуют иерархическую ступенчатую систему, строящуюся по юридической силе нормативных правовых актов.

***1. Конституция Республики Беларусь.*** Обладает высшей юридической силой. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Республике Беларусь, не должны противоречить Конституции Республики Беларусь.

Важнейшим свойством Конституции Республики Беларусь является ее прямое действие. Прямое действие означает, что, во-первых, нормы Конституции Республики Беларусь обязательны для всех субъектов, в

том числе участников хозяйственной деятельности; во-вторых, каждый может защищать свои права, ссылаясь исключительно на соответствующую статью Конституции Республики Беларусь. В действующей Конституции Республики Беларусь имеется около 50 статей, регулирующих экономические отношения (об экономическом многообразии, о защите труда, окружающей среды, интеллектуальной собственности, потребителей и др.).

2. Следующий по силе источник хозяйственного права – ратифицированные Республикой Беларусь ***международно-правовые акты***. Им должны соответствовать законы, декреты, указы Президента Республики Беларусь, международные договоры и иные обязательства Республики Беларусь. Это двусторонние рамочные договоры Республики Беларусь о торгово-экономическом сотрудничестве (в них может быть предусмотрен обычный, льготный либо ограничительный режим торговли, режим зоны свободной торговли либо Таможенного союза), о взаимном поощрении и защите инвестиций, об избежании двойного налогообложения.

Республика Беларусь является участником многочисленных многосторонних международных соглашений (например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров, заключенная в г. Вене 11 апреля 1980 г.; Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров, заключенная в г. Нью-Йорке 14 июня 1974 г.; Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров, заключенная в г. Гааге 22 декабря 1986 г.). При этом, заключение международных договоров, которые противоречат Конституции Республики Беларусь, не допускается.

***3. Указы Президента Республики Беларусь, а также Декреты Президента Республики Беларусь, изданные до вступления в силу изменений и дополнений в Конституцию Республики Беларусь, принятых на Республиканском референдуме от 22.02.2022 года.*** Примерами могут служить:

- Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» (далее - Декрет № 1);

- Декрет Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства»;

- Указ Президента Республики Беларусь от 18.06.2005 г. № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности» (далее – Указ № 285);

- Директива Президента Республики Беларусь от 31.12.2010 г. № 4 «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь» (далее – Директива № 4);

- иные декреты и указы по вопросам хозяйственной и предпринимательской деятельности.

Директива № 4, например, устанавливает, что главный принцип в этой сфере – конкуренция везде, где возможно, и государственное регулирование – там, где необходимо.

Директива как вид нормативного правового акта является указом программного характера, издаваемым Главой государства в целях системного решения вопросов, имеющих приоритетное политическое, социальное и экономическое значение. Для такого программного нормативного акта характерно наличие норм-деклараций и норм-принципов.

Вместе с тем отдельные положения Директивы № 4, в частности п. 5.4 и п. 9.1, имеют признаки правовых норм прямого действия. Формулировка п. 5.6 «…обеспечить приостановление привлечения к административной ответственности, предусмотренной ст. 23.17 КоАП за нарушение порядка составления (оформления) товарных, товарно-транспортных накладных, платежных инструкций и других первичных учетных документов до вступления в силу закона о внесении соответствующих изменений в КоАП и ПИКоАП» позволяет применять эту норму непосредственно на основании Директивы.

***4. Гражданский кодекс Республики Беларусь*** (далее – ГК Республики Беларусь). Он имеет большую юридическую силу по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы гражданского права и дает определение предпринимательской деятельности, закрепляет основы имущественных и обязательственных отношений, устанавливает организационно-правовые формы коммерческих организаций и др.

***5. Иные законы Республики Беларусь***, которые могут быть классифицированы на следующие группы:

а) законы, определяющие правовое положение субъектов предпринимательской деятельности (например, Закон Республики Беларусь от 09.12.1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах» (далее – Закон о хозяйственных обществах) и др.);

б) законы, регулирующие определенные виды хозяйственной деятельности (например, Закон Республики Беларусь от 8 января 2014 г. № 128-З «О государственном регулировании торговли и общественного питания» и др.);

в) законы, устанавливающие определенные требования к

предпринимательской деятельности в целом и к отдельным ее видам (Закон Республики Беларусь от 10.12.1992 г. № 2034-XII «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», Закон Республики Беларусь от 05.01.2004 г. № 262-З «О техническом нормировании и стандартизации» и др.).

***6. Иные нормативные правовые акты, к которым относятся:***

- постановления Совета Министров Республики Беларусь;
- постановления Палаты представителей или Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь;
- нормативные правовые акты Верховного Суда Республики Беларусь, Генеральной прокуратуры, нормотворческих органов, подчиненных (подотчетных) Президенту Республики Беларусь;
- нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления;
- решения, принятые местным референдумом, решения местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов;
- нормативные правовые акты иных нормотворческих органов (должностных лиц);
- технические нормативные правовые акты.

В качестве самостоятельных источников регулирования хозяйственной и предпринимательской деятельности также выступают ***локальные акты отдельных субъектов хозяйствования***.

*Действие локального нормативного правового акта ограничено рамками одной или нескольких организаций*. Система локальных актов организации включает прежде всего обязательные документы. Главенствующее положение при этом отводится учредительным документам: уставу и учредительному договору. Локальные акты регулируют финансовые и бухгалтерские вопросы – учетная политика организации, положение по бухгалтерскому учету, бизнес-план, финансовый план.

С целью конкретизации действующего законодательства в организации разрабатываются ***документы вспомогательного характера***. Например, к ним относятся положения: о ведении договорной работы; о претензионно-исковой работе; о материальной ответственности работников; о тендерах и др.

В случаях, когда хозяйственные и предпринимательские 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). При невозможности

использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из основных начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права). Не допускается применение по аналогии норм, ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность (ст. 5 ГК).

В условиях глобализации условий хозяйственной деятельности используются правовые конструкции, содержащиеся в унифицированных актах, таких как ***Принципы европейского договорного права, Принципы международных коммерческих договоров.***

В качестве источника выступают также ***обычаи делового оборота***. Обычай – это правило поведения, отвечающее следующим критериям:

- оно должно сложиться и широко применяться;
- сферой применения должен выступать исключительно предпринимательский (деловой) оборот;
- оно не должно быть зафиксировано в каком-либо нормативном акте.

Обычай делового оборота может применяться как наряду с законодательством, так и в случаях пробелов в правовом регулировании, однако он не должен противоречить законодательству. Ст. 290 ГК устанавливает, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями. Обычаи широко применяются во внешнеторговом обороте и в рекламной деятельности. Примером общепринятых обычаев делового оборота являются ***Международные правила толкования торговых терминов ИНКОТЕРМС*** (International Commercial Trade Terms). Они применяются, когда стороны включили в договор соответствующую ссылку или когда стороны в качестве применимого права определили совокупность правил международного торгового оборота.

### *1.3. Понятие и виды хозяйственной и предпринимательской деятельности. Система хозяйственных (предпринимательских) правоотношений*

Под *хозяйственными (предпринимательскими) правоотношениями* понимаются *урегулированные нормами хозяйственного (предпринимательского) законодательства отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, тесно с ней*

*связанной деятельности организационно-имущественного характера, а также отношения по государственному регулированию предпринимательской деятельности.*

Предпринимательские правоотношения по их конструкции, объектам и содержанию можно классифицировать следующим образом:

***1. Абсолютные вещные правоотношения.*** Абсолютным вещным правом, не корреспондирующим ни с одним конкретным субъектом, является право собственности. Право собственности дает его субъекту возможность владения, пользования и распоряжения имуществом по своему усмотрению в соответствии с законом. Оно используется для осуществления хозяйственной деятельности на базе собственного имущества государством, административно-территориальными единицами, субъектами частной собственности.

***2. Абсолютно-относительные вещные правоотношения.*** К их числу относятся право хозяйственного ведения, право оперативного управления. Они являются абсолютно-относительными, потому что субъект такого права владеет, пользуется и распоряжается имуществом «абсолютно», не сообразуя своих возможностей ни с кем, кроме собственника, с которым он состоит в относительном правоотношении. Правоотношения такого рода складываются при предоставлении имущества унитарным предприятиям.

***3. Абсолютные правоотношения по ведению собственной хозяйственной деятельности.*** Для таких правоотношений характерно, что они складываются по поводу ведения собственной деятельности, которая и выступает как объект правоотношения. У субъекта, ведущего хозяйствование по установленным законом правилам, нет конкретных обязанных лиц. Все другие субъекты обязаны считаться с возможностью ведения им предпринимательской деятельности и не препятствовать ее реализации.

***4. Неимущественные предпринимательские правоотношения.*** Такие правоотношения складываются по поводу неимущественных благ, используемых субъектами хозяйствования в своей деятельности, таких как фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческая тайна и др.

***5. Хозяйственные обязательства.*** В обязательственных правоотношениях один участник вправе требовать от другого совершения соответствующих действий. Обязанный субъект обязан их исполнить, то есть передать имущество, выполнить работы, оказать услуги.

Хозяйственные обязательства подразделяются на четыре основных вида:

• *хозяйственно-управленческие*, которые возникают в результате издания актов государственными органами;

• *внутрихозяйственные*, которые складываются между подразделениями хозяйствующих субъектов;

• *территориально-хозяйственные отношения* – отношения публичных образований между собой и с организациями;

• *оперативно-хозяйственные*, которые складываются между несоподчиненными субъектами в силу предпринимательских договоров.

Считается, что история предпринимательства в Республике Беларусь начинается с принятия 28 мая 1991 г. Закона Республики Беларусь № 813-XII «О предпринимательстве в Республике Беларусь». В ст. 1 вышеназванного Закона предпринимательство (предпринимательская деятельность) определялось как самостоятельная, инициативная деятельность граждан, направленная на получение прибыли или личного дохода и осуществляемая от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность или от имени и под имущественную ответственность юридического лица (предприятия).

***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 Республики Беларусь).

Можно выделить следующие ***признаки предпринимательской деятельности:***

***1) самостоятельный характер деятельности.*** Отметим, что это не просто самостоятельная, но еще и инициативная деятельность, направленная на реализацию своих способностей и удовлетворение различных потребностей других лиц и общества в целом. Выделяют *имущественную и организационную самостоятельность*. *Имущественная самостоятельность* – это наличие у субъекта хозяйствования обособленного имущества, которое составляет экономическую базу его деятельности. *Организационная самостоятельность* – это возможность

принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности;

***2) участие лица в гражданском обороте.*** Гражданский оборот (как, впрочем, и хозяйственный) представляет собой совокупность сделок, заключаемых субъектами гражданского права, и возникающих на этой основе обязательственных отношений;

***3) предпринимательство – деятельность, осуществляемая от своего имени.*** Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается;

***4) предпринимательский риск*** – деятельность предпринимателя на рынке в ситуации неопределенности относительно вероятного получения прибыли или убытков, когда принимающий решение, не будучи в состоянии однозначно предвидеть, добьется он прибыли или понесет убытки, оказывается перед выбором какого-либо из альтернативных вариантов решения;

***5) самостоятельная имущественная ответственность.*** Ответственность – это возможные последствия риска. Ответственность выражается в наступлении неблагоприятных имущественных последствий у субъекта хозяйствования. Отличительная особенность гражданско-правовой ответственности предпринимателя заключается в том, что она наступает независимо от вины. Нарушитель обязательства освобождается от ответственности, если он докажет, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. Вина является необходимым условием ответственности предпринимателя, если это прямо предусмотрено законом или договором (ст. 372 ГК);

***6) основная цель предпринимательской деятельности – получение прибыли.*** Получение прибыли в качестве основной цели ставится субъектом хозяйствования изначально и придает деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже в случае получения им убытков. Прибыль – показатель финансовых результатов хозяйственной деятельности, определяемый путем уменьшения суммы валового дохода субъекта хозяйствования за определенный период на сумму валовых затрат и сумму амортизационных отчислений;

***7) систематичность получения прибыли.*** Четких количественных критериев систематичности в законодательстве не содержится. Представляется, что систематичность может состоять либо в систематическом (более двух раз в течение года) совершении действий, направленных на получение прибыли, либо в совершении действий, которые не

имеют систематического характера, но очевидно свидетельствуют о намерении лица осуществлять эти действия в будущем с целью систематического получения прибыли.

Систематичность имеет принципиальное значение только для квалификации в качестве предпринимательской деятельности физического лица, нарушившего требование о государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Применительно к деятельности коммерческого юридического лица систематичность не имеет никакого значения, поскольку даже совершение одной сделки свидетельствует об осуществлении организацией предпринимательской деятельности, что соответствует цели его создания;

***8) способ осуществления предпринимательской деятельности (получения прибыли):*** пользование имуществом, продажа вещей, произведенных, переработанных или приобретенных для продажи, выполнение работ, оказание услуг, предназначенных для реализации другим лицам, а не для собственного потребления.

Дополнительно к признакам предпринимательской деятельности можно отнести:

**– *легализация (легитимация) деятельности,*** т.е. осуществление деятельности лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном законодательством порядке;

**– *профессионализм,*** который во многих случаях обусловливается необходимостью получения лицензии на тот или иной вид деятельности;

**- *новаторский характер***. Новаторство – это открытие новых путей, инициирование внедрения идей, способствующих преобразованию и усовершенствованию процесса в разных отраслях деятельности. Новаторство связано с непрерывным движением, является подходом, способным изменить реальность.

Законодатель выделяет виды деятельности, имеющие один или несколько признаков предпринимательской, но таковой не являющейся.

Так, в соответствии с ч. 4 п. 1 ст. 1 ГК Республики Беларусь ***к предпринимательской деятельности не относятся:***

- ремесленная деятельность;
- деятельность по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма;
- деятельность граждан Республики Беларусь, осуществляющих ведение личных подсобных хозяйств, по производству, переработке и реализации произведенной ими сельскохозяйственной продукции;
- адвокатская деятельность;

• нотариальная деятельность нотариусов;

• деятельность третейских судей;

• деятельность медиаторов;

• деятельность, осуществляемая в рамках временных научных коллективов;

• деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг и банковских счетов в качестве средства платежа или в целях сохранения денежных средств и получения дохода;

• осуществляемые физическими лицами самостоятельно без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам следующие виды деятельности:

• реализация иностранными гражданами и лицами без гражданства, временно пребывающими и временно проживающими в Республике Беларусь, на торговых местах на рынках и (или) в иных установленных местными исполнительными и распорядительными органами местах не более пяти дней в календарном месяце произведений живописи, графики, скульптуры, изделий народных художественных ремесел, продукции растениеводства и пчеловодства (далее – разовая реализация);

• реализация физическими лицами, за исключением лиц, указанных в абзаце двенадцатом настоящей части, на торговых местах на рынках и (или) в иных установленных местными исполнительными и распорядительными органами местах изготовленных этими физическими лицами хлебобулочных и кондитерских изделий, готовой кулинарной продукции, а также созданных ими произведений живописи, графики, скульптуры, изделий народных художественных ремесел; продукции цветоводства, декоративных растений, их семян и рассады, животных (за исключением котят и щенков); лекарственных растений, ягод, грибов, орехов, другой дикорастущей продукции; продукции, указанной в ч. 1 п. 11 ст. 294 Налогового кодекса Республики Беларусь (далее – НК Республики Беларусь) (при наличии документов, предусмотренных ч. 2 и 3 п. 11 ст. 294 НК Республики Беларусь);

• оказание услуг по выращиванию сельскохозяйственной продукции;

• предоставление услуг по дроблению зерна;

• выпас скота;

• репетиторство (консультативные услуги по отдельным учебным предметам (предметам), учебным дисциплинам (дисциплинам), образовательным областям, темам, в том числе помощь в подготовке к централизованному тестированию);

• чистка и уборка жилых помещений;

• уход за взрослыми и детьми, стирка и глаженье постельного белья и других вещей в домашних хозяйствах граждан, выгул домашних животных и уход за ними, закупка продуктов, мытье посуды и приготовление пищи в домашних хозяйствах граждан, внесение платы из средств обслуживаемого лица за пользование жилым помещением и жилищно-коммунальные услуги, кошение травы на газонах, уборка озелененной территории от листьев, скошенной травы и мусора;

• майнинг, приобретение, отчуждение цифровых знаков (токенов);

• музыкально-развлекательное обслуживание свадеб, юбилеев и прочих торжественных мероприятий;

• деятельность актеров, танцоров, музыкантов, исполнителей разговорного жанра, выступающих индивидуально;

• предоставление услуг тамадой;

• фотосъемка, изготовление фотографий; видеосъемка событий;

• деятельность, связанная с поздравлением с днем рождения, Новым годом и иными праздниками независимо от места их проведения;

• реализация котят и щенков при условии содержания домашнего животного (кошки, собаки);

• услуги по содержанию, уходу и дрессировке домашних животных, кроме сельскохозяйственных животных;

• деятельность по копированию, подготовке документов и прочая специализированная офисная деятельность;

• деятельность по письменному и устному переводу;

• предоставление услуг, оказываемых при помощи автоматов для измерения веса, роста;

• ремонт швейных, трикотажных изделий и головных уборов, кроме ремонта ковров и ковровых изделий;

• предоставление жилых помещений, садовых домиков, дач (кроме предоставления жилых помещений, садовых домиков, дач для краткосрочного проживания в соответствии с абзацем тридцать третьим настоящей части);

• предоставление физическими лицами, за исключением иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих и временно проживающих в Республике Беларусь, принадлежащих им на праве собственности жилых помещений, садовых домиков, дач иным физическим лицам для краткосрочного проживания;

• осуществляемые физическими лицами, за исключением

иностранных граждан и лиц без гражданства, временно пребывающих и временно проживающих в Республике Беларусь, по заказам граждан, приобретающих или использующих товары (работы, услуги) исключительно для личных, бытовых, семейных и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности:

• выполнение работ, оказание услуг по дизайну интерьеров, графическому дизайну, оформлению (украшению) автомобилей, внутреннего пространства капитальных строений (зданий, сооружений), помещений, иных мест, а также моделирование предметов оформления интерьера, текстильных изделий, мебели, одежды и обуви, предметов личного пользования и бытовых изделий;

• ремонт часов, обуви;

• ремонт и восстановление, включая перетяжку, домашней мебели из материалов заказчика;

• сборка мебели;

• настройка музыкальных инструментов;

• распиловка и колка дров, погрузка и разгрузка грузов;

• производство одежды (в том числе головных уборов) и обуви из материалов заказчика;

• штукатурные, малярные, стекольные работы, работы по устройству покрытий пола и облицовке стен, оклеивание стен обоями, кладка (ремонт) печей и каминов;

• оказание услуг по разработке веб-сайтов, установке (настройке) компьютеров и программного обеспечения, восстановлению компьютеров после сбоя, ремонт, техническое обслуживание компьютеров и периферийного оборудования, обучение работе на персональном компьютере;

• парикмахерские и косметические услуги, а также услуги по маникюру и педикюру.

Предпринимательская деятельность может осуществляться ***единолично*** (от имени индивидуального предпринимателя, крестьянского (фермерского) хозяйства, частного унитарного предприятия) и ***коллективно*** (в виде различных организационно-правовых форм коммерческих организаций).

***Виды предпринимательской деятельности*** можно классифицировать по различным основаниям:

– в зависимости от формы собственности, на базе которой осуществляется предпринимательская деятельность (частная, государственная);

– в зависимости от характера деятельности (производственная,

торговая, направленная на оказание услуг, выполнение работ) и т.д.

*1.4. Регулирование государственного управления хозяйственной деятельностью и органы, его обеспечивающие*

***Хозяйственная деятельность*** – это деятельность свободных субъектов, которые самостоятельно принимают решения об осуществлении (прекращении) хозяйственной деятельности, сферах приложения своих способностей и ресурсов. Данная деятельность основана на собственных интересах и побуждениях субъектов хозяйствования, в связи с чем принцип экономической свободы приводит к необходимости решения первоочередных проблем:

– хозяйственная деятельность осуществляется в общественной форме во взаимоотношениях с другими свободными субъектами, которые также действуют в своих собственных интересах. Отсюда возникает проблема согласования частных интересов, предотвращения причинения вреда другим лицам;

- существует общественный (публичный) интерес, который заключается в удовлетворении запросов различных сообществ. Предприниматели также пользуются публичной инфраструктурой и общественными благами, поэтому они обязаны участвовать в их создании. Таким образом, право должно обеспечивать интересы государства, которые связаны с осуществлением предпринимательской деятельности.

В государстве любое его вторжение в сферу диспозитивной свободы хозяйствующих субъектов и должно осуществляться специально уполномоченными органами. Закон должен предусматривать, при каких условиях и какие исполнительные действия допускаются. Субъектам хозяйствования должна обеспечиваться защита.

*В сфере хозяйствования государство осуществляет долгосрочную (стратегическую) и текущую (тактическую) экономическую и социальную политику, направленную на реализацию и оптимальное согласование интересов субъектов хозяйствования и потребителей.*

***Экономическая стратегия*** – избранный государством курс экономической политики, рассчитанный на длительную перспективу и направленный на решение крупномасштабных экономических и социальных задач, обеспечение экономической безопасности государства, сохранение и приумножение экономического потенциала, повышение народного благосостояния. Экономическая стратегия включает определение приоритетных целей народного хозяйства, средств и способов их

реализации исходя из содержания объективных процессов и тенденций в народном и мировом хозяйстве с учетом интересов субъектов хозяйствования.

***Экономическая тактика*** – совокупность ближайших целей, задач, средств и способов их достижения для реализации стратегического курса экономической политики в конкретных условиях, складывающихся в текущем периоде развития народного хозяйства. Правовое закрепление экономической политики осуществляется путем определения основ внутренней и внешней политики в прогнозах и программах экономического и социального развития Беларуси и регионов, программах деятельности Правительства, целевых программах экономического, научно-технического и социального развития, а также соответствующих законодательных актах.

Государство, органы государственной власти и местного самоуправления не являются субъектами хозяйствования. Их участие в сфере хозяйствования состоит, прежде всего, в обеспечении надлежащей организации хозяйственной деятельности.

*Задачи государственного регулирования экономической деятельности состоят в обеспечении устойчивого и динамичного развития экономики, удовлетворении государственных нужд в товарах, работах и услугах, обеспечении занятости населения, безопасности и обороноспособности страны, свободы предпринимательства, в защите прав потребителей и т.д.* Другими словами, регулирование экономической (хозяйственной) деятельности со стороны государства предопределяется публичными интересами общества. Как гласит ст. 13 Конституции Республики Беларусь, «государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях».

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

Особенности государственного регулирования хозяйственных отношений зависят от сферы общественного производства (производство, распределение, обращение), вида хозяйственной деятельности и рынка (внутренний или внешний), а также формы собственности субъектов (частные или публичные).

***Методы государственного регулирования*** условно можно разделить на виды по следующим основаниям:

*1) по приемам (способам) направленности их воздействия* выделяют:

*а) административные* – представляют собой приемы одностороннего воздействия на поведение субъектов регулирования, основанные на авторитете государственной власти и реализуемые посредством издания нормативных и ненормативных актов, направленных на установление правил поведения общеобязательного или частного характера, утверждение конкретных заданий, разрешение или ограничение определенных действий и др.;

*б) экономические* – приемы, реализуемые через материальные средства (цена, прибыль, кредиты, налоги и т.д.), направленные на достижение желаемого поведения субъекта регулирования посредством воздействия на его интересы;

*2) по методике воздействия выделяют:*

*а) прямые методы государственного регулирования* – средства воздействия на экономические отношения, которые характеризуются непосредственным властным воздействием государственных органов на регулируемые отношения и поведение соответствующих субъектов;

*б) косвенные методы государственного регулирования* – экономические средства воздействия на регулируемые отношения со стороны субъектов государственно-управленческой деятельности.

*Государственное регулирование хозяйственной деятельности включает следующие виды (формы): регулирование условий хозяйственной деятельности; прямое управление хозяйственной деятельностью; контроль хозяйственной деятельности*.

Прямое управление хозяйственной деятельностью осуществляется министерствами, другими республиканскими органами управления, государственными организациями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, местными органами управления и самоуправления. Оно включает установление государственных заданий и заказов, выдачу плановых актов на получение (поставку) продукции (товаров), экспертизу инвестиционных проектов и иные конкретные действия по организации и осуществлению хозяйственной деятельности. Данный вид (форма) государственного регулирования хозяйственной деятельности в основном касается государственного сектора экономики.

Определяя условия хозяйственной деятельности, государство осуществляет и контроль их соблюдения. Соответствующие государственные органы (Комитет государственного контроля Республики Беларусь,

Национальный банк Республики Беларусь, Министерство экономики Республики Беларусь, Министерство финансов Республики Беларусь, Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь, Государственный таможенный комитет Республики Беларусь, Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь и др.) контролируют соблюдение законодательства о предпринимательстве, антимонопольного законодательства, банковского законодательства, законодательства о рынке ценных бумаг, требований к качеству и порядку реализации товаров, работ и услуг, порядку ценообразования, осуществления внешнеэкономической деятельности и валютных операций и т.д. В случаях нарушения законодательства о хозяйственной (предпринимательской) деятельности к субъектам хозяйствования применяются предусмотренные законодательством санкции.

Виды (формы) государственного регулирования хозяйственной деятельности закрепляются в законодательных актах и другом действующем законодательстве, как правило, применительно к соответствующей хозяйственной деятельности.

*Направлением государственного регулирования выступает* ***государственная поддержка предпринимательства.*** С целью создания благоприятных организационных и экономических условий для развития предпринимательства органы власти в соответствии с законом:

– предоставляют предпринимателям земельные участки, передают государственное имущество, необходимое для осуществления предпринимательской деятельности;

– содействуют предпринимателям в организации материально-технического обеспечения и информационного обслуживания, подготовке кадров;

– осуществляют первоначальное обустройство неосвоенных территорий объектами производственной и социальной инфраструктуры с их передачей предпринимателям;

– стимулируют модернизацию технологии, освоение предпринимателями новых видов продукции и услуг.

***Планирование*** *– деятельность государства в лице его органов управления, а также субъектов экономической деятельности по разработке планов, представляющих собой последовательность действий, согласованных по целям и ресурсам и направленных на достижение определенного конечного результата.*

В современных условиях планирование приобретает индикативный (прогнозный) характер, при котором определяются ориентиры

(индикаторы), достижение которых желательно, носит в основном информационный характер. В Республике Беларусь в соответствии с Законом Республики Беларусь от 05.05.1998 г. № 157-З «О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Республики Беларусь» применяется в основном индикативное планирование (прогнозирование). При формировании же государственных нужд применяется директивное планирование.

***Государственное прогнозирование социально-экономического развития Республики Беларусь*** представляет собой деятельность государственных органов по разработке государственных прогнозов социально-экономического развития на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективы. Государственные прогнозы и программы социально-экономического развития используются при принятии республиканскими органами государственного управления решений в области социально-экономической политики государства.

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

*Система государственных прогнозов социально-экономического развития Республики Беларусь* включает:

- на долгосрочную перспективу – национальную стратегию устойчивого социально-экономического развития Республики Беларусь на 15 лет и основные направления социально-экономического развития Республики Беларусь на 10 лет;
- на среднесрочную перспективу – программу социально-экономического развития Республики Беларусь на пять лет;
- на краткосрочный период – годовой прогноз социально-экономического развития Республики Беларусь.

Разработка государственных прогнозов социально-экономического развития Республики Беларусь на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективы обеспечивается Советом Министров Республики Беларусь.

Государственное регулирование хозяйственной деятельности без соответствующего государственного контроля было бы неэффективным.

***Государственный контроль хозяйственной деятельности*** – это мероприятия государства в лице его органов (должностных лиц) по

наблюдению за организацией, осуществлением и прекращением хозяйственной деятельности с целью выявления нарушений законодательства и принятия предусмотренных законодательством мер в отношении нарушителей.

Различаются следующие ***виды государственного контроля хозяйственной деятельности:***

*1) по предмету контроля:*

*– общий (контроль финансово-хозяйственной деятельности)*. Данный вид контроля осуществляется в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 16.10.2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь». *Под проверкой понимается совокупность мероприятий*, проводимых контролирующими (надзорными) органами в отношении проверяемых субъектов для оценки соответствия требованиям законодательства осуществляемых ими деятельности, в том числе совершенных финансово-хозяйственных операций, а также действий (бездействия) их должностных лиц и иных работников;

*– специальный контроль отдельных аспектов хозяйственной деятельности:* налоговый, финансовый, валютный, таможенный, экологический, антимонопольный, контроль соблюдения дисциплины цен, контроль банковской деятельности, контроль страховой деятельности, контроль рынка ценных бумаг, бюджетный контроль, контроль производства и оборота алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции, спирта этилового из непищевого сырья и табачных изделий; энергетический надзор;

*2) по субъектам контроля:*

*– ведомственный*. Под ведомственным контролем понимается контроль, осуществляемый органами и организациями (их структурными подразделениями (подчиненными организациями), отнесенными к органам ведомственного контроля перечнем контролирующих органов для обеспечения соблюдения подчиненными или входящими в их состав (систему) организациями, нотариальными конторами требований законодательства.

Ведомственный контроль – составная часть государственного контроля, осуществляемая республиканскими органами государственного управления, иными государственными организациями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, местными исполнительными и распорядительными органами (органами государственного управления) в целях обеспечения соблюдения подчиненными или входящими в их

состав организациями государственной формы собственности, а также с долей государственной собственности (далее – организации) требований законодательства при осуществлении финансово-хозяйственной деятельности сохранности, целевого и эффективного использования государственного имущества, своевременного выявления, пресечения и предотвращения экономических правонарушений, выявления неиспользуемых резервов повышения эффективности экономической деятельности организаций.

В целях оптимизации контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь, снижения воздействия со стороны контролирующих (надзорных) органов на субъекты предпринимательской деятельности 16 октября 2017 г. был принят Указ Президента Республики Беларусь № 376 «О мерах по совершенствованию контрольной (надзорной) деятельности» (далее – Указ № 376).

Указом № 376 установлено, что государственный контроль (надзор) осуществляется контролирующими (надзорными) органами.

*Государственный контроль (надзор) осуществляется в формах:*

- выборочных проверок;
- внеплановых проверок;
- мероприятий технического (технологического, поверочного) характера;
- мер профилактического и предупредительного характера, в круг которых входят мониторинг и направленные субъектам по итогам его проведения рекомендации, разъяснительная работа и информирование субъектов о типичных нарушениях, выявляемых в ходе проверок контролирующими (надзорными) органами, проведение семинаров, круглых столов и других мероприятий (ч. 5 п. 3 Указа № 376)

В соответствии с п. 3 Указа № 376 незаконное вмешательство в деятельность проверяемого субъекта запрещается и влечет привлечение должностных лиц контролирующих (надзорных) органов к установленной законодательными актами ответственности. Проверки не должны нарушать производственно-хозяйственную деятельность проверяемых субъектов.

*Контрольная (надзорная) деятельность осуществляется с использованием мер профилактического и предупредительного характера*, реализуемых контролирующими (надзорными) органами во взаимодействии с субъектами, подлежащими контролю (надзору).

– *вневедомственный контроль*. Осуществляется системой государственных органов Республики Беларусь в соответствии с их

компетенцией. Перечень контролирующих (надзорных) органов, уполномоченных проводить проверки, и сфер их контрольной (надзорной) деятельности, утвержден Указом Президента Республики Беларусь от 16.10.2009 г. № 510 и к таковым относятся:

1) Комитет государственного контроля, органы Комитета государственного контроля;

2) Генеральная прокуратура, прокуратуры областей, г. Минска, прокуратуры районов, районов в городах, городов, межрайонные и приравненные к ним транспортные прокуратуры;

3. Национальный банк Республики Беларусь;

4. Национальный статистический комитет и территориальные органы государственной статистики;

5. Государственная инспекция охраны животного и растительного мира при Президенте Республики Беларусь;

6. Управление делами Президента Республики Беларусь, Департамент по гуманитарной деятельности Управления делами Президента Республики Беларусь;

7. Министерство антимонопольного регулирования и торговли;

8. Министерство здравоохранения, органы и учреждения, осуществляющие государственный санитарный надзор, а также государственное учреждение «Государственный фармацевтический надзор в сфере обращения лекарственных средств «Госфармнадзор»;

9. Государственное учреждение «Администрация Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень»;

10. Министерство информации;

11. Министерство культуры;

12. Министерство обороны;

13. Министерство образования, а также Департамент контроля качества образования;

14. Министерство по налогам и сборам и инспекции Министерства по налогам и сборам по областям, г. Минску, районам, городам и районам в городах;

15. Министерство по чрезвычайным ситуациям и органы государственного пожарного надзора, а также Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности, областные, Минское городское управления Департамента;

16. Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды и территориальные органы Министерства природных ресурсов и охраны окружающей среды;

17. Министерство сельского хозяйства и продовольствия и государственные организации, подчиненные Министерству сельского хозяйства и продовольствия;

18. Министерство транспорта и коммуникаций и Транспортная инспекция Министерства транспорта и коммуникаций;

19. Министерство труда и социальной защиты, Фонд социальной защиты населения и его территориальные органы, а также Департамент государственной инспекции труда и его территориальные подразделения;

20. Министерство финансов и территориальные органы Министерства финансов, а также Департамент государственных знаков;

21. Министерство экономики, Департамент по санации и банкротству и территориальные органы по вопросам санации и банкротства;

22. Министерство юстиции и Департамент по архивам и делопроизводству;

23. Государственный военно-промышленный комитет;

24. Государственный комитет по имуществу и территориальные органы Государственного комитета по имуществу;

25. Государственный комитет по стандартизации и областные (по Минской области и г. Минску) инспекции государственного надзора за соблюдением требований технических регламентов и стандартов и государственного метрологического надзора, а также Департамент по энергоэффективности, управления по надзору за рациональным использованием топливно-энергетических ресурсов по областям и г. Минску;

26. Государственный таможенный комитет и таможни;

27. Местные исполнительные и распорядительные органы – облисполкомы и Минский горисполком, структурные подразделения областных, городских (кроме городов районного подчинения), районных исполнительных комитетов, местные администрации, областные, городские (включая Минский городской), районные исполкомы, местные администрации;

28. Государственные органы и государственные организации, за исключением органов государственной статистики, осуществляющие государственную статистическую деятельность по вопросам, входящим в их компетенцию;

29. Государственные органы и государственные организации, осуществляющие в установленном порядке лицензирование;

30. Органы, осуществляющие контроль за деятельностью лиц, осуществляющих финансовые операции.

Еще один вид контрольной деятельности, хотя и не относящийся к государственному контролю, но выполняющий важную социальную функцию, - это ***общественный контроль***.

*Общественный контроль* в форме проведения проверок вправе осуществлять профессиональные союзы и их организационные структуры, а также объединения таких союзов и их организационные структуры в случаях и порядке, установленных Указом Президента Республики Беларусь от 06.05.2010 г. № 240 «Об осуществлении общественного контроля профессиональными союзами».

Кроме того, в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 10.09.2021 г. № 339 общественный контроль могут осуществлять *общественные инспекторы*, которые привлекаются органами Комитета государственного контроля на добровольной основе в целях содействия в проведении аналитических и контрольных мероприятий, реализации иных задач и функций, возложенных на органы КГК.

*1.5. Правовое регулирования лицензирования хозяйственной и предпринимательской деятельности в Республике Беларусь.*

Для осуществления отдельных видов деятельности субъекту хозяйствования необходимо получить специальное разрешение (лицензию), правовое регулирование которых на сегодняшний день осуществляется Законом Республики Беларусь от 14 октября 2022 года № 213-З «О лицензировании» (далее – Закон о лицензировании)

***Лицензирование*** – комплекс реализуемых государством мер, связанных с предоставлением лицензий, их изменением, приостановлением, возобновлением, прекращением, контролем за выполнением лицензиатами законодательства о лицензировании, в том числе лицензионных требований (абз.8 ст.1 Закона о лицензировании).

Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются специальные разрешения (лицензии), и список уполномоченных на их выдачу государственных органов и государственных организаций содержится в приложении 1 к Закону о лицензировании. Так, подлежат обязательному лицензированию следующие виды деятельности:

- адвокатская деятельность;
- банковская деятельность;
- ветеринарная деятельность;
- деятельность в области автомобильного транспорта;
- деятельность в области вещания;

• деятельность в области железнодорожного транспорта общего пользования;

• деятельность в области использования атомной энергии и источников ионизирующего излучения;

• деятельность в области промышленной безопасности;

• деятельность в области связи;

• деятельность в сфере игорного бизнеса;

• деятельность по заготовке (закупке) лома и отходов черных и цветных металлов;

• деятельность по обеспечению пожарной безопасности;

• деятельность по проведению судебных экспертиз;

• деятельность по технической и (или) криптографической защите информации;

• деятельность, связанная с воздействием на окружающую среду;

• деятельность, связанная с драгоценными металлами и драгоценными камнями;

• деятельность, связанная с криптографической защитой информации и средствами негласного получения информации;

• деятельность, связанная с оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров;

• деятельность, связанная с оздоровлением детей за рубежом;

• деятельность, связанная с продукцией военного назначения;

• деятельность, связанная с разработкой и производством бланков и документов;

• деятельность, связанная с трудоустройством за пределами Республики Беларусь;

• деятельность, связанная со сбором и распространением информации о физических лицах в целях их знакомства;

• деятельность, связанная со служебным и гражданским оружием и боеприпасами к нему, коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов;

• медицинская деятельность;

• образовательная деятельность

• оказание юридических услуг

• оптовая и розничная торговля нефтепродуктами

• оптовая торговля и хранение алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции, непищевого этилового спирта и табачных изделий;

• охранная деятельность;

• полиграфическая деятельность;

• производство алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции, непищевого этилового спирта и табачных изделий;

• профессиональная и биржевая деятельность по ценным бумагам;

• риэлтерская деятельность;

• розничная торговля алкогольными напитками, табачными изделиями, нетабачными никотиносодержащими изделиями, жидкостями для электронных систем курения;

• страховая деятельность;

• фармацевтическая деятельность.

*Осуществление видов деятельности, а также работ и (или) услуг, указанных выше, без лицензий является незаконным и запрещается.*

Административная ответственность за незаконную предпринимательскую деятельность установлена ст.13.3 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях. Уголовная ответственность за предпринимательскую деятельность, осуществляемую без специального разрешения (лицензии), установлена ст. 233 Уголовного кодекса Республики Беларусь.

Кроме лицензирования отдельных видов деятельности, для осуществления некоторых видов деятельности необходимо включение организации в соответствующий реестр. Например, Торговый реестр Республики Беларусь, Реестр производителей семян сельскохозяйственных растений, Реестр субъектов племенного животноводства и в иные реестры, соответствующие направлениям хозяйственной и предпринимательской деятельности.

### *1.6. Основы цифровой грамотности и профилактика совершения киберпреступлений в сфере хозяйственной и предпринимательской деятельности*

Развитие телекоммуникационных технологий и широкое использование Интернета в сфере предпринимательской и хозяйственной деятельности неизбежно приводит к увеличению количества киберпреступлений.

Беларусь, как и другие государства, не может игнорировать принципиально новые риски, связанные с проистекающей информатизацией. Как отметил в ходе VI Всебелорусского народного собрания Президент Республики Беларусь А. Г. Лукашенко, *«не умаляя преимуществ,*

*возможностей и перспектив, которые открыл человеку информационный мир, мы должны обратить внимание на его обратную сторону. Искусственную реальность, которая дала зеленый свет манипуляциям, обману, преступлениям, потворствует низменным инстинктам человека».*

Вопросы цифровой трансформации преступности сегодня являются весьма актуальными, и от того, насколько эффективно удастся противостоять этому вызову, зависит не только защищенность прав и интересов субъектов хозяйствования, но и информационная безопасность общества и государства. При этом универсальных подходов, позволяющих эффективно противодействовать высокотехнологичным преступлениям, не выработано ни одним государством мира.

Несмотря на принимаемые меры, на протяжении последних лет в Республике Беларусь наблюдается устойчивый рост количества регистрируемых киберпреступлений: в 2015 году – 2 440 преступлений, в 2016 – 2 471, в 2017 – 3 099, в 2018 – 4 741, в 2019 – 10 539, в 2020 – 25 561.

*Среди факторов, стимулирующих рост киберпреступлений, можно выделить следующие:*

1) опережающие темпы освоения сети Интернет в Республике Беларусь при недостаточном уровне компьютерной грамотности и недостаточно ответственного отношения к защите и безопасности собственной информации и личных данных;

2) ускоренный переход многих сфер общественных отношений, включая товарный и денежный обороты, в интернет-пространство, вызванный распространением коронавирусной инфекции Covid-19. Развитие дистанционных способов совершения преступлений, при которых отсутствует прямой контакт между злоумышленниками и их жертвами, привело к тому, что киберпреступления ушли из физической реальности в онлайн-пространство. В целях противодействия данным правонарушениям, 26 марта 2021 г. в Республике Беларусь был утвержден *Комплексный план мероприятий, направленных на принятие эффективных мер по противодействию киберпреступлениям, профилактике их совершения, повышению цифровой грамотности населения на 2021–2022 годы.*

В настоящее время при характеристике компьютерных преступлений используется целый ряд понятий: «информационное преступление», «киберпреступление», «преступление в сфере компьютерной информации», «преступление в сфере высоких технологий», «виртуальное преступление».

Согласно действующему законодательству Республики Беларусь в содержание понятия ***«компьютерная преступность»*** включают:

*1) преступления против информационной безопасности* (модификация компьютерной информации, несанкционированный доступ к компьютерной информации, компьютерный саботаж, неправомерное завладение компьютерной информацией, разработка, использование либо распространение вредоносных программ, нарушение правил эксплуатации компьютерной системы или сети и др.);

*2) хищения путем использования средств компьютерной техники;*

*3) изготовление и распространение порнографических материалов или предметов порнографического характера*, в том числе с изображением несовершеннолетнего;

*4) иные преступления, так или иначе связанные с использованием компьютерной техники:* доведение до самоубийства путем систематического унижения личного достоинства через распространение каких-либо сведений в сети Интернет; разглашение врачебной тайны; незаконное собирание либо распространение информации о частной жизни; клевета; оскорбление; распространение ложной информации о товарах и услугах; заведомо ложное сообщение об опасности; шпионаж; умышленное либо по неосторожности разглашение государственной тайны; умышленное разглашение служебной тайны и др.

Таким образом, ***к компьютерным преступлениям относятся правонарушения, при совершении которых средства компьютерной техники выступают как орудия совершения преступления либо как предмет преступного посягательства.***

Как правило, киберпреступники выдают себя за людей из действующих на законных основаниях организаций и учреждений, чтобы обманом вынудить раскрыть личную информацию и предоставить преступникам деньги, товары и/или услуги.

Мишенью киберпреступников становятся информационные ресурсы, принадлежащие банковскому сектору, государственным органам и коммерческим организациям, а также конфиденциальная информация, персональные данные, имущество и денежные средства граждан.

*Наиболее распространенным видом проявления киберпреступности является хищение денежных средств с карт-счетов граждан.* Причем в большинстве случаев эти преступления становятся возможны в результате беспечных действий самих потерпевших, предоставивших реквизиты доступа к своим банковским счетам.

Преступники завладевают реквизитами, необходимыми для

осуществления преступных транзакций, посредством следующих способов:

***1) «фишинг».*** Этот неофициальный термин происходит от английского «fishing» («рыбная ловля»). В качестве своеобразной «удочки» преступники используют специально созданный интернет-сайт с формой ввода на нем реквизитов доступа к банковскому счету, а в качестве «наживки» – некий сообщенный потерпевшему предлог для перехода на этот сайт и заполнения платежных реквизитов.

***2) «вишинг»*** происходит от английского «voice fishing» («голосовой фишинг» или «голосовая рыбная ловля»). Данный способ выражается в осуществлении звонка на абонентский номер потерпевшего или в его аккаунт в мессенджере (в основном, это Viber или Telegram). В ходе голосового общения преступник представляется работником банка или правоохранительного органа (МВД, КГБ, Следственного комитета) и под вымышленным предлогом (пресечение подозрительной транзакции, повышение уровня безопасности пользования картой, перепроверка паспортных данных владельца банковского счета и т.д.) выясняет у потерпевшего сведения о наличии банковских платежных карточек, сроках их действия, CVV-кодах (трехзначный код на обратной стороне карты), паспортных данных, SMS-кодах с целью хищения денежных средств. В ряде случаев злоумышленникам известны некоторые реквизиты банковских платежных карточек, а также анкетные данные лиц, на имя которых они выпущены. В большинстве случаев при совершении звонков преступники используют IP-телефонию.

***3) свободный доступ к банковской карте;***

***4) покупка с предоплатой***;

***5) шантаж и иные мошенничества.***

Киберпреступления причиняют ущерб не только гражданам. Часто действия злоумышленников направлены на завладение денежными средствами юридических лиц (предприятий, учреждений и организаций) и индивидуальных предпринимателей. Но и здесь главным условием, дающим возможность совершения подобных злодеяний, является «человеческий фактор», т.е. грубые ошибки, допускаемые работниками: от руководителей до секретарей, бухгалтеров и менеджеров. Все чаще потерпевшими становятся те юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые осуществляют свою деятельность при помощи зарубежных контрагентов.

***Среди наиболее типичных форм посягательств хакеров на денежные средства и охраняемую информацию юридических лиц***

***являются BEC-атаки (от английского: «business email compromise» – компрометация бизнес-переписки).***

Реализация подобной схемы хищения возможна посредством получения несанкционированного доступа к электронной почте одной из сторон сделки. В этой ситуации злоумышленники обладают информацией о предмете, условиях договора и могут вести переписку, не вызывая подозрения (в случае необходимости ими направляются дополнительное соглашение, счет-проформа (инвойс) с измененными реквизитами банковского счета и контактными данными представителей фирмы путем их «наложения» на подготовленные ранее и сохраненные в сообщениях документы).

Кроме того, имеются случаи, когда от имени белорусских субъектов хозяйствования после взлома их корпоративной почты в адрес зарубежных партнеров также направлялись письма, счета-проформы с измененными банковскими реквизитами. В результате денежные средства, причитающиеся белорусским предприятиям за произведенную (поставленную) продукцию, переводились на счета мошенников.

Также возможна ситуация, когда после согласования существенных условий контракта с зарубежным партнером, а в отдельных случаях и его подписания, на электронную почту организации (предприятия) преступниками направляется сообщение якобы от имени сотрудника иностранного контрагента об изменении реквизитов обслуживающего банка и необходимости перечисления денежных средств на новый счет. При этом адрес электронной почты мошенников имеет существенное сходство с реальным, что зачастую остается незамеченным. Последующая переписка уже осуществляется с киберпреступниками. Далее под предлогом оплаты товаров иностранных компаний и вследствие предоставления по электронной почте ложных банковских реквизитов на счета мошенников перечисляются денежные средства со стороны субъектов хозяйствования как государственного, так и частного сектора экономики.

*В целях профилактики совершения киберпреступлений в сфере хозяйственной и предпринимательской деятельности субъектам хозяйствования необходимо:*

1) выработать четкий план реагирования и ознакомить работников с перечнем сведений, относящихся к коммерческой, служебной и иной тайне;

2) исключить в своей деятельности использование бесплатных почтовых сервисов, а также принимать дополнительные меры защиты

корпоративной электронной почты (подключение двухфакторной аутентификации, соблюдение требований к сложности пароля и периодичности его смены, использование антивирусного программного обеспечения);

3) неукоснительно соблюдать правила пользования системой дистанционного банковского обслуживания;

4) создавать резервные копии данных и хранить их на съемных носителях;

5) проверять правильность адреса электронной почты контрагента при получении и отправке сообщений, а также поддерживать контакт с его представителем и согласовывать ключевые вопросы дополнительно посредством иных средств связи (телефонных переговоров, использования факсимильной связи, мессенджеров и пр.);

6) не использовать рабочие устройства в личных целях, а служебные ящики электронной почты – для регистрации на торговых и развлекательных онлайн-площадках;

7) наладить строгий действенный контроль за соблюдением утвержденных мер информационной безопасности (соответствие программного обеспечения, проверка отсутствия несанкционированного доступа к внешним информационным ресурсам и т.д.).

## Тема 2. СУБЪЕКТЫ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### *2.1. Общие положения о субъектах хозяйственной и предпринимательской деятельности (понятие, классификация, правосубъектность)*

Законодательство Республики Беларусь оперирует различной терминологией - «субъект хозяйствования», «хозяйствующий субъект», «субъект предпринимательской деятельности» и пр., в ряде случаев отождествляя эти понятия.

Все субъекты хозяйствования условно делятся на следующие группы:

- коммерческие организации;
- некоммерческие организации;
- организации, не являющиеся юридическими лицами, осуществляющие хозяйственную деятельность (например, холдинги, представительства, филиалы);
- индивидуальные предприниматели;

Единое для всех отраслей права и законодательства определение понятия «субъект хозяйствования» в Республике Беларусь пока не сформулировано.

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, прошедшая в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом (п.1 ст.44 ГК).

Представляется, что субъект хозяйственной и предпринимательской деятельности – это физическое и (или) юридическое лицо, которое в силу присущих ему навыков может быть участником хозяйственных и предпринимательских правоотношений. Все субъекты обладают взаимными правами и обязанностями. Признаками субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности являются:

1) легитимация (наличие законного статуса);

2) наличие обособленного имущества как базы для осуществления хозяйственной деятельности (экономический признак);

3) наличие хозяйственной компетенции (материально-правовой признак);

4) способность быть истцом и ответчиком в суде (процессуально-правовой признак).

***Легитимация субъекта хозяйствования осуществляется посредством его государственной регистрации.***

Имущество субъекта хозяйствования обосабливается как от имущества учредителей (участников) субъекта хозяйствования, так и от имущества других субъектов хозяйствования и учитывается на самостоятельном балансе. Правовой формой такого обособления является право собственности, право хозяйственного ведения или оперативного управления. Обособленное имущество служит основой для самостоятельной имущественной ответственности.

Хозяйственная компетенция – это способность от своего имени (самостоятельно) приобретать, иметь и осуществлять права, нести обязанности, а также нести имущественную ответственность по своим обязательствам.

Хозяйственная компетенция субъекта хозяйствования приобретается в соответствии с законодательством и учредительными

документами, а в некоторых случаях – и на основании лицензии и соответственно ограничена ими. Компетенция может быть конкретизирована в уставе следующим образом: цель деятельности – извлечение прибыли, расширение рынка товаров и услуг; предмет (виды) деятельности – торговая, строительная, транспортная деятельность; способы осуществления – производство работ и оказание услуг на основании договоров, создание коммерческих организаций и участие в их деятельности, ведение совместной деятельности и т.д.

Выделяют ограниченную (специальную) и исключительную компетенцию субъекта хозяйствования. При ограниченной компетенции виды деятельности ограничиваются в учредительных документах. При исключительной компетенции субъект хозяйствования избирает такой вид деятельности, при осуществлении которого занятие другими видами деятельности ему запрещено (страхование, аудит, банковские операции, антикризисное управление).

Субъект хозяйствования отвечает перед контрагентами и государством всем принадлежащим ему имуществом. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника. Исключение из этого правила может предусматриваться законодательством или учредительными документами (например, дополнительная ответственность для участников ОДО, ответственность полного товарища всем своим имуществом в полном или коммандитном товариществе).

Классификация субъектов хозяйствования может быть проведена по различным основаниям в зависимости от:

– наличия или отсутствия статуса юридического лица;

– формы собственности, на основании которой создается и действует субъект хозяйствования: республиканские, коммунальные и частные (для граждан и юридических лиц).

2) по происхождению капитала: национальные, совместные и иностранные коммерческие организации. Все они являются резидентами Республики Беларусь;

3) по характеру основной деятельности: субъекты функционирующие в сферах промышленности, сельского хозяйства, торговли и т.п.;

4) в зависимости от среднесписочной численности работников: субъекты малого предпринимательства и субъекты среднего предпринимательства. К субъектам малого предпринимательства относятся:

индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в

Республике Беларусь;

микроорганизации – зарегистрированные в Республике Беларусь коммерческие организации со средней численностью работников за календарный год до 15 человек включительно;

малые организации – зарегистрированные в Республике Беларусь коммерческие организации со средней численностью работников за календарный год от 16 до 100 человек включительно.

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

Субъекты хозяйствования, являющиеся юридическими лицами, по степени участия труда и капитала делятся на объединения лиц и объединения капиталов.

Характерными особенностями объединения лиц являются личное участие членов в хозяйственной деятельности и их солидарная ответственность по обязательствам объединения своим имуществом.

При объединении капиталов их члены обязаны участвовать в хозяйственной деятельности только своими денежными средствами. Текущую деятельность, управление и представительство в таких объединениях осуществляют специальные органы (лица). Объединение само несет ответственность по своим обязательствам принадлежащим ему имуществом. Целью деятельности обеих групп является систематическое получение прибыли.

По порядку создания имущественной базы и сфере деятельности юридические лица делятся на корпорации и учреждения.

Корпорация создается путем объединения имущества на основе членства вкладчиков для предпринимательской деятельности.

Учреждение же создается путем выделения средств одного лица для непредпринимательских целей и представляет собой по внутреннему содержанию единое целое. Данная классификация отражает деление юридических лиц на производственную (предприятия) и непроизводственную (учреждения) сферу.

В соответствии со ст. 46 ГК Республики Беларусь юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческие организации преследуют в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и (или) распределяют ее между участниками. Вторые не имеют в качестве основной цели извлечение прибыли и не распределяют полученную прибыль между участниками.

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. Для отдельных форм 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.

Организационно-правовая форма юридических лиц является основанием для наиболее распространенной классификации. Согласно действующему законодательству можно выделить следующие организационно-правовые формы коммерческих организаций:

- хозяйственные товарищества (полные и коммандитные);
- хозяйственные общества (ООО, ОДО, ОАО, ЗАО);
- производственные кооперативы;
- унитарные предприятия (государственные и частные);
- крестьянские (фермерские) хозяйства.

Некоммерческие организации могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законодательством.

В связи с участием в образовании имущества субъекта хозяйствования его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого субъекта хозяйствования либо вещные права на его имущество.

К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства. Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд.

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

К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды,

объединения юридических

Как всякий участник хозяйственного оборота, юридическое лицо обладает правоспособностью и дееспособностью, которые возникают одновременно в момент государственной регистрации (п. 2 ст. 47 ГК) и прекращается тоже одновременно в момент завершения ликвидации (п. 8 ст. 59 ГК).

Правоспособность юридического лица предполагает наличие у него гражданских прав, соответствующих целям деятельности, предусмотренным в учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и несение связанных с этой деятельностью обязанностей. Отдельными видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии) (п. 1 ст. 45 ГК). То есть правоспособность юридических лиц носит как общий, так и специальный характер.

Для юридических лиц, сохраняющих целевую правоспособность по прямому указанию закона (некоммерческих организаций, банков и др.), возможно совершение лишь таких действий (сделок), которые соответствуют установленным учредительными документами целям деятельности. Специального оповещения контрагентов об этом не требуется, а потому сделки, выходящие за указанные пределы, считаются ничтожными вне зависимости от того, знали ли они о таких ограничениях (ст. 174 ГК).

*Учредительные документы юридического лица* – ***Устав или Учредительный договор.***

Согласно 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), а если учредитель один, то оно действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Создаются и действуют на основании следующих учредительных документов:

– только учредительного договора – полные и коммандитные товарищества (п. 1 ст. 67 ГК и п. 1 ст. 82 ГК);

– учредительного договора и устава –;

– только устава – акционерные общества (п. 3 ст. 98 ГК), общества с ограниченной ответственностью (п. 1 ст. 88 ГК), общества с дополнительной ответственностью (п.1 ст. 94 ГК), производственный кооператив, унитарное предприятие, казенное предприятие, крестьянское

(фермерское) хозяйство, объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы) (п. 1 ст. 122 ГК), товарищества собственников, потребительский кооператив, общественные и религиозные организации (объединения), политические партии, профессиональные союзы, республиканские государственно-общественные объединения, фонды, учреждения, государственные объединения (концерны, производственные, научно-производственные или иные объединения) (ст. $123^4$ ГК), садоводческие товарищества, торгово-промышленные палаты и др.

Правоспособность и дееспособность юридического лица реализуются через ***органы юридического лица*** (п. 1 ст. 49 ГК), формирующие и выражающие вовне его волю как самостоятельного субъекта права. Органы юридического лица могут быть *единоличными* (директор, генеральный директор, президент, председатель правления и т.п.) и *коллегиальными* (правление, наблюдательный или попечительский совет, общее собрание).

Коллегиальные органы обязательно создаются в корпоративных юридических лицах, построенных на началах членства (например, товариществах и обществах, кооперативах, общественных организациях, ассоциациях и союзах, др.). Высшим органом здесь всегда является общее собрание их участников.

Единоличные органы либо назначаются учредителями (например, собственником имущества унитарного предприятия или учреждения или уполномоченным им органом), либо избираются участниками (учредителями) юридического лица или созданным ими коллективным органом (советом, правлением). Коллективные органы либо избираются всеми участниками (учредителями) (совет директоров, правление), либо состоят из них (общее собрание, попечительский совет). Состав и компетенция органов юридических лиц, а также порядок их формирования (назначение или избрание) определяются законодательством и учредительными документами.

В содержание правоспособности юридического лица входит и его *деликтоспособность*, т.е. способность самостоятельно отвечать за причиненный его действиями имущественный вред. Поскольку действия органов юридического лица являются его собственными действиями, выражающими его волю, очевидно, что оно и должно отвечать за их вредоносный характер. Но оно отвечает также и за действия своих наемных работников, совершенные ими в пределах своих трудовых (служебных) обязанностей, как за свои собственные (ст. 937 ГК), ибо такие

действия тоже совершаются во исполнение указаний (воли) этого юридического лица.

Юридическое лицо может испытывать потребность в постоянном совершении каких-либо действий за пределами своего основного места нахождения. С этой целью оно вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде ***представительства или филиала***. Представительство – это обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия (п. 1 ст. 51 ГК). Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства (п. 2 ст. 51 ГК). Другими словами, филиал занимается той же деятельностью, что и создавшее его юридическое лицо, но одновременно может осуществлять и функции его представительства. В этой роли может выступать, например, отдельно расположенный цех или иное производство, отделение банка и т.п. Филиалами иногда могут становиться и вполне самостоятельные в экономическом или в структурном смысле организации, если их учредитель – юридическое лицо считает необходимым сохранить полный контроль (и полную ответственность) за их деятельностью.

Представительство или филиал должны быть указаны в уставе создавшего их юридического лица, которое передает им некоторое имущество и утверждает положение, определяющее содержание и порядок их деятельности. Однако это имущество остается принадлежащим создавшему их юридическому лицу. Ведь представительства и филиалы являются обособленными подразделениями, т.е. частями создавших их юридических лиц. Не будучи самостоятельными юридическими лицами, они не могут иметь собственного имущества и, следовательно, не в состоянии сами участвовать в гражданском обороте. В связи с этим выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем независимо от того, связано ли это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделениям.

Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать

доверенность назначенному им руководителю (директору) своего представительства или филиала (абз. 3 п. 3 ст. 51 ГК).

Показателем самостоятельности юридического лица является его *выступление в гражданском обороте и в судебных органах от своего имени*, а также наличие *уставного фонда*. Наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму, а в ряде случаев и на характер его деятельности (п. 1 ст. 50 ГК) (например, страховое открытое акционерное общество, профсоюз работников жилищно-коммунального хозяйства и др.).

Юридическое лицо вправе и обязано иметь ***фирменное наименование***, которое определяется при утверждении его устава и подлежит регистрации путем включения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (п. 2 ст. 1013 ГК). Однако, если фирменное наименование регистрируемого юридического лица похоже на уже зарегистрированное настолько, что это может привести к отождествлению соответствующих юридических лиц, то оно не может быть зарегистрировано.

Действие права на фирменное наименование прекращается с ликвидацией юридического лица или с изменением его фирменного наименования. Фирменные наименования организаций с устойчивой деловой репутацией и стабильно высоким качеством производимой продукции (товаров, работ, услуг) представляет собой большую коммерческую ценность. Поэтому юридическое лицо имеет исключительное право использовать фирменное наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь.

Юридические лица могут иметь *сокращенные наименования*, под которым понимается наименование юридического лица, определяемое учредителями (участниками, собственником имущества) в учредительных документах, при наличии сложного и многословного наименования юридического лица в целях упрощения взаимоотношений между участниками гражданского оборота. В нем указываются аббревиатура организационно-правовой формы и специальное наименование – это индивидуализирующая юридическое лицо часть наименования, содержащаяся в кавычках. Сокращения в специальном наименовании коммерческих организаций допускаются только если такое сокращение по первым буквам многословного специального наименования образовывает

аббревиатуру, не являющуюся специальным наименованием другой организации.

Юридическое лицо должно также иметь официальное ***место нахождения*** («юридический адрес»), обязательно указывается в его учредительных документах и определяется местом нахождения его постоянно действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение, если они имеются), а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 50 ГК).

### *2.2. Порядок создания и государственной регистрации субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности*

#### *2.2.1 Общий порядок создания и государственной регистрации субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности*

Субъекты хозяйствования - юридические лица создаются по воле их учредителей, однако государство (публичная власть) в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания. Отсюда – требование обязательной государственной регистрации юридических лиц (п. 1 ст. 47 ГК). В качестве учредителей юридического лица могут выступать их первоначальные участники (члены) либо собственник их имущества или уполномоченный им орган, а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности.

В зависимости от особенностей, которыми обладают юридические лица соответствующих видов, законодательством определен порядок или ***<u>способ создания юридических лиц:</u>***

*– распорядительный;*

*– разрешительный;*

*– нормативно-явочный.*

*Сущность первого способа* создания юридических лиц заключается в том, что они создаются (возникают) по распоряжению (решению) собственника имущества или уполномоченного им органа. В таком порядке создаются государственные юридические лица.

*Разрешительный порядок* создания юридических лиц связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия)

компетентного органа государства или общественного объединения при создании юридических лиц по инициативе граждан или каких-либо организаций (например, образование жилищно-строительных кооперативов).

В условиях рыночной организации гражданского оборота основным становится *нормативно-явочный* (иначе именуемый также *заявительным либо регистрационным*) способ их создания. Он исключает необходимость получения предварительного разрешения органов публичной власти на создание юридического лица. Учредители «являются» в регистрирующий орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны. В таком порядке создается большинство юридических лиц.

Независимо от способа создания все юридические лица подлежат государственной регистрации в порядке, определяемом законодательными актами. Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь (п. 2 ст. 47 ГК). С этой же даты возникает и правоспособность юридического лица.

Государственная регистрация субъектов хозяйствования (как юридических лиц, так и индивидуальных предпринимателей) осуществляется на основании ряда нормативных правовых актов:

– Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» (в редакции Указа Президента Республики Беларусь от 18 апреля 2019 г. № 151) (далее – Положение);

– Декрета Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства» (в редакции Закона Республики Беларусь от 17 июля 2023 г. № 296-З),

- Положения о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь (утв. Указом Президента Республики Беларусь от 1 июля 2005 г. № 302 (с изм. и доп.));

– и др. НПА.

Положение о государственной регистрации субъектов хозяйствования всегда применяется в отношении *создаваемых (реорганизуемых) юридических лиц, являющихся коммерческими организациями* (хозяйственные товарищества и общества, унитарные предприятия, производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные

производственные кооперативы, государственные объединения, являющиеся коммерческими организациями, и крестьянские (фермерские) хозяйства), а также ряда *некоммерческих организаций (*ассоциации (союзы) – объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций, объединения коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, государственные объединения, являющиеся некоммерческими организациями, потребительские кооперативы, садоводческие товарищества, торгово-промышленные палаты, учреждения, товарищества собственников). Указанное Положение ограниченно применяется при государственной регистрации банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, государственных объединений, открытых акционерных обществ, созданных в процессе приватизации государственной собственности, изменений и (или) дополнений, вносимых в их уставы, т.к. в отношении таких юридических лиц дополнительно учитываются особенности, установленные законодательством ввиду осуществления ими специфических видов деятельности.

Нормы Положения не применяются при государственной регистрации республиканских государственно-общественных объединений, фондов, религиозных организаций, третейских судов, коллегий адвокатов, адвокатских бюро, Белорусской нотариальной палаты, организаций, обеспечивающих проведение медиации, а также политических партий и других общественных объединений, их союзов (ассоциаций), союзов (ассоциаций) по виду (видам) спорта, созданных с участием общественного объединения (общественных объединений).

В соответствии с п. 9 Положения государственная регистрация осуществляется следующими регистрирующими органами:

- Национальным банком - банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, в том числе расположенных в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке «Великий камень»;

- Министерством финансов - страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, в том числе расположенных в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке «Великий камень»;

- Министерством юстиции - торгово-промышленных палат;

- администрациями свободных экономических зон - коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей в свободных экономических зонах, за исключением организаций,

предусмотренных в абзацах втором и третьем настоящего пункта;

- администрацией Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень» - коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей на территории Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень», за исключением организаций, предусмотренных в абзацах втором и третьем настоящего пункта;

- облисполкомами и Минским горисполкомом - коммерческих организаций с участием иностранных и международных организаций, за исключением организаций, расположенных в СЭЗ, «Великом камне», банков и т.д.;

- облисполкомами, Брестским, Витебским, Гомельским, Гродненским, Минским, Могилевским горисполкомами - субъектов хозяйствования, не указанных выше. Облисполкомы вправе делегировать часть своих полномочий по государственной регистрации субъектов хозяйствования *другим местным исполнительным и распорядительным органам, а названные горисполкомы - соответствующим администрациям районов в городах.*

Государственная регистрация субъектов хозяйствования осуществляется на основании заявительного принципа в день подачи документов, которые могут быть представлены в регистрирующий орган путем личного обращения, а также и посредством веб-портала Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Во втором случае представляются документы в электронном виде, целостность и подлинность которых подтверждены электронной цифровой подписью. П.14 указанного Положения перечисляет необходимые к предоставлению документы:

заявление о государственной регистрации;

устав (учредительный договор) в двух экземплярах без нотариального засвидетельствования, его электронная копия (в формате .doc или .rtf);

легализованная выписка из торгового регистра страны учреждения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса организации в соответствии с законодательством страны ее учреждения либо нотариально заверенная копия указанных документов (выписка должна быть датирована не позднее одного года до дня подачи заявления о государственной регистрации) с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) - для собственника имущества, учредителей, являющихся иностранными

организациями;

копия документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется) - для собственника имущества, учредителей, являющихся иностранными физическими лицами;

оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины;

оригинал свидетельства о государственной регистрации реорганизуемой организации в случае реорганизации в форме слияния либо разделения.

Для государственной регистрации садоводческого товарищества или крестьянского (фермерского) хозяйства наряду с документами, предусмотренными в части первой настоящего пункта, представляется копия документа местного исполнительного и распорядительного органа о подтверждении возможности размещения садоводческого товарищества или крестьянского (фермерского) хозяйства и предполагаемом месте такого размещения.

Истребование иных документов для государственной регистрации коммерческих и некоммерческих организаций запрещается.

При этом следует учитывать, что *до подачи в регистрирующий орган* указанных выше документов, собственник имущества, учредители (участники) создаваемой коммерческой или некоммерческой организации должны:

- согласовать с регистрирующим органом наименование коммерческой, некоммерческой организации;
- определить предполагаемое местонахождение коммерческой, некоммерческой организации;
- принять решение о создании коммерческой, некоммерческой организации и подготовить ее устав (учредительный договор).

Согласование наименования регистрируемого юридического лица осуществляется в соответствии со следующими НПА:

- Положением о порядке согласования наименований коммерческих и некоммерческих организаций, утвержденного Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 05.02.2009 г. № 154, и действие которого возобновлено согласно Постановлению Совета Министров Республики Беларусь от 22 декабря 2023 г. № 933, а также

- Постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 5 марта 2009 г. № 20 «О согласовании наименований юридических лиц» (в ред. от 18 июня 2020 г. № 96).

В соответствии с указанными документами регистрирующий орган проверяет тождественность предложенного наименования наименованиям юридических лиц, уже внесенных в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее – ЕГР), а также ранее согласованным и зарезервированным наименованиям создаваемых юридических лиц с учетом соответствия предложенных наименований требованиям законодательства.

Заявитель может предложить для согласования несколько вариантов наименований юридического лица при одном обращении обязательно на русском и белорусском языках. Сроки согласования следующие: при личном обращении в регистрирующий орган – в присутствии заявителя в день обращения; при представлении документов по почте – в течение двух рабочих дней с даты поступления заявления; при представлении документов в электронном виде – не позднее следующего рабочего дня с даты направления заявления.

В соответствии с п. 13 Положения о порядке согласования наименований коммерческих и некоммерческих организаций наименование не может быть согласовано, если:

наименование юридического лица противоречит законодательству Республики Беларусь, в том числе требованиям по использованию наименований, установленным Министерством юстиции;

в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей имеются записи о юридических лицах, имеющих наименования, тождественные наименованиям, предложенным для согласования;

в базе данных согласованных наименований Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей согласованы (зарезервированы) наименования, тождественные предложенным, и срок их резервирования не истек;

не представлены необходимые для согласования наименования документы либо заявление оформлено с нарушением требований Положения.

По результатам рассмотрения документов о согласовании наименования в случаях личного обращения заявителя или направления в регистрирующий орган документов по почте заявителю выдаются оформленные в письменном виде подтверждение о согласовании наименования либо отказ в согласовании наименования – при наличии оснований для отказа в согласовании наименования.

Заявители, которым согласовано наименование, в течение месяца со

дня согласования вправе использовать это наименование для государственной регистрации создаваемого юридического лица. На указанный срок наименование юридического лица резервируется в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в базе данных согласованных наименований.

Определение предполагаемого места размещения заключается в указании в учредительных документах юридического адреса, основанием для которого может быть принадлежность на праве собственности или ином вещном праве нежилого помещения (здания, сооружения), в котором будет размещаться юридическое лицо, а также обязательство заключить договор аренды после государственной регистрации, договор аренды и др. Местонахождением частного унитарного предприятия может являться жилое помещение (квартира, жилой дом) физического лица – собственника имущества частного унитарного предприятия (далее – жилое помещение) в случаях, если, во-первых, жилое помещение принадлежит ему на праве собственности (находится в долевой или совместной собственности, и, во-вторых, он постоянно проживает в жилом помещении (за исключением жилого помещения государственного жилищного фонда), о чем свидетельствуют отметка в документе, удостоверяющем личность, либо сведения в карточке регистрации (домовой книге). В указанных случаях необходимо наличие согласия иного собственника (всех собственников), а также всех совершеннолетних членов его семьи (и членов семьи всех собственников). Осуществление производственной деятельности (выполнение работ, оказание услуг) в жилом помещении, являющемся местонахождением частного унитарного предприятия, не допускается без перевода этого помещения в нежилое.

Решение о создании юридического лица и подготовка его устава и (или) учредительного договора является исключительно обязанностью учредителей (участников) создаваемого юридического лица.

Формирование уставного фонда юридического лица осуществляется путем внесения денежного и (или) неденежного вклада. В соответствии с п. 2 ст. $47^1$ ГК уставный фонд коммерческой организации может состоять из вещей, денег и ценных бумаг, иного имущества, в т.ч. имущественных прав, либо иных отчуждаемых прав, имеющих денежную оценку. Внесение вклада подтверждается наличием платежного или иного документа о внесении денежного вклада в уставный фонд, а также заключением экспертизы достоверности оценки имущества в случае внесения неденежного вклада в уставный фонд.

Уставный фонд коммерческой организации должен быть объявлен в

белорусских рублях и быть сформированным в течение двенадцати месяцев с даты государственной регистрации этой организации, если иное не установлено законодательными актами либо если меньший срок формирования уставного фонда не определен уставом (учредительным договором). Коммерческие организации самостоятельно определяют размеры уставных фондов, за исключением следующих коммерческих организаций, для которых минимальные размеры уставных фондов установлены в сумме, эквивалентной:

100 базовым величинам, – для закрытых акционерных обществ;

400 базовым величинам, – для открытых акционерных обществ.

Требования к определению размера и срокам формирования уставного фонда отдельных коммерческих организаций, на которых ограниченно распространяется действие Положение о государственной регистрации, устанавливаются специальным законодательством. Так, Банковским кодексом Республики Беларусь предусмотрено, что уставный фонд банка формируется только из собственных денежных средств учредителей (участников), должен гарантировать интересы его кредиторов, и его минимальный размер устанавливается Национальным банком по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

Уставные фонды для некоммерческих организаций законодательством не предусмотрены, однако это не значит, что при создании таких юридических лиц им никакое имущество не предоставляется. Так, имущество потребительского кооператива создается за счет вступительных и паевых взносов, денежные средства общественных объединений (организаций) и политических партий, а также товариществ собственников на первоначальном этапе состоят из вступительных и иных взносов. А вот для создания и деятельности фонда п. 15 Положения о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь (утв. Указом Президента Республики Беларусь 1 июля 2005 г. № 302 (с изм. и доп.)) установлено, что минимальный размер необходимого имущества составляет: 100 б.в. – для местных фондов, и 1000 б.в. – для республиканских и международных фондов. В законодательстве также указаны специальные требования в отношении торгово-промышленных палат и иных субъектов хозяйствования.

При формировании уставного фонда путем внесения неденежного вклада должна быть проведена оценка стоимости неденежного вклада, которая осуществляется путем проведения экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, т.к. без нее регистрация субъекта

хозяйствования не производится. Она осуществляется в соответствии с Положением об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь (п. 21) (утв. Указом Президента от 13.10.2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь», в ред. от 24 апреля 2020 г. № 147). По результатам проведения выносится заключение экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица.

Зарегистрированными считаются субъекты хозяйствования:

юридическое лицо - с даты проставления штампа на его уставе (учредительном договоре - для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора) и внесения записи о государственной регистрации юридического лица в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

индивидуальный предприниматель - со дня подачи документов, представленных для государственной регистрации, и внесения записи о его государственной регистрации в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

Не позднее рабочего дня, следующего за днем подачи документов для государственной регистрации, выдается Свидетельство о государственной регистрации установленного образца. Наличие у юридического лица устава (учредительного договора) со штампом, свидетельствующим о проведении государственной регистрации, является основанием для обращения за изготовлением печатей (штампов), а также за совершением иных юридически значимых действий. Получения специальных разрешений на изготовление печатей (штампов) не требуется.

Регистрирующий орган в течение пяти рабочих дней со дня внесения записи о государственной регистрации субъекта хозяйствования в ЕГР выдает документы о постановке на учет в налоговых органах, органах государственной статистики, органах Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, регистрацию в Белорусском республиканском унитарном страховом предприятии «Белгосстрах».

Министерство юстиции вносит запись о включении субъекта хозяйствования в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей датой внесения регистрирующим органом соответствующей записи о государственной регистрации субъекта хозяйствования в данном регистре.

Регистрирующий орган не осуществляет государственную

регистрацию создаваемых субъектов хозяйствования в случаях:

- регистрации документов, определенных Положением;
- оформления заявления о государственной регистрации с нарушением требований законодательства;
- представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

При неосуществлении государственной регистрации субъекта хозяйствования регистрирующий орган в день подачи документов ставит на заявлении о государственной регистрации соответствующий штамп и указывает основания, по которым не осуществлена государственная регистрация.

### *2.2.2. Порядок электронной государственной регистрации юридического лица*

В Республике Беларусь на постоянной основе проводится активная работа по использованию IT-технологий в различных сферах жизнедеятельности населения.

Создание бизнеса в Беларуси с использованием IT-технологий позволяет занимать высокие позиции в международных рейтингах по критерию простоты создания бизнеса.

С 2011 года в Беларуси активно функционирует созданный Министерством юстиции Республики Беларусь веб-портал Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее - веб-портал ЕГР) (http://egr.gov.by/egrn/), позволяющий осуществлять электронные процедуры по созданию и ликвидации бизнеса.

Так, посредством веб-портала ЕГР можно обратиться за государственной регистрацией:

- хозяйственных товариществ и обществ;
- унитарных предприятий;
- производственных кооперативов;
- крестьянских (фермерских) хозяйств;
- ассоциаций (союзов);
- потребительских кооперативов;
- садоводческих товариществ;
- учреждений;
- товариществ собственников;
- индивидуальных предпринимателей.

***Порядок представления электронных документов для государственной регистрации субъектов хозяйствования*** (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей) установлен Инструкцией о порядке представления электронных документов и их рассмотрения регистрирующим органом, утвержденной постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.08.2011 № 1164 (далее - Инструкция № 1164).

До подачи документов для государственной регистрации юридического лица необходимо согласовать с регистрирующим органом его наименование и определить предполагаемое местонахождение. *Согласовать наименование юридического лица можно* ***электронно.***

Однако она доступна только резидентам Республики Беларусь (гражданам Республики Беларусь, а также иностранным гражданам и лицам без гражданства, постоянно проживающим в Республике Беларусь, юридическим лицам, созданным в соответствии с законодательством Республики Беларусь, с местом нахождения на территории Республики Беларусь).

До направления в регистрирующий орган заявления о согласовании наименования заявитель на веб-портале ЕГР может проверить выбранное наименование. Данный сервис доступен по ссылке http://egr.gov.by/egrn/index.jsp?content=findname.

Заявление о согласовании наименования юридического лица в электронном виде заполняется физическим лицом, выступающим учредителем юридического лица, либо, если учредителем выступает юридическое лицо, - его руководителем или иным лицом, уполномоченным в соответствии с учредительным документом или доверенностью действовать от имени этого юридического лица.

В случаях, установленных законодательством, к заявлению прикрепляются отсканированные документы в формате .pdf (например, документ, подтверждающий полномочия заявителя, разрешение на использование фамилий, псевдонимов известных лиц или наименований юридических лиц).

По результатам рассмотрения заявления о согласовании наименования регистрирующим органом заявителю на адрес его электронной почты, указанный в заявлении, не позднее следующего рабочего дня с даты направления заявления направляется справка о согласовании наименования либо справка об отказе в согласовании наименования.

*Справка о согласовании наименования юридического лица действительна* ***в течение 1 месяца*** *со дня согласования наименования*.

В случае получения справки об отказе в согласовании наименования заявитель вправе повторно обратиться за осуществлением данной процедуры.

Электронные документы для государственной регистрации юридического лица можно представить в регистрирующий орган самостоятельно либо обратиться к нотариусу (п. 3 Инструкции № 1164).

***При предоставлении документов для электронной регистрации самостоятельно*** заявители освобождены от уплаты государственной пошлины (подп.10.3 п.10 ст.285 Налогового кодекса Республики Беларусь).

Представляемые посредством веб-портала ЕГР документы подписываются электронной цифровой подписью заявителя (п. 4 Инструкции № 1164).

При создании юридического лица несколькими учредителями электронное заявление о государственной регистрации подписывается только одним лицом, имеющим ключ ЭЦП и уполномоченным другими участниками на основании доверенности. Причем это лицо может и не являться учредителем создаваемого юридического лица, а действовать от имени учредителей на основании доверенности.

Если же количество учредителей создаваемого юридического лица более трех, они вправе уполномочить одного из них на подписание электронного заявления в документе, подтверждающем намерение создать данную организацию, электронная копия которого представляется в регистрирующий орган. В данном случае оформление нотариальной доверенности не требуется (пп. 13.1. п.13 Инструкции № 1164).

Заявитель в заявлении о государственной регистрации вправе указать банк, в котором он желает открыть расчетный счет юридического лица.

В таком случае регистрирующий орган направляет в выбранный банк информацию, необходимую для открытия расчетного счета. Таким образом, документы, необходимые для открытия расчетного счета, в банк представлять не нужно.

При отсутствии оснований для неосуществления государственной регистрации юридического лица, установленных ч. 1 п.24 Положения № 1, уполномоченный сотрудник регистрирующего органа в день получения электронных документов осуществляет государственную

регистрацию юридического лица и направляет в личный кабинет заявителя подписанное ЭЦП уведомление об осуществлении государственной регистрации, а также электронный устав со штампом, свидетельствующим об осуществлении государственной регистрации, и свидетельство о государственной регистрации юридического лица (п. 19 Инструкции № 1164).

В течение 5 рабочих дней после государственной регистрации юридического лица в автоматическом режиме в личный кабинет заявителя направляется документ, подтверждающий постановку зарегистрированного юридического лица на учет в налоговых органах, органах государственной статистики, органах Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь, регистрацию в Белорусском республиканском унитарном страховом предприятии «Белгосстрах» (его обособленном подразделении) (п. 20 Инструкции № 1164).

Заявитель вправе обратиться в регистрирующий орган, осуществивший государственную регистрацию, за удостоверением формы внешнего представления электронных устава и свидетельства о государственной регистрации юридического лица на бумажном носителе (п. 22 Инструкции № 1164). Следует отметить, что регистрирующий орган удостоверяет форму внешнего представления данных документов на бумажном носителе только в одном экземпляре.

***При представлении документов для государственной регистрации юридического лица через нотариуса такое действие осуществляется*** независимо от места нахождения юридического лица.

Нотариус самостоятельно заполняет электронное заявление, прикрепляет необходимые документы, подписывает их ключом ЭЦП и направляет в регистрирующий орган. В таком случае электронные документы, свидетельствующие о государственной регистрации юридического лица, направляются регистрирующим органом в личный кабинет нотариуса, который выдает их заявителю.

При обращении заявителя к нотариусу последний удостоверяет форму внешнего представления электронного устава и свидетельства о государственной регистрации юридического лица на бумажном носителе (п. 22 Инструкции № 1164).

При представлении нотариусу документов для электронной государственной регистрации юридического лица взимается нотариальный тариф, установленный постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 27.12.2013 № 1145.

Следует отметить, что электронное создание бизнеса сегодня как никогда востребовано и актуально, в том числе ввиду:

• доступности и простоты данного сервиса (необходимо иметь доступ в Интернет и ключ ЭЦП);

• возможности направления электронных документов не выходя из дома в любое время суток;

• отсутствия необходимости учредителям собираться вместе в определенное время в регистрирующем органе;

• освобождения от уплаты государственной пошлины;

• в условиях сложной эпидемиологической обстановки. Например, личное обращение заявителя за согласованием наименований коммерческих и некоммерческих организаций временно не доступно в связи с приостановлением действия соответствующих норм ПОЛОЖЕНИЯ о порядке согласования наименований коммерческих и некоммерческих организаций № 154 на основании п. 2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 22.05.2020 № 305 «О мерах по предотвращению распространения инфекции, вызванной коронавирусом COVID-19».

С момента существования электронной государственной регистрации в электронном виде зарегистрировано 853 юридических лица и 1005 индивидуальных предпринимателей. Количество электронных государственных регистраций юридических лиц в 2020 году в сравнении с 2017 годом увеличилось в четыре раза, индивидуальных предпринимателей - в 12 раз.

### *2.2.3. Регистрация индивидуальных предпринимателей*

*Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.*

Количество физических лиц, привлекаемых индивидуальным предпринимателем на основании гражданско-правовых и (или) трудовых договоров для осуществления предпринимательской деятельности, а также количество имущества, используемого для этих целей, может быть ограничено законодательными актами (п.1 ст.22 ГК).

В частности, для занятия предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя гражданин вправе привлекать не более трех физических лиц по трудовым и (или)

гражданско-правовым договорам (п.2 Указа от 18.06.2005 № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности»).

*Запреты и ограничения для регистрации в качестве индивидуального предпринимателя:*

- В первую очередь гражданин, желающий зарегистрироваться в качестве ИП, должен убедиться, что отсутствуют ограничения, установленные для этого законодательством. Так, гражданин не вправе регистрироваться в качестве ИП, если он:

• имеет непогашенную или неснятую судимость за преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности;

• имеет неисполненное вступившее в законную силу судебное постановление о взыскании денежных средств и (или) обращении взыскания на иное имущество, исполнительную надпись о взыскании с физических лиц, в том числе с индивидуальных предпринимателей, налогов, сборов (пошлин) и пеней, задолженности по обязательным страховым взносам и пеням в бюджет государственного внебюджетного фонда социальной защиты населения Республики Беларусь;

• на дату государственной регистрации является собственником имущества (участником), руководителем коммерческой организации, в отношении которой принято решение о ликвидации, но процесс ее ликвидации не завершен;

• на дату государственной регистрации является собственником имущества (участником), руководителем юридического лица, в отношении которого экономическим судом вынесено определение об открытии конкурсного производства и подготовке дела об экономической несостоятельности (банкротстве) к судебному разбирательству;

• на дату государственной регистрации является собственником имущества (учредителем, участником) юридического лица, индивидуальным предпринимателем, задолженность которого была признана безнадежным долгом и списана в соответствии с законодательными актами, с даты исключения которого из ЕГР прошло менее 3 лет;

• ранее был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, который был признан экономически несостоятельным (банкротом) и с даты исключения его из ЕГР прошло менее 1 года;

• имеются иные запреты и ограничения на обращение за регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя, установленные законодательством или судом (п.19 Положения № 1);

• ранее был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, государственная регистрация которого была признана недействительной, если со дня вынесения экономическим судом решения о признании государственной регистрации недействительной прошло менее 1 года (ч.2 п.28 Положения № 1).

Гражданин, обращаясь за регистрацией в качестве ИП, несет ответственность за достоверность сведений, указанных в заявлении о регистрации, в том числе подтверждает отсутствие названных ограничений для регистрации. Государственная регистрация ИП, осуществленная на основании заведомо ложных сведений, может быть признана недействительной по решению экономического суда с учетом характера допущенных нарушений, в том числе умышленного представления заведомо ложных сведений, и наличия ущерба, причиненного государственным и (или) имущественным интересам, гражданам и (или) юридическим лицам, а также иных обстоятельств (ч.1 и 2 п.26 Положения № 1).

Перечень документов, необходимых для регистрации ИП, установлен п.15 Положения № 1:

• заявление по форме согласно приложению 3 к постановлению Минюста от 27.01.2009 № 8. В заявлении необходимо указать планируемый к осуществлению основной вид деятельности в соответствии с ОКРБ 005-2011;

• фотография (размером 3×4 или 4×5 см);

• оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины в размере 0,5 БВ (подп.1.7 п.1 приложения 22 к НК).

Регистрация ИП осуществляется по месту жительства гражданина (п.4 Положения № 1). Документы для государственной регистрации представляются в регистрирующий орган:

• путем личного обращения гражданином, регистрирующимся в качестве индивидуального предпринимателя;

• в электронном виде гражданином, регистрирующимся в качестве индивидуального предпринимателя, а также нотариусами. Целостность и подлинность документов, представленных в электронном виде, должны быть подтверждены электронной цифровой подписью (ч.1 п.13 Положения № 1).

*Основания для отказа в регистрации ИП:*

• непредставление в регистрирующий орган всех необходимых для государственной регистрации документов, определенных Положением № 1;

• оформление заявления о государственной регистрации с нарушением требований законодательства;

• представление документов в ненадлежащий регистрирующий орган.

Свидетельство о государственной регистрации выдается ИП регистрирующим органом не позднее рабочего дня, следующего за днем подачи документов для государственной регистрации (ч.5 п.23 Положения № 1). На практике свидетельство о регистрации в качестве ИП часто выдается в день регистрации.

Индивидуальный предприниматель считается зарегистрированным со дня подачи документов, представленных для государственной регистрации, и внесения записи о его государственной регистрации в ЕГР (абз.3 ч.3 п.23 Положения № 1).

Регистрирующий орган в течение 5 рабочих дней со дня внесения записи о государственной регистрации субъекта хозяйствования в ЕГР выдает документ, подтверждающий постановку на учет в налоговых органах, органах государственной статистики, органах Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, регистрацию в Белорусском республиканском унитарном страховом предприятии «Белгосстрах» (ч.1 п.25 Положения № 1).

Индивидуальный предприниматель несет ответственность за достоверность сведений, указанных в документах, представленных для государственной регистрации, включая заявление о государственной регистрации (ч.1 п.26 Положения № 1).

Не допускается также повторная государственная регистрация гражданина в качестве ИП в случае, если он не исключен из ЕГР (ч.1, 2 п.24 Положения № 1).

### *2.3. Прекращение деятельности субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности*

#### *2.3.1 Прекращение деятельности субъекта хозяйствования – юридического лица путем реорганизации*

Деятельность субъектов хозяйствования - юридических лиц

прекращается посредством его реорганизации или ликвидации. Реорганизация юридического лица осуществляется следующих пяти формах:

• *слияние* нескольких юридических лиц в одно;

• *присоединение* одного или нескольких юридических лиц к другому;

• *разделение* юридического лица на несколько самостоятельных организаций;

• *выделение* из состава юридического липа (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;

• *преобразование* юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 53 ГК.).

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность по крайней мере одного юридического лица, однако все его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным (а в случаях присоединения – к существующим) юридическим лицам в порядке правопреемства, причем универсального (во всей своей совокупности). Правопреемство происходит и при выделении, ведь ко вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу и в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица. Следовательно, реорганизация юридического лица влечет появление универсального правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения или при отсутствии нового юридического лица в случаях присоединения или преобразования).

При этом почти во всех случаях реорганизации (кроме присоединения) возникают новые юридические лица, в связи с чем реорганизацию можно считать способом не только прекращения, но и возникновения юридических лиц. Таким образом, при реорганизации имеет место либо прекращение юридических лиц (присоединение), либо возникновение юридических лиц (выделение), либо и то, и другое (слияние, разделение, преобразование). Особый случай реорганизации представляет собой преобразование, которое формально состоит в прекращении деятельности одного юридического липа и возникновении на его имущественной базе другого. Фактически же, в том числе и с имущественной точки зрения, юридическое лицо продолжает существовать, лишь меняя свою «одежду» (организационно-правовую форму). Так, если в составе общества с ограниченной ответственностью остался один участник, оно вправе преобразоваться в унитарное предприятие.

Обычно реорганизация юридического лица проводится им

добровольно, по решению его учредителей либо уполномоченного на то учредительными документами его органа, например общего собрания его участников. Добровольная реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования в предусмотренных законом случаях может осуществляться с предварительного согласия государственных органов (п. 3 ст. 53 ГК). В случаях, прямо предусмотренных законом, реорганизация может осуществляться принудительно, по решению компетентного государственного органа или суда.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (в случаях слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения) (ст. 54 ГК). В передаточном акте или в разделительном балансе должны содержаться положения о правопреемстве по всем без исключения правам и обязанностям реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и оспариваемые сторонами обязательства (п. 1 ст. 55 ГК). Соблюдение этого правила призвано обеспечить как универсальный характер правопреемства, так и, главное, полную ясность относительно всех правоотношений, участником которых являлось реорганизованное юридическое лицо. Очевидно, что оно установлено прежде всего в интересах кредиторов юридического лица с тем, чтобы их требования не «затерялись» в ходе реорганизации.

Процесс реорганизации вообще таит в себе значительные опасности для кредиторов – контрагентов реорганизуемых юридических лиц. Поэтому закон требует, чтобы лица или органы, принявшие решение о реорганизации, письменно уведомили об этом всех кредиторов, а последние вправе независимо от поступления уведомления требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения возникших убытков (п. 1 и 2 ст. 56 ГК). Данные правила составляют важнейшие юридические гарантии прав и интересов кредиторов реорганизуемого юридического лица. Если же кредитор не воспользовался указанным правом, место реорганизованного юридического лица в обязательстве перед ним занимает правопреемник, определяемый на основании передаточного акта или разделительного баланса. Поэтому после утверждения названных документов лицами или органами, принявшими решение о реорганизации, они должны быть представлены для государственной регистрации вместе с учредительными документами вновь возникших юридических лиц. Непредставление этих документов для регистрации либо отсутствие в них положений о правопреемстве в отношении обязательств реорганизованного

юридического лица должны влечь отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (п. 2 ст. 55 ГК), т.е. по сути непризнание состоявшейся реорганизации. Если же разделительный баланс составлен так, что не дает возможности определить правопреемника по конкретному обязательству, вновь возникшие в результате разделения или выделения юридические липа будут нести по нему солидарную ответственность перед кредиторами реорганизованного юридического лица (п. 3 ст. 56 ГК). Таким образом, в ходе реорганизации юридических лиц осуществляется всесторонняя защита интересов кредиторов.

*2.3.2. Прекращение деятельности субъекта хозяйствования – юридического лица путем ликвидации*

Ликвидация юридического лица представляет собой способ прекращения его деятельности при отсутствии универсального преемства в его правах и обязанностях (п. 1 ст. 57 ГК). Этим она принципиально отличается от реорганизации, в ходе которой весь комплекс прав и обязанностей прекращаемого юридического лица переходит к его правопреемнику (правопреемникам). В ходе ликвидации возможно лишь частичное (сингулярное) правопреемство: отдельные права прекращаемого юридического лица переходят к его кредиторам в ходе расчетов с ними, а после их удовлетворения – к участникам (учредителям), собственнику имущества ликвидируемого унитарного предприятия или учреждения либо к иным юридическим лицам, указанным в законе и (или) уставе ликвидируемой организации (п. 7 ст. 59 ГК), а обязанности (долги) могут возлагаться на лиц, несущих дополнительную (субсидиарную) ответственность по долгам ликвидируемого юридического лица (п. 6 ст. 59 ГК).

Поскольку весь комплекс прав и обязанностей ликвидируемого юридического лица не переходит к правопреемникам, задача обеспечения прав и интересов кредиторов (других участников имущественного оборота) приобретает здесь еще большую важность, чем в случаях реорганизации. Поэтому закон устанавливает специальный порядок ликвидации юридического лица.

Правовое регулирование общего порядка ликвидации юридических лиц осуществляется Гражданским кодексом Республики Беларусь и Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования (утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 (с изм. и доп.)).

Ликвидация может осуществляться добровольно, по решению учредителей либо уполномоченного на то органа юридического лица, в частности, в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, или признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства, которые носят неустранимый характер.

Возможна и принудительная ликвидация в соответствии с судебным решением (п. 2 ст. 57 ГК). Основаниями для нее являются:

- непринятия решения о ликвидации в связи с истечением срока, на который создано это юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, нарушением коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством, признанием судом государственной регистрации юридического лица недействительной;
- осуществления деятельности без специального разрешения (лицензии), либо запрещенной законодательными актами, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательных актов;
- экономической несостоятельности (банкротства) юридического лица;
- уменьшения стоимости чистых активов коммерческих организаций, для которых законодательством установлены минимальные размеры уставных фондов, по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда, определенного законодательством;
- нарушения установленных законодательством порядка и сроков ликвидации;
- в иных случаях, предусмотренных ГК и иными законодательными актами.

С иском о ликвидации такого юридического лица в суд вправе обратиться органы Комитета государственного контроля, прокуратуры, внутренних дел, Комитета государственной безопасности, Министерства по налогам и сборам, регистрирующие органы и иные уполномоченные органы.

Ликвидация юридического лица представляет собой достаточно длительный процесс, основное содержание которого сводится к выявлению и удовлетворению имеющихся у кредиторов требований. При этом юридическое лицо продолжает свою деятельность (до момента исключения его из ЕГР). Поэтому как имеющиеся, так и возможные

контрагенты должны быть осведомлены, предупреждены о том, что данное юридическое лицо находится в процессе ликвидации и осуществляет расчеты со своими кредиторами, имея решение (или будучи обязанным) прекратить свою деятельность. С этой целью учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом органу, осуществляющему регистрацию юридических лиц, который 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).

Урегулированная императивными правилами закона процедура ликвидации рассчитана прежде всего на защиту интересов кредиторов. Ведь учредители или участники юридического лица при его ликвидации обычно заинтересованы в сохранении максимально возможного остатка имущества после завершения всех расчетов, поскольку он обычно поступает в их собственность.

*На первом этапе* процесса ликвидации собственник имущества (учредители, участники) либо орган юридического лица, уполномоченный учредительными документами, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора), распределяют обязанности между председателем и членами ликвидационной комиссии (в случае назначения ликвидационной комиссии), устанавливают порядок и сроки ликвидации. Со дня назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде (п. 2 и 3 ст. 58 ГК). В период их работы лишь они выступают от имени юридического лица, лишая аналогичной возможности его органы.

*На втором этапе* председатель ликвидационной комиссии (ликвидатор) в течение десяти рабочих дней после даты принятия решения о ликвидации юридического лица обязан уведомить в письменной форме об этом регистрирующий орган для включения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации. Кроме того, сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, о порядке и сроке заявления требований его кредиторами размещаются в глобальной компьютерной сети Интернет с последующим опубликованием в печатных средствах массовой

информации. При этом срок для заявления требований кредиторами ликвидируемого юридического лица *не может быть менее двух месяцев с даты размещения сведений* о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, в глобальной компьютерной сети Интернет.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) принимает все возможные меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица. *Осуществление операций по счетам юридического лица, совершение им сделок, не связанных с ликвидацией, запрещаются.* После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет *промежуточный ликвидационный баланс*, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается собственником имущества (учредителями, участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица (п. 2 ст. 59 ГК). Названными действиями завершается вторая стадия ликвидации.

*На третьем этапе ликвидации* при недостаточности имеющихся у ликвидируемого юридического лица денежных средств для удовлетворения требований кредиторов ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией (ликвидатором) в порядке очередности, установленной ст. 60 ГК, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

Со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса начинаются расчеты с кредиторами юридического лица, составляющие *четвертый этап* его ликвидации. Они производятся в порядке очередности, установленной ст. 60 ГК. В соответствии с ней предусмотрены четыре последовательно удовлетворяемых очереди кредиторов. При этом требования каждой последующей очереди удовлетворяются только после полного удовлетворения требований предыдущей очереди (п. 2 ст. 60 ГК). Следовательно, при недостатке или отсутствии необходимого имущества требования последующих очередей могут остаться

неудовлетворенными (даже в случае ликвидации юридического лица с применением процедуры банкротства). Между кредиторами одной очереди имущество ликвидируемого юридического лица при его недостатке распределяется пропорционально суммам их требований.

При ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

1) в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью путем капитализации соответствующих повременных платежей;

2) во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, вознаграждений по авторским договорам, оплате труда лиц, работающих по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам;

3) в третью очередь погашается задолженность по платежам в бюджет и государственные внебюджетные фонды, а также удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, за счет и в пределах средств, полученных от реализации заложенного имущества;

4) в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами ликвидируемого юридического лица.

Очередность удовлетворения требований кредиторов при ликвидации банков, небанковских кредитно-финансовых организаций и страховых организаций определяется с учетом особенностей, предусмотренных законодательством.

Требования каждой следующей очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица это имущество распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законодательными актами.

В случае отказа ликвидационной комиссии (ликвидатора) в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидируемому юридическому лицу. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидированного юридического лица.

Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией (ликвидатором) для их

предъявления, удовлетворяются из имущества должника, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными, за исключением случая, предусмотренного статьей 62 ГК. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией (ликвидатором), если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

Последний, *пятый этап ликвидации* начинается после завершения расчетов с кредиторами. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет окончательный *ликвидационный баланс*, который утверждается собственником имущества (учредителями, участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица (п. 5 ст. 59 ГК).

Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается собственнику его имущества (учредителям, участникам), имеющему (имеющим) вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законодательными актами или учредительными документами юридического лица.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – ликвидированным с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении юридического лица из этого регистра.

***Прекращение юридического лица также возможно при банкротстве.*** Ведь банкротство является особым случаем ликвидации юридического лица, т.к. здесь должен быть соблюден специальный порядок распределения имущества ликвидируемого юридического лица между его кредиторами. Экономическая несостоятельность (банкротство) наступает в случаях невозможности (неспособности) полного удовлетворения юридическим лицом всех требований своих кредиторов.

Экономическая несостоятельность (банкротство) может быть признана только в судебном порядке как по требованию кредиторов (в том числе, уполномоченных государственных органов, например, налоговых), так и по заявлению самого неплатежеспособного должника. Отношения, возникающие в связи с признанием юридических лиц экономически несостоятельными (банкротами), регулируются ст. 61, 62 ГК,

Указом Президента Республики Беларусь от 05.02.2013 г. № 63 «О некоторых вопросах правового регулирования процедур экономической несостоятельности (банкротства) (в ред. Указа от 11 сентября 2023 г. № 283), Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования (утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1, с изм. и доп.), Законом Республики Беларусь от 13 декабря 2022 г. № 227-З «Об урегулировании неплатежеспособности» и другими НПА.

Особенности несостоятельности и банкротства субъектов хозяйствования подробно рассматриваются в теме 10 «Урегулирование неплатежеспособности и банкротство должника» настоящего курса лекций.

### *2.4. Понятие, виды и правовой статус коммерческих организаций*

Коммерческие организации образуются по воле их учредителей. Учредителями субъектов хозяйствования могут выступать граждане, юридические лица, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы. Граждане или юридические лица вправе свободно по своему усмотрению образовать субъект хозяйствования.

Коммерческая организация действует в соответствии с ее учредительными документами. О них говорится в п. 1 ст. 48 ГК следующим образом: юридическое лицо действует на основании устава либо учредительного договора; в случаях, предусмотренных законодательством, юридическое лицо.

Учредительный договор хозяйственной организации заключается, а устав утверждается ее учредителями (участниками).

Хозяйственная организация, созданная одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

Сведения, которые должны содержаться в учредительных документах, определены в п. 2 ст. 48 ГК: наименование организации, место ее нахождения, цели деятельности, порядок управления деятельностью, а также другие сведения о хозяйственных организациях соответствующего вида. Как правило, хозяйственные организации обладают специальной правоспособностью.

На основании только учредительного договора создаются и действуют полные и коммандитные товарищества (п. 1 ст. 67 и п. 1 ст. 82 ГК). Общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерные общества, унитарные

предприятия и производственные кооперативы создаются и действуют на основании устава.

К уставу закрытого акционерного общества прилагается список его участников (ст. 69 Закона Республики Беларусь от 09.12.1992 № 2020-XII «О хозяйственных обществах»).

***Хозяйственные товарищества и хозяйственные общества***

Коммерческие организации – хозяйственные товарищества и общества функционируют в следующих организационно-правовых формах:

а) хозяйственные товарищества:

- *полное товарищество;*
- *коммандитное товарищество*;

б) хозяйственные общества:

- *открытое акционерное общество (ОАО);*
- *закрытое акционерное общество (ЗАО);*
- *общество с ограниченной ответственностью (ООО);*
- *общество с дополнительной ответственностью (ОДО).*

Названные юридические лица обладают следующими общими признаками:

- все хозяйственные товарищества и общества являются добровольными объединениями их участников с общей целью – получения прибыли и распределения данной прибыли среди участников;
- в момент создания учредители объединяют имущество, поэтому в любом товариществе или обществе имеются уставный или складочный капитал;
- учредители не имеют в отношении данных юридических лиц и их имущества вещных прав, только права обязательственные;
- организации создаются на неопределенный срок.

***Полное товарищество*** – это такой вид хозяйственного товарищества, в котором 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.

***Коммандитное товарищество*** – это такой вид хозяйственного товарищества, 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.

***Открытое акционерное общество*** – это такой вид хозяйственного общества, акции которого могут размещаться и обращаться среди неограниченного круга лиц. Соответственно, и количество участников в нем не ограничено.

***Закрытое акционерное общество*** – это такой вид хозяйственного общества, акции которого размещаются только среди акционеров этого общества и (или) определенного ограниченного круга лиц. Количество участников в нем ограничено и их может быть от одного до пятидесяти учредителей.

***Общество с ограниченной ответственностью*** – это такой вид хозяйственного общества, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Количество участников в нем ограничено и их может быть от одного до пятидесяти учредителей.

***Общество с дополнительной ответственностью*** – это такой вид хозяйственного общества, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательством. Количество участников в нем ограничено и их может быть от одного до пятидесяти учредителей.

***Отличие между товариществом и обществом*** состоит в том, что товарищество – это объединение лиц, а общество – объединение капиталов. В связи с этим:

- каждый полный товарищ должен сам осуществлять предпринимательскую деятельность от имени и в интересах товарищества, а участники обществ не имеют подобной обязанности;

- полным участником товарищества может быть только предприниматель. Участниками обществ могут быть любые субъекты;

- участники товариществ несут солидарную ответственность своим имуществом по долгам товарищества. Учредители общества несут только риск утраты вклада;

- управление деятельностью в товариществах осуществляется

самими товарищами, а в обществе, как правило, – наемными лицами.

***Производственные кооперативы (артели)***

Производственный кооператив (артель) – добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов.

Кооператив становится единым собственником имущества, внесенного членами кооператива в качестве взносов, и впоследствии приобретенного имущества. Вместе с тем имущество кооператива поделено на паи между его членами. Число членов кооператива должно быть не менее трех (ст. 108 ГК).

Члены кооператива имеют обязательственные права в отношении самого кооператива требовать выплаты прибыли и ликвидационной квоты, а также право участия в управлении кооперативом.

Кооператив – это одновременно объединение и капиталов, и лиц. В то же время размер паевого взноса не влияет на правовое положение члена кооператива. Каждый член кооператива при принятии решений имеет один голос. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен уставом кооператива. В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом.

Компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений определяются законодательством и уставом кооператива.

Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов. К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

1) изменение устава кооператива;

2) 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;

3) прием и исключение членов кооператива;

4) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;

5) решение о реорганизации и ликвидации кооператива;

6) иные вопросы.

Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и об

Член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из кооператива. Он также 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.

Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество в случае, когда в составе кооператива осталось менее трех членов, а также в хозяйственное общество и унитарное предприятие в случае, когда в составе кооператива остался один член.

***Унитарные предприятия***

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

В форме унитарных предприятий могут быть созданы ***государственные (республиканские или коммунальные) унитарные предприятия либо частные унитарные предприятия.***

Имущество унитарного предприятия находится в государственной либо частной собственности физического или юридического лица.

Имущество республиканского унитарного предприятия находится в собственности Республики Беларусь и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Имущество коммунального унитарного предприятия находится в собственности административно-территориальной единицы и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения.

Имущество частного унитарного предприятия находится в частной собственности физического лица (совместной собственности супругов) либо юридического лица и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения.

Имущество дочернего унитарного предприятия находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и

принадлежит дочернему предприятию на праве хозяйственного ведения.

Долевая собственность на имущество унитарного предприятия не допускается.

В случае раздела имущества, находящегося в совместной собственности супругов, а также перехода права собственности на имущество унитарного предприятия в порядке наследования, правопреемства либо иными не противоречащими законодательству способами к двум и более лицам:

унитарное предприятие может быть реорганизовано путем разделения (выделения) либо преобразования в хозяйственное товарищество или общество в порядке, установленном законодательством и соглашением сторон;

имущество унитарного предприятия переходит в собственность одного юридического или физического лица (совместную собственность супругов) с выплатой другим лицам компенсации соответственно их доле в общей собственности, определенной по правилам, установленным для имущества, в отношении которого долевая собственность допускается;

унитарное предприятие подлежит ликвидации в порядке, установленном законодательством, если реорганизация или переход имущества в собственность одного лица противоречат законодательству либо невозможны по иным причинам.

Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на форму собственности.

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

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Унитарное предприятие не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества, за исключением случаев, предусмотренных ГК.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, учреждается по решению собственника его имущества, унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, либо уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления.

Постановлением Министерства по управлению государственным

имуществом и приватизации Республики Беларусь от 21.03.2001 № 2 «Об утверждении Примерного устава республиканского унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, и Примерного Устава республиканского унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления (казенного предприятия)» (далее – постановление № 2) утвержден Примерный устав республиканского унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения. Учредительным документом унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый учредителем унитарного предприятия.

Кредитор унитарного предприятия вправе требовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может с согласия собственника имущества создать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему в установленном порядке части своего имущества в хозяйственное ведение (дочернее предприятие).

Учредитель утверждает устав дочернего предприятия и назначает его руководителя.

Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 ст. 52 ГК.

В случаях, предусмотренных законодательством об унитарных предприятиях, по решению Правительства Республики Беларусь на базе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, может быть образовано унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие).

Постановлением № 2 утвержден Примерный устав республиканского унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления (казенного предприятия).

Учредительным документом казенного предприятия является его устав, утверждаемый Правительством Республики Беларусь.

Фирменное наименование предприятия, основанного на праве оперативного управления, должно содержать указание на то, что предприятие является казенным.

Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Казенное предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано по решению Правительства Республики Беларусь.

***Крестьянское (фермерское) хозяйство***

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

Членами семьи признаются 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.

Крестьянское (фермерское) хозяйство отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Члены крестьянского (фермерского) хозяйства не отвечают по обязательствам крестьянского (фермерского) хозяйства, а крестьянское (фермерское) хозяйство не отвечает по обязательствам членов крестьянского (фермерского) хозяйства, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Условия создания, деятельности, реорганизации и ликвидации крестьянского (фермерского) хозяйства, права и обязанности его членов закреплены в Законе Республики Беларусь от 18.02.1991 № 611-XII «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит ему на праве собственности. В состав имущества крестьянского (фермерского) хозяйства входят имущество, переданное в качестве вклада в уставный фонд крестьянского (фермерского) хозяйства его учредителями (членами), а также имущество, произведенное и приобретенное крестьянским (фермерским) хозяйством в процессе его деятельности. В европейском праве фермерское хозяйство не относится к коммерческим организациям и не подлежит обязательной государственной регистрации.

### *2.5. Понятие, виды и правовой статус некоммерческих организаций*

Некоммерческой организацией является юридическое лицо, которое

не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 46 ГК). Главные особенности некоммерческих организаций по сравнению с коммерческими юридическими лицами состоят в следующем. Во-первых, в отличие от коммерческих организаций некоммерческие организации не являются профессиональными участниками имущественных отношений. Поэтому для некоммерческих юридических лиц законодатель устанавливает специальную (целевую) правоспособность (п. 3 ст. 46 ГК) и разрешает осуществлять деятельность, направленную на достижение социальных, природоохранных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охрану здоровья граждан, развитие физической культуры и спорта, удовлетворение духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиту прав, законных интересов граждан и юридических лиц, разрешение споров и конфликтов, оказание юридической помощи в соответствии с законодательством, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Во-вторых, основной целью деятельности некоммерческой организации не может служить извлечение прибыли (п. 1 ст. 46 ГК). Выступление некоммерческих юридических лиц в гражданском обороте обусловлено необходимостью материального обеспечения их основной деятельности, которая не должна являться предпринимательской. Одновременно абз. 4 п. 3 ст. 46 ГК предусмотрено, что 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, либо поскольку она необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в их учредительных документах, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности данных организаций.

В-третьих, по общему правилу учредители (участники, члены) некоммерческой организации не вправе распределять между собой прибыль (доход), полученную от ее деятельности (п. 1 ст. 46 ГК).

В-четвертых, при ликвидации некоммерческой организации оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество, как правило, направляется в соответствии с ее учредительными документами на цели, в интересах которых она была создана и (или) на благотворительные цели. Согласно п. 1 ст. 61 ГК и абз. 6 ст. 1 Закона об экономической несостоятельности (банкротстве) некоммерческие

юридические лица, кроме потребительских кооперативов и благотворительных и иных фондов, не могут быть признаны экономически несостоятельными (банкротами).

В-пятых, некоммерческие юридические лица могут создаваться в организационно-правовых формах, предусмотренных не только Гражданским кодексом Республики Беларусь, но и другими законодательными актами (абз. 1 п. 3 ст. 46 ГК).

Организационно-правовые формы некоммерческих юридических лиц отличаются гораздо большим разнообразием по сравнению с коммерческими. Гражданским кодексом предусмотрены следующие организационно-правовые формы некоммерческих организаций:

1) потребительские кооперативы;
2) общественные или религиозные организации (объединения);
3) республиканские государственно-общественные объединения;
4) фонды;
5) учреждения;
6) объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы);
7) государственные объединения.

Иные законодательные акты существенно расширяют этот перечень, допуская возможность создания некоммерческих юридических лиц также в формах:

1) некоммерческих товариществ (товарищества собственников и садоводческие товарищества);
2) торгово-промышленных палат;
3) политических партий (их союзов (ассоциаций));
4) профессиональных союзов;
5) творческих союзов;
6) иные формы, предусмотренные законодательством.

***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

Члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Учредительным документом потребительского кооператива является устав, принятый на общем собрании учредителей (членов)

кооператива.

***Общественными и религиозными организациями (объединениями)*** признаются добровольные объединения граждан, в установленном законодательством порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Общественные и религиозные организации являются некоммерческими организациями. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных и религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

***Республиканскими государственно-общественными объединениями*** признаются основанные на членстве некоммерческие организации, целью деятельности которых является выполнение возложенных на них государственно значимых задач.

Учредителями республиканского государственно-общественного объединения и его членами могут являться физические и юридические лица, а также Республика Беларусь в лице действующих от ее имени уполномоченных государственных органов и юридических лиц.

Устав республиканского государственно-общественного объединения принимается его учредителями либо высшим органом этого объединения и утверждается Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Правительством Республики Беларусь.

Республиканское государственно-общественное объединение может в установленном порядке создавать свои организационные структуры, в том числе в виде юридических лиц, а также создавать иные юридические лица или участвовать в них в соответствии с уставом республиканского государственно-общественного объединения и иным законодательством.

***Фонд*** – это 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.

Источниками формирования имущества фонда являются имущество, передаваемое фонду его учредителями (учредителем), поступления от проводимых мероприятий, доходы, получаемые от осуществляемой в соответствии с уставом предпринимательской деятельности, и иные не запрещенные законодательством поступления.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители (учредитель) фонда не отвечают по обязательствам созданного фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей (учредителя).

Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать унитарные предприятия, хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью.

Органами фонда являются правление (совет), дирекция (директор) и попечительский совет.

К исключительной компетенции правления (совета) фонда относятся:

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 годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности фонда (данных книги учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения);

реорганизация фонда, если возможность реорганизации предусмотрена его уставом.

Дирекция (директор) фонда является исполнительным органом фонда, осуществляющим текущее руководство его деятельностью. Дирекция (директор) фонда в своей деятельности подотчетна правлению (совету) фонда.

Попечительский совет фонда – орган, осуществляющий контроль за деятельностью фонда, который формируется его учредителями (учредителем) при учреждении фонда, а в дальнейшем, если это предусмотрено уставом фонда, – правлением (советом) фонда.

***Учреждением*** признается организация, созданная собственником

для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

Коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели, а также коммерческие и (или) некоммерческие организации в целях координации их деятельности, представления и защиты общих интересов могут создавать ***объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими юридическими лицами(организациями).***

***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 в целях осуществления общего руководства, общего управления деятельностью, координации деятельности и представления интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в состав объединения.

Государственные объединения являются некоммерческими организациями, за исключением случаев принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями.

Собственник имущества государственного объединения не отвечает по обязательствам государственного объединения, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Участники государственных объединений сохраняют права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, которые могут быть ограничены или иным образом изменены в соответствии с законодательством.

Имущество государственного объединения находится в

государственной собственности и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения либо на праве оперативного управления. Государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании государственного объединения, или уполномоченным им органом, а также уставом государственного объединения должно быть определено, на каком праве принадлежит имущество государственному объединению.

Устав государственного объединения утверждается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом и является учредительным документом этого объединения.

***Некоммерческие товарищества***

Специфической разновидностью некоммерческих организаций являются некоммерческие товарищества, иногда ошибочно отождествляемые с потребительскими или производственными кооперативами. Известны две основные разновидности некоммерческих товариществ:

- товарищества собственников (в том числе жилья);
- садоводческие товарищества.

***Товарищество собственников*** – это некоммерческая организация, представляющая собой объединение собственников жилых и (или) нежилых помещений, создаваемая в целях обеспечения сохранения, содержания и пользования недвижимым имуществом совместного домовладения. Правовое регулирование его деятельности осуществляется на основе Закона Республики Беларусь от 8 января 1998 г. № 135-З «О совместном домовладении и другими НПА.

***Садоводческое товарищество*** – некоммерческая организация, осуществляющая свою деятельность на основе членства граждан, использования предоставленных для коллективного садоводства земельных участков в целях выращивания плодовых, ягодных, овощных, декоративных и иных сельскохозяйственных культур, создания условий для отдыха и досуга, удовлетворения иных связанных с членством в товариществе потребностей членов товарищества. Правовое регулирование его деятельности осуществляется на основе Указа Президента Республики Беларусь 30 мая 2023 г. № 155 «О садоводческих товариществах», которым утверждено Положение о садоводческом товариществе.

***Торгово-промышленная палата*** – добровольное объединение юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющееся негосударственной некоммерческой организацией, созданное 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. Правовое регулирование ее деятельности осуществляется на основе Закон Республики Беларусь от 16 июня 2003 г. № 208-З «О торгово-промышленной палате».

***Профессиональный союз*** – это добровольная общественная организация, объединяющая граждан, связанных общими интересами по роду деятельности как в производственной, так и непроизводственной сферах, для защиты трудовых, социально-экономических прав и интересов. Правовое регулирование его деятельности осуществляется на основе Закон Республики Беларусь от 22 апреля 1992 г. № 1605-XII «О профессиональных союзах».

Кроме рассмотренных выше некоммерческих организаций, законодательством могут быть предусмотрены и иные виды.

Отдельно выделим такой вид организации, не являющейся юридическим лицом, как ***холдинг***. Правовое регулирование его деятельности осуществляется на основе Указа Президента Республики Беларусь от 07.10.2021 № 385 «О создании и деятельности холдингов».

По сущности холдинг – это объединение юридических лиц (далее – участники холдинга), в котором *одно из юридических лиц – коммерческая организация*, которая является *управляющей компанией холдинга* (далее – управляющая компания) в силу имеющейся возможности оказывать влияние на решения, принимаемые другими юридическими лицами – дочерними компаниями холдинга (далее – дочерние компании), на основании:

- владения 25 процентами и более простых (обыкновенных) акций (долей в уставных фондах) дочерних компаний;

- управления деятельностью дочерних компаний – унитарных предприятий и учреждений, созданных управляющей компанией либо по отношению к которым управляющая компания приобрела статус учредителя (собственника имущества) по иным основаниям, предусмотренным законодательными актами;

-заключения договора доверительного управления 25 процентами и более простых (обыкновенных) акций (долей в уставных фондах) дочерних компаний (далее – договор доверительного управления);

заключения иного договора, в соответствии с которым управляющей компанией приобретаются права по управлению деятельностью

дочерних компаний (далее – иной договор).

Не допускается использование слов «холдинг», «управляющая компания холдинга», производных от них слов и словосочетаний на основе этих слов в наименовании юридического лица, не являющегося участником холдинга.

Запрещаются создание и деятельность на территории Республики Беларусь холдингов, имеющих целью или результатом монополистическую деятельность и (или) ущемление прав, свобод и законных интересов юридических и физических лиц, а также холдингов, создание и деятельность которых противоречат актам законодательства, наносят ущерб суверенитету, национальной безопасности, территориальной целостности, политической и экономической стабильности Республики Беларусь.

### *2.6. Индивидуальные предприниматели и граждане как субъекты предпринимательской деятельности*

*Индивидуальное предпринимательство* – старейшая форма организации бизнеса. Предшественниками предпринимателей были купцы, профессионально занимавшиеся торговлей. ГК закрепляет право физических лиц заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью с момента государственной регистрации. Законодательное определение понятия «индивидуальный предприниматель», «субъект предпринимательства-гражданин» отсутствует. Индивидуальный предприниматель – дееспособный гражданин, зарегистрированный в установленном порядке в данном качестве и осуществляющий лично или с привлечением наемных работников, на свой риск и под свою имущественную ответственность самостоятельную профессиональную хозяйственную деятельность. В качестве вознаграждения он получает прибыль и чувство удовлетворения от занятия свободным предпринимательством.

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

индивидуального предпринимателя от юридического лица является то, что индивидуальный предприниматель несет ответственность по обязательствам, возникшим в результате осуществления предпринимательской деятельности, всем своим личным имуществом.

Для выступления в предпринимательском обороте в рассматриваемом статусе физическое лицо должно обладать следующими свойствами:

1) должно быть дееспособным;

2) должно быть зарегистрировано в установленном порядке в качестве индивидуального предпринимателя без статуса юридического лица.

Индивидуальную предпринимательскую деятельность могут осуществлять:

– физическое лицо, достигшее восемнадцати лет;

– физическое лицо, эмансипированное в порядке правил, установленных ст. 26 ГК;

– физическое лицо, вступившее в брак и которому брачный возраст снижен в установленном ст. 18 КоБС порядке. В исключительных случаях орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить лицам, вступающим в брак, брачный возраст, установленный ч. 1 ст. 18 КоБС, но не более чем на три года.

Согласно ст. 22 ГК гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Пройдя процесс государственной регистрации, ИП получает свидетельство установленного образца, на основании которого он участвует в гражданском обороте как субъект предпринимательской деятельности. Без государственной регистрации деятельность индивидуальных предпринимателей не допускается, является незаконной. Количество физических лиц, привлекаемых индивидуальным предпринимателем на основании гражданско-правовых и (или) трудовых договоров для осуществления предпринимательской деятельности, а также количество имущества, используемого для этих целей, может быть ограничено законодательными актами.

В соответствии с дополнениями в п. 19 Положения о государственной регистрации в заявлении о государственной регистрации должно быть подтверждено, что на дату государственной регистрации гражданин, обратившийся за государственной

регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя, не являлся ранее индивидуальным предпринимателем, признанным экономически несостоятельным (банкротом), с даты исключения которого из ЕГР юридических лиц и индивидуальных предпринимателей прошло менее года.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 16.05.2014 № 222 (ред. от 31.10.2019) «О регулировании предпринимательской деятельности и реализации товаров индивидуальными предпринимателями и иными физическими лицами» для занятия предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя гражданин вправе привлекать не более трех физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, без государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются правила, установленные законодательством для предпринимательской деятельности.

Индивидуальный предприниматель осуществляет свою деятельность на основе свободы предпринимательства. Однако имеются виды деятельности, которыми может заниматься только юридическое лицо (например, деятельность в сфере игорного бизнеса, профессиональная деятельность на рынке ценных бумаг).

Индивидуальный предприниматель обязан:

− в предусмотренных законом случаях получить лицензию на осуществление определенных видов деятельности;

− уведомить регистрирующий орган об изменении адреса, других существенных условий своей предпринимательской деятельности;

− соблюдать права и законные интересы потребителей, обеспечивать надлежащее качество товаров, работ, услуг, соблюдать правила обязательной сертификации;

− не допускать недобросовестной конкуренции;

− вести учет результатов своей предпринимательской деятельности.

На индивидуальных предпринимателей не распространяется действие законодательства о бухгалтерском учете и отчетности. Индивидуальные предприниматели ведут учет доходов и расходов в порядке, установленном налоговым законодательством. Индивидуальный предприниматель должен находиться на учете в

инспекции Министерства по налогам и сборам в качестве плательщика, то есть стать на учет в налоговых органах и получить учетный номер плательщика (УНП) (п. 3 ст. 65 НК).

Учет выручки от реализации товаров (работ, услуг) ведется в книге учета выручки от реализации товаров (работ, услуг) (далее – книга) индивидуальными предпринимателями, уплачивающими единый налог с индивидуальных предпринимателей и иных физических лиц в соответствии с гл. 35 НК.

Книга может вестись как на бумажном носителе, так и в электронном виде. При ведении книги в электронном виде плательщики обязаны по окончании налогового периода, а при проведении проверки налоговым органом за истекший отчетный период текущего календарного года – за истекший отчетный период оформить ее на бумажном носителе.

Индивидуальные предприниматели обязаны открывать в банках текущие (расчетные) счета, если ежемесячный размер выручки от реализации товаров (работ, услуг), кроме выручки, полученной от осуществления видов деятельности, по которым эти предприниматели уплачивают единый налог в соответствии с законодательными актами, превышает сумму, эквивалентную 1000 базовых величин, на первое число месяца, в котором производилась реализация товаров (работ, услуг).

На индивидуальных предпринимателей распространяют действие нормативные правовые акты, устанавливающие требования по использованию кассовых суммирующих аппаратов при продаже товаров, выполнении работ и оказании услуг (Постановление Совета Министров Республики Беларусь и Национального банка Республики Беларусь от 06.07.2011 № 924/16 (ред. от 15.11.2021), а также иное законодательство, регулирующее расчетные право-отношения. Предприниматель обязан стать на учет в городских, районных и районных в городах отделах областных, Минского городского управлений Фонда по месту нахождения (жительства) в течение 10 рабочих дней со дня выдачи свидетельства о государственной регистрации. Порядок уплаты обязательных страховых взносов, взносов на профессиональное пенсионное страхование и иных платежей в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты устанавливается Положением об уплате обязательных страховых взносов, взносов на профессиональное пенсионное страхование и иных платежей в Фонд социальной защиты

населения Министерства труда и социальной защиты, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 № 40 (ред. от 22.11.2021) «О фонде социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты».

В соответствии со ст. 212 НК при определении размера налоговой базы плательщики – ИП имеют право применить профессиональные налоговые вычеты в сумме фактически произведенных ими и документально подтвержденных расходов, непосредственно связанных с осуществлением ими предпринимательской деятельности, в порядке, установленном законодательством.

НК определено, что расходы индивидуальных предпринимателей, учитываемые при налогообложении доходов от осуществления предпринимательской деятельности, подразделяются на: расходы по производству и реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав; внереализационные расходы.

В соответствии с п. 20 ст. 205 НК расходы по производству и реализации представляют собой стоимостную оценку использованных в процессе производства и реализации товаров (работ, услуг),имущественных прав природных ресурсов, сырья, материалов, топлива, энергии, основных средств, нематериальных активов, трудовых ресурсов и иных расходов на их производство и реализацию, подтвержденных документально.

Затраты по производству и реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав группируются по следующим элементам:

− материальные расходы;

− расходы на оплату труда;

− амортизационные отчисления от стоимости амортизируемого имущества (основных средств и нематериальных активов), используемого в предпринимательской деятельности;

− расходы на социальные нужды;

− прочие расходы.

Если затраты по производству и реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав могут быть отнесены одновременно к нескольким элементам расходов, плательщик вправе самостоятельно определить, к какому непосредственно элементу он отнесет такие расходы.

Согласно п. 24 ст. 205 НК к амортизационным отчислениям от стоимости амортизируемого имущества (основных средств и нематериальных активов), используемого в предпринимательской, нотариальной деятельности, относятся суммы амортизационных

отчислений по основным средствам и нематериальным активам, произведенных в порядке, установленном законодательством.

Таким образом, ИП при использовании в своей предпринимательской деятельности имущества, принадлежащего ему как физическому лицу на праве собственности, имеет право учесть в составе профессиональных налоговых вычетов при исчислении подоходного налога сумму амортизационных отчислений по данному имуществу, при условии постановки его на учет в качестве основного средства в книге учета основных средств.

В соответствии с п. 31 ст. 205 НК не относятся к расходам ИП, учитываемым при налогообложении доходов от осуществления предпринимательской деятельности, следующие расходы:

1) расходы, не подтвержденные документами;

2) в порядке предварительной оплаты плательщиком товаров (работ, услуг), имущественных прав;

3) в погашение (возврат) кредитов, займов, полученных плательщиком;

4) предоставленные плательщиком займы;

5) компенсированные (возмещенные) в соответствии с законодательством иными лицами:

− по договорам комиссии, поручения и иным аналогичным гражданско-правовым договорам в пользу комитента (доверителя);

− арендодателям, связанные с арендой помещений, не включаемые в сумму арендной платы;

6) на уплату пеней, а также штрафов и (или) санкций, налагаемых (начисляемых) за нарушение законодательства;

7) понесенные сверх норм, установленных настоящей главой;

8) на цели, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, включая расходы на организацию отдыха, развлечений, досуга;

9) на приобретение и (или) создание амортизируемого имущества, а также на проведение модернизации, реконструкции основных средств;

10) стоимость имущества или имущественных прав, переданных в качестве задатка, залога;

11) суммы амортизационных отчислений по основным средствам и нематериальным активам, не используемым в предпринимательской, нотариальной деятельности, а также не находящимся в эксплуатации;

12) обязательные страховые взносы, уплачиваемые плательщиком в бюджет государственного внебюджетного фонда социальной защиты

населения Республики Беларусь с доходов самого плательщика, платежи по всем видам добровольного страхования, кроме страховых взносов по перечню видов добровольного страхования, определенному для организаций Президентом Республики Беларусь;

13) расходы на проезд в транспорте общего пользования;

14) расходы, связанные с получением доходов, освобождаемых от подоходного налога с физических лиц, за исключением расходов, осуществленных за счет средств, безвозмездно поступивших в рамках целевого финансирования из республиканского или местного бюджетов либо бюджетов государственных внебюджетных фондов, бюджета Союзного государства в отчетных периодах, следующих за периодами, в которых расходы, покрытые такими средствами, были учтены при определении налоговой базы;

15) расходы, относящиеся к особым режимам налогообложения, за исключением расходов, понесенных в период применения особого режима налогообложения, при этом относящихся к доходам от реализации, полученным в период применения общего порядка налогообложения;

16) расходы, связанные с безвозмездной передачей плательщиком товаров (работ, услуг), имущественных прав;

17) иные затраты, не связанные с производством и реализацией товаров (работ, услуг), имущественных прав, не учитываемые при налогообложении в соответствии с законодательством.

Помимо регистрационных и иных процедур ИП, осуществляя предпринимательскую деятельность, должны соблюдать законодательство, устанавливающее требования к качеству производимой (реализуемой) продукции, и иметь необходимые документы, подтверждающее ее качество.

Деятельность ИП, направленная на извлечение прибыли (производство продукции, оказание услуг и т.д.), как правило, осуществляется непосредственно самим предпринимателем. Эта деятельность регулируется нормами гражданского законодательства и не подпадает под действие трудового законодательства. Если же у предпринимателя есть наемные работники, то его отношения с ними регулируются трудовым законодательством. Согласно абз. 6 ч. 1 ст. 1 ТК Республики Беларусь предприниматель по отношению к работникам выступает как наниматель. Исходя из этого, в данных отношениях он должен соблюдать все права и гарантии наемных работников, предусмотренные трудовым законодательством.

В отличие от граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, имущественные споры между индивидуальными предпринимателями либо между ними и юридическими лицами подведомственны экономическим судам (ст. 39 ХПК).

Гражданин утрачивает свой статус индивидуального предпринимателя по следующим основаниям:

1) в случае смерти, признания недееспособным, безвестно отсутствующим, объявления умершим;

2) в случае признания его банкротом в установленном порядке;

3) по собственной инициативе путем подачи в регистрирующий орган заявления об аннулировании его государственной регистрации и выданного ему свидетельства индивидуального предпринимателя.

Согласно ст. 24 ГК индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан экономически несостоятельным (банкротом) в судебном порядке.

С момента вступления в силу решения суда утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

При осуществлении процедуры признания экономически несостоятельным (банкротом) индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования указанных кредиторов, не заявленные ими в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя.

Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание.

После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

Сохраняют силу требования граждан, перед которыми индивидуальный предприниматель, признанный банкротом либо объявивший им о своем банкротстве, несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, а также иные требования

личного характера.

По своим обязательствам индивидуальный предприниматель несет полную ответственность, т.е. всем своим имуществом, в том числе и личным, которое не участвовало в хозяйственном обороте. Исключение составляет перечень имущества, который определен в Приложении 1 в Законе Республики Беларусь «Об исполнительном производстве»

При обращении взыскания по долгам индивидуального предпринимателя разграничения на личное имущество и имущество, используемое в предпринимательской деятельности не происходит. Действующее законодательство не разграничивает имущество физических лиц и индивидуальных предпринимателей.

В случае вынесения индивидуальному предпринимателю приговора, связанного с ограничением права занятия предпринимательской деятельностью (до 3-х лет), органы и учреждения, осуществляющие исполнение наказаний, не позднее трех рабочих дней со дня получения приговора суда уведомляют регистрирующий и налоговый органы о назначенном судом наказании.

Регистрирующий орган в течение трех рабочих дней со дня получения такого уведомления вносит в ЕГР сведения о приостановлении деятельности индивидуального предпринимателя.

Органы и учреждения, осуществляющие исполнение наказания, не позднее трех рабочих дней со дня истечения срока наказания уведомляют об этом регистрирующий и налоговый органы. Регистрирующий орган в течение трех рабочих дней со дня получения уведомления об истечении срока наказания вносит соответствующие сведения в ЕГР о возобновлении деятельности индивидуального предпринимателя. В период действия вынесенного индивидуальному предпринимателю приговора регистрационный номер в этом регистре за ним сохраняется.

В случае вынесения индивидуальному предпринимателю постановления о наложении административного взыскания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью органы (до 1 года), исполняющие данное постановление, в течение трех рабочих дней со дня изъятия у индивидуального предпринимателя специального разрешения (лицензии) уведомляют регистрирующий и налоговый органы об исполнении этого постановления с указанием срока, на который произведено такое изъятие.

Разъяснение Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 03.06.2009 № 02-41/1279 «Об отдельных вопросах практики

прекращения деятельности индивидуального предпринимателя» указывает, что аннулирование государственной регистрации ИП не является безусловным основанием для принятия судебного постановления о прекращении его деятельности. При рассмотрении исковых требований о прекращении деятельности ИП судам рекомендовано принимать во внимание те обстоятельства, которые были предприняты ответчиком по устранению нарушений, послуживших основанием для аннулирования его государственной регистрации (например, полное либо частичное погашение налоговой задолженности).

Неосуществление индивидуальным предпринимателем предпринимательской деятельности в период исполнения приговора, связанного с ограничением права занятия предпринимательской деятельностью, постановления о наложении административного взыскания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью не является основанием для прекращения его деятельности.

Имущество, находящееся в собственности индивидуального предпринимателя, может быть им завещано и переходить по наследству. Однако право на занятие предпринимательством по наследству не переходит. Став собственником имущества и правопреемником всех кредиторских и дебиторских задолженностей наследодателя-предпринимателя, наследник для продолжения предпринимательского дела наследодателя обязан зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя.

Невозможна «прямая» продажа бизнеса ИП. Для отчуждения возможно предварительное создание коммерческой организации и ее последующая продажа.

Хозяйственную деятельность осуществляют ремесленники. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 09.10.2017 № 364 (ред. от 31.10.2019) «Об осуществлении физическими лицами ремесленной деятельности» под ремесленной деятельностью понимается не являющаяся предпринимательской деятельность физических лиц по изготовлению и реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг с применением ручного труда и инструмента, осуществляемая самостоятельно, без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам и направленная на удовлетворение бытовых потребностей граждан. Осуществление физическими лицами ремесленной деятельности без

постановки на учет в налоговом органе и уплаты сбора за осуществление ремесленной деятельности запрещается.

Физические лица, осуществляющие ремесленную деятельность, вправе реализовывать изготовленные ими товары на торговых местах на рынках, ярмарках и (или) в иных установленных местными исполнительными и распорядительными органами местах, в помещениях, используемых для их изготовления, с применением рекламы в глобальной компьютерной сети Интернет, путем пересылки почтовым отправлением (в том числе международным), доставки по указанному потребителем адресу любым видом транспорта, а также на основании гражданско-правовых договоров, заключаемых с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Физические лица вправе осуществлять указанные в п. 1 ст. 1 ГК виды хозяйственной деятельности в качестве самозанятых.

## Тема 3. ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### *3.1. Понятие и структура имущества субъектов предпринимательской и хозяйственной деятельности*

***Правовой режим имущества*** *– установленный законодательством порядок его использования, допустимые способы и пределы распоряжения этим имуществом.* Он раскрывает содержание прав и обязанностей субъектов хозяйственного оборота, объектом которых выступает то или иное имущество.

Для осуществления деятельности, направленной на систематическое извлечение прибыли, для возможности надлежащим образом отвечать перед контрагентами субъект хозяйствования должен иметь имущество. Под имуществом понимаются не только материальные объекты, но и имущественные права – право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления. Хозяйственная деятельность может осуществляться также на основе других вещных прав (аренда, владение, пользование), предусмотренных ГК и условиями договора с собственником.

В зависимости ***от правового режима имущества*** определяются:

• права субъекта хозяйствования относительно владения, пользования и распоряжения имуществом и их ограничения;

• полномочия третьих лиц относительно имущества, если его собственником не является субъект хозяйствования;

• пределы имущественной ответственности субъекта хозяйствования и собственника хозяйствования.

Правовой режим имущества субъекта хозяйствования определяется его учредителями (участниками) или уполномоченными ими органами в соответствии с требованиями законодательства и, как правило, указывается в учредительных документах.

Имущество – термин, употребляемый в законодательстве в различных значениях применительно к конкретным правоотношениям. К имуществу субъектов хозяйственной деятельности относятся:

1) вещь или совокупность вещей, включающих деньги, ценные бумаги;

2) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);

3) иное имущество, в том числе имущественные права (см., например, ст. 282 - 284 ГК Республики Беларусь, регламентирующие виндикацию как способ защиты права собственности);

4) совокупность вещей и имущественных прав (в таком смысле термин «имущество» используется, в частности, при определении ответственности должников по гражданско-правовым обязательствам);

5) совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей (такое значение термина «имущество» используется при универсальном правопреемстве, например при наследовании, когда к наследникам переходят как имущество (в смысле вещей), так и имущественные права и имущественные обязанности (актив и пассив).

Значение термина "имущество" необходимо выявлять в каждом конкретном случае посредством уяснения подлинного смысла нормы, ее толкования. Например, ст. 15 Закона Республики Беларусь от 18 февраля 1991 г. № 611-XII «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (с изм. и доп.) гласит, что 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 стоимость.

Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности фермерского хозяйства, также являются собственностью этого фермерского хозяйства.

Структура имущества субъектов хозяйственной деятельности закреплена в ст. 1 Закона Республики Беларусь от 12.07.2013 г. № 57-З «О бухгалтерском учете и отчетности» (с изм. и доп.) (далее – Закон о бухгалтерском учете и отчетности):

- ***активы*** – имущество, возникшее в организации в результате совершенных хозяйственных операций, от которого организация предполагает получение экономических выгод;

- ***доходы*** – увеличение экономических выгод в результате увеличения активов или уменьшения обязательств, ведущее к увеличению собственного капитала организации, не связанному с вкладами собственника имущества (учредителей, участников) организации;

- ***обязательства*** – задолженность организации, возникшая в результате совершенных хозяйственных операций, погашение которой приведет к уменьшению активов или увеличению собственного капитала организации;

- ***расходы*** – уменьшение экономических выгод в результате уменьшения активов или увеличения обязательств, ведущее к уменьшению собственного капитала организации, не связанному с его передачей собственнику имущества организации, распределением между учредителями (участниками) организации;

- ***собственный капитал*** – активы организации за вычетом ее обязательств.

*Имущество коммерческих организаций в качестве объектов бухгалтерского учета классифицируется на следующие группы*: основные средства, финансовые вложения, нематериальные активы, готовая продукция, незавершенное производство.

*Основными фондами производственного и непроизводственного назначения* являются здания, строения, машины и оснащение, оборудование, инструмент, производственный инвентарь и другое имущество длительного использования, которое отнесено законодательством к основным фондам.

*К основным средствам* относятся активы организации при одновременном выполнении следующих условий:

• активы имеют материально-вещественную форму;

• активы используются в течение срока службы

продолжительностью свыше одного года;

• стоимость их единицы на момент приобретения превышает величину, определяемую в соответствии с Инструкцией по бухгалтерскому учету запасов, утвержденной постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 12.11.2010 г. № 133 (с изм. и доп.);

• организацией на момент принятия на бухгалтерский учет не предполагается перепродажа данных активов.

Состав и группировка основных средств приведены в Постановлении Министерства экономики Республики Беларусь от 30.09. 2011 № 161 «Об установлении нормативных сроков службы основных средств и признании утратившими силу некоторых постановлений Министерства экономики Республики Беларусь».

В состав основных средств независимо от их стоимости включаются земельные участки, приобретаемые в собственность.

*Единицей бухгалтерского учета основных средств является инвентарный объект основных средств*, то есть объект со всеми приспособлениями и принадлежностями, или отдельный конструктивно обособленный предмет, а также обособленный комплекс конструктивно сочлененных предметов, представляющих собой единое целое, предназначенный для выполнения определенных самостоятельных функций.

*Комплекс конструктивно сочлененных предметов* - это один или несколько предметов, имеющих общие приспособления и принадлежности, общее управление, смонтированные на одном фундаменте, в результате чего каждый входящий в комплекс предмет может выполнять свои функции только в составе комплекса, а не самостоятельно.

В случае наличия у одного объекта, вновь вводимого в эксплуатацию, нескольких частей, имеющих разный нормативный срок службы и / или срок полезного использования, каждая такая часть учитывается как самостоятельный инвентарный объект.

*Объект основных средств, находящийся в собственности двух или нескольких организаций, отражается каждой организацией в составе основных средств соразмерно ее доле в общей собственности.*

Основные средства в организацию поступают:

• в результате произведенных капитальных вложений при сооружении, строительстве, изготовлении объектов основных средств хозяйственным способом, а также при их приобретении за плату у юридических и физических лиц;

• в качестве вклада в уставный фонд;

• безвозмездно (в том числе в результате благотворительной

помощи);

• в обмен на другие активы;

• в иных случаях, установленных законодательством.

Основные средства оцениваются в бухгалтерском учете по первоначальной стоимости или восстановительной стоимости.

*Первоначальной является стоимость*, по которой активы принимаются на бухгалтерский учет в качестве основных средств.

*Восстановительной является стоимость*, установленная в результате проведения переоценки основных средств в соответствии с законодательством.

***Нематериальными активами*** для целей бухгалтерского учета признаются активы:

• идентифицируемые (имеющие признаки, отличающие данный объект от других, в том числе аналогичных) и не имеющие материально-вещественной (физической) формы;

• используемые в деятельности организации;

• способные приносить организации будущие экономические выгоды;

• срок полезного использования которых превышает 12 месяцев;

• стоимость которых может быть измерена с достаточной надежностью, то есть имеется документальное подтверждение стоимости, а также затрат, связанных с их приобретением (созданием);

• при наличии документов, подтверждающих права правообладателя.

При отсутствии любого из указанных критериев произведенные затраты не признаются нематериальными активами и являются расходами организации.

***К нематериальным активам*** для целей бухгалтерского учета относятся принадлежащие обладателю имущественные права:

• на объекты промышленной собственности;

• на произведения науки, литературы и искусства;

• на объекты смежных прав;

• на программы для ЭВМ и компьютерные базы данных;

• на использование объектов интеллектуальной собственности, вытекающих из лицензионных и авторских договоров;

• на пользование природными ресурсами, землей;

• прочие – лицензии на осуществление вида деятельности, лицензии на осуществление внешнеторговых и квотируемых операций, лицензии на использование опыта специалистов, права доверительного

управления имуществом.

*Результаты научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ приходуются по окончании работ как объекты нематериальных* активов при выполнении следующих условий:

• подтверждена (определена) возможность промышленного освоения создаваемого объекта;

• определена возможность использования объекта интеллектуальной собственности в предпринимательской деятельности организации и / или передачи объекта по лицензионным или авторским договорам;

• подтверждены затраты по созданию и доведению до промышленного использования данного объекта;

• могут быть определены будущие доходы от реализации или использования данного объекта.

***Оборотными средствами*** *являются сырье, топливо, материалы, малоценные предметы и быстроизнашивающиеся предметы.*

***Денежными средствами*** в составе имущества субъектов хозяйствования являются *деньги в национальной и иностранной валюте,* предназначенные для осуществления товарных и финансовых операций.

***Товарами*** в составе имущества субъектов хозяйствования признаются произведенная *продукция, товарные запасы, выполненные работы и услуги.*

Также к имуществу субъектов хозяйствования относятся ценные бумаги.

Имущество должно иметь стоимость, производиться или использоваться в деятельности субъектов хозяйствования, отображаться в балансе или учитываться в иных формах учета.

*Имущество, переданное в качестве вкладов (взносов) учредителями (участниками, членами) коммерческим и некоммерческим организациям (кроме переданного унитарным предприятиям, государственным объединениям либо учреждениям, финансируемым собственником), а также имущество, приобретенное этими юридическими лицами,* ***находится в собственности этих юридических лиц***.

*Учредители (участники, члены)* коммерческой организации в отношении имущества, находящегося в собственности этой организации, ***имеют обязательственные права***, определяемые в ее учредительных документах.

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.

Члены фермерского хозяйства имеют обязательственные права в отношении этого фермерского хозяйства.

*В отношении имущества индивидуальных предпринимателей нет четких указаний, и определить, что используется и приобретено в процессе хозяйственной деятельности, а что служит личным целям предпринимателя, практически невозможно*. Он несет ответственность по хозяйственным и личным обязательствам всем своим имуществом в равной мере.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 10 мая 2019 г. № 169 «О порядке распоряжения государственным имуществом» (вместе с Положением о порядке распоряжения государственным имуществом) *по решению Президента Республики Беларусь осуществляется:*

1) отчуждение, а также залог находящихся в собственности Республики Беларусь предприятий и акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ);

2) передача находящихся в собственности Республики Беларусь предприятий в доверительное управление;

3) приобретение в собственность Республики Беларусь за счет средств республиканского бюджета недвижимого имущества и акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ).

*По решению Совета Министров Республики Беларусь* осуществляется:

1) отчуждение находящихся в собственности Республики Беларусь недвижимого имущества, стоимость которого превышает 10 тыс. базовых величин (за исключением предприятий и имущества, включенного в перечень неиспользуемого и неэффективно используемого имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь), а также движимого имущества, стоимость которого превышает 30 тыс. базовых величин;

2) приобретение в собственность Республики Беларусь безвозмездно, в том числе из коммунальной собственности, недвижимого имущества, акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ);

3) передача без перехода права собственности находящихся в

собственности Республики Беларусь предприятий, а также их сдачу в аренду;

4) передача без перехода права собственности акций (долей в уставных фондах) хозяйственных обществ (товариществ), находящихся в собственности Республики Беларусь, а также их передачу в доверительное управление, если иное не установлено законодательными актами;

5) залог находящегося в собственности Республики Беларусь недвижимого и движимого имущества, стоимость которого превышает 300 тыс. базовых величин.

*По решению государственных органов и организаций, а также по решению территориальных органов, структурных подразделений местных исполнительных и распорядительных органов, республиканских юридических лиц, подчиненных государственным органам и организациям (входящих в их состав, систему)* осуществляется распоряжение иными имуществом государственной собственности с последующим поступлением его в хозяйственное ведение или оперативное управление:

Имущественные права субъектов хозяйствования охраняются законом. Изъятие государством у субъектов хозяйствования его имущества допускается в случаях, по основаниям и в порядке, предусмотренном законом.

Особый режим определен для использования природных ресурсов в сфере хозяйствования.

### *3.2. Права субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности в отношении их имущества*

Имущественные права субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности можно разделить на две группы: *право собственности и другие вещные права*.

Собственность – это отношения, складывающиеся между людьми по поводу вещей. Ее содержание раскрывается посредством многочисленных связей, в которые вступает собственник по поводу присвоенного им имущества через реализацию его права собственности.

Перечень вещных прав дан в ст. 217 ГК Республики Беларусь. Так, вещными правами наряду с правом собственности, в частности, являются:

1) право хозяйственного ведения (ст. 276 ГК Республики Беларусь);

2) право оперативного управления (ст. 277 ГК Республики

Беларусь);

3) право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

3) право постоянного пользования земельным участком и право временного пользования земельным участком;

4) сервитуты (право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом, предоставляемое для прохода или проезда через чужой земельный участок и т.п.) (ст. 268).

Собственность – это отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей, которое имеет свое содержание и выражается во ***владении, пользовании и распоряжении*** ею, а также в устранении вмешательства всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, на которую простирается власть собственника.

***Правомочие владения*** – это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства собственника над вещью. Владение вещью может быть законным и незаконным. Законным называется владение, которое опирается на какое-либо правовое основание, т. е. на юридический титул владения. Законное владение часто именуют титульным. Незаконное владение на правовое основание не опирается, а потому является беститульным.

Незаконные владельцы, в свою очередь, подразделяются на добросовестных и недобросовестных. Владелец добросовестен, если он не знал и не должен был знать о незаконности своего владения. Владелец недобросовестен, если он об этом знал или должен был знать.

***Правомочие пользования*** – это юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производительного потребления.

***Правомочие распоряжения*** – это юридически обеспеченная возможность определить судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы 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, распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 210 ГК).

***Право собственности*** – это система правовых норм, регулирующих

отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

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 установлено договором или законодательством.

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 Республики Беларусь). Отсюда следует вывод, что в Республике Беларусь выделены две формы собственности:

*1 форма собственности – государственная;*

*2 форма собственности – частная.*

*Субъектами права государственной собственности* являются Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

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

Виды собственности выделяются в зависимости от того, на какой форме собственности основано правоотношение.

Государственная собственность выступает в виде:

1) *республиканской собственности* (собственность Республики Беларусь) и

2) *коммунальной собственности* (собственность административно-территориальных единиц) (п.1 ст.215 ГК).

*Республиканская собственность* состоит из казны Республики Беларусь и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. 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).

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

казну соответствующей административно-территориальной единицы.

*Частная собственность* также делится на виды в зависимости от состава субъектов этой собственности:

1) *частная собственность физических лиц* и

2) *частная собственность негосударственных юридических лиц* (п. 3 ст. 213 ГК).

*Юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества, в том числе имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) участников (членов).* Исключение составляет имущество унитарных предприятий и учреждений, остающееся объектом права собственности учредителей и потому принадлежащее этим юридическим лицам на ограниченном вещном праве.

***Объектами права собственности юридических лиц*** могут быть как недвижимое, так и движимое имущество, не изъятое из оборота. В состав имущества юридических лиц могут входить земельные участки, различные здания, сооружения и другие недвижимости, а также оборудование, транспортные средства, сырье, материалы и предметы потребительского (бытового) назначения.

Все имущество юридического лица в стоимостной (денежной) оценке подлежит отражению в его бухгалтерском балансе, по содержанию которого можно судить о реальном имущественном положении соответствующей организации.

В отличие от права собственности ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом – собственником. Классическим примером данного права являются сервитуты – права пользования чужой недвижимой вещью в определенном, строго ограниченном отношении, например право прохода или проезда через чужой земельный участок.

*Ограниченные вещные права,* подобно праву собственности, предоставляют управомоченным лицам непосредственное, хотя и строго ограниченное, господство над чужим имуществом, а не над поведением другого (обязанного) лица. В хозяйственной и предпринимательской деятельности к таковым относятся ***право хозяйственного ведения и право оперативного управления,*** которые являются производными, зависимыми от прав собственника и не могут существовать в отрыве от этого основного права.

***Субъектами прав хозяйственного ведения и оперативного управления*** *могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах –*

*унитарные предприятия, государственные объединения и учреждения.*

***Объектами*** *этих прав являются имущественные комплексы, закрепленные на балансе соответствующих юридических лиц (и остающиеся объектами права собственности их учредителей).* Закон специально оговаривает, что результаты хозяйственного использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или в оперативном управлении, в виде плодов, продукции и доходов, включая имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договорам или иным основаниям, поступают соответственно в хозяйственное ведение или в оперативное управление предприятия или учреждения.

Юридические лица не вправе продавать принадлежащее им на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Остальным имуществом, принадлежащим юридическим лицам на праве хозяйственного ведения, они распоряжаются самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества.

### *3.3. Источники формирования имущества субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности. Уставный фонд*

***Источниками формирования имущества субъектов хозяйствования*** являются:

• денежные и имущественные взносы учредителей, вносимые ими в уставный фонд;

• доходы, полученные от реализации продукции, работ, услуг, а также от других видов хозяйственной деятельности;

• доходы от ценных бумаг;

• кредиты банков и других кредиторов;

• капитальные вложения и дотации из бюджетов;

• безвозмездные или благотворительные взносы, пожертвования организаций, предприятий и физических лиц;

• иные источники, не запрещенные законодательными актами Республики Беларусь.

Уставный фонд - имущественная основа начала хозяйственной деятельности. Уставный фонд коммерческих организаций имеет юридическую и экономическую значимость.

Экономический смысл уставного фонда заключается в наделении вновь созданного юридического лица основными и оборотными средствами. Уставный фонд и фактическая задолженность участников по оплате долей (акций) в уставном фонде учитываются и отражаются в отчетности, развернутой по отдельным статьям пассива и актива бухгалтерского баланса.

Юридическое значение уставного фонда состоит в том, что уставный фонд определяет предел минимальной имущественной ответственности общества по его обязательствам. Согласно п. 1 ст. 47-1 ГК размер уставного фонда коммерческих организаций должен быть не менее минимального размера, предусмотренного законодательством.

***Уставный фонд*** *есть совокупность материальных и денежных средств, представляющих постоянный вклад учредителей (участников) в созданную ими организацию, зафиксированный в уставе для начала деятельности.* В законодательстве Республики Беларусь для всех коммерческих организаций применяется термин «уставный фонд».

Согласно ч. 2 ст. 28 Закона о хозяйственных обществах уставный фонд хозяйственного общества определяет минимальный размер имущества этого общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Согласно ст. 29 Закона о хозяйственных обществах вносимое в уставный фонд хозяйственного общества имущество должно принадлежать учредителям (участникам) на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления, быть необходимым и пригодным для использования в деятельности этого общества. В случае принятия 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.

Коммерческие организации самостоятельно определяют размеры уставных фондов, за исключением коммерческих организаций, указанных в п. 8 Положения о государственной регистрации.

Объявленный в уставе (учредительном договоре - для коммерческой

организации, действующей только на основании учредительного договора) уставный фонд коммерческой организации должен быть сформирован в течение двенадцати месяцев с даты государственной регистрации этой организации, если иное не установлено законодательными актами либо если меньший срок формирования уставного фонда не определен уставом (учредительным договором - для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора).

При формировании уставного фонда путем внесения неденежного вклада должна быть проведена оценка стоимости неденежного вклада, которая осуществляется путем проведения экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, т.к. без нее регистрация субъекта хозяйствования не производится.

Целью экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, является подтверждение правильности этой оценки. Она осуществляется в соответствии с Положением об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь (п. 21) (утв. Указом Президента от 13.10.2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь» (с изм. и доп.)), а также на основании Положения о порядке проведения экспертизы достоверности оценки (утв. Постановлением Совмина от 10.02.2011 г. № 173 (с изм. и доп.)). По результатам проведения выносится заключение экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица.

Коммерческие организации, сформировавшие уставный фонд в меньшем размере, чем это предусмотрено в их уставах (учредительных договорах - для коммерческих организаций, действующих только на основании учредительных договоров), обязаны уменьшить первоначально объявленный размер уставного фонда до его фактически сформированного размера. Коммерческие организации, для которых законодательством установлены минимальные размеры уставных фондов, обязаны уменьшить размер уставных фондов до фактически сформированного размера, который не может быть ниже установленного законодательством минимального размера уставного фонда.

В случае представления коммерческими организациями в регистрирующий орган документов для осуществления государственной регистрации изменений и (или) дополнений в устав (учредительный договор - для коммерческих организаций, действующих только на основании

учредительных договоров), связанных с увеличением размера уставных фондов коммерческих организаций, уставный фонд указанных организаций должен быть сформирован в размерах, предусмотренных этими изменениями и (или) дополнениями, если иное не установлено законодательными актами.

Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов коммерческой организации окажется менее уставного фонда, такая организация обязана в установленном порядке уменьшить свой уставный фонд до размера, не превышающего стоимости ее чистых активов. В случае уменьшения стоимости чистых активов коммерческой организации, для которой законодательством установлен минимальный размер уставного фонда, по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда такая организация подлежит ликвидации в установленном порядке.

В соответствии с п. 8 Положения о государственной регистрации минимальный размер уставного фонда устанавливается в сумме, эквивалентной:

• 100 базовым величинам, - для закрытых акционерных обществ;

• 400 базовым величинам, - для открытых акционерных обществ.

Минимальные размеры уставных фондов определяются в белорусских рублях исходя из размера базовой величины, установленного на день, в который устав (изменения и (или) дополнения, связанные с изменением размера уставного фонда) представляется в регистрирующий орган.

На момент осуществления государственной регистрации уставные фонды акционерных обществ должны быть сформированы в размере не ниже минимального размера, предусмотренного законодательством.

Требования к определению размера и срокам формирования уставного фонда отдельных коммерческих организаций, на которых ограниченно распространяется действие Положение о государственной регистрации, устанавливаются специальным законодательством.

Так, например, ст. 75 Банковского кодекса Республики Беларусь предусмотрено, что уставный фонд банка формируется только из собственных денежных средств учредителей (участников), должен гарантировать интересы его кредиторов, и его минимальный размер устанавливается Национальным банком по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

Такие коммерческие организации, как унитарное предприятие,

основанное на праве хозяйственного ведения, производственный кооператив (артель), крестьянское (фермерское) хозяйство и хозяйственные товарищества самостоятельно определяют размеры уставных фондов и сроки их формирования.

Уставные фонды для многих некоммерческих организаций законодательством не предусмотрены, однако это не значит, что при создании таких юридических лиц им никакое имущество не предоставляется. Так, имущество потребительского кооператива создается за счет вступительных и паевых взносов, денежные средства общественных объединений (организаций) и политических партий, а также товариществ собственников на первоначальном этапе состоят из вступительных и иных взносов.

А вот для создания и деятельности фонда п. 15 Положения о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь (утв. Указом Президента Республики Беларусь 1 июля 2005 г. № 302 (с изм. и доп.)) установлено, что минимальный размер необходимого имущества составляет: 100 б.в. – для местных фондов, и 1000 б.в. – для республиканских и международных фондов.

В отношении торгово-промышленных палат (далее – ТПП) ст. 8 Закона Республики Беларусь от 16 июня 2003 г. № 208-З «О торгово-промышленной палате» (с изм. и доп.) предусмотрено, что при ее создании учредители наделяют ТПП имуществом, минимальный размер которого должен составлять сумму, эквивалентную 10 000 евро.

*Коммерческие организации за счет прибыли образуют специальные (целевые) фонды, предназначенные для покрытия расходов, связанных с их деятельностью*: амортизационный фонд; фонд развития производства и другие фонды, предусмотренные уставом, из которых осуществляется финансирование деятельности по специальным направлениям. Формирование фондов может предусматриваться в процентном отношении к размеру распределяемой прибыли. В учредительных документах целесообразно урегулировать очередность формирования специальных фондов и порядок использования их средств.

Законодательством для отдельных видов субъектов хозяйствования могут предусматриваться обязательные страховые фонды и резервы. Для покрытия в случае необходимости убытков, сомнительных долгов создаются резервные фонды. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.04.2000 г. № 605 утверждено Положение о резервном фонде заработной платы.

***Резервный фонд заработной платы*** создается для обеспечения

выплат причитающейся работникам заработной платы, а также предусмотренных законодательством, коллективным и трудовым договорами гарантийных и компенсационных выплат в случае экономической несостоятельности (банкротства) нанимателя, ликвидации организации, прекращения деятельности индивидуального предпринимателя и в других предусмотренных законодательством случаях.

Резервный фонд создается в организациях и у индивидуальных предпринимателей. Источником создания резервного фонда является прибыль, остающаяся в распоряжении организации, индивидуального предпринимателя после уплаты налогов и других обязательных платежей в бюджет.

Отчисления в резервный фонд производятся от прибыли отчетного года. В текущем году при наличии прибыли в резервный фонд могут производиться авансовые отчисления.

Резервный фонд устанавливается в размере до 25 процентов годового фонда заработной платы. Конкретный размер резервного фонда, основания, порядок его создания и использования определяются в коллективных договорах (соглашениях).

Средства резервного фонда входят в состав денежных средств организации, индивидуального предпринимателя и хранятся на их расчетном счете.

## Тема 4. ДОГОВОР В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ (ХОЗЯЙСТВЕННЫХ) ОТНОШЕНИЯХ

### *4.1. Понятие и система хозяйственных договоров*

Одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей у участников гражданских отношений является договор (ст. 7 ГК).

Согласно ст. 390 ГК ***договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.*** Соглашение сторон – основной конститутивный признак договора. В соглашении проявляется волевой элемент договора, волеизъявление его участников.

***Хозяйственным договором*** признается соглашение, в силу которого одна сторона обязуется в обусловленный срок передать товары, выполнить работы или оказать услуги в сфере хозяйственной деятельности, а другая сторона обязуется принять и оплатить их.

*Основными принципами договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности являются:*

– равноправие сторон;

– свобода заключения и формирования условий хозяйственных договоров;

– взаимная заинтересованность сторон в исполнении договора, соблюдение договорной дисциплины;

– взаимная имущественная ответственность сторон.

*Функции договора в предпринимательской сфере сводятся к следующим:*

– договор выступает правовым средством закрепления общественных отношений, складывающихся в процессе осуществления предпринимательской деятельности;

– договор придает предпринимательским отношениям форму обязательств и определяет порядок и способы их исполнения;

– договор предусматривает способы защиты субъективных прав и законных интересов участников хозяйственных отношений в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств их контрагентами.

Являясь разновидностью гражданско-правового договора *хозяйственный договор наряду с общими обладает* ***специальными признаками,*** обусловленными той сферой общественных отношений, в которой он находит свое применение. К таким признакам относятся:

***1) субъектный состав****:* сторонами хозяйственного договора или одной из них являются коммерческие юридические лица, некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в пределах, установленных законодательством, индивидуальные предприниматели;

***2) возмездный характер;***

*3) цель заключения хозяйственного договора –* ***получение прибыли;***

*4) подведомственность споров:* споры, возникающие между субъектами хозяйствования, которые являются сторонами хозяйственного договора, рассматриваются экономическими судами. Если же хотя бы одной из сторон договора является физическое лицо, данный спор будет адресован судам общей юрисдикции.

*Хозяйственные договоры классифицируются на* ***группы, типы и виды.*** *В зависимости от результата, на который направлены договоры*, можно выделить ***следующие группы:***

– договоры, направленные на передачу имущества;

– договоры на выполнение работ;
– договоры на оказание услуг;
– организационные договоры;
– договоры о совместной деятельности.

Указанные группы договоров объединяют соответствующие ***типы хозяйственных договоров,*** опосредующие экономические отношения конкретного характера. Тип договора закрепляется в законодательстве как самостоятельная форма договора. *В качестве типов хозяйственных договоров выделяются следующие: купли-продажи, подряда, перевозки и др.*

*В пределах типа выделяются* ***виды договоров***, т.е. договоры, которые наряду с общими для всего типа чертами обладают особенностями. Например, в рамках типа «договор купли-продажи» выделяются договоры розничной продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости; в рамках типа «договор подряда» – договоры строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т.п.

Хозяйственные договоры можно классифицировать по различным признакам.

*В зависимости от характера юридических последствий выделяют* ***окончательные (основные) и предварительные*** *договоры. Окончательными (основными)* именуются договоры, непосредственно порождающие права и обязанности сторон по производству и перемещению тех или иных благ. *Предварительные договоры* создают лишь обязанность заключить в будущем договор на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Согласно ст. 399 ГК по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Предварительный договор заключается в форме, установленной законодательством для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит

заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, применяются положения, установленные для заключения договоров в обязательном порядке (п. 4 ст. 415 ГК).

Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен и ни одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор.

*Предварительные договоры необходимо отличать от встречающихся на практике соглашений (протоколов) о намерениях.* Последние лишь закрепляют желание сторон вступить в договорные отношения в будущем. Несоблюдение соглашений (протоколов) о намерениях не влечет каких-либо правовых последствий.

*По основаниям заключения различают* ***свободные и обязательные*** *договоры. Свободные договоры* заключаются по усмотрению самих сторон. Заключение обязательных договоров является обязанностью для одной или обеих сторон договора.

Законодательство исходит из *принципа свободы договора*. В соответствии со ст. 391 ГК граждане и юридические лица свободны в заключении договора, но без противоречий законодательству. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством (выигрыш торгов, имел место предварительный договор).

*К обязательным договорам* следует отнести публичные договоры. Согласно ст. 396 ГК ***публичным признается договор****, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится* (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание, обязательное страхование и т.п.).

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного

договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается.

При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные п. 4 ст. 415 ГК. Условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным законодательством, ничтожны.

В случаях, предусмотренных законодательными актами, Правительство Республики Беларусь может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.), если иное не установлено Президентом Республики Беларусь.

Правительство, уполномоченные органы исполнительной власти могут рекомендовать субъектам хозяйствования ориентировочные условия хозяйственных договоров – примерные договоры.

*Хозяйственные отношения могут определяться на основании договоров присоединения*, когда присоединяющаяся сторона не вправе настаивать на внесении в договор изменений и дополнений.

*Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор).* К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора (п. 2 ст. 391 ГК).

Субъекты хозяйствования могут заключать договоры, как предусмотренные, так и не предусмотренные действующим законодательством. Первые именуются в литературе *именными (поименованными), вторые – безымянными (непоименованными) договорами* (агентские, дилерские, дистрибьюторские и т.п.). Согласно подп. 1 части второй п. 1 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. Непоименованные договоры в целом и отдельные их условия не могут быть признаны недействительными вследствие их несоответствия конкретным предписаниям законодательства.

*Различают организационно-хозяйственные, инвестиционные,*

*биржевые, приватизационные договоры, договоры о совместной деятельности.*

*4.2 Заключение хозяйственных договоров*

***Порядок заключения хозяйственных договоров*** представляет *собой установленную правовыми нормами последовательность стадий, совершаемых посредством определенных действий, направленных на достижение соглашения сторон и именуемых способами заключения договора.* Можно выделить следующие *способы заключения хозяйственного договора:*

– общий порядок заключения договора;

– заключение договора в обязательном порядке;

– заключение договора путем присоединения;

– заключение договора на торгах.

Для надлежащего исполнения договора, а также для правильного разрешения споров, связанных с заключением и исполнением договора, определяющее значение имеет момент возникновения соответствующего обязательства. В соответствии с п. 1 ст. 395 ГК хозяйственный договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

При применении правил, установленных ст. 395 ГК следует учитывать нормы ст. 403 ГК: *договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта*. Если в соответствии с законодательством для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (статья 225 ГК). Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, а при необходимости нотариального удостоверения и регистрации – с момента регистрации договора, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Процесс заключения договора складывается из действий сторон, направленных на достижение соглашения между ними. Он состоит из ***двух обязательных стадий***:

*1) предложения заключить договор* ***(оферты)*** *и*

*2) принятия предложения* ***(акцепта)***.

Соответственно первая сторона называется ***оферентом***, вторая –

***акцептантом***.

В соответствии со ст. 405 ГК ***офертой*** признается *адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.* Оферта связывает направившее ее лицо с момента получения ее адресатом. Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, она считается неполученной. Оферта может быть *индивидуализированной* (обращена к конкретному адресату), *коллективной* (обращена одновременно к нескольким заранее известным адресатам с целью заключения договора с одним из них, например аукцион, биржа), *конкурсной*.

*Полученная адресатом оферта* ***не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта****, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано* (ст. 406 ГК).

***Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты***, если иное прямо не указано в предложении.

*Публичной офертой* признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (ст. 407 ГК).

Статья 408 ГК определяет ***акцепт*** как *ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.* ***Молчание не является акцептом****, если иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон*.

В соответствии с п. 3 ст. 408 ГК *акцептом могут быть признаны не только выраженный в письменной или иной форме ответ лица, которому адресована оферта (предложение о заключении договора), но и его действия по выполнению указанных в оферте существенных условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.д.).* При этом достаточно, чтобы эти действия были направлены и на частичное выполнение этих условий, но обязательно в срок, установленный оферентом для акцепта. Данный порядок акцептования оферты применим, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте.

Для заключения договора имеет значение не только содержание

акцепта, но и промежуток времени, в течение которого он получен. Когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 410 ГК).

Когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, 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. Нормально необходимое для получения ответа время определяется применительно к каждому конкретному случаю и складывается не только из времени на пересылку предложения и ответа с учетом способа связи (почта, телеграф и т.п.), но и времени, достаточного для изучения предложения.

Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила об ее акцепте (ст. 411 ГК).

Порядок заключения договора приобретает некоторые особенности в том случае, когда акцепт получен с опозданием. В соответствии с правилами ст. 412 ГК 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. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

*Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой* (ст. 413 ГК).

Правила, установленные ст. 415 ГК, применяются при заключении договора в *обязательном порядке*, т.е. когда заключение договора является обязательным для одной из сторон в силу законодательства. В частности, заключение договора обязательно в случаях:

– заключения публичного договора (ст. 396 ГК);

– заключения основного договора, предусмотренного предварительным договором (ст. 399 ГК);

– заключения договора с лицом, выигравшим торги (ст. 417, 418 ГК);

– в других случаях, предусмотренных законодательством.

Обязанная сторона может либо выступить в роли лица, получившего предложение заключить договор, либо сама направляет другой стороне предложение о его заключении.

Сторона, для которой заключение договора обязательно, получившая оферту (проект договора), должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение об ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В случаях, когда в соответствии с законодательством заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Если сторона, для которой в соответствии с законодательством заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Некоторые особенности по сравнению с общим порядком заключения хозяйственного договора имеет ***заключение договора путем присоединения.*** *Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.* В качестве стороны, разрабатывающей такие формуляры или стандартные формы, выступает лицо, осуществляющее деятельность в сферах, связанных с массовым потреблением товаров, работ, услуг или совершением однотипных сделок.

Особую процедуру представляет собой ***заключение договора путем проведения торгов.*** В соответствии со ст. 417 ГК договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения

торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В качестве организатора торгов могут выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. Специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени.

*Торги (тендер) проводятся* ***в форме аукциона или конкурса****. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.*

Аукционы и конкурсы могут быть *открытыми и закрытыми*. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Порядок организации и проведения торгов предусмотрен ст. 418 ГК, в соответствии с которой если иное не предусмотрено законодательством, извещение о проведении торгов подлежит обязательному опубликованию в печатных средствах массовой информации в порядке, установленном законодательством, и должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения, а в случае повторных торгов, проводимых в соответствии с актами законодательства, – не менее чем за десять дней до их проведения. Информация об объявленных торгах и о предмете торгов дополнительно размещается в глобальной компьютерной сети Интернет в порядке, установленном законодательными актами. Извещение должно содержать в любом случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В случае, если предметом торгов является только право заключения договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Если иное не предусмотрено законодательством или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от конкурса – не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить

участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашаемым им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

*Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении, в счет исполнения обязательств по договору, который может быть заключен на торгах.*

*Участник, выигравший торги и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона (конкурса) протокол, который имеет силу договора.*

Если по условиям торгов разыгрывается только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола, если иное не предусмотрено законодательными актами.

В случае отказа или уклонения участника, выигравшего торги, от подписания протокола и (или) договора, оформляемого по результатам аукциона (конкурса), возмещения затрат на организацию и проведение аукциона (конкурса), а также в иных случаях, предусмотренных законодательством, внесенный ими задаток возврату не подлежит. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить участнику, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

*Необязательными стадиями заключения хозяйственного договора являются преддоговорные контакты и преддоговорные споры.*

*Преддоговорные контакты* устанавливаются с целью выявления намерений контрагентов, их финансовых возможностей, определения цены будущего договора с учетом затрат, разработки проектно-технической, сметной документации, согласования иных аспектов, необходимых для заключения и исполнения договора. Преддоговорные контакты необходимы, так как благодаря им согласовываются те вопросы, которые могут затянуть заключение договора, создать трудности в процессе исполнения обязательств. Порядок преддоговорных контактов для определенных видов договоров предусмотрен нормативными актами (строительный подряд).

*Преддоговорные споры*, когда условия договора определяются в соответствии с решением экономического суда, возможны лишь в случаях, предусмотренных ст. 415 и 416 ГК, при уклонении от заключения

договора стороны, для которой в соответствии с законодательством заключение такого договора обязательно, а также по соглашению сторон.

Споры о заключении договоров подразделяются на споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров. Разрешение этих споров экономическим судом возможно в тех случаях, когда актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споров о разногласиях по договору – в тех случаях, когда они переданы на разрешение экономического суда в порядке, предусмотренном ст. 415 ГК, либо в силу соглашения сторон.

Разновидностью исков о понуждении к заключению договора являются иски о переводе на истца прав и обязанностей какой-либо из сторон по заключенному с нарушением его преимущественного права договору (п. 3 ст. 253, п. 1 ст. 592 ГК).

Как указано ранее согласно п. 4 ст. 415 ГК, если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом следует иметь в виду, что такое исковое требование может относиться не только ко всему договору в целом, но и к отдельным его условиям. К исковому заявлению истец обязан приложить проект договора, о понуждении к заключению которого предъявлен иск.

Установленный в ст. 415 ГК тридцатидневный срок не ограничивает возможность заинтересованной стороны на передачу разногласий по договору в экономический суд. Разногласия, переданные в экономический суд по истечении указанного срока, если контрагент не возражает против судебного разбирательства, должны быть рассмотрены судом по существу.

Если сторона, для которой заключение договора обязательно, передала разногласия по договору на рассмотрение экономического суда, а контрагент по данному договору представил суду свои предложения по условиям договора, то в этом случае экономический суд исходит из того, что спор передан на его рассмотрение по соглашению сторон.

Экономический суд, принимая решение о понуждении стороны заключить договор, указывает в решении формулировки конкретных его условий, в отношении которых разрешается спор, либо утверждает их в редакции, предложенной истцом, если эти предложения соответствуют законодательству. Договор считается заключенным с момента вступления решения экономического суда в законную силу, если решением не установлено иное, после чего стороны не обязаны дополнительно

заключать договор путем составления и подписания одного документа.

При разрешении дел данной категории экономические суды учитывают, что в соответствии со ст. 415 ГК с иском о понуждении к заключению договора вправе обратиться лишь контрагент обязанной стороны, сама же обязанная сторона лишена такого права.

Соглашение сторон о передаче преддоговорного спора на рассмотрение экономического суда может быть изложено в условиях оферты, на которую получен акцепт, или в составленном сторонами отдельном документе, а также если это прямо вытекает из переписки сторон.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в срок, указанный в части первой п. 2 ст. 415 ГК, сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение экономического суда в случаях, когда в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора).

Условия договора, возникшие разногласия по которым не будут урегулированы сторонами в судебном порядке, считаются несогласованными.

При рассмотрении преддоговорных споров по отдельным условиям договоров экономические суды проверяют договоры в целом на предмет их соответствия законодательству, предлагая сторонам до вынесения решения устранить имеющиеся противоречия законодательству в других условиях договора. Если такое предложение суда не будет выполнено сторонами, то иск о понуждении заключить договор оставляется без удовлетворения, так как суд не вправе утверждать договор в редакции, противоречащей законодательству.

### *4.3. Содержание и форма хозяйственных договоров*

***Содержание хозяйственного договора*** *составляют условия, определенные соглашением его сторон, направленные на установление, изменение или прекращение хозяйственных обязательств, как согласованные сторонами, так и принимаемые ими в качестве обязательных условий договора в соответствии с законодательством.* В доктрине существует учение о тройном делении договорных условий на *существенные, обычные и случайн*ые.

***Существенными считаются условия****, наличие которых для договора соответствующего вида является обязательным.* В соответствии

со ст. 402 ГК договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. *Существенными являются условие о предмете договора (наименование передаваемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и т.п.), иные условия (цена, сроки исполнения, количество, местонахождение имущества, его состав, пределы использования имущества и др.), которые могут быть отнесены к существенным в случаях, если они:*

– названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида (например, наименование и количество товара для договора купли-продажи (ст. 425 ГК) или цена товара, порядок, сроки и размеры платежей по договору купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа (ст. 459 ГК) и пр.);

– определены как существенные самими сторонами при заключении договора или по заявлению одной из сторон и при этом между сторонами достигнуто соглашение;

– вытекают из сущности договора данного вида.

Законодательство для отдельных видов договоров устанавливает необходимый перечень существенных условий (например, п. 10 Правил заключения и исполнения договора строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 г. № 1450).

Согласно ст. 402 ГК существенным для любого договора является условие о его предмете. Предметом договора является как действие, так и объект, в отношении которого такое действие должно быть совершено. Условия о предмете в хозяйственном договоре должны определять наименование (номенклатуру, ассортимент) и количество продукции (работ, услуг), а также требования к их качеству.

*Хозяйственные договоры являются возмездными, поэтому на практике существенным условием каждого договора является цена.*

***Денежная сумма договора (цена)*** определяется соглашением сторон, если по конкретному виду товаров, работ, услуг, в отношении которых заключена сделка, законодательством Республики Беларусь не установлено применение цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.), определяемых или регулируемых уполномоченными на то государственными органами.

Цена устанавливается соглашением сторон договора с соблюдением норм законодательства, а в предусмотренных законодательством случаях определяется или регулируется уполномоченными на то

государственными органами.

*Соглашением сторон вместо определенной цены могут быть установлены порядок и способ определения цены.*

В соответствии со ст. 298 ГК договор может предусматривать оплату вытекающего из него денежного обязательства *в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах* («специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон.

Изменение цены договора после его заключения допускается лишь в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством либо в установленном законодательством порядке.

***Обычными именуют условия**, устанавливаемые в нормативном акте (чаще всего диспозитивными нормами) и применяемые сторонами без специальной договоренности (например, об обязанностях сторон по содержанию арендованного имущества).*

*Условия, которые не предусмотрены законодательством и отсутствие которых не имеет значения для признания договора заключенным, считаются* ***случайными***. Однако случайные условия приобретают характер существенных, если по поводу их последовало предложение одной из сторон о включении в договор.

Стороны могут предусмотреть в договоре, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров этого вида и опубликованными в печати.

***Форма договора** является способом выражения воли сторон и фиксации их волеизъявления, подтверждением согласия сторон относительно всех существенных условий договора, внешним выражением его содержания.*

В соответствии с п. 1 ст. 404 ГК договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если ГК и иными актами законодательства для договоров данного вида не установлена определенная форма. Следовательно, хозяйственный договор должен отвечать требованиям ст. 161, 162, 164, 165 ГК (соблюдение соответствующей формы).

Согласно подпункту 1 части первой ст. 162 ГК сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, и сделок, указанных в п. 2 и 3 ст. 160 ГК), заключаемые юридическими лицами

между собой и с гражданами, должны совершаться в простой письменной форме. При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с п. 2 ст. 404 ГК ***договор в письменной форме*** *может быть заключен путем составления одного текстового документа, включая документ в электронном виде (в том числе электронный документ), или путем обмена текстовыми документами, включая документы в электронном виде (в том числе электронные документы), которые подписаны сторонами собственноручно либо с использованием средств связи и иных технических средств, компьютерных программ, информационных систем или информационных сетей, если такой способ подписания позволяет достоверно установить, что соответствующий текстовый документ подписан сторонами по договору (факсимильное воспроизведение собственноручной подписи с помощью средств механического или другого копирования, электронная цифровая подпись или другой аналог собственноручной подписи, обеспечивающий идентификацию стороны по договору).*

Проект договора может быть предложен любой из сторон. В случае, если проект договора составлен как единый документ, он представляется другой стороне в двух экземплярах.

В тех случаях, когда для заключения определенных видов договоров (продажа недвижимости, продажа предприятия, поставка товаров для государственных нужд, доверительное управление недвижимым имуществом) требуется составление одного документа, подписанного сторонами, осуществление иных действий, перечисленных в п. 2 ст. 404 ГК, не свидетельствует о соблюдении формы договора его участниками.

*Нотариальному удостоверению* подлежат договоры об ипотеке, о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 320 ГК); об уступке требования или о переводе долга, основанных на сделке, совершенной в нотариальной форме (ст. 360 и 362 ГК).

Согласно части второй п. 1 ст. 404 ГК если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

Соблюдением формы договора является также его регистрация в случаях и порядке, установленных ст. 165, 320, 360, 529, 531, 545, 580, 622, 629 ГК. При этом следует учитывать, что договоры купли-продажи недвижимости (ст. 521 ГК) вступают в силу и считаются заключенными

не с момента регистрации перехода права собственности на недвижимость к покупателю, а с момента подписания договора сторонами.

Согласно части третьей п. 1 ст. 161 ГК законодательством, соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и др.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не определены, то применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (п. 1 ст. 163 ГК), а именно: стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, что, однако, не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями.

Пункт 1 статьи 163 ГК должен применяться и в других случаях несоблюдения простой письменной формы сделки, например, если на договоре отсутствуют подписи сторон.

Если 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.

### *4.4. Изменение и расторжение хозяйственных договоров*

Хозяйственный договор выполняет свои функции наилучшим образом лишь в том случае, если он стабилен. Однако принцип стабильности договорных отношений не исключает возможности изменения или расторжения договора. Причинами этого могут быть просчеты при заключении, изменение условий хозяйствования, поведение сторон. ***Под изменением или расторжением договора*** *понимается акт, направленный в первом случае на пересмотр условий, а во втором – на досрочное прекращение его действия.*

Согласно п. 1 ст. 420 ГК изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Исходя из требований ст. 420 ГК *по решению суда договор может быть изменен или расторгнут только:*

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных ГК и иными актами

законодательства или договором.

*Нарушение договора одной из сторон может быть признано существенным, если другая сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.*

Пунктом 2 ст. 422 ГК установлено, что требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок. При этом тридцатидневный срок исчисляется после истечения нормально необходимого времени для получения другой стороной предложения изменить или расторгнуть договор.

Непредставление истцом доказательств соблюдения указанного порядка по принятию мер к досудебному урегулированию спора с ответчиком влечет оставление искового заявления без движения по основаниям, предусмотренным абз. 2 ч. 1 ст. 162 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ХПК), о чем экономический суд выносит определение с указанием срока для устранения причин, послуживших оставлению искового заявления без движения.

В случае неисполнения определения экономического суда об оставлении искового заявления без движения в срок, установленный экономическим судом, исковое заявление подлежит возвращению на основании абз. 2 ч. 1 ст. 163 ХПК.

Если при рассмотрении дела об изменении, расторжении договора экономический суд установит, что договор не заключен, расторгнут по соглашению сторон либо вследствие реализации одной из сторон в случаях, установленных актами законодательства или договором, права на односторонний отказ от договора, либо договор прекращен вследствие истечения срока его действия, экономический суд выносит решение об отказе в удовлетворении заявленных исковых требований об изменении или расторжении договора.

При рассмотрении споров об изменении или расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 421 ГК) экономические суды учитывают, что договором существенное изменение обстоятельств может быть исключено из оснований для его изменения или расторжения, а также что само существо договора может не позволить отнести существенное изменение обстоятельств к основанию для его изменения или расторжения.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с этими существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут (изменен) лишь при наличии одновременно ряда условий, перечисленных в подп. 1–4 п. 2 ст. 421 ГК.

Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Если существенное нарушение договора, послужившее основанием для его изменения или расторжения, причинило другой стороне убытки, они подлежат взысканию согласно ст. 415 и 423 ГК.

Согласно п. 3 ст. 420 ГК ***одностороннее изменение договора, односторонний отказ от исполнения договора*** *полностью или в части допускаются только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Если в договоре предусмотрена возможность односторонних действий, то она касается всех сторон, иначе соответствующее договорное условие – ничтожно.*

В частности, односторонний отказ от исполнения договора предусмотрен подп. 1 п. 2 ст. 445 ГК, п. 1 ст. 493 ГК (поставка), п. 4 ст. 669 ГК, п. 3 ст. 670 ГК, п. 2 ст. 672 ГК, п. 3 ст. 676 ГК (подряд).

Правомерность одностороннего изменения договора, одностороннего отказа от договора, осуществленных одной из сторон, может быть предметом оценки экономического суда при рассмотрении иных вытекающих из этого договора требований (например, требований о понуждении к реальному исполнению договора, о взыскании штрафных санкций и возмещении убытков за неисполнение, ненадлежащее исполнение договора и т.д.).

В тех случаях, если в соответствии с законодательством одностороннее изменение договора, односторонний отказ от договора возможны лишь при наличии определенных условий (например, в соответствии с п. 2 ст. 736 ГК исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков), указанные действия могут быть осуществлены заинтересованным лицом с соблюдением данных определенных условий.

Для одностороннего изменения договора, одностороннего отказа от исполнения договора достаточно уведомления об этом другой стороны.

Согласия другой стороны на изменение, расторжение договора, а также обращения с соответствующим требованием в экономический суд в таких случаях не требуется.

При расторжении договора в порядке норм об отдельных видах договоров *отказ от договора должен быть оформлен в письменной форме.*

*Договор считается измененным или расторгнутым с момента получения другой стороной соответствующего уведомления либо по истечении срока предупреждения*, установленного законодательством, если иной срок не установлен уведомлением, соглашением сторон либо законодательством.

Статья 392 ГК закрепляет приоритет законодательства над договором, причем как действующего в момент заключения договора, так и вводимого в действие после заключения. Пункт 2 ст. 392 ГК устанавливает, что, 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.

Если сторонами соответствующие изменения в договор не будут внесены, то экономический суд по иску заинтересованной стороны своим решением утверждает необходимые изменения в договор с момента вступления в силу акта законодательства, устанавливающего обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора.

Правило п. 3 ст. 423 ГК о том, что *при расторжении или изменении договора в судебном порядке обязательства считаются прекращенными или измененными с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении или изменении договора*, не распространяется на случаи рассмотрения экономическим судом споров о расторжении или изменении договоров в связи с принятием в период их действия актов законодательства, устанавливающих обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении этих договоров.

При отсутствии обращений в экономический суд и невнесении изменений в договор самими сторонами взамен противоречащему законодательству условию договора сторонами должна применяться соответствующая норма законодательства с момента введения ее в силу, если эта норма не является диспозитивной, применяемой постольку,

поскольку соглашением сторон не установлено иное (часть вторая п. 3 ст. 391 ГК).

## Тема 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОГОВОРА КУПЛИ-ПРОДАЖИ

### *5.1. Правовое регулирование торговой деятельности: общие положения*

В современном гражданском обороте торговая деятельность обеспечивает реализацию товаров субъектами хозяйственной и предпринимательской деятельности и эффективное удовлетворение потребностей покупателей, то есть сложный комплекс отношений, обеспечивающий продвижение товаров от производителей к потребителям.

***Торговля*** *– предпринимательская деятельность, направленная на приобретение и продажу товаров с оказанием или без оказания услуг, связанных с продажей товаров, а также на продажу товаров собственного производства их производителями для личного, семейного, домашнего и иного подобного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.*

*Функции торговли* следующие:

• реализация - обмен товаров на деньги и денег на товары, смена форм собственности, связь производства с потреблением;

• доведение товаров от производства до потребления; в процессе выполнения этой функции торговля осуществляет транспортировку, хранение товаров, дополнительную доработку, фасовку и т. п.;

• изучение покупательского спроса с целью воздействия на объёмы производства и ассортимент выпускаемых товаров;

• совершенствование технологии продаж, расширение информационных услуг для сокращения затрат покупателей на приобретение товаров;

• маркетинговые исследования.

Основополагающим нормативным правовым актом, регулирующим данную сферу, выступает Закон Республики Беларусь от 8 января 2014 г. № 128-З «О государственном регулировании торговли и общественного питания» (с изм. и доп.) (далее – Закон о торговле). Помимо указанного закона Советом Министров Республики Беларусь и

Министерством по антимонопольному регулированию и торговле (далее – МАРТ) в развитие торговой сферы приняты целый ряд НПА, которые детализируют правила оптовой и розничной торговли, регламентируют порядок ее осуществления и регулируют иные актуальные вопросы торговой деятельности.

Так, в сфере осуществления торговой деятельности действуют:

• Указ Президента Республики Беларусь от 22 сентября 2017 г. № 345 «О развитии торговли, общественного питания и бытового обслуживания»;

• Правила продажи товаров при осуществлении дистанционной торговли (утв. Постановление Совмина от 15 января 2009 г. № 31);

• Правила продажи отдельных видов товаров и осуществления общественного питания (утв. Постановление Совмина от 22.07.2014 г. № 703);

• Правила функционирования рынков (включая перечень запрещенных к продаже товаров) (утв. Постановление Совмина от 16 июля 2014 г. № 686 «О функционировании рынков»;

• Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 15 февраля 2019 г. № 101 «О выставочной и ярмарочной деятельности в Республике Беларусь»;

• и другие НПА.

Юридические лица, индивидуальные предприниматели, являющиеся производителями товаров, субъекты торговли, получившие право продажи товаров конкретного производителя (производителей) с использованием товарного знака (товарных знаков) либо фирменного наименования этого производителя (фирменных наименований этих производителей), в том числе на условиях договоров комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга), вправе создавать фирменные магазины, требования к которым определяются Советом Министров Республики Беларусь.

Требования к осуществлению розничной торговли устанавливаются правилами продажи отдельных видов товаров, правилами продажи товаров при осуществлении торговли в определенной форме, утверждаемыми Советом Министров Республики Беларусь.

П. 2 ст. 2 Закон о торговле особо оговаривает, что *действие данного закона* ***не распространяется*** *на следующие группы отношений:*

- связанные с осуществлением продажи товаров физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, в том числе лицами, осуществляющими ремесленную деятельность;

- связанные с продажей лекарственных средств;

- связанные с осуществлением внешнеторговой деятельности;

- связанные с куплей-продажей ценных бумаг, валютных ценностей, объектов недвижимости, электрической и тепловой энергии;

- связанные с государственными закупками товаров (работ, услуг);

- связанные с передачей имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности;

- связанные с заключением и исполнением договоров контрактации.

- возникающие при осуществлении биржевой торговли, которые регулируются Законом Республики Беларусь от 5 января 2009 г. № 10-З «О товарных биржах».

Ст. 10 Закона о торговле предусмотрены *два вида торговли - розничная торговля и оптовая торговля.*

***Розничная торговля*** – вид торговли, связанный с приобретением и продажей либо продажей товаров ***для личного, семейного, домашнего и иного подобного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью,*** если иное не предусмотрено законодательными актами.

***Оптовая торговля*** – вид торговли, связанный с приобретением и продажей товаров ***для использования в предпринимательской деятельности или иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием***, если иное не предусмотрено законодательными актами.

***По способам торговли*** выделяют следующие:

• с использованием торгового объекта;

• без использования торгового объекта.

***Форма торговли*** *– способ организации торгово-технологического процесса, приемов и способов, с помощью которых осуществляется продажа товаров.*

В соответствии с постановлением МАРТ от 9 марта 2021 г. № 14 «О классификации форм торговли» выделяют следующие ***формы торговли:***

***- дистанционная торговля*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется без использования торговых объектов на основании договора розничной купли-продажи, заключаемого без одновременного присутствия продавца и покупателя после ознакомления покупателя с предложенными продавцом описаниями товаров, содержащимися в каталогах, проспектах, рекламе, буклетах или представленными в фотографиях или иных информационных источниках,

рассылаемых продавцом неопределенному кругу лиц с использованием услуг операторов почтовой связи или распространяемых в средствах массовой информации или любыми другими способами в соответствии с законодательством, в том числе в глобальной компьютерной сети Интернет, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товарами или их образцами в момент заключения такого договора;

- ***комиссионная торговля*** – форма розничной торговли, при которой в комиссионном магазине или комиссионной секции магазина осуществляется продажа товаров, принятых по договору комиссии от граждан;

- ***развозная торговля*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется с использованием специально оборудованного для продажи товаров транспортного средства;

- ***разносная торговля*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется с использованием палаток, тележек, лотков, корзин, торговых автоматов, иных приспособлений (далее – передвижные средства разносной торговли);

- ***торговля в нестационарных торговых объектах*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется с использованием торговых объектов, представляющих собой временную конструкцию, не являющуюся капитальным строением (зданием, сооружением), изолированным помещением или их частями, вне зависимости от присоединения или неприсоединения к инженерным коммуникациям;

- ***торговля в стационарных торговых объектах*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется с использованием торговых объектов, представляющих собой капитальное строение (здание, сооружение), присоединенное к инженерным коммуникациям, изолированное помещение или их части;

- ***торговля на аукционах*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется на торгах участнику торгов, который предложил за них наивысшую цену;

- ***торговля на торговых местах*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется на рынках на торговых местах. К торговым местам на рынке относятся части торгового прилавка, торгового ряда или территории рынка для установки передвижных торговых объектов и передвижных средств разносной торговли, которые оборудуются администрацией рынка и предоставляются продавцам для продажи товаров;

***- торговля на ярмарках*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется на местах для продажи товаров на ярмарках. К месту для продажи товаров на ярмарке относится часть территории ярмарки, предоставляемая участнику ярмарки для продажи товаров;

***- торговля через распространителей*** – форма розничной торговли, при которой продажа товаров осуществляется без использования торговых объектов на основании договора розничной купли-продажи, заключаемого при одновременном присутствии продавца и покупателя после непосредственного ознакомления покупателя с предложенными продавцом образцами товаров и (или) их описаниями при проведении презентаций или иных мероприятий, направленных на продвижение товаров, включая прямые продажи посредством торговых представителей, продажи посредством комиссионных агентов.

Все сведения о субъектах торговли, субъектах общественного питания, администрациях торговых центров, администрациях рынков, торговых объектах, объектах общественного питания, торговых центрах, рынках, интернет-магазинах в обязательном порядке включаются в ***Торговый реестр***, который создается и ведется МАРТ во взаимодействии с городскими, районными исполнительными комитетами, местными администрациями районов в городе Минске.

Следует помнить, что торговая деятельность (как оптовая, так и розничная) в отношении ряда товаров является лицензируемой в соответствии с Положением о лицензировании отдельных видов деятельности, утвержденном Указом Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с изм. и доп.). Так, например, согласно п. 29 приложения №1 к указанному Положению подлежит лицензированию оптовая и розничная торговля нефтепродуктами. А п. 30 и 34 этого же приложения предусматривает, что обязательному лицензированию подлежит как оптовая, так и розничная торговля и хранение алкогольной, непищевой спиртосодержащей продукции, непищевого этилового спирта и табачных изделий.

Торговля как деятельность субъектов, направленная на приобретение и продажу товаров, невозможна без участия покупателей. Ее конечную цель и основу составляют обязательства по приобретению товаров в собственность, которые реализуются посредством заключения договоров купли-продажи, которые подробнее рассматриваются в следующих вопросах настоящей темы.

*5.2. Правовое регулирование договора купли-продажи (его понятие, содержание и условия исполнения)*

Понятие договора купли продажи дано в п. 1 ст. 424 действующего ГК Республики Беларусь. Так, ***по договору купли-продажи*** *одна сторона (продавец) обязуется передать имущество (вещь, товар) в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление (далее для целей настоящего раздела – в собственность, если из существа обязательства и статуса стороны в обязательстве не вытекает иное) другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).*

Договор купли-продажи является *возмездным, двусторонним, консенсуальным*. Передача товара покупателю представляет собой исполнение заключенного и вступившего в силу договора купли-продажи со стороны продавца. Если момент вступления договора в силу совпадает с фактической передачей товара, то он исполняется в момент заключения.

Договор купли-продажи является *родовым понятием по отношению к некоторым другим договорам* (отдельным видам договора купли-продажи), суть которых заключается в том, что одно лицо обязуется передать в собственность другого лица какое-либо имущество, а последнее обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

*К числу договоров, признаваемых* ***отдельными видами договора купли-продажи****,* относятся договоры:

- розничной купли-продажи;
- поставки товаров;
- поставки товаров для государственных нужд;
- контрактации;
- энергоснабжения;
- продажи недвижимости;
- продажи предприятия (п. 5 ст. 424 ГК Республики Беларусь).

Выделение названных видов договора купли-продажи служит прежде всего целям наиболее простого и оптимального правового регулирования сходных правоотношений. Отсюда правило, согласно которому к указанным договорам подлежат субсидиарному применению общие положения ГК, регулирующие договор купли-продажи (п. 5 ст. 424 ГК Республики Беларусь).

Регулируя названные договоры в качестве отдельных видов

договора купли-продажи, закон мог ограничиться лишь указанием на их квалифицирующие признаки и установлением применительно к этим договорам некоторых подлежащих приоритетному применению специальных правил, учитывающих специфику регулируемых правоотношений. Какой-либо единый критерий для разграничения отдельных видов договора купли-продажи отсутствует.

В ряде случаев допускается возможность субсидиарного применения к некоторым отдельным видам договора купли-продажи правил, регулирующих другие виды договора купли-продажи. Например, к отношениям по договору контрактации, не урегулированным нормами, содержащимися в § 5 гл. 30 ГК Республики Беларусь «Контрактация», применяются правила о договоре поставки (п. 2 ст. 505 ГК Республики Беларусь); правила, регулирующие продажу недвижимости, применяются к продаже предприятия постольку, поскольку иное не предусмотрено нормами о договоре продажи предприятия (п. 2 ст. 520 ГК Республики Беларусь).

Из этого, однако, не следует, что соответствующие договоры не являются отдельными видами договора купли-продажи, а представляют собой разновидности других видов договора купли-продажи (к примеру, контрактация - разновидность договора поставки; продажа предприятия - разновидность договора продажи недвижимости и т.п.). Речь идет лишь о приеме законодательной техники, который не может служить критерием для классификации договора купли-продажи по видам и разновидностям.

По этим же причинам нормы, допускающие применение правил об отдельных видах договора купли-продажи к иным договорам, не могут служить основанием для расширения перечня видов договора купли-продажи. К примеру, нельзя рассматривать в качестве отдельных видов договора купли-продажи договоры снабжения газом, нефтью, нефтепродуктами, водой, несмотря на то, что при определенных условиях они могут регулироваться правилами о договоре энергоснабжения (п. 2 ст. 519 ГК Республики Беларусь). Критерием для применения норм о договоре энергоснабжения является способ исполнения обязательства, а именно передача соответствующих товаров через присоединенную сеть, да и то только в тех случаях, когда иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства.

*Сторонами договора купли-продажи (его субъектами) являются* ***продавец и покупатель***.

По общему правилу *продавец товара должен быть его*

*собственником или обладать иным вещным правом*, из которого вытекает правомочие продавца по распоряжению имуществом, являющимся товаром (например, правом хозяйственного ведения). В качестве продавца могут выступать публично-правовые образования при продаже государственного или коммунального имущества, не закрепленного за образованными ими юридическими лицами.

В случаях, предусмотренных законом или договором, правомочия по распоряжению имуществом могут быть предоставлены лицу, не являющемуся субъектом права собственности или ограниченного вещного права на это имущество. В частности, при заключении договора купли-продажи путем проведения публичных торгов продавцом, подписывающим договор, признается организатор торгов (ст. 418 ГК Республики Беларусь); при продаже имущества во исполнение договора комиссии продавцом по договору купли-продажи с покупателем этого имущества является комиссионер, действующий от своего имени (ст. 880 ГК Республики Беларусь); право на заключение сделок от своего имени (в том числе в качестве продавца) предоставлено также доверительному управляющему в отношении имущества, переданного ему по договору доверительного управления (ст. 895 ГК Республики Беларусь).

*Покупателем по договору купли-продажи может быть всякое лицо*, признаваемое субъектом гражданских прав и обязанностей. *Приобретая товар по договору купли-продажи, покупатель по общему правилу становится его собственником.*

Исключения составляют, во-первых, государственные и муниципальные унитарные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения либо оперативного управления (казенные предприятия) на закрепленное за ними имущество, а также учреждения (субъекты права оперативного управления). В качестве покупателей они приобретают на имущество соответствующее ограниченное вещное право, собственником же товара становится лицо, являющееся собственником имущества, закрепленного за этими юридическими лицами. Во-вторых, не становятся собственниками приобретенных по договору купли-продажи товаров также граждане или юридические лица, наделенные полномочиями на совершение указанных действий от своего имени в силу договоров комиссии, агентского договора или договора доверительного управления.

*Среди договоров купли-продажи выделяются договоры, продавцы и покупатели по которым, продавая или приобретая товары, действуют в рамках осуществляемой ими предпринимательской деятельности. К*

*правоотношениям, вытекающим из таких договоров, применяются некоторые специальные правила, относящиеся к обязательствам, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности.*

Вместе с тем данное обстоятельство не дает оснований для выделения в качестве самостоятельного вида договора купли-продажи так называемого предпринимательского договора купли-продажи. Особенности правового регулирования обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, в равной степени относятся ко всякому обязательству, вытекающему из любого гражданско-правового договора, и не могут служить критерием для выделения особого «предпринимательского» договора купли-продажи. Напротив, общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30 ГК) распространяются на все договоры купли-продажи независимо от того, осуществляется ли их сторонами предпринимательская деятельность.

***Предметом договора купли-продажи*** *являются действия продавца по передаче товара в собственность покупателя и соответственно действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной цены.*

*Предмет договора является существенным условием договора купли-продажи.* При этом условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет *определить наименование и количество товара* (п. 3 ст. 425 ГК Республики Беларусь). Данное положение относится лишь к товару; им не исчерпываются существенные условия договора купли-продажи, определяющие его предмет. Просто отсутствие в тексте договора иных пунктов, регламентирующих действия продавца по передаче товара покупателю, а также принятию последним и оплате принятого товара, компенсируется диспозитивными нормами, определяющими порядок и сроки совершения указанных действий.

Так, в случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче его покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрено иное (ст. 428 ГК Республики Беларусь). Покупатель обязан совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения соответствующего товара (ст. 454 ГК Республики Беларусь), а также оплатить товар непосредственно до или после его передачи (ст. 456 ГК

Республики Беларусь).

Таким образом, для признания договора купли-продажи заключенным от сторон действительно требуется согласовать и предусмотреть непосредственно в тексте договора лишь условие о количестве и наименовании товаров. Все остальные условия, относящиеся к предмету договора, могут быть определены в соответствии с диспозитивными нормами, содержащимися в ГК Республики Беларусь.

Однако их выполнение зачастую требует совершения определенных действий как от продавца, так и от покупателя. К примеру, выполнение продавцом обязанности по передаче товара иногороднему покупателю невозможно без сообщения последним своих отгрузочных реквизитов или реквизитов конкретного получателя; выполнение покупателем обязанности по оплате товара при аккредитивной форме расчетов предполагает совершение продавцом необходимых действий по выставлению аккредитива и т.д. В подобных случаях говорят о так называемых кредиторских обязанностях контрагента по договору, выполнение которых служит необходимым условием для выполнения должником (продавцом или покупателем) основной обязанности, предусмотренной соответствующим условием договора.

*Основная обязанность продавца заключается в передаче покупателю товаров* (ст. 426 ГК Республики Беларусь), являющихся предметом купли-продажи, в срок, установленный договором, а если такой срок договором не установлен - в соответствии с правилами об исполнении бессрочного обязательства (ст. 295 ГК Республики Беларусь). Если иное не предусмотрено договором, *продавец обязан передать покупателю вместе с товаром принадлежности продаваемой вещи, а также относящиеся к ней документы* (технический паспорт, сертификат качества и т.п.), предусмотренные законодательством и договором, одновременно с передачей вещи.

*Договор купли-продажи может быть заключен с условием о его исполнении к строго определенному сроку.* Это возможно, когда из его содержания ясно вытекает, что при нарушении срока исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Продавец не вправе производить исполнение по такому договору до наступления или после истечения срока без согласия покупателя и в том случае, если покупатель не воспользовался правом на отказ от исполнения договора (ст. 427 ГК Республики Беларусь). Примером договора с условием его исполнения к строго определенному сроку (даже при отсутствии ссылки на то в тексте договора) может служить договор купли-продажи партии новогодних

елок. Передача продавцом такого товара покупателю за пределами новогодних праздников лишается всякого смысла.

*Момент исполнения продавцом своей обязанности передать товар покупателю определяется одним из трех вариантов* (ст. 428 ГК Республики Беларусь):

• при наличии в договоре условия об обязанности продавца по доставке товара - *моментом вручения товара покупателю*;

• если в соответствии с договором товар должен быть передан покупателю в месте нахождения товара - *моментом предоставления товара в распоряжение покупателя в соответствующем месте*;

• во всех остальных случаях - *моментом сдачи товара перевозчику* (или организации связи).

Таким образом, датой исполнения данного обязательства должна признаваться дата соответствующего документа, подтверждающего принятие товара перевозчиком (или организацией связи) для доставки покупателю, либо дата приемо-сдаточного документа. *Дата исполнения продавцом своей обязанности по передаче товара имеет важное значение, поскольку именно этой датой, как правило,* ***определяется момент перехода от продавца к покупателю риска случайной гибели или случайной порчи товара.***

Непередача продавцом покупателю товаров в установленный срок либо просрочка в передаче товара признаются неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, вытекающего из договора купли-продажи, и влекут применение последствий, предусмотренных ГК на случай нарушения гражданско-правового обязательства. В частности, покупатель вправе требовать от продавца возмещения причиненных убытков (ст. ст. 14, 364 ГК Республики Беларусь). В случае если по договору купли-продажи продавец был обязан передать покупателю индивидуально-определенную вещь (вещи), покупатель вправе требовать отобрания этой вещи у продавца и передачи ее покупателю на предусмотренных договором условиях (ст. 369 ГК Республики Беларусь). Договором могут быть предусмотрены иные последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения продавцом обязанности по передаче товара покупателю.

*Основная обязанность покупателя* - ***оплата товара.*** Покупатель обязан оплатить товары непосредственно до или после их передачи ему продавцом в размере их полной цены, если иное не предусмотрено законодательством или договором либо не вытекает из существа обязательства (ст. 456 ГК Республики Беларусь).

Обязательство покупателя уплатить цену товара включает также принятие им таких мер и соблюдение таких формальностей, которые могут потребоваться в соответствии с договором или законодательством, чтобы сделать возможным осуществление платежа (открытие предусмотренного договором аккредитива, предоставление банковской гарантии и т.п.). Покупатель обязан оплатить товар по цене, указанной в договоре или рассчитанной в порядке (способом), предусмотренном договором. Если цена не определена в договоре, обязанность покупателя будет состоять в оплате цены, которая в момент заключения договора обычно взималась за такой товар, продававшийся при сравнимых обстоятельствах.

*Правовые последствия неисполнения либо ненадлежащего исполнения покупателем обязанности по оплате проданных ему товаров* заключаются в том, что продавец получает право потребовать от покупателя не только оплаты товара, но и уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами, начисляемых на сумму задолженности за весь период просрочки оплаты товаров. Если товары не оплачиваются покупателем в связи с необоснованным отказом от их принятия, продавец вправе по своему выбору либо потребовать оплаты товара, либо отказаться от исполнения договора.

В случаях, когда договором купли-продажи предусмотрена передача покупателю проданных товаров несколькими партиями, неисполнение последним обязанности по оплате переданных товаров дает продавцу право приостановить передачу остальных товаров до тех пор, пока ранее переданные товары не будут оплачены покупателем в полном объеме.

В дополнение к названным последствиям за продавцом сохраняется право на возмещение убытков, причиненных нарушением договора купли-продажи.

*Договор купли-продажи может быть* ***заключен с условием о предварительной оплате товаров*** (ст. 457 ГК Республики Беларусь). Если такой порядок расчетов предусмотрен договором, а покупатель не исполняет свою обязанность, продавец получает право отказаться от передачи товаров либо приостановить исполнение своих обязательств.

*Договором купли-продажи может быть предусмотрено условие о продаже товара в кредит*, т.е. о том, что оплата товара производится через определенное время после его передачи покупателю. В этом случае покупатель должен оплатить товар в срок, предусмотренный договором. Если же условие о сроке оплаты товара, проданного в кредит, в

договоре отсутствует, покупатель должен произвести оплату в разумный срок после передачи товара, а по его истечении - не позже, чем в семидневный срок со дня предъявления продавцом требования об оплате переданного товара (ст. 488 ГК Республики Беларусь).

*5.3. Правовое регулирование договора поставки (его понятие, содержание, условия заключения и исполнения)*

Предпринимательская деятельность по оптовой купле-продаже товаров предполагает возникновение правоотношений между профессиональными продавцами и покупателями. Традиционно эта сфера рассматривается как поставка товаров.

Договор поставки в ГК Республики Беларусь не выделен в качестве самостоятельного гражданско-правового договора. Он выступает как один из видов договора купли-продажи, ориентированный на регулирование отношений по реализации различных товаров, складывающихся в основном между профессиональными участниками имущественного оборота, которые занимаются производством и оптовой торговлей сырьем, материалами, комплектующими изделиями, оборудованием. Выделение договора поставки в качестве особого вида договора купли-продажи было продиктовано необходимостью учета специфики указанных правоотношений, требующих более жесткого и детального регулирования.

В соответствие со ст. 476 действующего ГК Республики Беларусь *договором поставки признается такой договор купли-продажи, по которому* ***продавец-поставщик, осуществляющий предпринимательскую деятельность****, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им* ***товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности*** *или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.*

Договор поставки как вид договора купли-продажи является *консенсуальным, возмездным, двусторонним* договором.

*Квалифицирующими признаками, отличающими договор поставки от иных видов договора купли-продажи, могут быть признаны следующие* ***особенности договора поставки:***

- во-первых, ***особый субъектный состав*** данного договора, характеризующийся тем, что *в качестве поставщика может выступать только индивидуальный предприниматель или коммерческая*

*организация*. Некоммерческие организации могут быть поставщиками товаров только в том случае, если такого рода деятельность разрешена их учредителями и осуществляется в рамках их целевой правоспособности. Товары, поставляемые по договору поставки, производятся или закупаются поставщиком. Таким образом, в качестве поставщиков по общему правилу выступают *коммерческие организации или индивидуальные предприниматели*, специализирующиеся на производстве соответствующих товаров либо профессионально занимающиеся их закупками;

- во-вторых, в силу этого договора *покупателю передаются товары для их использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.* Следовательно, и в качестве покупателя по договору поставки должна выступать, как правило, коммерческая организация (индивидуальный предприниматель).

При этом под целями, не связанными с личным использованием, следует понимать в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т.п.). Однако в случае, если указанные товары приобретаются у продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, отношения сторон регулируются нормами о розничной купле-продаже.

И все же основным смыслом выделения договора поставки в отдельный вид договора купли-продажи следует признать необходимость обеспечения детальной правовой регламентации отношений, складывающихся между профессиональными участниками имущественного оборота. Наиболее оптимален договор поставки, к примеру, для регулирования взаимоотношений между производителями товаров и поставщиками сырья, материалов либо комплектующих изделий; между изготовителями товаров и оптовыми торговыми организациями, специализирующимися на реализации указанных товаров. Данные правоотношения должны отличаться стабильностью и иметь долгосрочный характер. Поэтому в правовом регулировании поставочных отношений преобладающее значение имеют не разовые сделки по передаче товаров, а долгосрочные договорные связи между поставщиками и покупателями.

Для договора поставки характерен ***особый порядок его заключения*.** Прежде всего ст. 477 ГК Республики Беларусь предусмотрен специальный порядок урегулирования разногласий сторон на тот случай, если на

стадии заключения договора поставки между поставщиком и покупателем возникают такие разногласия относительно отдельных условий договора. Сторона, предложившая заключить договор (поставщик или покупатель) и получившая от другой стороны акцепт на иных условиях, должна в течение 30 дней со дня получения такого акцепта (если иной срок не предусмотрен законом или соглашением сторон) принять меры к согласованию условий договора, относительно которых возникли разногласия, либо направить контрагенту письменное сообщение о своем отказе от заключения договора.

Сторона, направлявшая оферту и получившая акцепт на иных условиях, в случае невыполнения названных требований несет определенные неблагоприятные последствия: на нее возлагается обязанность возместить контрагенту убытки, образовавшиеся у последнего в связи с уклонением от согласования условий договора. Такими убытками могут быть признаны, в частности, расходы стороны, направившей извещение о согласии заключить договор с предложением о согласовании его условий (акцепт на иных условиях), если они понесены в связи с подготовкой и организацией исполнения данного договора, предпринятыми по истечении 30-дневного срока со дня получения лицом, направлявшим оферту, акцепта на иных условиях.

*Для оценки факта заключения договора поставки особое значение приобретает условие о сроке или сроках поставки товаров покупателю.* При отсутствии этого условия в тексте договора должны применяться диспозитивные нормы, позволяющие определить срок исполнения обязательства, не содержащего условия о дате его исполнения. В случаях, когда момент заключения и момент исполнения договора не совпадают, а сторонами не указан срок поставки товара и из договора не вытекает, что она должна осуществляться отдельными партиями, при разрешении споров необходимо исходить из того, что срок поставки должен определяться по правилам, установленным ст. 295 ГК Республики Беларусь (ст. 427 ГК Республики Беларусь).

Для договоров поставки, предусматривающих поставку товаров в течение всего срока действия договора отдельными партиями, важен период поставки (ст. 478 ГК Республики Беларусь), т.е. обусловленные сторонами сроки поставки отдельных партий товаров. Если в договоре периоды поставки не определены, то следует исходить из того, что товары должны поставляться равномерными партиями помесячно. В этом случае периодом поставки будет считаться один месяц. В зависимости от конкретных условий взаимоотношений наряду с определением

периодов поставки в договоре могут быть установлены график поставки (декадный, суточный и т.п.) и самостоятельная ответственность за его нарушение. Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде.

Важное значение в поставочных отношениях имеет ***порядок исполнения поставщиком своих обязанностей по поставке товаров покупателю*** (ст. 479 ГК Республики Беларусь). Поставка должна осуществляться *путем отгрузки (передачи) товаров* покупателю по договору или лицу, указанному в нем в качестве получателя. В случаях, когда договором предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров конкретным получателям (отгрузочные разнарядки), отгрузка товаров должна производиться поставщиком тем получателям, которые указаны в отгрузочной разнарядке. Содержание отгрузочной разнарядки и сроки ее направления покупателем поставщику определяются договором. При наличии в договоре условия о поставке товаров по отгрузочным разнарядкам покупателя обязанности поставщика следует рассматривать как выполняемые в порядке встречного исполнения (ст. 309 ГК Республики Беларусь). Непредставление покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо приостановить отгрузку товаров.

С учетом долгосрочного характера договорных отношений сторон, когда выполнение поставщиком своих обязанностей осуществляется путем многократных отгрузок отдельных партий товаров в соответствующие периоды поставки, важное значение в поставочных отношениях приобретает *регулирование порядка восполнения недопоставки товаров*. Поставщик, допустивший недопоставку в отдельном периоде, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора, если иное не будет предусмотрено самим договором (ст. 481 ГК Республики Беларусь).

Неисполнение поставщиком обязанности по поставке товаров покупателю либо просрочка в исполнении этой обязанности влечет применение ответственности в форме возмещения убытков или взыскания неустойки (если таковая предусмотрена законом или договором).

Определенными особенностями отличается ***порядок применения неустойки за нарушение условий договора.*** Указанные особенности связаны с наличием на стороне поставщика специальной обязанности по восполнению недопоставки товаров. Установленная законом или

договором неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором (ст. 491 ГК Республики Беларусь). Данное положение призвано способствовать укреплению дисциплины в договорных отношениях.

***Специальные правила, касающиеся ассортимента поставляемых товаров,*** регулируют лишь отношения сторон в случае недопоставки товаров отдельной позиции ассортимента в каком-либо отдельном периоде поставки. В подобных ситуациях поставка товаров одного наименования в большем количестве, чем предусмотрено договором, не может засчитываться в покрытие недопоставки товаров другого наименования, входящих в тот же ассортимент, и подлежит восполнению поставщиком, если только такая поставка не произведена с предварительного письменного согласия покупателя. Ассортимент товаров, недопоставка которых подлежит восполнению, определяется по соглашению сторон, а при отсутствии такового - в ассортименте, установленном для того периода, в котором допущена недопоставка (ст. 482 ГК Республики Беларусь).

В случае нарушения поставщиком ***условий договора поставки о качестве и комплектности*** поставляемых товаров поставщику, получившему уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров либо их некомплектности, предоставлено право соответственно заменить либо доукомплектовать товары и тем самым избежать негативных последствий, в частности необходимости удовлетворения требований покупателя, предусмотренных ст. ст. 445 и 450 ГК Республики Беларусь.

В случае, когда поставщиком не выполнены обязанности по поставке предусмотренного договором количества товаров либо не удовлетворены требования покупателя о замене недоброкачественных товаров или о доукомплектовании товаров в установленный срок, покупатель получает право приобрести непоставленные товары у других лиц с последующим отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение (ст. 490 ГК Республики Беларусь). Покупатель может также воспользоваться правом отказа от оплаты товаров ненадлежащего качества либо некомплектных, а если они уже оплачены, потребовать от поставщика возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров либо

их замены. Указанные правомочия покупателя являются специальными мерами оперативного воздействия, главная особенность которых заключается в возможности их одностороннего применения.

*Покупатель должен совершить все необходимые действия, обеспечивающие* ***принятие товаров***, поставленных в соответствии с договором. Принятый покупателем (получателем) товар должен быть осмотрен последним в срок, определенный законодательством, договором или обычаями делового оборота. Покупатель (получатель) обязан проверить количество и качество принятых товаров и о выявленных несоответствиях или недостатках письменно уведомить поставщика (ст. 483 ГК Республики Беларусь). В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель (получатель) должен проверить их соответствие сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законами и иными правовыми актами, регулирующими деятельность транспорта.

Если покупатель по установленным законом или договором основаниям, в том числе в связи с выявленными им при принятии товаров существенными недостатками товаров или их некомплектностью, заявит отказ от поставленных товаров, он обязан обеспечить сохранность таких товаров путем принятия их на ответственное хранение, о чем незамедлительно уведомляется поставщик. Если поставщик в разумный срок не вывезет товары, принятые покупателем на ответственное хранение, или не распорядится ими, покупатель получает право возвратить товары поставщику или реализовать товары с отнесением на поставщика всех своих расходов на ответственное хранение товаров, их реализацию или возврат поставщику. Неисполнение покупателем требования о принятии товаров на ответственное хранение дает право поставщику требовать их оплаты (ст. 484 ГК Республики Беларусь).

Договором поставки может быть предусмотрена *выборка товаров, т.е. передача поставщиком товаров покупателю либо получателю в месте нахождения поставщика.* В случае невыполнения покупателем данной обязанности поставщик получает право потребовать от покупателя оплаты товаров либо отказаться от исполнения договора.

*На покупателя (получателя) возложена* ***обязанность возвратить поставщику многооборотную тару и средства пакетирования***, в которых поступил товар, в порядке и сроки, которые предусмотрены соответствующими обязательными правилами или договором, если только иное не будет установлено соглашением сторон. Прочие тара и

упаковка, напротив, должны возвращаться поставщику лишь в случаях, предусмотренных договором.

Покупатель, как это предусмотрено общими положениями о купле-продаже (ст. 486 ГК Республики Беларусь), ***обязан оплатить полученные товары*** в срок, предусмотренный договором поставки, а при его отсутствии - непосредственно до или после получения товаров. Оплата товаров должна производиться с соблюдением порядка и формы безналичных расчетов, предусмотренных договором. Если соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, то применительно к договору поставки действует специальное правило, согласно которому в таких случаях расчеты должны осуществляться платежными поручениями (ст. 486 ГК Республики Беларусь). При расчетах за товар платежными поручениями, когда иные порядок и форма расчетов, а также срок оплаты товара соглашением сторон не определены, покупатель должен оплатить товар непосредственно после его получения, и просрочка с его стороны наступает по истечении предусмотренного законом (или в установленном им порядке) срока на осуществление банковского перевода, исчисляемого со дня, следующего за днем получения товара покупателем (получателем).

Вопросы *приемки товаров по количеству и качеству* урегулированы постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 03.09.2008 г. № 1290 «Об утверждении положения о приемке товаров по количеству и качеству».

### *5.4. Правовое регулирование договора контрактации и договора поставки товаров для государственных нужд*

ГК Республики Беларусь предусматривает договор контрактации в качестве отдельного вида договора купли-продажи, который призван регулировать отношения, связанные с закупками у сельскохозяйственных организаций выращиваемой либо производимой ими сельскохозяйственной продукции.

В соответствие со ст. 505 ГК Республики Беларусь *по договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (заготовителю).*

Этот договор - *возмездный, консенсуальный, взаимный (двусторонний).*

Ст. 505 ГК Республики Беларусь не дает полного определения понятия договора контрактации, а лишь устанавливает признаки этого договора, позволяющие *отграничить его от других видов договора купли-продажи.* К ним относятся:

• состав сторон договора;

• особенности подлежащего передаче товара - сельскохозяйственной продукции.

*Сторонами договора* являются ***производитель сельскохозяйственной продукции и ее заготовитель.*** *Производителем может быть юридическое лицо (в частности, коммерческая организация), выращивающее (производящее) сельскохозяйственную продукцию. Заготовителем также является предприниматель (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), закупающий сельскохозяйственную продукцию для последующей продажи либо последующей переработки.* В первом случае это лицо, занимающееся профессиональной заготовкой (покупкой, закупкой) сельскохозяйственной продукции, во втором - промышленная организация и индивидуальный предприниматель (например, изготовитель молока, масла либо льнообрабатывающая организация). Из определения сторон договора вытекает и *цель покупки (контрактации) - использование сельскохозяйственной продукции в предпринимательской деятельности или в использовании такой продукции не для личного, семейного, домашнего потребления.* Как и договор поставки, договор контрактации можно назвать предпринимательским, т.е. договором, применяемым в предпринимательской деятельности.

Второе отличие договора контрактации заключается в особенностях контрактуемого товара и тем самым в сущности самой контрактации. Такие *особенности заключаются в следующем:*

• во-первых, это будущие товары, т.е. они еще подлежат выращиванию (зерно, овощи и др.) или производству в условиях сельского хозяйства (живой скот, птица и др.);

• во-вторых, выращивание связано с различными стадиями сельскохозяйственного производства: посевом, обработкой почвы и др. - и его условиями, иногда не зависящими от воли производителя сельскохозяйственной продукции (засуха, наводнение и т.д.).

Из этих особенностей вытекает то обстоятельство, что *момент заключения договора и его исполнение не только не совпадают, но и отдалены во времени, количество подлежащей передаче сельскохозяйственной продукции не может быть, как правило, выражено точной*

*цифрой, а ассортимент выращиваемых товаров, как правило, должен определяться заготовителем до посева и т.д.* Из этих признаков договора вытекают и особенности условий ответственности производителя за нарушение обязательств по передаче продукции.

Признаки договора контрактации сближают его с договором поставки, на чем основаны особенности правового регулирования договора контрактации. К отношениям сторон по договору контрактации, не урегулированным нормами § 5 ГК Республики Беларусь, применяются правила о договоре поставки или о договоре поставки товаров для государственных нужд.

Следовательно, с одной стороны, договор контрактации - вид договора купли-продажи, с другой - разновидность договора поставки, в свою очередь являющегося видом договора купли-продажи. С учетом общепринятого соотношения общих и особенных правил стороны при заключении и исполнении договора контрактации сначала применяют правила об этом договоре, затем правила соответственно о договоре поставки или договоре поставки товаров для государственных нужд, а при отсутствии таковых - общие положения о договоре купли-продажи.

С учетом особенностей правового регулирования условия договора контрактации о количестве определяются в порядке, предусмотренном законодательством. Так, количество сельскохозяйственной продукции различных наименований, подлежащих передаче, может быть определено не в точных размерах (тоннах и др.), а выражено в двух предельных цифрах - наименьшей и наибольшей, т.е. «от и до», и оговорено, что заготовитель (покупатель) - контрактант не вправе отказаться от принятия наибольшего количества, а производитель (продавец) сельскохозяйственной продукций имеет право сдать наименьшее количество из указанного в договоре. Такое согласование количества (от и до) не противоречит законодательству, допускающему установление количества не только в единицах измерения или в денежной сумме, а путем установления порядка его определения.

*Условия договора контрактации, права и обязанности по договору определяются самими сторонами с учетом действующего законодательства.* В договоре контрактации должны предусматриваться наименование, количество, ассортимент и качество сельскохозяйственной продукции, сроки и место ее сдачи, порядок и условия доставки продукции, порядок принятия и оплаты, требования к таре и упаковке и другие условия, которые стороны признают необходимыми.

***Существенными условиями*** *договора контрактации*, без которых

он не будет считаться заключенным, являются *предмет (наименование, количество, ассортимент и качество сельскохозяйственной продукции), а также сроки сдачи продукции.*

Цена в договоре контрактации не отнесена к существенным условиям, как и при поставке. Не является существенным условием и место сдачи сельскохозяйственной продукции.

Количество сельскохозяйственной продукции, подлежащей продаже, определяется по усмотрению сторон договора контрактации.

Если производитель принимает исполнение заказа на поставку сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, в договоре отражаются данные, содержащиеся в заказе.

Продаваемая производителем сельскохозяйственная продукция должна соответствовать по качеству стандартам и техническим условиям. Необходимо также, чтобы она отвечала требованиям правил ветеринарного и санитарного надзора.

Сроки сдачи сельскохозяйственной продукции определяются соглашением сторон договора контрактации с учетом сроков (периода) производства продукции.

Место сдачи сельскохозяйственной продукции - это, как правило, место нахождения производителя либо приемного пункта заготовителя.

*Обязанности производителя сельскохозяйственной продукции и заготовителя* определяются условиями договора контрактации и действующим законодательством. Стороны вправе по взаимному соглашению изменять в процессе исполнения договора ассортимент закупаемой продукции, а также график и пункт сдачи продукции. Производитель сельскохозяйственной продукции по согласованию с заготовителем может досрочно сдать продукцию в счет следующего сдаточного периода. Производитель обязан своевременно подготовить сельскохозяйственную продукцию к сдаче. Он должен правильно оформить документацию, в которой указываются наименование, количество, качество продукции и другие реквизиты.

*Главными обязанностями заготовителя являются своевременное принятие и оплата сельскохозяйственной продукции.* По общему правилу заготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию по месту нахождения производителя и обеспечить ее вывоз. В договоре может быть предусмотрено обязательство заготовителя принять на установленных в договоре условиях всю произведенную сельхозпродукцию. Принятая заготовителем сельскохозяйственная продукция оплачивается по указанным в договоре ценам.

Расчеты с производителями осуществляются, как правило, посредством платежных поручений. На заготовителя возлагается обязанность предоставить производителю сельскохозяйственной продукции оговоренные финансовые и материальные средства, оказать техническое содействие для осуществления производства сельскохозяйственной продукции. Так, в договоре контрактации обычно предусматривается выдача производителю аванса под закупаемую продукцию. Заготовитель обязан также обеспечить производителя сельскохозяйственной продукции необходимой тарой и упаковочными материалами в количестве и сроки, установленные договором контрактации.

*Особенности поставки сельскохозяйственной продукции для республиканских государственных нужд*, осуществляемых на основании договоров поставки товаров (сельскохозяйственной продукции) для республиканских государственных нужд определены Указом Президента Республики Беларусь от 17 июля 2014 г. № 350 (в ред. от 04.03.2019 г.) «Об особенностях поставки сельскохозяйственной продукции для республиканских государственных нужд».

Кроме того, постановлением Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь от 20 октября 2014 г. № 50 (в ред. от 21.03.2019 г.) «Об установлении типовой формы договора поставки товаров (сельскохозяйственной продукции) для республиканских государственных нужд» установлена типовая форма договора поставки товаров (сельскохозяйственной продукции) для республиканских государственных нужд.

Отношения в сфере государственных закупок регулируются ГК Республики Беларусь, Законом Республики Беларусь от 13.07.2012 г. № 419-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» и иными актами законодательства, международными договорами Республики Беларусь, а также международно-правовыми актами, составляющими право Евразийского экономического союза.

В соответствие со ст. 495 ГК Республики Беларусь *поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе заключаемых договоров поставки товаров для государственных нужд*.

***Государственными нуждами*** признаются потребности Республики Беларусь, определяемые Правительством Республики Беларусь, потребности административно-территориальных единиц, определяемые областными и Минским городским Советами депутатов либо в порядке, определяемом ими, за исключением потребностей, обеспечиваемых

путем осуществления государственных закупок[1].

К отношениям по поставке товаров для государственных нужд применяются правила о договоре поставки (ст. 476–493 ГК Республики Беларусь), если иное не предусмотрено ГК Республики Беларусь и иными актами законодательства.

Как было указано ранее, отношения, возникающие в связи с осуществлением государственных закупок на территории Республики Беларусь, урегулированы Законом Республики Беларусь от 13.07.2012 г. № 419-З «О государственных закупках товаров (работ, услуг)» (далее – Закон о государственных закупках).

В соответствие со ст. 18 Закона о государственных закупках *видами процедур государственных закупок являются*:

• открытый конкурс (в том числе в виде двухэтапного конкурса и конкурса с ограниченным участием);

• закрытый конкурс;

• электронный аукцион;

• процедура запроса ценовых предложений;

• процедура закупки из одного источника;

• биржевые торги.

При проведении открытого конкурса, закрытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений договор между заказчиком и участником-победителем заключается на условиях, указанных в документах, предоставляемых для подготовки предложения, предложении этого участника и протоколе выбора участника-победителя.

При проведении электронного аукциона в случае, если предметом государственной закупки являются товары, договор между заказчиком и участником-победителем, не являющимся резидентом, заключается на условиях, указанных в аукционных документах, предложении этого участника и протоколе выбора участника-победителя, за вычетом таможенных платежей, которые взимаются таможенными органами при ввозе товаров на территорию Республики Беларусь, расходов на доставку товаров до пункта таможенного оформления, если они оплачиваются заказчиком.

Договор между заказчиком и участником-победителем подлежит заключению по истечении срока для обжалования, установленного

[1] См. постановление Совета Министров Республики Беларусь от 13 июня 1994 г. № 437 (в ред. от 14.01.2021) «О формировании и размещении заказов на поставку товаров для республиканских государственных нужд».

абзацем третьим п. 2 ст. 52 Закона о государственных закупках, но не позднее тридцати календарных дней со дня принятия решения о выборе участника-победителя. При исчислении данного срока не учитывается срок рассмотрения жалобы уполномоченным государственным органом по государственным закупкам, установленный п. 1 ст. 53 Закона о государственных закупках.

При проведении процедуры закупки из одного источника договор между заказчиком и участником заключается на условиях, согласованных сторонами.

При распределении предмета государственной закупки и его объема (количества) по частям (лотам) заказчик вправе заключить один договор с участником-победителем, признанным таковым по нескольким частям (лотам), участником процедуры закупки из одного источника, если условия проектов договоров одинаковы для всех частей (лотов).

*При централизации государственных закупок допускается заключение договоров участником-победителем с несколькими заказчиками*.

В случае, если срок производства закупаемых товаров (выполнения работ, оказания услуг) составляет более календарного года, договор заключается на необходимый срок, но его исполнение должно осуществляться в пределах годовых ассигнований, предусмотренных для этих целей и уточняемых при необходимости ежегодно в договоре.

*По результатам проведения открытого конкурса, электронного аукциона, процедуры запроса ценовых предложений* ***договор заключается в письменной форме в виде электронного документа на электронной торговой площадке*** в порядке, установленном ч. 2-6 п. 4 ст. 24 Закона о государственных закупках.

В течение пяти календарных дней со дня истечения срока для обжалования, установленного абзацем третьим п. 2 ст. 52 Закона о государственных закупках, а в случае, если имело место обжалование в уполномоченном государственном органе по государственным закупкам, в течение пяти календарных дней со дня размещения в реестре жалоб решения, принятого уполномоченным государственным органом по государственным закупкам по результатам рассмотрения жалобы, заказчик размещает на электронной торговой площадке проект договора, условия которого сформированы в соответствии с ч. 1-2 п. 1 ст. 24 Закона о государственных закупках.

В случае соответствия условий проекта договора условиям, указанным в документах, предоставляемых для подготовки предложения, условиям, содержащимся в предложении этого участника-победителя и

протоколе выбора участника-победителя, участник-победитель в течение трех рабочих дней со дня размещения заказчиком проекта договора на электронной торговой площадке подписывает такой проект.

В случае несоответствия условий проекта договора условиям, указанным в документах, предоставляемых для подготовки предложения, и (или) условиям, содержащимся в предложении этого участника-победителя и (или) протоколе выбора участника-победителя, участник-победитель в течение трех рабочих дней со дня размещения на электронной торговой площадке заказчиком проекта договора размещает на электронной торговой площадке соответствующее уведомление с возражениями. Уведомление с возражениями может быть размещено участником-победителем на электронной торговой площадке в отношении соответствующего проекта договора не более одного раза.

Заказчик в течение трех рабочих дней со дня размещения участником-победителем на электронной торговой площадке уведомления с возражениями рассматривает его и размещает на электронной торговой площадке:

• при полном либо частичном согласии с возражениями – извещение о согласии учесть все либо отдельные возражения, формирует и размещает на электронной торговой площадке проект договора с учтенными возражениями;

• при несогласии с возражениями – извещение с указанием причин невозможности учесть возражения.

В течение пяти календарных дней со дня размещения заказчиком извещения, указанного в абзацах втором и третьем ч. 5 п. 4 ст. 24 Закона о государственных закупках, участник-победитель подписывает проект договора.

*Договор считается заключенным с момента подписания участником-победителем проекта договора в соответствии с ч. 3 или ч. 6 п. 4 Закона о государственных закупках.*

Оператор электронной торговой площадки уведомляет участника-победителя о размещении заказчиком проекта договора, извещений, указанных в абзацах втором и третьем ч. 5 п. 4 Закона о государственных закупках, а также заказчика о размещении участником-победителем уведомления с возражениями в порядке, установленном своим регламентом. Операторы электронной торговой площадки и государственной информационно-аналитической системы обеспечивают размещение заключенного договора в государственной информационно-аналитической системе.

Участник-победитель признается уклонившимся от заключения договора при неподписании:

• проекта договора в срок, установленный ч. 3 п. 4 Закона о государственных закупках, и неразмещении уведомления, указанного в ч. 4 п. 4 Закона о государственных закупках;

• проекта договора в соответствии с ч. 6 п. 4 Закона о государственных закупках.

По результатам проведения закрытого конкурса, процедуры запроса ценовых предложений в случае, если сведения о государственных закупках составляют государственные секреты (далее – закрытая процедура запроса ценовых предложений), процедуры закупки из одного источника договор заключается в письменной форме.

По результатам биржевых торгов договор заключается в порядке и форме, установленных законодательством о товарных биржах.

Договор должен содержать условия об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора, а также о порядке оплаты и приемки заказчиком поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) на их соответствие предмету государственной закупки и требованиям к предмету государственной закупки и иным условиям договора.

В договор включается обязательное условие о сроках и порядке возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору, и (или) банковской гарантии.

Не допускается изменение условий проекта договора, за исключением случаев, установленных Законом о государственных закупках.

## Тема 6. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ВОЗМЕЗДНОЙ ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА ВО ВРЕМЕННОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ И ОТДЕЛЬНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ПРОВЕДЕНИЮ РАБОТ И ОКАЗАНИЮ УСЛУГ

### *6.1. Правовое регулирование договора аренды (его понятие, содержание, условия заключения и расторжения)*

Легальное определение договора аренды содержится в ст. 577 ГК Республики Беларусь: *по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору*

*(нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.*

По юридической природе договор аренды является ***консенсуальным, возмездным, взаимным и двусторонним.***

*Сторонами договора аренды* являются ***арендодатель и арендатор***. Арендодателями могут быть собственники, а также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду (ст. 579 ГК Республики Беларусь). К их числу относятся лица, обладающие правомочиями по распоряжению государственным и коммунальным имуществом. Если государственное или коммунальное имущество закреплено за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления, то арендодателями такого имущества могут быть сами эти предприятия с соблюдением требований ст. ст. 276 - 277 ГК Республики Беларусь.

Унитарные предприятия, являющиеся субъектами права хозяйственного ведения, могут самостоятельно без согласия собственника передавать в аренду закрепленное за ними движимое имущество, а недвижимое имущество - только с согласия собственника. Унитарные предприятия, являющиеся субъектами права оперативного управления, могут передавать в аренду закрепленное за ними как движимое, так и недвижимое имущество только с согласия собственника.

В соответствии с п. 1 ст. 580 ГК Республики Беларусь *договор аренды* ***на срок более года*** *(а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, то независимо от срока) должен быть заключен* ***в письменной форме****. Договор аренды недвижимого имущества* согласно п. 2 ст. 580 ГК Республики ***Беларусь подлежит государственной регистрации***, если иное не установлено законом. Договор аренды недвижимого имущества, не прошедший государственной регистрации, считается незаключенным.

Согласно п. 3 ст. 580 ГК Республики Беларусь договор аренды имущества, предусматривающий переход в дальнейшем права собственности на это имущество к арендатору (аренда с правом выкупа - ст. 595 ГК Республики Беларусь), заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества. Если предполагается выкупать арендованное движимое имущество, то форма договора аренды подчиняется общим требованиям (ст. ст. 159 - 162, 404, п. 1 ст. 580 ГК Республики Беларусь), а если выкупу будет подлежать арендованное недвижимое имущество, то форма договора аренды регламентируется правилами ст. 521 и п. ст. 522 ГК Республики Беларусь.

Следует иметь в виду, что согласно п. 3 ст. 580 ГК Республики Беларусь на договоры аренды с правом выкупа арендованного имущества распространяются только нормы о форме договора купли-продажи соответствующего имущества, но не иные нормы о договорах купли-продажи такого имущества.

***Единственным существенным условием договора аренды, вытекающим из закона, является условие о предмете аренды.*** Согласно п. 3 ст. 578 ГК Республики Беларусь в договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным, а соответствующий договор аренды признается незаключенным.

*К договору следует прилагать документы, позволяющие точно идентифицировать предмет аренды.* Если в аренду сдается оборудование, к договору должен быть приложен технический паспорт на оборудование и пр. Если в аренду сдается земельный участок или его часть, к договору аренды прилагается кадастровый план (чертеж границ) земельного участка с указанием его части, сдаваемой в аренду. Иначе говоря, при аренде земельных участков и других видов недвижимого имущества предмет аренды идентифицируется по информации, содержащейся в документах кадастрового, технического учета недвижимого имущества, а также в документах государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Договор аренды - это сделка, позволяющая расширить возможности хозяйственного использования имущества. Собственник имущества не отчуждает его, а предоставляет в пользование другому лицу, извлекая из этого определенный доход. Пользователь имущества получает свою выгоду благодаря эксплуатации чужого имущества.

Виды арендных отношений отличаются большим многообразием. Если руководствоваться терминологией закона, то это многообразие отражается в отдельных видах аренды и аренде отдельных видов имущества (ст. 596 ГК Республики Беларусь).

Данное многообразие получило закрепление и в структуре гл. 34 ГК, посвященной регламентации аренды. В ней первый параграф содержит нормы, составляющие общие положения об аренде, остальные пять параграфов включают в себя нормы, регулирующие *прокат, аренду транспортных средств, аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений или машино-мест, аренду*

*предприятий, финансовую аренду (лизинг).*

Все случаи аренды имущества, не подпадающие под действие норм о прокате, аренде транспортных средств, аренде зданий и сооружений, аренде предприятий, финансовой аренде (лизинге), регулируются нормами общих положений об аренде. В свою очередь нормы § 1 гл. 34 ГК применяются к прокату, аренде транспортных средств, аренде капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений или машино-мест, аренде предприятий, финансовой аренде (лизинге) субсидиарно, в тех случаях, когда иное не установлено специальными правилами об этих договорах.

*К самостоятельным видам аренды следует отнести аренду земельных участков и аренду участков лесного фонда.*

Земельное и лесное законодательство закрепили с учетом особенностей предмета аренды особый круг прав и обязанностей сторон, своеобразный порядок их осуществления и исполнения. Общие положения об аренде, предусмотренные нормами § 1 гл. 34 ГК, применяются к договорам аренды земельных участков и аренды участков лесного фонда лишь в тех случаях, когда иное не установлено земельным и лесным законодательством.

***Содержание договора аренды составляют права и обязанности сторон***, которые регламентированы ГК Республики Беларусь и уточняются непосредственно в самом договоре.

Будучи консенсуальной сделкой, договор аренды порождает *обязанность арендодателя предоставить арендатору определенное в договоре имущество*. Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества (п. 1 ст. 582 ГК Республики Беларусь). Это будет иметь место в тех случаях, когда имущество пригодно для пользования, указанного в договоре или обычного для данного рода имущества.

*Имущество должно сдаваться в аренду вместе со всеми его принадлежностями* (запасным колесом для автомобиля, линиями связи в здании и пр.) и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и др.), если иное не предусмотрено договором. Если такие принадлежности и документы не будут переданы, а без них арендатор не сможет пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишится того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, то он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и

документов или расторжения договора, а также возмещения убытков (п. 2 ст. 582 ГК Республики Беларусь).

*Имущество, передаваемое арендатору, считается не соответствующим условиям договора аренды и своему назначению тогда, когда в нем отсутствуют обычные или обусловленные договором качества либо присутствуют такие свойства, которые препятствуют его нормальному использованию.* К их числу относятся не только материальные (фактические) дефекты, но и юридические изъяны арендуемой вещи. Примером материального дефекта может служить недостаточная мощность тягача для буксировки объекта, что делает невозможным его использование по назначению.

*К юридическим изъянам, препятствующим использованию арендатором вещи по назначению, можно отнести наличие прав третьих лиц на арендуемое имущество* (сервитут, право залога и др.). Поэтому закон требует, чтобы при заключении договора аренды арендодатель предупреждал арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество. Неисполнение арендодателем этой обязанности дает арендатору право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков (ст. 584 ГК Республики Беларусь).

*При передаче в аренду имущества с недостатками арендатор может применить к арендодателю* ***меры ответственности и защиты****, предусмотренные ст. 583 ГК Республики Беларусь:*

*а) потребовать от арендодателя по своему выбору:*

- либо безвозмездного устранения недостатков имущества,
- либо соразмерного уменьшения арендной платы,
- либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

*б) непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;*

*в) потребовать досрочного расторжения договора;*

*г) потребовать возмещения непокрытой части убытков в случаях, когда удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов на устранение недостатков из арендной платы не покрывает причиненных арендатору убытков.*

Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, наступает независимо от того, знал он или не знал об этих недостатках во время заключения договора аренды (п. 1 ст. 583 ГК Республики

Беларусь). Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора аренды, либо были заранее известны арендатору, либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду (п. 2 ст. 583 ГК Республики Беларусь). Исходя из принципов разумности и добросовестности, закон предоставляет арендодателю, извещенному о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, право без промедления произвести замену предоставленного арендатору имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества (ст. 583 ГК Республики Беларусь).

*Имущество должно предоставляться арендатору своевременно, в срок, указанный в договоре, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, - в разумный срок* (п. 3 ст. 582 ГК Республики Беларусь). Разумность срока означает необходимость предоставления имущества до утраты арендатором хозяйственного интереса в нем. Так, предоставление арендатору свеклоуборочного комбайна после окончания уборки урожая свеклы равнозначно непредоставлению комбайна и должно влечь последствия, предусмотренные нормой п. 3 ст. 582 ГК Республики Беларусь на случай неисполнения арендодателем обязанности по передаче в пользование предмета аренды.

*Обязанность арендодателя передать предмет аренды корреспондирует с правом арендатора требовать такой передачи*. Если арендодатель не предоставил арендатору сданную внаем вещь в срок, указанный в договоре аренды, арендатор вправе потребовать отобрания этой вещи у арендодателя и передачи ему этой вещи на условиях договора аренды, а также возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

*Закон предписывает арендатору использовать арендованное имущество в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены - в соответствии с назначением имущества* (п. 1 ст. 586 ГК Республики Беларусь). При использовании арендованного имущества арендатор должен проявлять ту же степень заботливости, которую он проявляет к собственному имуществу. Согласно п. 2 ст. 587 ГК Республики Беларусь арендатор обязан нести расходы на содержание имущества (коммунальные платежи, расходы по

поддержанию чистоты, по охране и пр.), поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт, если иное не установлено законом или договором аренды.

*Под текущим ремонтом* следует понимать исправление повреждений или естественных ухудшений имущества, не нарушивших его целостности, не повлекших разрушения или порчи его существенных частей, которые могут быть устранены за счет затрат, пропорциональных выгодам, приносимым арендатору этим нанятым имуществом.

В отличие от текущего *капитальный ремонт* означает восстановление целостности имущества, его существенных частей, требующее значительных затрат, несоразмерных с доходами, получаемыми арендатором за счет этого нанятого имущества.

*По общему правилу арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества*, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды (п. 1 ст. 587 ГК Республики Беларусь). Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью - в разумный срок. Перечень работ, которые относятся к текущему или капитальному ремонту, определяется нормативно-технической документацией, регламентирующей условия использования и эксплуатации конкретных видов имущества, соглашением сторон. Спор о характере ремонта может быть разрешен с учетом заключения экспертов. Чтобы избежать подобных споров, сторонам договора аренды необходимо в его тексте согласовать перечень работ, относимых к текущему либо капитальному ремонту.

*Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора аренды или назначением имущества, допускает его ухудшение, то арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков* (п. 3 ст. 586, ст. 590 ГК Республики Беларусь). При нарушении арендодателем обязанности по производству капитального ремонта арендатор вправе по своему выбору:

а) произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы;

б) потребовать соответственного уменьшения арендной платы;

в) потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

В силу возмездного характера договора аренды *на арендаторе лежит* ***обязанность вносить арендодателю арендные платежи***. Эта

обязанность есть важнейший элемент арендного обязательства. Вместе с тем условие об арендных платежах, оформляющее эту обязанность, не является существенным - и при его отсутствии договор аренды считается заключенным. Как гласит абз. 2 п. 1 ст. 585 ГК Республики Беларусь, порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором аренды. Если они не определены договором, считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Для договора аренды не имеет существенного значения характер вознаграждения, предоставляемого арендодателю, - оно может быть выражено как в деньгах, так и в иной материальной форме.

В соответствии с п. 2 ст. 585 ГК Республики Беларусь *арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:*

а) денежных платежей, установленных в твердой сумме и вносимых периодически или единовременно;

б) определенной доли продукции, плодов или доходов, полученных в результате использования арендованного имущества;

в) предоставления арендатором определенных услуг;

г) передачи арендатором арендодателю в собственность или в аренду конкретной вещи, обусловленной договором;

д) возложения на арендатора согласованных сторонами затрат на улучшение арендованного имущества.

Данный перечень форм расчетов арендатора с арендодателем не является исчерпывающим.

Арендные платежи должны вноситься в порядке и в сроки, предусмотренные договором. Если иное не предусмотрено договором, то в случае существенного нарушения сроков внесения арендной платы арендодатель помимо взыскания убытков и уплаты процентов, предусмотренных ст. 366 ГК Республики Беларусь, вправе потребовать от арендатора досрочного внесения арендной платы в срок, установленный арендодателем. При этом арендодатель не может требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд (п. 5 ст. 585 ГК Республики Беларусь).

Размер и сроки платежей должны иметь стабильный характер. Поэтому, если иное не предусмотрено договором, *размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год* (п. 3 ст. 585 ГК Республики Беларусь). При сдаче в аренду объектов публичной собственности,

включая природные объекты, законом могут быть предусмотрены иные минимальные сроки пересмотра размера арендной платы для отдельных видов аренды, а также минимальные ставки арендных платежей для аренды некоторых видов имущества.

Законом допускается возможность для арендатора потребовать соответственного уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились (п. 4 ст. 585 ГК Республики Беларусь).

Главным *основанием прекращения обязательств из договора аренды является* ***истечение его срока***. Однако *если арендатор продолжает пользоваться имуществом после окончания срока договора, то при отсутствии возражений со стороны арендодателя договор считается* ***возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок*** (ст. 592 ГК Республики Беларусь).

От договора, заключенного на неопределенный срок, арендодатель и арендатор вправе отказаться в любое время, предупредив об этом другую сторону при аренде движимого имущества за один месяц, а при аренде недвижимого имущества - за три месяца (п. 2 ст. 581 ГК Республики Беларусь). Для отдельных видов договоров аренды законодатель может установить иные сроки. Например, арендатор вправе отказаться от договора проката в любое время (ст. 598 ГК Республики Беларусь).

Предупреждение об отказе от договора должно быть адресовано контрагенту и действительно лишь тогда, когда оно им получено. Оно действительно и в том случае, если не дошло до контрагента не по вине предупреждающего лица. В законе ничего не говорится о форме, в которой должны совершать предупреждение об отказе от договора его стороны. Поэтому она должна подчиняться общим нормам о форме сделки и последствиях ее нарушения (ст. ст. 158 - 162 ГК Республики Беларусь), а также ст. 580 ГК Республики Беларусь о форме договора аренды.

Если арендатор, не предупредив в надлежащем порядке арендодателя, фактическими действиями (например, выездом из арендованного помещения, прекращением эксплуатации оборудования и пр.) прекращает договор, то при отсутствии согласия арендодателя на такое прекращение арендатор остается связанным всеми арендными обязательствами, в частности обязательством по внесению арендных платежей в течение вышеуказанных сроков - месячного либо трехмесячного.

Если арендодатель, не предупредив в надлежащем порядке

арендатора, фактическими действиями (например, изъятием арендованного оборудования, сдачей помещения другому лицу и пр.) прекращает договор аренды, то при отсутствии согласия арендатора на такое прекращение арендодатель обязан возместить арендатору все вызванные этим убытки и выплатить неустойку, предусмотренную договором. При этом арендатор вправе требовать от арендодателя предоставления ему возможности использовать предмет аренды в течение вышеуказанных месячного либо трехмесячного сроков.

Договор аренды, заключенный на определенный срок, как срочная сделка может быть расторгнут только по основаниям, предусмотренным законом или определенным в договоре в соответствии с законом.

Согласно ст. 590 ГК Республики Беларусь *суд может досрочно расторгнуть договор аренды по требованию арендодателя в случаях, когда арендатор:*

1) пользуется имуществом, допуская существенные либо неоднократные нарушения условий договора или назначения имущества;

2) существенно ухудшает имущество;

3) не вносит арендную плату более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа;

4) не производит капитального ремонта имущества в сроки, установленные договором аренды, а при их отсутствии в договоре - в разумные сроки, в случаях, когда в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

*Арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок.*

Согласно ст. 591 ГК Республики Беларусь ***суд может досрочно расторгнуть договор аренды по требованию арендатора в случаях, когда:***

1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

2) переданное арендатору имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;

3) арендодатель не производит являющийся его обязанностью

капитальный ремонт имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки;

4) в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, имущество окажется в состоянии, непригодном для использования.

Приведенный перечень оснований досрочного расторжения договора аренды по требованию одной из сторон не является исчерпывающим. Закон (ст. 590, ст. 591 ГК Республики Беларусь) допускает, что договором аренды могут быть установлены другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя или арендатора.

По общему правилу, основания досрочного расторжения договора аренды по требованию одной из сторон, установленные в нем в соответствии ст. 590 и ст. 591 ГК Республики Беларусь, могут быть и не связаны с какими-либо нарушениями, допущенными другой стороной. Вместе с тем если договор аренды заключается на определенный срок в целях осуществления его сторонами предпринимательской деятельности, то условия его досрочного расторжения по требованию одной из сторон, установленные в нем в соответствии ст. 590 и ст. 591 ГК Республики Беларусь, не должны противоречить существу этого договора как срочной сделки. Поэтому если в таком договоре будет присутствовать условие, что арендатор или арендодатель вправе в одностороннем порядке, заблаговременно, в определенные сроки, предупредив контрагента, отказаться от договора, то такое условие нужно признать ничтожным как противоречащее сущности срочного обязательства, преследующего предпринимательские цели.

По общему правилу, если иное не предусмотрено договором, *при досрочном прекращении договора аренды прекращается и заключенный в соответствии с ним договор субаренды.* В этом случае субарендатор имеет право требовать от арендодателя заключения с ним договора аренды на имущество, находившееся в его пользовании в соответствии с договором субаренды, в пределах оставшегося срока субаренды на условиях, соответствующих условиям прекращенного договора аренды (ст. 589 ГК Республики Беларусь).

*При прекращении арендных обязательств также прекращаются залог права аренды и обязательственные отношения, возникшие в связи с внесением права аренды в уставный капитал юридического лица (в силу исчезновения предмета этих сделок).*

Когда договор аренды прекращается, то в соответствии с нормами ст. 593 ГК Республики Беларусь арендатор обязан вернуть

арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Если арендатор не возвратил арендованное имущество либо возвратил его несвоевременно, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. В случае когда указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения. Если за несвоевременный возврат арендованного имущества стороны установили неустойку, то убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки, если иное не предусмотрено договором. То есть неустойка за несвоевременный возврат арендованного имущества, по общему правилу, носит штрафной характер.

### *6.2. Правовое регулирование договора лизинга (его понятие, содержание, условия заключения и расторжения)*

Законодательство Республики Беларусь и некоторые акты международного права различают лизинг как сложное правоотношение, включающее в себя приобретение и передачу имущества в пользование, а также договор лизинга - отношения, касающиеся только непосредственно пользования имуществом.

Такой подход закреплен, в частности, в Конвенции о межгосударственном лизинге, подписанной в г. Москве 25.11.1998 г., согласно которой ***лизинг (финансовая аренда)*** определяется как *вид инвестиционно-предпринимательской деятельности, связанной с приобретением имущества и передачей его в пользование по договору государству в лице его уполномоченных органов, физическому или юридическому лицу на определенный срок в целях получения прибыли (дохода) или достижения социального эффекта с учетом амортизации предмета лизинга при участии лизингодателя, поставщика, лизингополучателя и других участников лизингового проекта*. В то же время договор лизинга (лизинговый контракт) определяется этой Конвенцией как заключенное в письменной форме соглашение между лизингодателем и лизингополучателем, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в связи с предметом лизинга.

В целях совершенствования государственного регулирования лизинговой деятельности в Республике Беларусь принят Указ Президента Республики Беларусь от 25 февраля 2014 г. № 99 (с изм. и доп.) (далее – Указ № 99) «О вопросах регулирования лизинговой деятельности» в

соответствие с которым лизинговая деятельность – предпринимательская деятельность по приобретению лизингодателем в собственность имущества в целях его последующего предоставления за плату во временное владение и пользование юридическому или физическому лицу (лизингополучатели).

В соответствие со ст. 636 ГК Республики Беларусь ***по договору финансовой аренды (лизинга)*** (далее – договор финансовой аренды) *арендодатель (лизингодатель), являющийся юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (лизингополучателем) имущество у определенного им продавца (поставщика) и предоставить арендатору (лизингополучателю) это имущество, составляющее предмет договора финансовой аренды, за плату во временное владение и пользование.* Арендодатель (лизингодатель) в этом случае не несет ответственности за выбор предмета договора финансовой аренды и продавца (поставщика). Приведенное в данной статье определение договора лизинга в полной мере соответствует правовым критериям.

Исходя из данного определения *договор лизинга является консенсуальным, возмездным и двусторонним*. Данный договор всегда носит срочный характер.

Договор лизинга определен законодательством Республики Беларусь как двусторонняя сделка, хотя здесь и упоминается третий участник отношений – продавец.

Близкое по смыслу определение дано и в Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988 года. В соответствии с положениями ст. 1 указанной Конвенции под ее действие подпадают сделки финансового лизинга, в которых одна сторона (лизингодатель):

а) в соответствии со спецификацией и условиями, одобренными другой стороной (пользователем), вступает в соглашение (соглашение о поставке) с третьей стороной (поставщиком), в соответствии с которым лизингодатель приобретает промышленную установку, средства производства или иное оборудование (оборудование), и

б) вступает в соглашение (соглашение о лизинге), предоставляющее пользователю право использовать оборудование в обмен на периодические платежи.

Можно выделить следующие ***характерные особенности лизинга:***

1) *лизингодатель,* в отличие от общих норм об аренде, на момент заключения договора, *как правило, не имеет в собственности того имущества,* которое предстоит передать в пользование, более того, на

него возлагается обязательство приобрести это имущество;

2) *активная роль в договоре лизинга принадлежит лизингополучателю* (он выбирает продавца и определяет объект, который необходимо приобрести), что несвойственно иным отношениям найма;

3) *к договору лизинга оказывается непосредственно причастным лицо, которое не является в нем стороной, - продавец*, кроме того, передача объекта лизинга по общему правилу должна осуществляться непосредственно продавцом лизингополучателю.

В соответствие с п. 1.8 Указа помимо ***существенных условий***, установленных в соответствии с законодательством, являются:

- *предмет лизинга* (его наименование, количественные и иные характеристики, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче в лизинг);

- *указание на сторону договора*, осуществляющую выбор предмета лизинга и продавца;

- *стоимость предмета лизинга;*

- *размер либо порядок определения размера, способ и периодичность внесения платы лизингодателю* за приобретение и предоставление лизингополучателю во временное владение и пользование предмета лизинга (лизинговых платежей);

- *выкупная стоимость предмета лизинга*, если условие о его выкупе предусмотрено условиями договора;

- *указание на сторону, осуществляющую учет предмета лизинга* на балансе в составе активов;

- *срок временного владения и пользования предметом лизинга.*

При планировании и практическом осуществлении лизинговой сделки важно *обеспечить соответствие заключаемого договора лизинга и сопутствующих ему договоров законодательству и соблюдение всеми сторонами требований нормативных документов, определяющих правомерность сделки как с юридической, так и с экономической точки зрения.*

Для классификации сделки как лизинговой необходимо, чтобы предмету лизинга и ее субъектам, равно как и отношениям, возникающим между ними, были обязательно присущи определенные характерные признаки.

***Лизингодатель.*** *Лизингодатель* - субъект, наделенный правом осуществлять лизинговую деятельность, который согласно договору лизинга обязуется приобрести в собственность имущество в целях его последующего предоставления в качестве предмета лизинга и

предоставить предмет лизинга за плату во временное владение и пользование лизингополучателю.

Лизинговые организации, осуществляющие свою деятельность на день вступления Указа в силу, включаются в реестр независимо от размера уставного фонда, сформированного на дату подачи заявления. Однако формирование уставного фонда в размере не ниже минимального размера в сумме, эквивалентной 50 000 евро, для них также обязательно (ч. 1 подп. 1.4 п. 1 Указа № 99).

Для этого ч. 2 подп. 1.4 п. 1 Указа № 99 предусмотрены два этапа:

1) до 1 июля 2015 г. действующие лизинговые организации обязаны были сформировать уставный фонд в размере не менее 50 % установленного минимального размера (в сумме, эквивалентной не менее чем 25 000 евро);

2) до 1 июля 2016 г. данные организации обязаны сформировать уставный фонд в размере не менее суммы, эквивалентной 50 000 евро.

Следует обратить внимание, что с момента вступления в силу Указа Президента Республики Беларусь от 06.04.2017 г. № 109 «Об изменении указов Президента Республики Беларусь по вопросам лизинговой деятельности» (с 9 октября 2017 г.) для лизинговых организаций, не планирующих осуществлять лизинговую деятельность с жилыми помещениями, которые подают заявку на включение в реестр лизинговых организаций Национального банка Республики Беларусь (далее - реестр), размер сформированного уставного фонда должен быть не менее 125 000 бел. руб.

Если по каким-либо причинам уже включенная по состоянию на 9 октября 2017 г. в реестр лизинговая организация будет исключена из него, то при ее повторном обращении с заявлением о включении в реестр к ней будут предъявляться указанные требования по уставному фонду.

Лизинговым организациям, которые занимаются лизинговой деятельностью с жилыми помещениями, размер сформированного уставного фонда которых по данным бухгалтерского учета менее чем 250 000 бел. руб. (как включаемым в реестр с 9 октября 2017 г., так и уже включенным в него), необходимо увеличить его путем внесения денежных средств до указанной величины и внести соответствующие изменения в уставные документы. Подпунктами 1.51 и 1.52 п.1 Указа № 99 вводится ряд обязательных требований к таким организациям и их руководителям.

В ч. 1 подп. 1.5 п. 1 Указа № 99 содержится перечень документов,

которые должны представить в Национальный банк Республики Беларусь лизинговые компании для включения в реестр. В ч.3 подп. 1.5 п. 1 Указа № 99 определен срок рассмотрения данных документов - в течение 15 рабочих дней после их получения.

*К субъектам хозяйствования, которые вправе осуществлять лизинговую деятельность без включения в реестр, относятся* (часть вторая подп.1.1 п.1 Указа № 99):

• юридические лица и индивидуальные предприниматели, заключившие не более трех договоров финансовой аренды (лизинга) в течение одного календарного года и (или) при общей стоимости предметов лизинга, передаваемых по одному или нескольким указанным договорам, заключенным этими лизингодателями в одном календарном году, менее 10 000 базовых величин;

• иностранные организации, осуществляющие лизинговую деятельность в Республике Беларусь через постоянное представительство;

• юридические лица, имеющие право предоставлять имущество на условиях финансовой аренды (лизинга) в соответствии с решениями Президента Республики Беларусь.

*Банки, небанковские кредитно-финансовые организации осуществляют лизинговую деятельность в соответствии с Банковским кодексом Республики Беларусь*, иным законодательством с учетом требований, установленных Указом № 99, без включения в реестр (ч. 3 подп. 1.1 п. 1 Указа № 99).

Таким образом, ***лизингодателем*** может быть ***только субъект хозяйствования, осуществляющий предпринимательскую деятельность***.

***Лизингополучатель.*** *Лизингополучатель* - юридическое или физическое лицо, которому в соответствии с договором лизинга предоставляется во временное владение и пользование предмет лизинга (абз. 6 ч. 1 п. 2 Правил осуществления лизинговой деятельности, утвержденных постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 18.08.2014 г. № 526 (далее - Правила)).

Таким образом, при лизинге приобретение лизингодателем имущества и его передача лизингополучателю - юридическому или физическому лицу допускается не только для предпринимательских, но и для иных целей.

Лизингополучатель сам эксплуатирует предмет лизинга в процессе своей деятельности. В случае если он хочет передать его другому субъекту хозяйствования, это можно сделать только с согласия

лизингодателя в рамках договора сублизинга либо договора аренды. Несоблюдение лизингополучателем установленных лизингодателем ограничений по использованию предмета лизинга, в том числе сублизингополучателем, которому предмет лизинга передан во временное владение и пользование по договору сублизинга, является основанием для изменения или расторжения договора лизинга по решению суда по требованию лизингодателя (пп. 20 Правил).

***Предмет лизинга.*** До 1 сентября 2014 г. предметом лизинга в соответствии со ст. 637 ГК Республики Беларусь могли быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных предметов. С 1 сентября 2014 г., после вступления в силу Указа № 99 и Закона Республики Беларусь от 31.12.2014 г. № 226-З, внесшего изменения в ГК, общее условие об обязательности использования предмета лизинга для предпринимательской деятельности исключено.

Таким образом, ***предмет лизинга должен:***

1) соответствовать признакам непотребляемой вещи, то есть не терять своих свойств в процессе использования;

2) быть специально приобретенным лизингодателем для целей передачи в лизинг или полученным лизингополучателем (сублизингодателем по договору сублизинга) в рамках договора сублизинга.

В ГК Республики Беларусь добавлена новая ст. $636^1$ «Договор сублизинга», которой предусмотрено, что согласие арендодателя на передачу арендополучателем предмета финансовой аренды третьему лицу (сублизингополучателю) за плату во временное владение и пользование по договору сублизинга должно быть выражено в письменной форме.

Предмет лизинга, передаваемый в лизинг лизингополучателю - юридическому лицу, должен использоваться таким лизингополучателем для осуществления предпринимательской деятельности и (или) иной деятельности, соответствующей целям и предмету деятельности, указанным в уставе лизингополучателя (учредительном договоре - для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора) или ином документе, определяющем порядок осуществления хозяйственной деятельности лизингополучателем.

Предмет лизинга, передаваемый в лизинг лизингополучателю - физическому лицу, не являющемуся индивидуальным предпринимателем, не может использоваться таким лизингополучателем для осуществления предпринимательской деятельности.

Договором лизинга также могут быть предусмотрены и иные

ограничения по использованию предмета лизинга лизингополучателем. Если договором лизинга предусмотрены такие ограничения, они должны содержаться в качестве существенного условия в договоре сублизинга, заключенном в соответствии с таким договором лизинга. С учетом природы лизинга механизм заключения лизинговой сделки довольно сложен.

*Условно процесс проведения лизинговой сделки можно разделить* ***на три этапа:***

*1) подготовительный этап;*

*2) этап юридического оформления;*

*3) эксплуатационный этап.*

Стандартным вариантом ***прекращения договора лизинга*** применительно к финансовому лизингу является выкуп лизингополучателем предмета лизинга, поскольку именно таким образом и реализуется цель данного договора. Как правило, при этом в виде отдельного платежа лизингополучателем вносится выкупная стоимость – то есть установленная договором лизинга и уплачиваемая вне лизинговых платежей сумма приобретения в собственность лизингополучателем предмета лизинга (если договором лизинга предусмотрено условие о выкупе предмета лизинга). Как и положение о том, что право собственности на имущество, являющееся предметом лизинга, переходит к лизингополучателю с даты исполнения им в полном объеме обязанностей по договору лизинга и иным договорам, заключенным в обеспечение исполнения лизингополучателем своих обязательств по договору лизинга.

При этом, если ранее передача права собственности могла оформляться только актом передачи права собственности на предмет лизинга, то после вступления в силу изменений – также (если это предусмотрено договором лизинга) посредством направления лизингодателем лизингополучателю уведомления об исполнении им своих обязательств по договору лизинга, направляемого в порядке и сроки, установленные договором лизинга, если иное не предусмотрено Правилами осуществления лизинговой деятельности, утвержденными постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 18.08.2014 г. № 526 (далее – Правила).

В случае выкупа лизингополучателем предмета лизинга, в том числе до завершения предусмотренного договором лизинга срока лизинга, лизингодатель обязан принять необходимые меры по освобождению предмета лизинга от обременения залогом, в частности посредством замены предмета залога, предоставления другого обеспечения исполнения

обязательств по кредитному договору (договору займа), заключенному для приобретения предмета лизинга, независимо от исполнения лизингодателем своих обязанностей по такому кредитному договору (договору займа) (п. 23 Правил).

*Для оперативного лизинга, а также ситуаций, когда договор расторгается вследствие неисполнения лизингополучателем своих обязательств, характерной является проблема возврата предмета лизинга.*

В законодательство внесена новая норма, согласно которой лизингополучатель несет все расходы, связанные с возвратом предмета лизинга лизингодателю, в том числе расходы на его демонтаж, транспортировку, если иное не установлено договором финансовой аренды (лизинга).

В Правилах содержатся нормы, определяющие права и обязанности сторон при расторжении договора, а также судьбу лизинговых платежей в подобных случаях.

Исходя из общих норм об аренде, содержащихся в ст. 590 ГК Республики Беларусь и применимых к лизингу, *по требованию лизингодателя договор может быть досрочно расторгнут судом*, если иное не предусмотрено Республики Беларусь, законами и актами Президента Республики Беларусь, в случаях, когда лизингополучатель:

1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;

2) существенно ухудшает имущество;

3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит лизинговые платежи;

4) не производит капитального ремонта имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре – в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законодательством или договором производство капитального ремонта является обязанностью лизингополучателя.

Договором лизинга могут быть установлены и другие основания его досрочного расторжения по требованию лизингодателя.

*Дополнительные основания расторжения договора лизинга* предусмотрены и п. 20 Правил: *несоблюдение лизингополучателем установленных лизингодателем ограничений по использованию предмета лизинга, в том числе сублизингополучателем, которому предмет лизинга передан во временное владение и пользование по договору сублизинга, является основанием для изменения или расторжения договора лизинга*

*по решению суда по требованию лизингодателя.*

Данная норма – логичное следствие положений Указа № 99, которым определено, что лизингодатель вправе осуществлять контроль за сохранностью предмета лизинга и поддержанием его в рабочем состоянии, соблюдением установленных им ограничений на использование предмета лизинга, в том числе переданного сублизингополучателю во временное владение и пользование по договору сублизинга. Лизингодатель вправе в установленных законодательством или договором случаях требовать возврата объекта лизинга до истечения срока договора (например, при ненадлежащем исполнении лизингополучателем своих обязательств).

Правила дополнены нормой, согласно которой в случае отказа (уклонения) лизингополучателя от подписания акта приемки-передачи предмета лизинга, предусматривающего возврат предмета лизинга лизингодателю, данный акт подписывается лизингодателем с указанием в нем отметки об отказе (уклонении) лизингополучателя. Под отказом (уклонением) от подписания акта приемки-передачи предмета лизинга понимается направление лизингополучателем лизингодателю письменного отказа от подписания акта либо его неподписание лизингополучателем в течение 15 рабочих дней с даты получения акта, направленного ему лизингодателем заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении или нарочным, если более длительный срок не предусмотрен договором лизинга.

В случае расторжения договора лизинга, предусматривающего выкуп предмета лизинга, или досрочного возврата предмета лизинга по установленным законодательством или договором лизинга основаниям расторжения договора лизинга или досрочного возврата предмета лизинга в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) лизингополучателем своих обязанностей по договору лизинга уплаченные ранее лизинговые платежи не подлежат полному либо частичному возврату лизингополучателю, если иное не предусмотрено договором лизинга.

*В ряде случаев договор может быть досрочно расторгнут по инициативе лизингополучателя.* Так, исходя из положений ст. 591 ГК Республики Беларусь по требованию лизингополучателя договор лизинга может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда:

1) лизингодатель не предоставляет имущество в пользование лизингополучателю либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

2) переданное лизингополучателю имущество имеет

препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены лизингодателем при заключении договора, не были заранее известны лизингополучателю и не могли быть обнаружены им во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора;

3) лизингодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные договором сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки.

Договором и законодательством могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию лизингополучателя.

*Согласно обновленным Правилам в случае расторжения договора лизинга, предусматривающего выкуп предмета лизинга, в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) лизингодателем своих обязанностей по договору лизинга предмет лизинга подлежит возврату лизингодателю.*

При этом лизингодатель обязан вернуть лизингополучателю часть лизинговых платежей, в том числе уплаченных в качестве аванса, в размере фактически возмещенных лизингополучателем в составе уплаченных лизинговых платежей инвестиционных расходов лизингодателя, сумму денежных средств, уплаченных лизингополучателем лизингодателю до начала срока лизинга в обеспечение исполнения лизингополучателем обязательств по договору лизинга или иным договорам, заключенным в соответствии с договором лизинга, а также возместить убытки, связанные с расторжением договора лизинга по вине лизингодателя, если иное не предусмотрено договором лизинга.

### *6.3. Подрядные обязательства*

***По договору подряда*** *одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его* (ст. 656 ГК Республики Беларусь).

*Договор подряда является* ***двусторонним, консенсуальным и возмездным.***

В отличие от возмездных договоров о передаче имущества в собственность или в пользование договор подряда, с одной стороны, регулирует процесс производительной деятельности, сопровождающейся созданием определенного овеществленного результата. Согласно п. 1

ст. 657 ГК Республики Беларусь договор подряда заключается *на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы*. Следовательно, интерес заказчика в договоре подряда состоит в приобретении новой вещи, изготовленной подрядчиком как стороной в данном договоре, или в улучшении качества и иных потребительских свойств уже существующей вещи.

С другой стороны, изготовление, переработка (обработка) вещи или выполнение какой-либо иной работы должны сопровождаться передачей ее результата заказчику. В соответствии с п. 2 ст. 657 ГК Республики Беларусь по договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик наряду с передачей новой вещи передает заказчику также права на нее. В иных случаях подрядчик должен передать заказчику результат выполненной работы, который не выражен в новой вещи, но является вещественным. В связи с этим передаваемый подрядчиком заказчику результат необязательно должен представлять собой движимую или недвижимую вещь.

Еще одним важным отличием договора подряда от возмездных договоров о передаче имущества в собственность или в пользование является то, что ***его предметом*** *всегда выступают: при изготовлении - индивидуально-определенные вещи, а при переработке (обработке) или выполнении иной работы – конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально-определенных вещей.* Необходимость создания новых индивидуально-определенных вещей или изменения их потребительских свойств предполагает осуществление подрядных работ по заданию заказчика. Согласно п. 1 ст. 669 и п. 3 ст. 657 ГК Республики Беларусь заказчик имеет право в любое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь, однако, в его деятельность. В свою очередь, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика, если иное не предусмотрено договором.

Договор подряда также отличается от договоров об оказании услуг, хотя к отдельным их видам могут субсидиарно применяться правовые нормы о договоре подряда. Например, согласно ст. 737 ГК Республики Беларусь общие положения о подряде (ст. ст. 656 - 682 ГК Республики Беларусь Республики Беларусь) и положения о бытовом подряде (ст. ст. 683 - 695 ГК Республики Беларусь) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. ст. 733 – 736 ГК Республики Беларусь, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг. Основным отличием договора подряда от

договоров об оказании услуг является *результат выполненных работ, имеющий овеществленную форму*. В договорах об оказании услуг результат деятельности исполнителя не имеет вещественного содержания и неотделим от его личности, будь то концерт выдающегося музыканта, деятельность поверенного или перевозка груза.

Договор подряда, несмотря на внешнее сходство, имеет также существенные отличия от трудового договора. Прежде всего подрядчик согласно ст. ст. 656 и 658 ГК Республики Беларусь выполняет работу на свой риск и, если иное не предусмотрено договором подряда, собственным иждивением, т.е. из своих материалов, своими силами и средствами. В отличие от этого работник, заключивший трудовой договор, зачисляется в штат соответствующей организации, подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка и обязан выполнять указания работодателя. Таковы традиционно выделяемые признаки, отличающие договор подряда и трудовой договор.

Однако при надомном труде работник выполняет конкретный заказ и сдает соответствующий результат, не будучи связанным правилами внутреннего трудового распорядка. Индивидуальные предприниматели не обязаны устанавливать для своих работников правила внутреннего трудового распорядка. Следовательно, указанные отличия не являются достаточно четкими для данного разграничения. В настоящее время *главными критериями разграничения трудового договора и договора подряда являются*: *во-первых, выполнение работником по трудовому договору определенной трудовой функции, т.е. нормируемой законодательством о труде деятельности, необязательно связанной с достижением определенного овеществленного результата; во-вторых, распространение на работника установленной законодательством о труде системы льгот по количеству и условиям труда, его оплате, а также социальному страхованию.*

Правила § 1 гл. 37 «Общие положения о подряде» согласно п. 2 ст. 656 ГК Республики Беларусь применяются к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд[2], подряд на выполнение проектных и изыскательских работ), если иное не установлено правилами ГК Республики Беларусь об этих видах договоров.

Форма договора подряда подчиняется общим правилам,

[2] Вопросы заключения и исполнения договоров строительного подряда подробно регламентированы в постановлении Совета Министров Республики Беларусь от 15 сентября 1998 г. № 1450 (в ред. от 17.09.2021 г.) «Об утверждении правил заключения и исполнения договоров строительного подряда».

установленным ст. 404, ст. ст. 159-162 ГК Республики Беларусь.

*Сторонами договора подряда* являются заказчик и подрядчик. ГК Республики Беларусь не устанавливает каких-либо ограничений для отдельных субъектов гражданского права на участие в подрядных отношениях как со стороны подрядчика, так и со стороны заказчика, ориентируясь на общие правила об участии граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

По общему правилу, когда речь идет о выполнении по договору подряда небольшого объема технически несложных работ, они выполняются лично подрядчиком. Однако при выполнении сложного комплекса работ, в особенности в сфере строительного подряда, применяется принцип генерального подряда. Согласно ст. 660 ГК Республики Беларусь, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик имеет право привлечь к исполнению своих обязательств других лиц. В этом случае *подрядчик выступает в роли* ***генерального подрядчика****, а привлеченные им для выполнения отдельных работ лица именуются* ***субподрядчиками.***

Подрядчик не вправе использовать генеральный подряд, если из закона или договора подряда вытекает его обязанность выполнить работу лично. Поэтому подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение указанных требований, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора.

*Сущность принципа генерального подряда* состоит в том, что *генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, поскольку обязательствами по договору подряда связаны только заказчик и генеральный подрядчик.* В свою очередь, генеральный подрядчик несет перед субподрядчиком ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда, так как сам связан обязательствами по субподрядному договору только с субподрядчиком. В данном случае также имеет место ответственность генерального подрядчика за действия третьих лиц. В связи с этим заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком, если, конечно, иное не предусмотрено законом или договором. *Генеральный подрядчик, понесший ответственность за действия третьих лиц в соответствии с*

*принципом генерального подряда,* ***вправе прибегнуть к регрессной ответственности,*** *т.е. взыскать возникшие у него убытки с третьего лица, чьими действиями они были причинены.*

Вместе с тем с согласия генерального подрядчика заказчик может заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами (прямые договоры). В случаях заключения прямых договоров генеральный подрядчик в них участия не принимает и принцип генерального подряда не действует, поэтому лица, заключившие прямые договоры с заказчиком, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед ним, а заказчик, в свою очередь, отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора перед этими лицами.

Особо регулируется вопрос об участии в исполнении работы нескольких лиц. В соответствии со ст. 661 ГК Республики Беларусь, *если на стороне подрядчика выступают одновременно два или более лица, то при неделимости предмета обязательства они признаются по отношению к заказчику* ***солидарными должниками*** *(в отношении обязанности выполнить работу и сдать ее результат) и соответственно* солидарными кредиторами *(в отношении права требовать принятия работы и ее оплаты).* Однако при делимости предмета обязательства, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, каждое из этих лиц приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику лишь в пределах своей доли.

***Содержание договора подряда.*** Как и в подавляющем большинстве возмездных гражданско-правовых договоров, единственным *существенным условием договора подряда является его предмет.* Из анализа ст. 656 ГК Республики Беларусь следует, что предметом договора подряда является как сама работа (деятельность по изготовлению вещи, ее переработке или обработке, иные виды работ), так и ее овеществленный результат. При отсутствии в договоре подряда условия о предмете или при недостижении сторонами соглашения о его предмете, договор считается незаключенным.

Учитывая, что предметом договора подряда всегда выступают либо индивидуально-определенные вещи, либо конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально-определенных вещей, *важнейшей его характеристикой является* ***качество***. Требования к качеству предмета исполнения по договору подряда установлены ст. 674 ГК Республики Беларусь (ст. 674 Республики Беларусь ГК называется «Качество работы». Такое название вряд ли можно признать удачным,

поскольку заказчик всегда предъявляет требования к качеству результата. Об этом свидетельствует и сам текст данной статьи, где говорится о качестве выполненной подрядчиком работы, т.е. о ее результате).

Качество выполненной подрядчиком работы, т.е. достигнутого им результата, должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора - требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Следовательно, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в самом договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями. Кроме того, в пределах разумного срока он должен быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, - для обычного использования результата работы такого рода.

Законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке могут быть предусмотрены обязательные требования к качеству результата, полученного в ходе выполненной по договору подряда работы. В этом случае подрядчик, действующий в качестве предпринимателя, обязан выполнять работу, соблюдая указанные обязательные требования. Кроме того, подрядчик может принять на себя по договору обязанность выполнить работу, отвечающую требованиям к качеству, более высоким по сравнению с установленными обязательными для сторон требованиями.

Законом, иным правовым актом, договором подряда или обычаями делового оборота для результата работы, выполненной по договору подряда, *может быть предусмотрен срок, в течение которого он должен соответствовать условиям договора о качестве*, предусмотренным п. 1 ст. 674 ГК Республики Беларусь (гарантийный срок).

Согласно ст. 675 ГК Республики Беларусь *гарантии качества результата выполненной работы* можно подразделить на ***законные***, т.е. предусмотренные законом, иным правовым актом или обычаями делового оборота, и ***договорные***, т.е. принятые на себя подрядчиком в силу договора подряда и предусмотренные в нем. Гарантии качества результата работы, если иное не предусмотрено договором подряда, распространяются на все, составляющее результат работы.

Правила определения цены выполненных по договору подряда работ устанавливаются ст. 663 ГК Республики Беларусь. В договоре подряда должна указываться цена подлежащих выполнению работ или способы

ее определения. Однако при отсутствии в договоре подряда таких указаний цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 394 ГК Республики Беларусь. *Цена в договоре подряда складывается из двух составляющих и включает*: *во-первых, компенсацию издержек, понесенных подрядчиком, и, во-вторых, причитающееся ему вознаграждение за выполненную работу*.

Если выполняемые работы невелики по объему и видам, то стороны обычно определяют их единую (общую) цену при заключении договора подряда. Однако если объем работ велик, а их виды весьма разнообразны, то цена работы может быть определена путем составления сметы. Смета может быть составлена любой из сторон договора, но поскольку подрядчик, как правило, является профессионалом в своем деле, именно ему и поручается ее подготовка. В связи с этим, если работа выполняется в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, она приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком (п. 3 ст. 663 ГК Республики Беларусь).

*Цена работы (смета) по договору подряда может быть приблизительной или твердой.* Приблизительной является смета, от положений которой в ходе выполнения работ возможны отступления (превышение). Твердой считается смета, от положений которой отступления (превышение) не допускаются. Закон устанавливает презумпцию согласования сторонами твердой сметы, поскольку при отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой (п. 4 ст. 663 ГК Республики Беларусь).

Исходя из смысла ст. 663 ГК Республики Беларусь не являющееся существенным превышение приблизительной сметы предполагается самим ее характером и не порождает каких-либо обязанностей со стороны подрядчика. Однако, если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном превышении приблизительной сметы, подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика. Заказчик, не согласившийся на превышение указанной в договоре подряда цены работы, вправе отказаться от договора. В этом случае подрядчик может требовать от заказчика уплаты ему цены за выполненную к данному моменту часть работы. Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены работы, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенной в договоре. Что касается твердой цены (сметы), то подрядчик не вправе требовать ее увеличения,

а заказчик - уменьшения, даже в том случае, когда в момент заключения договора подряда исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов.

Однако при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик вправе требовать увеличения установленной в договоре подряда как приблизительной, так и твердой цены (сметы). В случае отказа заказчика выполнить это требование он имеет право расторгнуть договор в соответствии со ст. 421 ГК Республики Беларусь.

Согласно ст. 664 ГК Республики Беларусь в том случае, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы (сметы), подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором подряда, если заказчик не докажет, что полученная подрядчиком экономия повлияла на качество выполненных работ. Вместе с тем в договоре подряда может быть предусмотрено распределение полученной подрядчиком экономии между сторонами.

Еще одним *условием договора подряда является* ***срок.*** В соответствии со ст. 662 ГК Республики Беларусь *в договоре подряда должны указываться* ***начальный и конечный сроки*** *выполнения работы*. Однако по соглашению сторон в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы, т.е. ***промежуточные сроки.*** Изменение указанных в договоре подряда начального, конечного и промежуточных сроков выполнения работы возможно в случаях и в порядке, предусмотренных договором. Подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором.

*Условие о начальном и конечном сроке выполнения работы является существенным условием договора подряда*. Вместе с тем отсутствие в договоре подряда срока выполнения работ может быть восполнено правилами, установленными п. 2 ст. 295 ГК Республики Беларусь. В соответствии с ними обязательство, срок исполнения которого не предусмотрен и не может быть определен, должно быть исполнено в разумный срок после его возникновения. Если обязательство не исполнено в разумный срок, то оно должно быть исполнено в течение 7 дней со дня

предъявления требования кредитора о его исполнении.

***Исполнение обязательств из договора подряда.*** В соответствии со ст. 656 ГК Республики Беларусь основной обязанностью подрядчика является выполнение по заданию заказчика определенной работы и сдача ему результата выполненной работы. При этом подрядчик выполняет предусмотренные договором работы за свой риск. В связи с этим в ст. 659 ГК Республики Беларусь специально урегулирован вопрос о распределении между сторонами рисков, возникающих в ходе исполнения договора подряда. *Риск, т.е. бремя возникших случайно имущественных потерь, возлагаемых на определенное лицо (при отсутствии противоправности в действиях сторон договора, а в соответствующих случаях - при отсутствии их вины в наступлении неблагоприятных имущественных последствий), относится, во-первых, к имуществу, необходимому для осуществления предусмотренных договором подряда работ; во-вторых, к предмету подряда.*

***Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества***, необходимого для осуществления предусмотренных договором подряда работ, относится:

• к материалам и оборудованию, предоставленным для изготовления, переработки или обработки вещи;

• к переданной для переработки (обработки) вещи;

• к иному используемому для исполнения договора имуществу.

Согласно ст. 659 ГК Республики Беларусь риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона. Учитывая, что *по общему правилу работа по договору подряда выполняется* ***иждивением подрядчика****, т.е. из его материалов, его силами и средствами* (ст. 658 ГК Республики Беларусь), *именно он как их собственник в большинстве случаев подвержен риску случайной гибели или случайного повреждения имущества*, необходимого для осуществления предусмотренных договором подряда работ.

Вместе с тем при предоставлении заказчиком материалов и оборудования, а также при передаче им для переработки или обработки своей вещи указанный риск их случайной гибели или порчи будет нести заказчик. Положение ст. 659 ГК Республики Беларусь о возложении риска случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества на предоставившую их

сторону полностью соответствует установленному ст. 212 ГК Республики Беларусь общему правилу о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

Что касается риска случайной гибели или случайного повреждения предмета подряда, то *до приемки заказчиком результата выполненной работы его несет подрядчик.* До момента приемки выполненной работы заказчик не может рассматриваться в качестве собственника новой вещи или иного овеществленного результата, поскольку согласно ст. 224 ГК Республики Беларусь право собственности у приобретателя вещи по договору, если иное не установлено законом или договором, возникает с момента ее передачи. Завершение приемки выполненных работ в подрядных отношениях как раз и является моментом передачи права собственности на полученный результат подрядчиком заказчику.

Следует иметь в виду, что распределение рисков между сторонами договора подряда урегулировано диспозитивной нормой, следовательно, эти правила действуют, если иное не предусмотрено ГК, иными законами или договором подряда. Так, согласно п. 2 ст. 659 ГК Республики Беларусь при просрочке передачи или приемки результата работы указанные риски несет сторона, допустившая просрочку.

Поскольку по общему правилу выполнение работы осуществляется иждивением подрядчика, он несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц (п. 2 ст. 658 ГК Республики Беларусь). Согласно п. 5 ст. 676 ГК Республики Беларусь подрядчик, предоставивший материал для выполнения работы, отвечает за его качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества. Следовательно, заказчик вправе воспользоваться любой из возможностей, предоставленных покупателю ст. 445 ГК Республики Беларусь.

Если же подрядчик выполняет предусмотренные договором подряда работы с использованием материала заказчика, то согласно ст. 667 ГК Республики Беларусь он обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо. После окончания работы подрядчик должен представить заказчику отчет об израсходовании материала, а также возвратить его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

В соответствии со ст. 658 ГК Республики Беларусь подрядчик несет

ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося в его владении в связи с исполнением договора подряда.

Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу (ст. 670 ГК Республики Беларусь), если им будут обнаружены:

• непригодность или недоброкачественность предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

• либо возможные неблагоприятные для заказчика последствия выполнения его указаний о способе исполнения работы;

• либо иные, не зависящие от подрядчика обстоятельства, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Подрядчик, не предупредивший заказчика об этих обстоятельствах или продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии - разумного срока для ответа на предупреждение (либо продолживший ее, несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы), не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

Но если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об указанных обстоятельствах, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

В соответствии с п. п. 2 и 3 ст. 667 ГК Республики Беларусь *подрядчик сохраняет право требовать оплаты выполненной им работы, даже если результат работы не был достигнут либо достигнутый результат оказался с недостатками, которые делают его непригодным для предусмотренного в договоре подряда использования, а при отсутствии в договоре соответствующего условия - непригодным для обычного использования, если причиной этого являются недостатки предоставленного заказчиком материала.* Это право подрядчик может

осуществить в том случае, если докажет, что недостатки материала не могли быть им обнаружены при надлежащей его приемке.

В случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком, заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат (ст. 682 ГК Республики Беларусь).

***Основной обязанностью заказчика является необходимость принятия результата работы и его оплаты*** (ст. 656 ГК Республики Беларусь). Вместе с тем заказчик имеет возможность влиять на ход выполнения работ и полученный результат. Учитывая, что работы должны выполняться в соответствии с заданием заказчика, ему ст. 669 ГК Республики Беларусь предоставляется право во всякое время проверять ход и качество работ, выполняемых подрядчиком, не вмешиваясь, однако, в его деятельность.

В связи с этим, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, то заказчик приобретает право отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных ему убытков. В соответствии со ст. 681 ГК Республики Беларусь в случаях, когда заказчик по этому основанию расторгает договор подряда, подрядчик обязан возвратить предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную для переработки (обработки) вещь и иное имущество либо передать их указанному заказчиком лицу, а если это оказалось невозможным, - возместить стоимость материалов, оборудования и иного имущества.

В том случае, если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков. При неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования заказчику также предоставляется право отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

В соответствии со ст. 671 ГК Республики Беларусь заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы. При неисполнении им данной обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесением сроков исполнения работы, либо

увеличением указанной в договоре цены работы. В случаях, когда исполнение работы по договору подряда стало невозможным вследствие действий или упущений заказчика, подрядчик сохраняет право на уплату ему указанной в договоре цены с учетом выполненной части работы.

Исходя из того что договор подряда является двусторонним, в ст. 682 ГК Республики Беларусь специально регулируются последствия неисполнения заказчиком встречных обязанностей по договору подряда. Так, *подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда (непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи и т.д.) препятствует надлежащему исполнению им договора, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок.* Эти положения полностью соответствуют смыслу ст. 309 ГК Республики Беларусь о встречном исполнении обязательств. Кроме того, при наличии указанных обстоятельств подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если иное не предусмотрено договором подряда.

*Исполнение обязанности заказчика по принятию результата работы, а также исполнение подрядчиком обязанности сдать заказчику данный результат* ***завершается приемкой выполненной работы***. Порядок приемки выполненной работы подробно урегулирован ст. 673 ГК Республики Беларусь, поскольку в равной мере важен для обеих сторон договора подряда.

Заказчик обязан в сроки и в порядке, предусмотренном договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять результат выполненной работы. При обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе он должен немедленно заявить об этом подрядчику.

Заказчик, обнаруживший недостатки в работе в момент ее приемки, имеет право ссылаться на них только в тех случаях, когда в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении. Заказчик, принявший работу без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (явные недостатки), если иное не предусмотрено договором подряда.

При обнаружении после приемки работы отступлений от договора подряда или иных недостатков, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), в том числе таких, которые были умышленно скрыты подрядчиком, заказчик обязан известить об этом подрядчика в разумный срок после их обнаружения.

*В случае возникновения между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их причин по требованию любой из сторон договора должна быть назначена экспертиза.* Расходы на экспертизу несет подрядчик, за исключением случаев, когда экспертизой установлено отсутствие нарушений подрядчиком договора подряда или причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками. В этих случаях расходы на экспертизу несет сторона, потребовавшая назначения экспертизы, а если она назначена по соглашению сторон, то расходы возлагаются на обе стороны в равных долях.

При уклонении заказчика от принятия выполненной работы подрядчик вправе по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит в порядке, предусмотренном ст. 308 ГК Республики Беларусь. Данное правило применяется, если иное не предусмотрено договором подряда. Если уклонение заказчика от принятия выполненной работы повлекло за собой просрочку в сдаче работы, риск случайной гибели изготовленной, переработанной или обработанной вещи признается перешедшим к заказчику в момент, когда передача вещи должна была состояться.

Заказчик обязан оплатить выполненные подрядчиком работы по цене, определяемой в соответствии со ст. 663 ГК Республики Беларусь. При этом согласно ст. 665 ГК Республики Беларусь, если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно. Подрядчик имеет право требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда.

*Подрядчик* в соответствии со ст. 679 ГК Республики Беларусь *наряду с передачей самого результата работы* ***обязан также передать***

***заказчику информацию**, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда*, если это предусмотрено договором, либо характер информации таков, что без нее невозможно использование результата работы для целей, указанных в договоре. Сторона, получившая от другой благодаря исполнению своего обязательства по договору подряда информацию о новых решениях и технических знаниях, в том числе не защищаемых законом, а также сведения, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна (ст. 140 ГК Республики Беларусь), не вправе сообщать ее третьим лицам без согласия другой стороны (ст. 680 ГК Республики Беларусь). Порядок и условия пользования такой информацией определяются соглашением сторон.

### *6.4. Обязательства по возмездному оказанию услуг*

В системе гражданско-правовых обязательств, предусмотренных ГК Республики Беларусь, обязательства по оказанию услуг занимают существенную долю в группе договорных обязательств и часто используются в хозяйственной и предпринимательской деятельности.

Договорные обязательства по оказанию услуг в гражданском праве ***по характеру деятельности услугодателя** можно подразделить на определенные виды:*

1) обязательства об оказании *услуг фактического характера* (перевозка, хранение, возмездное оказание иных услуг);

2) обязательства об оказании *услуг юридического характера* (поручение, комиссия);

3) обязательства об оказании *услуг как фактического, так и юридического характера* (транспортная экспедиция, доверительное управление имуществом);

4) обязательства об оказании *услуг денежно-кредитного характера* (заем и кредит, факторинг, банковский счет, банковский вклад, а также безналичные расчеты, страхование).

*Общими признаками*, объединяющими все договорные обязательства об оказании услуг, являются:

• во-первых, особенности объекта обязательства - услуги нематериального характера;

• во-вторых, специфика связи услуги с личностью услугодателя.

Легальное определение договорных обязательств по возмездному оказанию услуг приведено в п. 1 ст. 739 ГК Республики Беларусь: ***по договору возмездного оказания услуг** одна сторона (исполнитель)*

*обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.*

*Договор возмездного оказания услуг является* ***консенсуальным, двусторонним и возмездным.***

*Сторонами* данного договора выступают *услугодатель, именуемый* ***исполнителем****, и услугополучатель, именуемый* ***заказчиком***.

В ГК Республики Беларусь не содержится каких-либо ограничений относительно субъектного состава по договору возмездного оказания услуг, поэтому необходимо ориентироваться на общие правила участия граждан и юридических лиц в гражданском обороте. Не влияет на существо договора оказание услуг или осуществление деятельности в личных целях, для удовлетворения домашних или семейных потребностей либо для целей предпринимательства.

*Права и обязанности сторон по договору возмездного оказания услуг* установлены ст. 734 ГК Республики Беларусь. Несмотря на явно недостаточный объем нормативного регулирования отношений по возмездному оказанию услуг, содержащийся в ГК Республики Беларусь, законодатель выделил, тем не менее, ряд нормативных положений, которые должны применяться сторонами в качестве общих правил, независимо от разновидности договора.

Так, *в договорах возмездного оказания услуг, где определяющим является сам процесс оказания услуги или осуществления деятельности, немаловажное значение для заказчика может иметь личность исполнителя, его опыт, профессионализм и т.п.* Поэтому в ст. 734 ГК Республики Беларусь в качестве общего правила предусмотрена *обязанность исполнителя* ***оказать услуги лично***. И только в случаях, прямо предусмотренных в договоре, личное исполнение может отсутствовать. Поскольку в данной статье не оговорено иное, личное исполнение касается не только случаев, когда в качестве исполнителя выступает гражданин, но и случаев, когда услуги оказывает юридическое лицо. В последнем случае для заказчика определяющее значение может иметь имидж фирмы, ее деловая репутация (например, если речь идет об известной аудиторской фирме), хотя от ее имени аудиторские услуги будет оказывать конкретный работник этой фирмы.

*Невозможность личного оказания услуги или осуществления деятельности не дает исполнителю права возложить исполнение обязательства на третье лицо*, если только возможность такой замены исполнения не будет предусмотрена договором возмездного оказания

услуг. Этим, кстати, отличается исполнение договора возмездного оказания услуг от общих условий исполнения обязательства третьим лицом, предусмотренных ст. 294 ГК Республики Беларусь, когда исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из законодательства, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В соответствии с положениями ст. 734 ГК Республики Беларусь исполнение обязательства третьим лицом допустимо только в том случае, если это предусмотрено договором.

Ст. 735 ГК Республики Беларусь установлено, что заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, указанные в законодательстве или договоре возмездного оказания услуг.

В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законодательством или договором возмездного оказания услуг.

В случаях, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законодательством или договором возмездного оказания услуг.

В части иных прав и обязанностей сторон по договору возмездного оказания услуг, необходимо указать на то, что ст. 737 ГК Республики Беларусь предусматривает возможность применения к договору возмездного оказания услуг общих положений о подряде (ст. 656 - 682 ГК) и положений о бытовом подряде (ст. 683 - 695 ГК Республики Беларусь), если это не противоречит ст. 733 - 736 ГК Республики Беларусь, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Одними из распространенных видов обязательств по оказанию услуг является ***перевозка и транспортная экспедиция.*** Важнейшую юридическую особенность отношений по перевозкам пассажиров, грузов и багажа составляет то обстоятельство, что они оформляются не одним договором, а системой договорных обязательств.

Обязательства по перевозке разделяются по видам транспорта - на договоры перевозки железнодорожным, автомобильным, воздушным, морским и внутренневодным транспортом. На морском транспорте перевозки внутри страны называются *каботажем,* при этом различают *малый каботаж* (перевозки между портами одного морского бассейна) и *большой каботаж* (перевозки между портами нескольких морских бассейнов). На автомобильном транспорте выделяют *городские* (в

пределах черты города), *пригородные* (за пределами черты города, но не более 50 километров), *междугородные* (более 50 километров за чертой города), *межреспубликанские и международные перевозки*.

Наряду с этим традиционно выделяются *перевозки, осуществляемые в местном, прямом и прямом смешанном сообщении*. *Местными перевозками* являются перевозки в пределах действия одной транспортной организации (железной дороги, пароходства и т.п.); *прямыми* - перевозки, осуществляемые несколькими транспортными организациями одного вида транспорта и по одному транспортному документу; *к прямым смешанным* относят перевозки, осуществляемые несколькими транспортными организациями, относящимися к различным видам транспорта, но на основе одного транспортного документа.

Однако обязательственные отношения между грузоотправителем и перевозчиком не сводятся к договору перевозки конкретного груза. Они возникают уже на стадии подачи транспортных средств под погрузку и предъявления груза к перевозке. *Основанием их возникновения являются: при систематических перевозках и долгосрочных отношениях сторон - договоры об организации перевозок, в иных случаях - договоры перевозки (договор фрахтования (чартер) на морском и воздушном транспорте) или договоры, заключаемые путем принятия перевозчиком заявки (заказа) грузоотправителя*. Лишь собственно транспортировка груза охватывается договором перевозки груза, исполнение которого (при выдаче груза получателю в местах общего пользования) является основанием прекращения отношений по перевозкам.

Но и указанная система отношений характерна лишь для элементарной организации перевозочного процесса. В реальном имущественном обороте для оформления грузовых перевозок используются более сложные схемы правоотношений. В частности, нередко грузоотправители заключают с автотранспортными организациями или с товарными (экспедиционными) конторами других видов транспорта договоры централизованной перевозки грузов на станции, в порты (пристани), аэропорты. *Между транспортными организациями заключаются* ***договоры об организации работы по обеспечению перевозок грузов*** (например, договор на централизованный завоз (вывоз) грузов на станции железных дорог, в порты (на пристани), аэропорты). При перевозках грузов по единому транспортному документу между транспортными организациями различных видов транспорта заключаются *соглашения о порядке организации перевозок грузов в прямом смешанном сообщении*. Все эти договоры порождают гражданско-правовые обязательства между

*участниками перевозочного процесса - грузоотправителем, перевозчиком, иными транспортными организациями, грузополучателем.*

Таким образом, в настоящее время договор перевозки конкретного груза уже нельзя рассматривать как некий центральный договор, к которому примыкают призванные его обслуживать различные правовые формы: отношения по перевозкам грузов действительно регулируются системой договоров, в которой данный договор является лишь одной из разновидностей.

*По моменту заключения договора выделяются:*

• *реальный* договор перевозки конкретного груза;

• все остальные виды договора перевозки, которые носят *консенсуальный характер* (договор перевозки пассажира, договор на организацию перевозки грузов и т.д.).

*По предмету договора выделяются:*

• договоры перевозки пассажиров;

• договоры перевозки грузов (как реальный договор перевозки, так и консенсуальный договор на организацию перевозок);

• договор фрахтования (чартер).

*По субъектному составу выделяются:*

• договоры перевозки пассажиров;

• договоры перевозки грузов (заключаемые грузоотправителями);

• договоры о порядке организации работы по обеспечению перевозок, заключаемые между транспортными организациями.

*По цели договоров перевозки они разделяются на:*

• договоры, направленные на организацию перевозок, целью которых является определение объема перевозимых грузов и количества подаваемых транспортных средств, а также порядка работы грузоотправителей и перевозчиков (договоры об организации перевозок; договоры на эксплуатацию подъездного пути и на подачу и уборку вагонов; договоры, заключаемые путем принятия заявки или заказа отправителя);

• договоры, направленные на обеспечение транспортировки грузов, пассажиров и багажа и доставки их в пункт назначения (соглашения между транспортными организациями о порядке организации перевозок в прямом смешанном сообщении; узловые соглашения);

• договоры, направленные на доставку грузов, пассажиров и багажа в пункт назначения (реальный договор перевозки груза и договор перевозки пассажира).

*По статусу перевозчика договоры перевозки должны быть разделены на:*

• договоры, перевозки по которым осуществляются транспортом общего пользования (являющиеся публичными договорами);

• договоры, перевозчиком по которым являются иные транспортные организации.

*По форме договора можно выделить:*

• договоры, оформляемые транспортной накладной или коносаментом (реальные договоры перевозки конкретного груза);

• договоры, заключаемые путем совершения конклюдентных действий (принятие транспортной организацией заявки или заказа грузоотправителя; договоры перевозки пассажиров, приобретающих билеты непосредственно в автобусе, маршрутном такси и т.п.);

• договоры, заключаемые в общем порядке.

Правовое регулирование перевозки грузов осуществляется как ГК Республики Беларусь (глава 40), так и специальными нормативными правовыми актами. К их числу можно отнести:

1) Кодекс внутреннего водного транспорта Республики Беларусь от 24 июня 2002 г. № 118-З;

2) Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. № 321-З;

3) Воздушный кодекс Республики Беларусь от 16 мая 2006 г. № 117-З;

4) Устав железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденный постановлением Совета Министров Республики Беларусь 02 августа 1999 г. № 1196;

5) Закон Республики Беларусь от 14 августа 2007 г. № 278-З «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках» и Правила автомобильных перевозок грузов (утв. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30 июня 2008 г. № 970) и т.д.

Собственно перевозку (транспортировку) грузов опосредует *договор перевозки грузов, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за эту перевозку установленную плату* (п. 1 ст. 739 ГК Республики Беларусь).

Этот договор является реальным, поскольку обязательства перевозчика возникают лишь в отношении такого груза, который сдан грузоотправителем и принят перевозчиком для его доставки в пункт назначения (вверенный перевозчику груз). В договорных отношениях по перевозке груза помимо перевозчика и отправителя участвует и получатель, на

стороне которого имеются не только права, но и определенные обязанности.

*Условия такого договора перевозки должны содержаться в соответствующем транспортном документе: на железнодорожном, речном и воздушном транспорте - накладной; на морском транспорте - накладной или коносаменте; на автомобильном транспорте - товарно-транспортной накладной или акте замера (взвешивания).* Составление и выдача грузоотправителю накладной или иного перевозочного документа одновременно служит подтверждением заключения договора перевозки грузов.

Особо выделяются договоры перевозки транспортом общего пользования, когда в качестве перевозчика выступает коммерческая организация, которая в силу закона, иных правовых актов или выданного этой организации разрешения (лицензии) обязана осуществлять перевозки по обращению любого лица, оформляемые публичными договорами.

Наряду с договором перевозки конкретного груза широко используются также *договоры об организации перевозок и договоры между транспортными организациями об организации работы по обеспечению перевозок грузов.*

*По договору об организации перевозки грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме* (ст. 752 ГК Республики Беларусь). Такие договоры носят долгосрочный характер и заключаются перевозчиком и грузовладельцем при необходимости осуществления систематических перевозок грузов. К ним относятся навигационные договоры - на морском и речном транспорте; специальные договоры - на воздушном транспорте; годовые договоры - на автомобильном транспорте.

Между организациями различных видов транспорта заключаются также *договоры об организации работы по обеспечению перевозок грузов* (ст. 753 ГК Республики Беларусь), в которых определяется порядок передачи и приема грузов с одного вида транспорта на другой, а также условия осуществления таких перевозок: узловые соглашения, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов между организациями автомобильного и других видов транспорта и др.

При этом различаются договоры об организации работы по обеспечению перевозок грузов, которые регулируют взаимоотношения, складывающиеся между транспортными организациями различных видов транспорта при перевозках грузов, не охватываемых единым транспортным документом (по нескольким транспортным накладным), и

соглашения между организациями различных видов транспорта при прямом смешанном сообщении. Возможно и заключение транспортными организациями различных видов транспорта договора, одновременно предусматривающего как обязательства по обеспечению перевозок грузов, осуществляемых по различным транспортным документам, так и обязательства, связанные с организацией перевозок грузов в прямом смешанном сообщении. Такими смешанными договорами являются, в частности, узловые соглашения, регламентирующие порядок и условия взаимодействия транспортных организаций в пунктах перевалки грузов.

*Сторонами в договоре перевозки грузов являются* ***грузоотправитель и перевозчик.***

*В качестве перевозчика на морском транспорте выступает, как правило,* ***судовладелец*** - лицо, эксплуатирующее судно от своего имени, независимо от того, является ли оно собственником судна или использует его на ином законном основании. В этом смысле судовладельцем признается и фрахтователь (арендатор), эксплуатирующий судно на основе договоров тайм-чартера или бербоут-чартера, который от своего имени (в качестве перевозчика) заключает договоры морской перевозки с отправителями грузов.

*По договору воздушной перевозки перевозчиком признается так называемый* ***эксплуатант***, имеющий лицензию на осуществление воздушной перевозки пассажиров, багажа, грузов или почты. Эксплуатантом является гражданин или юридическое лицо, имеющие воздушное судно на праве собственности, на условиях аренды или на ином законном основании, использующие его для полетов и имеющие сертификат (свидетельство) эксплуатанта, т.е. лицо, владеющее воздушным судном на законном основании (которое следовало бы назвать владельцем воздушного судна, или судовладельцем).

На железнодорожном транспорте в качестве перевозчика по договорам перевозки грузов и пассажиров выступает Белорусская железная дорога как государственное предприятие.

Грузоотправитель непосредственно заключает договор перевозки с перевозчиком и является его стороной.

В качестве грузоотправителя по договору перевозки груза может выступать любое физическое или юридическое лицо, хотя чаще всего в этой роли оказываются коммерческие организации, осуществляющие отправку грузов (в основном производимых ими товаров) для исполнения своих договорных обязательств, связанных с продажей (поставкой)

товаров и выполнением других договоров. Как правило, грузоотправитель является собственником отправляемых грузов (грузовладельцем) либо лицом, наделенным собственником соответствующими полномочиями по отправке груза.

В отличие от грузоотправителя грузополучатель не принимает участия в заключении договора перевозки и, следовательно, не может считаться стороной этого договора. В то же время законодательство наделяет грузополучателя определенными правами, связанными с перевозкой груза, и, более того, возлагает на грузополучателя ряд обязанностей, вытекающих из перевозки груза.

В современной юридической литературе господствующей является позиция, объясняющая правовое положение получателя тем, что он является третьим лицом, в пользу которого заключается договор перевозки (ст. 400 ГК Республики Беларусь), поскольку перевозчик обязан выдать принятый к перевозке и доставленный в пункт назначения груз именно грузополучателю (управомоченному им лицу) и только последний вправе требовать от перевозчика выполнения этой обязанности. Более того, после обращения получателя к перевозчику с требованием о выдаче груза перевозчик должен выполнить свою обязанность, а грузоотправитель не вправе переадресовать груз либо изменить (в том числе по согласованию с перевозчиком) какие-либо условия договора перевозки груза, что соответствует общему правилу ст. 400 ГК Республики Беларусь.

***По договору перевозки пассажира*** *перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - и за провоз багажа* (п. 1 ст. 740 ГК Республики Беларусь).

По своей юридической природе данный договор является *консенсуальным, двусторонним и возмездным, а также публичным.* В качестве пассажира здесь выступает физическое лицо, пользующееся также правами, предоставленными потребителю законодательством о защите прав потребителей. Перевозчиком является транспортная организация, относящаяся, как правило, к транспорту общего пользования и обязанная осуществлять перевозки по обращению любого гражданина (ст. 743 ГК Республики Беларусь).

На разных видах транспорта выделяются различные виды договора перевозки пассажира. Так, на морском транспорте регулярные

пассажирские линии по видам сообщения дифференцируются на внутренние (каботажные); заграничные (международные); местные и пригородные, осуществляемые между пунктами, которые входят в пределы территории, административно подчиненной одному городу (району).

В свою очередь, каботажные линии в зависимости от характера поездки и условий обслуживания подразделяются на транспортные; транспортные скоростные (обслуживаемые судами на подводных крыльях или на воздушной подушке); паромные переправы; линии с комплексным обслуживанием пассажиров. Выделяются также туристские (круизные) линии и рейсы для осуществления перевозок организованных групп пассажиров, для обслуживания которых морские суда работают на условиях специальных договоров (соглашений) по особому расписанию.

На морском и воздушном транспорте перевозки пассажиров могут осуществляться на основе чартера, когда по соответствующему договору для перевозки пассажиров и их багажа предоставляется вся или часть вместимости судна на один или несколько рейсов. Однако такие договоры заключаются перевозчиком не с отдельными пассажирами, а с организацией, выступающей в роли фрахтователя, которая, в свою очередь, заключает с пассажирами договоры об их перевозке.

*Из публичного характера данного договора вытекает, что его заключение со всяким обратившимся гражданином для перевозчика (транспортной организации общего пользования) является обязательным.* Кроме того, основные условия договора перевозки для всех пассажиров, которые приобрели соответствующие проездные билеты, должны быть одинаковыми (ст. 396 ГК Республики Беларусь). По способу заключения договор перевозки пассажира относится к числу договоров присоединения: его условия определяются в стандартных формах, разрабатываемых транспортными министерствами и ведомствами, и могут быть приняты пассажиром не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 398 ГК Республики Беларусь).

*Само предложение заключить договор, исходящее от транспортных организаций,* ***носит характер публичной оферты***, а со стороны гражданина (пассажира), приобретающего билет, ее *акцепт совершается* ***в форме конклюдентных действий*** *по выполнению условий договора перевозки* (оплата стоимости билета, т.е. провозной платы; проход через турникеты метро и осуществление платежа магнитной картой или жетоном; посадка пассажира в такси и т.д.). Приобретение пассажирами проездных билетов, по сути, удостоверяет заключение договора

перевозки пассажира.

*До предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, **обязательно предъявление ему претензии** в порядке, предусмотренном законодательством.*

Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в тридцатидневный срок.

Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, устанавливается в один год с момента, определяемого в соответствии с законодательством (ст. 751 ГК Республики Беларусь).

*Перевозчик несет ответственность **за несохранность груза или багажа**, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, уполномоченному им лицу или лицу, уполномоченному на получение багажа*, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

*Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:*

1) в случае утраты или недостачи груза или багажа - *в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа*;

2) в случае повреждения (порчи) груза или багажа - *в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа - в размере его стоимости;*

3) в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, - *в размере объявленной стоимости груза или багажа.*

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре - исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Перевозчик наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза или багажа, возвращает отправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза.

Документы о причинах несохранности груза или багажа (коммерческий акт, акт общей формы и т.п.), составленные перевозчиком в

одностороннем порядке, в случае спора подлежат оценке судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза или багажа (ст. 750 ГК Республики Беларусь).

*За задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опоздание прибытия такого транспортного средства в пункт назначения* (за исключением городских и пригородных автомобильных перевозок в регулярном сообщении, перевозок городским электрическим транспортом в регулярном сообщении и метрополитеном, перевозок внутренним водным транспортом общего пользования в городском и пригородном сообщении, а также перевозок железнодорожным транспортом общего пользования в поездах городских линий и региональных линий экономкласса) ***перевозчик уплачивает пассажиру неустойку*** в размере, установленном законодательством, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортного средства, угрожающих жизни и здоровью пассажира, или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика.

*В случае отказа пассажира от перевозки по причине задержки отправления транспортного средства перевозчик обязан возвратить пассажиру провозную плату* (ст. 749 ГК Республики Беларусь).

Ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни или здоровью пассажира, определяется по правилам главы 58 ГК Республики Беларусь, если законодательством или договором перевозки не предусмотрена повышенная ответственность перевозчика.

*Отдельным видом транспортных обязательств выступает транспортная экспедиция.* Закон Республики Беларусь от 13.06.2006 г. № 124-З (с изм. и доп.) «О транспортно-экспедиционной деятельности» (далее - Закон о транспортно-экспедиционной деятельности) определяет правовые и организационные основы осуществления транспортно-экспедиционной деятельности в целях создания условий для обеспечения потребностей экономики и населения в транспортно-экспедиционных услугах.

***Транспортно-экспедиционная деятельность*** - это вид предпринимательской деятельности экспедитора по оказанию транспортно-экспедиционных услуг, связанных с организацией и (или) обеспечением перевозки груза одним или несколькими видами транспорта.

Транспортно-экспедиционная деятельность осуществляется на

основании договоров транспортной экспедиции, об организации перевозок грузов, перевозки груза, фрахтования, хранения и иных договоров, заключаемых участниками транспортно-экспедиционной деятельности в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

*По договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение транспортно-экспедиционных услуг, определенных договором.*

В соответствие со ст. 16 Закона о транспортно-экспедиционной деятельности договор транспортной экспедиции должен содержать перечень транспортно-экспедиционных услуг, которые обязуется оказать экспедитор, и может быть заключен в виде поручения экспедитору.

При необходимости систематического оказания транспортно-экспедиционных услуг между клиентом и экспедитором могут заключаться долгосрочные договоры транспортной экспедиции.

Что касается прав и обязанностей клиента и экспедитора по договору транспортной экспедиции, то в соответствие со ст. 21 Закона о транспортно-экспедиционной деятельности ***клиент имеет право:***

• объявлять ценность груза;

• распоряжаться грузом или передавать право распоряжения грузом иным лицам;

• приостанавливать перевозку груза или изменять пункт назначения;

• выбирать вид транспорта, маршрут и последовательность перевозки груза несколькими видами транспорта, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции;

• требовать у экспедитора представления информации о процессе перевозки груза, если это предусмотрено договором транспортной экспедиции;

• частично отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, уведомив об этом экспедитора и возместив ему расходы, понесенные в связи с исполнением этого договора, а также выплатив часть вознаграждения соразмерно объему оказанных транспортно-экспедиционных услуг;

• клиент может иметь иные права, предусмотренные законодательством Республики Беларусь или договором транспортной экспедиции.

***Клиент обязан [3]:***

[3] В соответствие с п.1 ст. 757 ГК Республики Беларусь клиент обязан предоставить экспедитору документы и другую информацию о свойствах груза, условиях его перевозки, а также иную информацию, необходимую для исполнения экспедитором

• своевременно письменно уведомить экспедитора о необходимости изменения условий перевозки груза;

• обеспечить оформление сопроводительных документов, если обязанность оформления таких документов возложена на клиента, нести ответственность за их полноту и достоверность;

• если иное не указано в договоре транспортной экспедиции, обеспечить предъявление груза, требующего защиты от повреждения, в исправных упаковке, таре, соответствующих установленным для них требованиям;

• выдать экспедитору доверенность, если она необходима для исполнения обязанностей по договору транспортной экспедиции;

• возместить расходы, понесенные экспедитором в интересах клиента, в том числе в случае, если экспедитор не мог предварительно уведомить о них клиента либо не получил в разумный срок ответа на свое уведомление, и выплатить экспедитору причитающееся вознаграждение.

Клиент должен исполнять иные обязанности, предусмотренные законодательством Республики Беларусь или договором транспортной экспедиции.

В свою очередь***, экспедитор имеет право:***

• выступать в качестве грузоотправителя или грузополучателя;

• принимать груз в свое ведение по внешним признакам (количество мест, вид и состояние упаковки, тары) и сопроводительным документам;

• в случае принятия груза в свое ведение вносить в транспортные (перевозочные) документы сведения, касающиеся его внешних признаков (количество мест, вид и состояние упаковки, тары);

• в случае принятия груза в свое ведение проверять правильность погрузки и размещения груза в транспортном средстве и требовать от грузоотправителя устранения выявленных недостатков;

• привлекать третьих лиц для исполнения своих обязанностей по договору транспортной экспедиции, если иное не предусмотрено этим договором. При этом экспедитор несет ответственность перед клиентом за исполнение договора транспортной экспедиции третьими лицами в соответствии с ГК Республики Беларусь и Законом о транспортно-экспедиционной деятельности;

• осуществлять перевозку груза, в том числе с объявленной ценностью, принадлежащим ему транспортом на основании договора

---

обязанности, предусмотренной договором транспортной экспедиции.

перевозки груза, заключенного в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

• выбирать или изменять вид транспорта, маршрут и последовательность перевозки груза несколькими видами транспорта, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции;

• требовать от клиента возмещения расходов, понесенных в связи с исполнением своих обязанностей по договору транспортной экспедиции, а также уплаты вознаграждения, установленного этим договором;

• не приступать к исполнению своих обязанностей по договору транспортной экспедиции до получения от клиента документов и другой информации, необходимых для его надлежащего исполнения.

Экспедитор может иметь иные права, предусмотренные законодательством Республики Беларусь или договором транспортной экспедиции.

***Экспедитор обязан:***

• исполнять принятые по договору транспортной экспедиции обязанности в интересах клиента;

• точно следовать указаниям клиента, за исключением случая, когда договором транспортной экспедиции предусмотрено, что экспедитор вправе отступить от этих указаний в интересах клиента. Если экспедитор не мог предварительно запросить клиента о даче согласия на отступление от его указаний либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос, он обязан уведомить клиента о допущенном отступлении от его указаний по договору транспортной экспедиции, как только это станет возможным;

• незамедлительно информировать клиента о невозможности полного или частичного исполнения своих обязанностей по договору транспортной экспедиции по независящим от него причинам[4];

• в случае удержания груза в соответствии со ст. 24 Закона о транспортно-экспедиционной деятельности сдать или принять этот груз на ответственное хранение.

Экспедитор должен исполнять иные обязанности, предусмотренные законодательством Республики Беларусь или договором транспортной экспедиции.

[4] Обязанность экспедитора запрашивать дополнительную информацию для надлежащего исполнения договора транспортной экспедиции установлена п. 2 ст. 757 ГК Республики Беларусь.

## Тема 7. ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ КАЧЕСТВА ПРОДУКЦИИ, РАБОТ, УСЛУГ

*7.1. Понятие качества продукции, работ, услуг и средства его обеспечения*

Основной целью хозяйственной деятельности является систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных ее субъектами 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.

Пользование имуществом, продажа вещей, выполнение работ, оказание услуг приносят прибыль в том случае, если другие субъекты потребляют определенные свойства этого имущества, работ, услуг и взамен оплачивают их или делают иное встречное предоставление. Следовательно, нет потребления свойств – нет оплаты и иного встречного предоставления – нет прибыли. Свойства потребляются только тогда, когда они способны удовлетворить потребности субъекта. Такую способность свойств имущества, работ, услуг именуют их качеством.

Согласно ст. 1 Закона Республики Беларусь от 09.01.2002 г. № 90-З «О защите прав потребителей» ***качество товара (работы, услуги)*** *– совокупность характеристик товара (работы, услуги), относящихся к его способности удовлетворить установленные и (или) предполагаемые потребности потребителя (безопасность, функциональная пригодность, эксплуатационные характеристики, надежность, экономические, информационные и эстетические требования и др.)*. В наибольшей мере качество характеризует продаваемость вещи.

В соответствии со ст. 439 «Качество товара» ГК Республики Беларусь (глава 30 Купля-продажа § 1 Общие положения о купле-продаже) продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

При отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется.

Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями.

При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию.

Если в соответствии с законодательством или другими обязательными правилами предусмотрены требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим требованиям.

По соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с требованиями, предусмотренными законодательством или другими обязательными правилами.

Назначение продукции, работ, услуг определяется их производителями, нормами права и договорами, а требования фиксируются в специальных документах.

Обеспечение и повышение качества осуществляется в интересах: субъектов хозяйственной деятельности (повышение конкурентоспособности); потребителя (обеспечивается здоровье, жизнь); общества и государства.

Государство уделяет большое внимание обеспечению качества продукции, работ, услуг. Качество может обеспечиваться *техническими, организационными, экономическими и правовыми средствами*.

***Технические средства*** – совершенствование технологии производства, технический контроль качества.

***Организационные средства*** – образование подразделений субъектов хозяйствования, отвечающих за качество, соответствующих общественных организаций и органов государственного управления. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.07.2006 г. № 981 «Вопросы Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь» утверждено Положение о Государственном комитете по стандартизации Республики Беларусь. Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь (далее – Госстандарт) является республиканским органом государственного управления по проведению единой государственной политики в области технического нормирования, стандартизации, обеспечения единства измерений, оценки соответствия, энергоэффективности, по осуществлению надзора в строительстве и контроля соответствия проектов и смет нормативам и стандартам, а также надзора за рациональным использованием топлива, электрической и тепловой энергии. В его структуре имеются

Департамент контроля и надзора за строительством, Департамент по энергоэффективности.

***Экономические средства*** – создание экономических условий, стимулирующих повышение качества продукции.

***Правовые средства*** – законодательное регулирование качества продукции.

Госстандарт является национальным органом по аккредитации, метрологии и оценке соответствия Республики Беларусь.

Основными задачами Госстандарта являются:

1) проведение единой государственной политики в области технического нормирования, стандартизации, обеспечения единства измерений, оценки соответствия, эффективного использования топливно-энергетических ресурсов, осуществление регулирования и управления в этой сфере;

2) определение и реализация приоритетных направлений развития в республике технического нормирования, стандартизации, обеспечения единства измерений, оценки соответствия, повышения эффективности использования топливно-энергетических ресурсов в народном хозяйстве республики, организация проведения соответствующих научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ;

3) защита интересов государства и потребителей, повышение безопасности, качества, конкурентоспособности продукции, рациональное использование топливно-энергетических ресурсов, устранение технических барьеров в торговле на основе эффективного использования технического нормирования, стандартизации, обеспечения единства измерений, оценки соответствия, надзора в строительстве и контроля соответствия проектов и смет нормативам и стандартам, государственного надзора за соблюдением требований технических регламентов;

4) обеспечение эффективного функционирования и развития:

– системы технического нормирования и стандартизации, в том числе в интересах обороны страны, ее гармонизация с международными системами;

– системы аккредитации Республики Беларусь;

– системы обеспечения единства измерений Республики Беларусь;

– Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь.

### *7.2. Понятие и правовые основы технического нормирования и стандартизации*

Основным нормативным актом в сфере технического нормирования и стандартизации является Закон Республики Беларусь от 05.01.2004 г. № 262-З «О техническом нормировании и стандартизации» (далее – Закон о стандартизации).

***Техническое нормирование*** – деятельность по установлению обязательных для соблюдения технических требований, связанных с безопасностью продукции, процессов ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг.

***Стандартизация*** – деятельность по установлению технических требований в целях их всеобщего и многократного применения в отношении постоянно повторяющихся задач, направленная на достижение оптимальной степени упорядочения в области разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказания услуг.

*Целью технического нормирования и стандартизации* является *обеспечение:*

1) защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды;

2) предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции, работ и услуг относительно их назначения, качества и безопасности;

3) повышения конкурентоспособности продукции, работ и услуг, а также обеспечение соответствия их своему функциональному назначению, оптимизации и унификации их номенклатуры;

4) устранения технических барьеров в торговле;

5) единства измерений;

6) технической и информационной совместимости, а также взаимозаменяемости продукции;

7) энергоэффективности и рационального использования ресурсов (ресурсосбережения);

8) научно-технологической, информационной и военной безопасности.

***Техническое нормирование и стандартизация*** *основываются на следующих* ***принципах:***

1) обязательность соблюдения требований технических регламентов Республики Беларусь, а также технических регламентов Евразийского экономического союза;

2) доступность в соответствии с требованиями Закона о стандартизации и права Евразийского экономического союза текстов технических регламентов Республики Беларусь, технических регламентов Евразийского экономического союза, технических кодексов установившейся практики, государственных стандартов, общегосударственных классификаторов, их проектов, информации о них для заинтересованных субъектов технического нормирования и стандартизации, за исключением случаев ограничения доступа, если в этих актах, проектах актов содержатся сведения, составляющие государственные секреты, либо служебная информация ограниченного распространения;

3) приоритетность использования международных стандартов, межгосударственных и других региональных стандартов;

4) использование современных достижений науки и техники;

5) обеспечение права участия юридических и физических лиц, технических комитетов по стандартизации в разработке технических регламентов Республики Беларусь, технических кодексов установившейся практики, государственных стандартов;

6) добровольность применения технических кодексов установившейся практики и государственных стандартов, за исключением случаев, предусмотренных Законом о стандартизации или правовыми актами Президента Республики Беларусь (ст. 4 Закона о стандартизации).

***Объектами технического нормирования*** выступают *продукция либо продукция и связанные с техническими требованиями к продукции процессы разработки, проектирования, изысканий, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации.*

***Объекты стандартизации*** – продукция, процессы разработки, проектирования, изысканий, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации продукции, выполнение работ, оказание услуг, системы управления (менеджмента), испытания, исследования и измерения, отбор образцов, терминология, символика, упаковка, маркировка, этикетки и их нанесение, компетентность персонала в выполнении определенных работ, оказании определенных услуг, компетентность юридического лица Республики Беларусь или иностранного юридического лица в выполнении работ по оценке соответствия техническим требованиям, иные объекты, в отношении которых возможно и необходимо установление технических требований в процессе стандартизации.

***Субъектами технического нормирования и стандартизации*** являются:

1) Президент Республики Беларусь и государственные органы, осуществляющие государственное регулирование в области технического нормирования и стандартизации;

2) национальный институт по стандартизации, отраслевые организации по стандартизации, а также иные юридические лица, которые не являются государственными органами, осуществляющими государственное регулирование в области технического нормирования и стандартизации, и участвуют в отношениях в области технического нормирования и стандартизации;

3) физические лица, которые участвуют в отношениях в области технического нормирования и стандартизации;

4) технические комитеты по стандартизации.

*Субъектами технического нормирования и стандартизации могут являться иные субъекты*, которые в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь или международными договорами Республики Беларусь наделены правами и обязанностями (полномочиями) в области технического нормирования и стандартизации и участвуют в отношениях в области технического нормирования и стандартизации (ст. 3 Закона о стандартизации).

***Система технического нормирования и стандартизации*** представляет собой *совокупность технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, субъектов технического нормирования и стандартизации, а также правил и процедур функционирования системы в целом.*

*К техническим нормативным правовым актам в области технического нормирования и стандартизации* относятся ***технические регламенты, технические кодексы установившейся практики*** *(далее – технический кодекс),* ***стандарты*** *(в том числе государственные стандарты, стандарты организаций) и* ***технические условия***.

***Технический регламент*** – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе технического нормирования, устанавливающий непосредственно и (или) путем ссылки на технические кодексы установившейся практики и (или) государственные стандарты Республики Беларусь обязательные для соблюдения технические требования, связанные с безопасностью продукции, процессов ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг.

Технические регламенты разрабатываются республиканскими органами государственного управления в пределах предоставленных им полномочий в целях защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды, а также предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции и услуг относительно их назначения, качества или безопасности. Разработка технических регламентов в иных целях не допускается.

***Технический кодекс*** – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации, содержащий основанные на результатах установившейся практики технические требования к процессам разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказанию услуг.

Технические кодексы разрабатываются республиканскими органами государственного управления с целью реализации требований технических регламентов, повышения качества процессов разработки (проектирования), производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказания услуг.

Требования технических кодексов к процессам разработки (проектирования), производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказанию услуг основываются на результатах установившейся практики.

Технические кодексы вводятся в действие после их государственной регистрации. *Срок введения в действие технических кодексов – не ранее 60 календарных дней со дня официального опубликования информации об их государственной регистрации*. Право официального издания технических кодексов принадлежит республиканским органам государственного управления, их утвердившим.

Технические требования, содержащиеся в технических кодексах, не должны противоречить требованиям технических регламентов.

***Стандарт*** – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации на основе согласия большинства заинтересованных субъектов технического нормирования и стандартизации и содержащий технические требования к продукции, процессам ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказанию услуг. В Беларуси действуют следующие стандарты:

– *международный стандарт* – стандарт, утвержденный (принятый) международной организацией по стандартизации;

– *межгосударственный (региональный) стандарт* – стандарт, утвержденный (принятый) межгосударственной (региональной) организацией по стандартизации;

– *государственный стандарт Республики Беларусь* (далее – государственный стандарт) – стандарт, утвержденный Госстандартом;

– *стандарт организации* – стандарт, утвержденный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Международные и межгосударственные (региональные) стандарты применяются в Республике Беларусь, если их требования не противоречат законодательству Республики Беларусь.

Международные и межгосударственные (региональные) стандарты вводятся в действие в качестве государственных стандартов в порядке, предусмотренном для государственных стандартов.

Государственные стандарты разрабатываются, как правило, техническими комитетами по стандартизации, а при их отсутствии – любыми заинтересованными лицами.

Государственные стандарты основываются на современных достижениях науки, техники, международных и межгосударственных (региональных) стандартах, правилах, нормах и рекомендациях по стандартизации, прогрессивных стандартах других государств, за исключением случаев, когда такие документы могут быть непригодными или неэффективными для обеспечения:

– национальной безопасности;

– защиты жизни, здоровья и наследственности человека;

– охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и энергосбережения;

– предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции и услуг относительно их назначения, качества или безопасности.

*Государственные стандарты в зависимости от объекта стандартизации содержат:*

– требования к продукции, процессам ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказанию услуг;

– требования к правилам приемки и методикам контроля продукции;

– требования к технической и информационной совместимости;

– правила оформления технической документации;

– общие правила обеспечения качества продукции (услуг), сохранения и рационального использования ресурсов;

– требования к энергоэффективности и снижению энерго- и материалоемкости продукции, процессов ее производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг;

– термины и определения, условные обозначения, метрологические и другие общие технические и организационно-методические правила и нормы.

Для рассмотрения заинтересованными субъектами технического нормирования и стандартизации проектов государственных стандартов и представления отзывов на них проекты государственных стандартов должны быть опубликованы. Опубликование проектов государственных стандартов осуществляется в официальных изданиях Госстандарта. Срок рассмотрения проектов государственных стандартов – не менее 60 и не более 90 календарных дней со дня их опубликования.

*Утвержденный государственный стандарт вводится в действие после его государственной регистрации. Срок введения в действие государственного стандарта – не ранее 60 календарных дней со дня официального опубликования информации о его государственной регистрации.* Право официального издания государственных стандартов принадлежит Госстандарту.

Государственные стандарты не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Государственные стандарты являются добровольными для применения. Государственные стандарты могут применяться на стадиях разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции, а также при оказании услуг.

*Государственные стандарты могут использоваться в качестве основы для разработки технических регламентов, технических кодексов*. Государственные стандарты полностью либо частично (или в виде ссылки на них) могут приводиться в тексте технических регламентов, технических кодексов.

Если в техническом регламенте дана ссылка на государственный стандарт, то требования этого государственного стандарта становятся обязательными для соблюдения.

Если производитель или поставщик продукции (услуги) в добровольном порядке применил государственный стандарт и заявил о соответствии ему своей продукции (услуги) (использовав обозначение государственного стандарта или знак соответствия государственным стандартам в маркировке продукции, транспортной или потребительской

таре, эксплуатационной или иной документации), а также если продукция (услуга) производителя или поставщика сертифицирована на соответствие требованиям государственного стандарта, соблюдение требований государственного стандарта для него становится обязательным.

*Свидетельством соответствия объектов стандартизации требованиям государственных стандартов является* ***маркировка знаками соответствия.*** Право на использование знаков соответствия государственным стандартам продукции, услуги или процесса предоставляет Госстандарт.

Стандарты организаций разрабатывают и утверждают юридические лица или индивидуальные предприниматели самостоятельно и распоряжаются ими по собственному усмотрению. Порядок разработки, утверждения, введения в действие, учета, изменения, отмены и издания стандартов организаций, а также опубликования информации о них устанавливается юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, их утвердившим.

Технические требования стандартов организаций распространяются только на юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, их утвердивших.

Стандарты организаций не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Стандарты организаций не разрабатываются на продукцию, реализуемую иным юридическим или физическим лицам, или на оказываемые им услуги.

***Технические условия*** – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации, утвержденный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем и содержащий технические требования к конкретным типу, марке, модели, виду реализуемой им продукции или оказываемой услуге, включая правила приемки и методы контроля.

*Технические условия разрабатываются и утверждаются юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями на продукцию (услугу), предназначенную для реализации*. Технические условия вводятся в действие в сроки, установленные юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, их утвердившими. Технические условия не должны противоречить требованиям технических регламентов.

***Классификаторы –*** нормативные документы, в которых систематизированы по определенному критерию объекты стандартизации в

определенной сфере хозяйствования.

*Государственное регулирование в области технического нормирования и стандартизации осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Госстандартом, иными республиканскими органами государственного управления, Национальным банком Республики Беларусь в пределах их компетенции.*

*Президент Республики Беларусь в области технического нормирования и стандартизации* определяет единую государственную политику и осуществляет иные полномочия, предусмотренные Конституцией Республики Беларусь, Законом о стандартизации и иными законодательными актами Республики Беларусь (ст. 7 Закона о стандартизации).

*Совет Министров Республики Беларусь в области технического нормирования и стандартизации:*

– обеспечивает проведение единой государственной политики;

– обеспечивает создание и функционирование системы технического нормирования и стандартизации;

– утверждает программы разработки технических регламентов и взаимосвязанных с ними государственных стандартов;

– устанавливает порядок разработки, утверждения, государственной регистрации, проверки, пересмотра, изменения, отмены, применения, официального издания технических регламентов, в том числе технических регламентов в отношении оборонной продукции, уведомления и опубликования информации о них;

– утверждает технические регламенты;

– устанавливает порядок государственного надзора за соблюдением требований технических регламентов и требования, предъявляемые к государственным инспекторам, осуществляющим государственный надзор за соблюдением технических регламентов;

– дает официальные толкования по вопросам применения технических регламентов;

– устанавливает порядок создания и ведения Национального фонда технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, а также правила пользования этим фондом (ст. 8 Закона о стандартизации).

*Госстандарт:*

– осуществляет реализацию единой государственной политики;

– осуществляет общую координацию разработки технических регламентов и государственных стандартов;

– устанавливает порядок разработки, утверждения, государственной регистрации, проверки, пересмотра, изменения, отмены, уведомления об этом, применения, опубликования технических кодексов, государственных стандартов, технических условий;

– утверждает, вводит в действие, отменяет государственные стандарты, вносит в них изменения;

– осуществляет государственную регистрацию технических регламентов, технических кодексов, государственных стандартов, технических условий (кроме технических условий, которые не проходят государственную регистрацию);

– определяет виды продукции (услуг), технические условия на которые не проходят государственную регистрацию;

– осуществляет официальное издание государственных стандартов;

– опубликовывает информацию о действующих технических регламентах, технических кодексах, государственных стандартах, технических условиях;

– организует и проводит систематическую проверку действующих государственных стандартов в целях их изменения или отмены;

– осуществляет государственный надзор за соблюдением требований технических регламентов;

– применяет в пределах своей компетенции к юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, нарушившим требования технических регламентов, меры воздействия, предусмотренные законодательством;

– участвует в работе по международной и межгосударственной (региональной) стандартизации;

– дает официальные толкования по вопросам применения технических нормативных правовых актов, им утвержденных;

– утверждает по предложениям субъектов технического нормирования и стандартизации состав технических комитетов по стандартизации, перечень закрепляемых за ними объектов стандартизации, положения об этих технических комитетах. При этом состав технических комитетов по стандартизации в области архитектуры, градостроительства и строительства, перечень закрепляемых за ними объектов стандартизации, положения об этих технических комитетах утверждает совместно с Министерством архитектуры и строительства Республики Беларусь;

– предоставляет субъектам технического нормирования и стандартизации право на использование знака (знаков) соответствия государственным стандартам;

– создает и ведет Национальный фонд технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации (ст. 9 Закона о стандартизации).

*7.3. Понятие оценки соответствия требованиям нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации*

Согласно ст. 1 Закона Республики Беларусь от 24.10.2016 г. № 437-З «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия» (далее – Закон об оценке соответствия) ***оценка соответствия*** *– прямое или косвенное определение соблюдения технических требований, предъявляемых к объекту оценки соответствия.*

***Целями оценки соответствия*** являются:

1) обеспечение защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды;

2) предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции, работ и услуг относительно их назначения, качества и безопасности;

3) повышение конкурентоспособности продукции, работ и услуг;

4) устранение технических барьеров в торговле;

5) обеспечение энергоэффективности и рационального использования ресурсов (ресурсосбережения);

6) обеспечение научно-технологической, информационной и военной безопасности.

***Принципами оценки соответствия*** являются:

1) гармонизация с международными и межгосударственными (региональными) подходами в области оценки соответствия;

2) обеспечение идентичности процедур оценки соответствия отечественных и иностранных объектов оценки соответствия;

3) открытость, доступность и возмездность процедур оценки соответствия.

***Объектами оценки соответствия*** являются:

1) продукция;

2) процессы разработки, проектирования, изысканий, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации продукции;

3) выполнение работ;

4) оказание услуг;

5) системы управления (менеджмента);

6) компетентность персонала в выполнении определенных работ, оказании определенных услуг и др.

***Субъектами оценки соответствия*** являются:

1) Президент Республики Беларусь и государственные органы, осуществляющие государственное регулирование в области оценки соответствия;

2) Совет по подтверждению соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;

3) органы по оценке соответствия;

4) органы по регистрации деклараций;

5) организация, уполномоченная на ведение реестра Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;

6) организация, уполномоченная на ведение единых реестров документов об оценке соответствия;

7) заявители на проведение сертификации;

8) владельцы сертификатов;

9) лица, принимающие декларации;

10) заявители на проведение испытаний;

11) изготовители, уполномоченные изготовителями лица, продавцы (поставщики);

12) эксперты-аудиторы;

13) технические эксперты по сертификации.

*Субъектами оценки соответствия могут являться иные субъекты*, которые в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь или международными договорами Республики Беларусь наделены правами и обязанностями (полномочиями) в области оценки соответствия и участвуют в отношениях в области оценки соответствия.

***Оценка соответствия проводится в таких формах как:***

***– сертификация*** – форма оценки соответствия, проводимая органом по сертификации, которая может носить обязательный (обязательная сертификация) либо добровольный (добровольная сертификация) характер и результатом которой является документальное удостоверение соответствия объекта оценки соответствия техническим требованиям;

***– декларирование соответствия*** – форма оценки соответствия, проводимая изготовителем или уполномоченным изготовителем лицом либо продавцом (поставщиком), которая носит обязательный характер и результатом которой является документальное удостоверение

соответствия продукции техническим требованиям;

***– испытания*** (если испытания являются самостоятельной формой оценки соответствия согласно техническим регламентам Евразийского экономического союза или иному праву Евразийского экономического союза) – процедура в рамках подтверждения соответствия либо самостоятельная форма оценки соответствия, проводимые испытательной лабораторией (центром), результатом которых является определение по установленной методике одной или нескольких количественных и (или) качественных характеристик свойств образца продукции, иного объекта оценки соответствия.

Оценка соответствия может проводиться в иных формах оценки соответствия техническим требованиям технических регламентов Евразийского экономического союза, установленных техническими регламентами Евразийского экономического союза. Органы (организации), уполномоченные на проведение иных форм оценки соответствия техническим требованиям технических регламентов Евразийского экономического союза, процедуры таких форм оценки соответствия определяются техническими регламентами Евразийского экономического союза, иным правом Евразийского экономического союза, законодательством Республики Беларусь.

***Оценка соответствия осуществляется в виде:***

*– аккредитации;*

*– подтверждения соответствия.*

***К документам об оценке соответствия*** относятся:

*1) сертификат соответствия;*

*2) сертификат компетентности;*

*3) декларация о соответствии;*

*4) сертификат соответствия техническим регламентам Евразийского экономического союза;*

*5) декларация о соответствии техническим регламентам Евразийского экономического союза;*

*6) сертификат соответствия по единой форме;*

*7) декларация о соответствии по единой форме;*

*8) протокол испытаний,* если испытание является самостоятельной формой оценки соответствия согласно техническим регламентам Евразийского экономического союза или иному праву Евразийского экономического союза.

Документы об оценке соответствия действуют на всей территории Республики Беларусь.

***Знак соответствия Системы аккредитации Республики Беларусь*** – знак, защищенный в установленном законодательством порядке, свидетельствующий о проведении всех необходимых процедур аккредитации и о соответствии аккредитованного органа по сертификации или аккредитованной испытательной лаборатории (центра) требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации.

***Знаки соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь*** – знаки, защищенные в установленном законодательством порядке, свидетельствующие о проведении всех необходимых процедур подтверждения соответствия и о соответствии маркированных ими объектов оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации.

Применение этих знаков осуществляется на добровольной основе.

***Аккредитация*** *– официальное признание органом по аккредитации компетентности юридического лица Республики Беларусь либо иностранного юридического лица в выполнении работ по оценке соответствия в определенной области аккредитации.*

Постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 31.05.2011 г. № 27 «Об утверждении Правил аккредитации» утверждены Правила аккредитации. Аккредитацию осуществляет орган по аккредитации Республики Беларусь – республиканское унитарное предприятие «Белорусский государственный центр аккредитации», подчиненное Госстандарту.

Национальный орган по аккредитации осуществляет аккредитацию юридических лиц Республики Беларусь или иностранных юридических лиц, изъявивших желание получить подтверждение своей компетентности при выполнении работ по сертификации, испытаниям, проведению межлабораторных сличительных испытаний, инспекции, а также калибровке, поверке, государственным испытаниям, метрологической аттестации средств измерений, по их заявкам на основании гражданско-правовых договоров.

*Аккредитация предусматривает:*

– оценку компетентности заявителя на аккредитацию с целью аккредитации в порядке, установленном в главе 3 Правил аккредитации;

– оценку компетентности заявителя на аккредитацию, получившего аттестат аккредитации (далее – аккредитованный субъект), с целью повторной аккредитации в порядке, установленном в главе 4 Правил

аккредитации;

– оценку компетентности аккредитованного субъекта с целью изменения области аккредитации, в том числе расширения или сокращения области аккредитации, в порядке, установленном в главе 5 Правил аккредитации;

– актуализацию области аккредитации аккредитованного субъекта с целью внесения изменений в аттестат аккредитации в порядке, установленном в главе 6 Правил аккредитации;

– выдачу аттестата аккредитации, внесение изменений и (или) дополнений в аттестат аккредитации, приостановление действия, возобновление действия, отмену действия аттестата аккредитации, выдачу дубликата аттестата аккредитации в порядке, установленном в главе 7 Правил аккредитации;

– периодическую оценку компетентности аккредитованного субъекта в порядке, установленном в главе 8 Правил аккредитации.

Расходы по осуществлению мероприятий, связанных с процедурами аккредитации, включая реализацию методов наблюдения и контроля с целью получения объективных свидетельств поддержания аккредитованным субъектом своей компетентности на должном уровне, несет заявитель на аккредитацию и аккредитованный субъект.

*Аккредитация осуществляется в целях:*

– подтверждения компетентности юридических лиц в выполнении работ по подтверждению соответствия и (или) проведении испытаний продукции в определенной области аккредитации;

– обеспечения доверия изготовителей (продавцов) и потребителей продукции (услуг) к деятельности аккредитованных органов по сертификации и аккредитованных испытательных лабораторий (центров);

– создания условий для взаимного признания результатов деятельности аккредитованных органов по сертификации и аккредитованных испытательных лабораторий (центров) на международном уровне.

***Принципами аккредитации*** являются:

*– добровольность;*

*– открытость и доступность правил и процедур аккредитации;*

*– обеспечение равных условий для заявителей на аккредитацию;*

*– недопустимость ограничения конкуренции при аккредитации.*

Порядок осуществления аккредитации устанавливается в Системе аккредитации Республики Беларусь. Аккредитацию осуществляет Госстандарт.

*Положительные результаты аккредитации удостоверяются*

***аттестатом аккредитации***, который выдается аккредитованным органам по сертификации и аккредитованным испытательным лабораториям (центрам) Госстандартом.

***Подтверждение соответствия –*** обязательная сертификация и декларирование соответствия (обязательное подтверждение соответствия), а также добровольная сертификация (добровольное подтверждение соответствия).

Постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 25.07.2017 г. № 61 «Об утверждении Правил подтверждения соответствия национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь» утверждены Правила подтверждения соответствия Национальной системы соответствия Республики Беларусь (далее – Правила). Указанные Правила систематизируют нормы технических кодексов по вопросам сертификации и декларирования соответствия. В них устанавливается алгоритм действий заявителя на подтверждение соответствия, основания для принятия деклараций о соответствии, регламентируются отношения участников процедур подтверждения соответствия.

*Подтверждение соответствия осуществляется в целях:*

– удостоверения соответствия объектов оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации;

– содействия потребителям в компетентном выборе продукции (услуг).

***Принципами подтверждения соответствия*** *являются:*

– открытость и доступность правил и процедур подтверждения соответствия;

– независимость аккредитованных органов по сертификации и аккредитованных испытательных лабораторий (центров) от заявителей на подтверждение соответствия;

– минимизация сроков исполнения и затрат заявителей на подтверждение соответствия на прохождение процедур подтверждения соответствия;

– защита имущественных интересов заявителей на подтверждение соответствия, в том числе путем соблюдения конфиденциальности в отношении сведений, полученных в процессе прохождения процедур подтверждения соответствия;

– недопустимость ограничения конкуренции при выполнении работ по подтверждению соответствия и проведении испытаний продукции.

Порядок выполнения работ по подтверждению соответствия устанавливается в Национальной системе подтверждения соответствия Республики Беларусь.

*Положительные результаты подтверждения соответствия удостоверяются* ***сертификатом соответствия или сертификатом компетентности,*** выдаваемым аккредитованным органом по сертификации заявителю на подтверждение соответствия, либо зарегистрированной аккредитованным органом по сертификации декларацией о соответствии, принятой заявителем на подтверждение соответствия.

Подтверждение соответствия может носить обязательный или добровольный характер.

*Обязательное подтверждение соответствия осуществляется в формах:*

*– обязательной сертификации;*

*– декларирования соответствия.*

*Добровольное подтверждение соответствия* осуществляется ***в форме добровольной сертификации.***

*Обязательное подтверждение соответствия* осуществляется в отношении объектов оценки соответствия, включенных в перечень продукции, услуг, персонала и иных объектов оценки соответствия, подлежащих обязательному подтверждению соответствия в Республике Беларусь.

Реализация продукции, оказание услуг, деятельность персонала и функционирование иных объектов оценки соответствия, подлежащих обязательному подтверждению соответствия в Республике Беларусь, без наличия документов об оценке соответствия запрещается. Порядок подтверждения наличия документов об оценке соответствия определяется Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь.

*В перечне продукции, услуг, персонала и иных объектов оценки соответствия, подлежащих обязательному подтверждению соответствия в Республике Беларусь, устанавливаются:*

– виды продукции, услуг, персонал и иные объекты оценки соответствия, подлежащие обязательному подтверждению соответствия;

– технические нормативные правовые акты в области технического нормирования и стандартизации, на соответствие которым проводится обязательное подтверждение соответствия;

– формы обязательного подтверждения соответствия.

*Критериями при формировании перечня продукции, услуг, персонала и иных объектов оценки соответствия*, подлежащих обязательному

подтверждению соответствия в Республике Беларусь, являются:

– потенциальная опасность продукции, услуг, деятельности персонала и функционирования иных объектов оценки соответствия для жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и окружающей среды;

– несовместимость технических средств отечественного и иностранного производства.

Обязательная сертификация осуществляется аккредитованным органом по сертификации на основе договора с заявителем на подтверждение соответствия.

Декларирование соответствия осуществляется заявителем на подтверждение соответствия только в отношении продукции одним из следующих способов:

– путем принятия декларации о соответствии на основании собственных доказательств;

– путем принятия декларации о соответствии на основании собственных доказательств и доказательств, полученных с участием аккредитованного органа по сертификации и (или) аккредитованной испытательной лаборатории (центра).

*Декларация о соответствии подлежит регистрации* в аккредитованных органах по сертификации в соответствии с требованиями Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь. Работы по регистрации декларации о соответствии выполняются аккредитованным органом по сертификации на основе договора с заявителем на подтверждение соответствия.

Добровольная сертификация осуществляется аккредитованным органом по сертификации по инициативе заявителя на подтверждение соответствия на основе договора.

При добровольной сертификации заявитель на подтверждение соответствия самостоятельно выбирает технические нормативные правовые акты в области технического нормирования и стандартизации, на соответствие которым осуществляется добровольная сертификация, и определяет номенклатуру показателей, контролируемых при добровольной сертификации объектов оценки соответствия. В номенклатуру этих показателей в обязательном порядке включаются показатели безопасности, если они установлены в технических нормативных правовых актах в области технического нормирования и стандартизации на данный объект оценки соответствия.

*Аккредитованные органы по сертификации* имеют право:

– осуществлять подтверждение соответствия в своей области аккредитации;

– выдавать заявителям на подтверждение соответствия сертификаты соответствия и сертификаты компетентности;

– предоставлять заявителю на подтверждение соответствия право на маркировку объектов оценки соответствия знаками соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;

– приостанавливать либо отменять в установленном порядке действие выданных ими сертификата соответствия, сертификата компетентности или зарегистрированной декларации о соответствии в случае выявления несоответствия объекта оценки соответствия, на который они выданы, требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации;

– применять знак соответствия Системы аккредитации Республики Беларусь.

*Аккредитованные органы по сертификации* ***обязаны:***

– обеспечивать выполнение требований, установленных техническими нормативными правовыми актами в области технического нормирования и стандартизации к аккредитованным органам по сертификации;

– выполнять требования Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;

– обеспечивать предоставление заявителю на подтверждение соответствия информации о правилах и процедурах подтверждения соответствия;

– осуществлять регистрацию деклараций о соответствии;

– вести учет выданных ими сертификатов соответствия, сертификатов компетентности и зарегистрированных деклараций о соответствии;

– осуществлять контроль за объектами оценки соответствия, на которые ими выданы сертификат соответствия, сертификат компетентности или зарегистрирована декларация о соответствии, если это предусмотрено соответствующей схемой подтверждения соответствия;

– информировать о выданных ими сертификатах соответствия, сертификатах компетентности и зарегистрированных декларациях о соответствии на объекты оценки соответствия, о внесении в них изменений и (или) дополнений, приостановлении, возобновлении, отмене, прекращении, продлении срока их действия Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь.

*Заявители на подтверждение соответствия* ***обязаны:***

– выполнять требования Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь;

– создавать необходимые условия для работы должностных лиц аккредитованного органа по сертификации при выполнении ими работ по подтверждению соответствия;

– обеспечивать соответствие объекта оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, указанных в сертификате соответствия или зарегистрированной декларации о соответствии;

– приостанавливать или прекращать в установленном порядке реализацию продукции, оказание услуг, деятельность персонала и функционирование иных объектов оценки соответствия, если эти объекты не соответствуют требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, указанных в сертификате соответствия, сертификате компетентности или зарегистрированной декларации о соответствии, а также после окончания срока действия этих документов либо в случае, если их действие приостановлено или отменено.

Документы об оценке соответствия, протоколы испытаний продукции, полученные за пределами Республики Беларусь, могут быть признаны на основании действующих для Республики Беларусь международных договоров.

В договорах, заключаемых на поставку в Республику Беларусь продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия, должно быть предусмотрено проведение обязательного подтверждения соответствия поставляемой продукции.

Для ввоза на таможенную территорию Республики Беларусь продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия, в таможенные органы вместе с таможенной декларацией представляется сертификат соответствия, выданный в Республике Беларусь аккредитованным органом по сертификации, или зарегистрированная в Республике Беларусь аккредитованным органом по сертификации декларация о соответствии, принятая изготовителем (продавцом).

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21.10.2016 г. № 849 «О некоторых вопросах подтверждения соответствия в Национальной системе подтверждения соответствия Республики Беларусь» утвержден перечень объектов обязательного подтверждения соответствия Национальной системы подтверждения соответствия Республики Беларусь.

*7.4. Правовое обеспечение единства измерений*

***Метрология** – наука об измерениях, методах и средствах обеспечения их единства, способах достижения требуемой точности измерений.*

В соответствии со ст. 1 Закона Республики Беларусь от 05.09.1995 г. № 3848-XII «Об обеспечении единства измерений» (далее – Закон об обеспечении единства измерений**) *единство измерений*** – состояние измерений, при котором результаты этих измерений выражены в допущенных к применению в Республике Беларусь единицах величин, обеспечена метрологическая прослеживаемость, а показатели точности измерений не выходят за установленные границы с заданной вероятностью.

***Измерение*** – процесс экспериментального получения одного или более количественных значений величины, которые могут быть обоснованно приписаны величине.

***Единица величины*** – величина фиксированного размера, которой условно присвоено числовое значение, равное единице, и которая применяется для количественного выражения однородных с ней величин.

***Обеспечение единства измерений*** – деятельность, направленная на достижение и поддержание единства измерений в соответствии с требованиями законодательства об обеспечении единства измерений, международными договорами Республики Беларусь, также правом Евразийского экономического союза.

Основными ***принципами обеспечения единства измерений*** являются:

1) приоритетное применение единиц величин Международной системы единиц (СИ);

2) проведение единой государственной политики в области обеспечения единства измерений;

3) применение национальных эталонов единиц величин;

4) обеспечение метрологической прослеживаемости;

5) открытость и доступность информации в области обеспечения единства измерений, за исключением информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено.

Государственное регулирование в области обеспечения единства измерений осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Госстандартом и иными

государственными органами.

На территории Республики Беларусь применяются единицы величин Международной системы единиц (СИ) и внесистемные единицы величин, допущенные к применению в Республике Беларусь, а также применяемые при разработке технических регламентов Евразийского экономического союза.

При осуществлении внешнеторговой деятельности характеристики и параметры экспортируемых товаров могут быть выражены в единицах измерений, установленных в договоре.

Измерения выполняются с использованием эталонов единиц величин, средств измерений, стандартных образцов, методик (методов) измерений.

***Эталон единицы величины*** – техническое средство (средство измерений, комплекс средств измерений), предназначенное для воспроизведения, хранения и передачи единицы величины или шкалы величины.

Эталоны единиц величин служат основой для установления значений единиц величин, воспроизводимых и (или) хранимых другими эталонами единиц величин, а также для установления и (или) подтверждения метрологических характеристик средств измерений при поверке и (или) калибровке.

Эталоны единиц величин должны обеспечивать метрологическую прослеживаемость результатов измерений до единиц величин, воспроизводимых национальными эталонами единиц величин, международными эталонами единиц величин или национальными эталонами единиц величин иностранных государств.

Эталоны единиц величин подлежат сличению эталонов единиц величин либо поверке или калибровке. Признание результатов поверки и (или) калибровки эталонов единиц величин, осуществленных иностранными юридическими лицами, осуществляется в порядке, установленном Госстандартом.

Содержание эталонов единиц величин осуществляется юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 13.02.2007 г. № 6 утверждено Положение о Государственном реестре национальных эталонов единиц величин Республики Беларусь.

***Национальный эталон единицы величины*** – эталон единицы величины, утвержденный Госстандартом и предназначенный для использования в качестве основы для приписывания значения величины другим

эталонам единиц величин того же рода.

Национальные эталоны единиц величин служат основой для установления значений эталонов единиц величин и создаются для воспроизведения единиц измерений и обеспечения прослеживаемости результатов измерений до единиц измерений Международной системы единиц (СИ).

Для установления и (или) подтверждения метрологических характеристик проводится сличение национальных эталонов единиц величин с международными эталонами единиц величин или национальными эталонами единиц величин иностранных государств равнозначной точности. В случае, когда международный эталон единицы величины или национальный эталон единицы величины иностранного государства превышают по точности национальный эталон единицы величины, вместо сличения эталонов единиц величин могут осуществляться поверка и (или) калибровка национального эталона единицы величины.

Национальные эталоны единиц величин регистрируются в Государственном реестре национальных эталонов единиц величин Республики Беларусь.

***Средство измерений*** – техническое средство, предназначенное для измерений, имеющее метрологические характеристики, значения которых принимаются неизменными в течение определенного времени.

Средства измерений, предназначенные для применения при измерениях в сфере законодательной метрологии и указанные в перечне средств измерений:

1) подлежат утверждению типа средства измерений;

2) должны соответствовать обязательным метрологическим требованиям и техническим требованиям, установленным техническими регламентами Республики Беларусь, постановлениями Совета Министров Республики Беларусь, иными актами законодательства, а также правом Евразийского экономического союза;

3) должны иметь при эксплуатации обязательные идентификационные признаки (наименование и (или) условное обозначение типа средства измерений, наименование производителя, заводской номер, год или дату изготовления);

4) должны иметь защиту от несанкционированного вмешательства в их конструкцию и программное обеспечение для предотвращения намеренного искажения результатов измерений;

5) подлежат государственной поверке до реализации, после ремонта;

6) подлежат государственной поверке при эксплуатации, а средства

измерений, применяемые в аккредитованных испытательных лабораториях (центрах), – последующей государственной поверке или калибровке;

7) подлежат регистрации при их государственной поверке в соответствии с правилами осуществления метрологической оценки, утверждаемыми Госстандартом.

Сведения о средствах измерений утвержденного типа размещаются в Государственном реестре средств измерений и стандартных образцов Республики Беларусь.

***Стандартный образец*** – образец материала (вещества), достаточно однородный и стабильный в отношении его определенных свойств, значения которых установлены с показателями точности измерений, пригодными для использования его для измерений и метрологической прослеживаемости или оценки качественных свойств материала (вещества) в соответствии с предполагаемым назначением.

Стандартные образцы применяются для установления, хранения и передачи единиц величин, характеризующих состав или свойства материалов (веществ), а также в ходе поверки, калибровки и измерений.

Стандартные образцы, предназначенные для применения при измерениях в сфере законодательной метрологии:

1) подлежат утверждению типа стандартного образца;

2) должны соответствовать:

– обязательным метрологическим требованиям;

– требованиям, установленным изготовителем этих стандартных образцов.

Сведения о стандартных образцах утвержденного типа размещаются в Государственном реестре средств измерений и стандартных образцов Республики Беларусь.

***Методика (метод) измерений*** – совокупность описанных операций при измерениях, выполнение которых обеспечивает получение результатов измерений с установленными показателями точности измерений.

Методики (методы) измерений разрабатываются для описания измерений, за исключением измерений, в которых значение величины получают непосредственно от средства измерений в соответствии с эксплуатационной документацией на средство измерений.

Методики (методы) измерений могут устанавливаться актом законодательства, либо международным стандартом, межгосударственным или другим региональным стандартом, либо стандартом организации, иным локальным правовым актом или входить в состав методик

испытаний, технической документации.

Методики (методы) измерений, предназначенные для применения при измерениях в сфере законодательной метрологии, подлежат аттестации.

Аттестованные первичные референтные методики (методы) измерений и референтные методики (методы) измерений утверждаются Госстандартом.

***Сфера законодательной метрологии*** – установленные Законом об обеспечении единства измерений и иными законодательными актами сферы деятельности, в которых в целях обеспечения единства измерений осуществляется государственное регулирование, включая государственный метрологический надзор.

Измерения в сфере законодательной метрологии должны выполняться:

1) с использованием эталонов единиц величин, прошедших сличение эталонов единиц величин либо государственную поверку или калибровку, а также средств измерений, прошедших государственную поверку или калибровку в соответствии с Законом об обеспечении единства измерений;

2) с использованием стандартных образцов утвержденного типа;

3) по методикам (методам) измерений, прошедшим аттестацию методик (методов) измерений в соответствии с Законом об обеспечении единства измерений.

Результаты измерений выражаются в единицах величин, указанных в пункте 1 статьи 13 Закона об обеспечении единства измерений, и могут использоваться в сфере законодательной метрологии при условии, что результаты измерений содержат характеристики погрешности и (или) неопределенности.

Достоверность результатов измерений может подтверждаться в рамках сличения результатов измерений одинаковых объектов измерений при обеспечении равнозначной точности.

Результаты измерений, направленных на получение данных о свойствах материалов (веществ), а также на получение или уточнение данных о физических константах, точность которых подтверждена объективно полученными характеристиками погрешности и (или) неопределенности, могут быть представлены в виде стандартных справочных данных.

Данные о свойствах материалов (веществ) и физических константах могут подвергаться метрологической экспертизе в целях формирования

на их основе стандартных справочных данных.

Сфера законодательной метрологии распространяется на измерения, выполняемые при:

– осуществлении торговли и расчетов между покупателем (потребителем) и продавцом (поставщиком, изготовителем, исполнителем) при поставке и (или) потреблении материальных ресурсов (электрической и тепловой энергии, газа, воды, нефти и нефтепродуктов, иных ресурсов), а также при оказании транспортных, бытовых, коммунальных услуг, услуг почтовой связи и электросвязи, иных услуг, в отношении которых осуществляется государственное регулирование;

– проведении работ по оценке соответствия техническим требованиям;

– проведении работ по технической инвентаризации, проверке характеристик недвижимого имущества;

– осуществлении действий, связанных с реализацией норм законодательства об административных правонарушениях и административной ответственности или законодательства об уголовной ответственности;

– определении налоговой базы;

– совершении таможенных операций, осуществлении банковских операций, операций с ценностями Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Республики Беларусь;

– обеспечении защиты жизни и здоровья человека, оказании медицинской помощи, обеспечении охраны труда;

– проведении контрольно-диагностических работ по проверке технического состояния и конструкции транспортных средств при проведении государственного технического осмотра, диагностике технического состояния транспортных средств, обеспечении безопасности движения всех видов транспорта;

– обеспечении промышленной безопасности, безопасности перевозки опасных грузов, пожарной, ядерной и радиационной безопасности, защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

– осуществлении геодезической и картографической деятельности;

– обеспечении обороны и безопасности государства;

– обеспечении охраны окружающей среды и рационального использования природных ресурсов, осуществлении гидрометеорологической деятельности;

– проведении экспертизы товаров (результатов выполненных работ, оказанных услуг), достоверности предоставленной информации о

товаре (работе, услуге), экспертизы при осуществлении судебно-экспертной деятельности, государственной санитарно-гигиенической экспертизы, ветеринарно-санитарной экспертизы, таможенной экспертизы, экспертизы драгоценных металлов, экспертизы на электромагнитную совместимость радиоэлектронных средств и (или) высокочастотных устройств, экспертизы промышленной безопасности, метрологической экспертизы;

– определении количества фасованного товара;

– осуществлении государственного метрологического надзора;

– проведении официальных спортивных соревнований, регистрации рекордов Республики Беларусь, установленных спортсменами в ходе спортивных соревнований.

В Республике Беларусь в целях обеспечения единства измерений создается государственная метрологическая служба.

***Метрологическая служба*** – совокупность организационно и (или) функционально связанных между собой юридических лиц, их структурных подразделений либо структурное подразделение государственного органа, иного юридического лица, деятельность которых направлена на обеспечение единства измерений.

В Республике Беларусь в целях обеспечения единства измерений могут создаваться метрологические службы государственных органов, подчиненных государственным органам юридических лиц, а также иных юридических лиц.

***Государственный метрологический надзор*** – деятельность, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений законодательства об обеспечении единства измерений в сфере законодательной метрологии юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, зарегистрированными в Республике Беларусь, и иными субъектами, определенными Президентом Республики Беларусь, участвующими в отношениях в области обеспечения единства измерений, регулируемых законодательством об обеспечении единства измерений.

Государственный метрологический надзор осуществляется Госстандартом и областными (по Минской области и городу Минску) инспекциями государственного надзора за соблюдением требований технических регламентов и стандартов и государственного метрологического надзора Госстандарта в формах выборочных проверок, внеплановых проверок, мер профилактического и предупредительного характера в соответствии с Законом и иными законодательными актами. Госстандарт планирует, организует и координирует работу органов

государственного метрологического надзора при осуществлении государственного метрологического надзора.

Государственный метрологический надзор осуществляется в порядке, установленном законодательными актами, и включает в себя государственный метрологический надзор за:

– применением единиц величин;

– применением эталонов единиц величин;

– применением средств измерений и стандартных образцов;

– применением методик (методов) измерений;

– деятельностью юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по производству, реализации, передаче в аренду, в том числе в прокат, средств измерений и стандартных образцов;

– проведением работ по оценке компетентности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, проводящих работы по метрологической оценке;

– проведением испытаний в целях утверждения типа средства измерений, утверждения типа стандартного образца, а также метрологической экспертизы единичных экземпляров средств измерений или единичных экземпляров стандартных образцов, предназначенных для применения при измерениях в сфере законодательной метрологии, результатов их теоретических и экспериментальных исследований в целях утверждения типа единичного экземпляра средства измерений или утверждения типа единичного экземпляра стандартного образца;

– осуществлением поверки, калибровки, проведением аттестации методик (методов) измерений;

– проведением испытаний и измерений при проведении работ по оценке соответствия техническим требованиям;

– соблюдением требований к фасованным товарам;

– соблюдением иных требований в случаях, установленных законодательными актами.

***Метрологическая оценка*** – совокупность работ, проводимых в целях обеспечения единства измерений.

*Метрологическая оценка включает в себя следующие виды работ:*

1) *утверждение типа средства измерений* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых принимается решение об утверждении типа средства измерений и о разрешении к применению средства измерений утвержденного типа на территории Республики Беларусь;

2) *утверждение типа стандартного образца* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых принимается решение об

утверждении типа стандартного образца и о разрешении к применению стандартного образца утвержденного типа на территории Республики Беларусь;

3) *поверку средства измерений* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых подтверждается соответствие средства измерений обязательным метрологическим требованиям;

4) *калибровку средства измерений* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых устанавливается соотношение между значением величины, полученным с использованием средства измерений или эталона единицы величины, и значением величины, воспроизводимой и (или) хранимой национальным эталоном единицы величины, эталоном единицы величины того же рода или стандартным образцом, в целях определения действительных метрологических характеристик средства измерений;

5) *метрологическую экспертизу* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых проводятся анализ и оценка правильности и полноты применения метрологических требований, связанных с обеспечением единства измерений;

6) *аттестацию методик (методов) измерений* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых проводятся исследования и подтверждение соответствия методик (методов) измерений метрологическим требованиям к измерениям, а также своему назначению;

7) *сличение результатов измерений* – проведение работ по метрологической оценке, в ходе которых оцениваются результаты измерений одного и того же или нескольких подобных объектов измерений, выполненных двумя или более субъектами обеспечения единства измерений в соответствии с установленными условиями.

### *7.5. Государственный контроль (надзор) за соблюдением законодательства о техническом нормировании, стандартизации, сертификации и ответственность за его нарушение*

Государственный надзор за соблюдением технических регламентов осуществляется Госстандартом и иными республиканскими органами государственного управления, уполномоченными на проведение государственного надзора в Республике Беларусь.

Государственный надзор за соблюдением технических регламентов непосредственно осуществляют уполномоченные должностные лица органов государственного надзора (далее – государственные инспекторы).

*Государственные инспекторы имеют право:*

– свободного доступа в служебные и производственные помещения юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, подлежащих проверке;

– получать от юридических лиц или индивидуальных предпринимателей документы и сведения, необходимые для осуществления государственного надзора;

– привлекать по согласованию с юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями их технические средства и специалистов для осуществления государственного надзора;

– проводить в установленном порядке отбор проб и образцов продукции для определения ее соответствия требованиям технических регламентов. Стоимость израсходованных проб и образцов, а также затраты на проведение испытаний относятся на издержки производства (обращения) проверяемого юридического лица или индивидуального предпринимателя в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь;

– выдавать юридическим лицам или индивидуальным предпринимателям обязательные для выполнения предписания об устранении нарушений требований технических регламентов, а также причин, вызвавших эти нарушения;

– выдавать юридическим лицам или индивидуальным предпринимателям предписания о запрете передачи продукции, выполнения процессов ее эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг, не соответствующих требованиям технических регламентов;

– применять в установленном порядке другие меры воздействия, предусмотренные актами законодательства.

Председатель Госстандарта является по должности одновременно Главным государственным инспектором Республики Беларусь по надзору за соблюдением технических регламентов.

***Главный государственный инспектор Республики Беларусь по надзору за соблюдением технических регламентов имеет право:***

– запрещать выполнение процессов производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказание услуг, не соответствующих требованиям технических регламентов;

– выдавать юридическим лицам или индивидуальным предпринимателям предписания об организации возврата потребителями и (или)

изъятия из обращения продукции, не соответствующей требованиям технических регламентов;

– запрещать юридическим лицам или индивидуальным предпринимателям передачу продукции, выполнение процессов ее эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказание услуг в случае их уклонения от проводимой в установленном порядке проверки и (или) создания препятствий государственным инспекторам в ее проведении.

Главный государственный инспектор Республики Беларусь по надзору за соблюдением технических регламентов и государственные инспекторы имеют право осуществлять иные полномочия, предусмотренные законодательством Республики Беларусь.

Государственные инспекторы при исполнении служебных обязанностей являются представителями власти и находятся под защитой государства.

Государственный контроль (надзор) за соблюдением законодательства о техническом нормировании, стандартизации, сертификации осуществляется в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 09.02.2015 г. № 48 «О мерах по обеспечению государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов».

Уполномоченные (компетентные) органы Республики Беларусь, ответственные за осуществление государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза в Республике Беларусь, определяются по каждому техническому регламенту Таможенного союза, Евразийского экономического союза Советом Министров Республики Беларусь.

Государственный контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза проводится на основе оценки рисков, под которой понимается определение количественным или качественным способом величины (степени) рисков для отнесения проверяемых субъектов к соответствующим группам риска, определенным (установленным) в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 16.10.2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь».

*Систему органов государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза в сфере потребительского рынка*

*составляют Госстандарт, Министерство здравоохранения, Министерство сельского хозяйства и продовольствия, Министерство антимонопольного регулирования и торговли, Министерство по чрезвычайным ситуациям, а также входящие в их состав (систему) контролирующие (надзорные) органы, наделенные соответствующими полномочиями* (далее – надзорные органы).

Надзорные органы при проведении государственного контроля (надзора) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза обязаны использовать контрольный список вопросов (чек-лист).

Надзорные органы в пределах своей компетенции реализуют единую государственную политику в области обеспечения безопасности и качества продукции, а также организуют и осуществляют:

***– Госстандарт*** – государственный контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза и показателей, не включенных в технические регламенты Таможенного союза, Евразийского экономического союза, но задекларированных изготовителем (продавцом, поставщиком, импортером) продукции в договорах на поставку (продажу) продукции, в ее маркировке или эксплуатационной документации;

***– Министерство здравоохранения*** – государственный санитарный надзор за соблюдением санитарно-эпидемиологических, гигиенических требований и процедур, установленных в технических регламентах Таможенного союза, Евразийского экономического союза;

***– Министерство сельского хозяйства и продовольствия*** – контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза в области ветеринарии, обеспечения качества зерна и комбикормов, безопасности в ветеринарно-санитарном отношении продовольственного сырья и пищевых продуктов;

***– Министерство антимонопольного регулирования и торговли*** – государственный контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза в области защиты прав потребителей;

***– Министерство по чрезвычайным ситуациям*** – государственный надзор за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза в области пожарной и промышленной безопасности.

В случаях установления по результатам проверки опасной

продукции, а также неправомерной выдачи (принятия) документов об оценке соответствия такой продукции требованиям технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза предоставлено право:

*1) Главному государственному инспектору Республики Беларусь по надзору за соблюдением технических регламентов, Главному государственному инспектору Республики Беларусь по государственному метрологическому надзору, первому заместителю Министра по чрезвычайным ситуациям Республики Беларусь – главному государственному инспектору Республики Беларусь по пожарному надзору, заместителю Министра здравоохранения – Главному государственному санитарному врачу Республики Беларусь, заместителю Министра сельского хозяйства и продовольствия – главному государственному ветеринарному врачу Республики Беларусь – главному государственному ветеринарному инспектору Республики Беларусь и их заместителям:*

– выдавать юридическим и физическим лицам, в том числе индивидуальным предпринимателям, предписания на запрет ввоза и (или) обращения опасной продукции на территории Республики Беларусь;

– направлять копии таких предписаний республиканским органам государственного управления и государственным организациям, подчиненным Совету Министров Республики Беларусь, в том числе таможенным органам, для предотвращения ввоза и (или) обращения такой продукции на территории Республики Беларусь;

– принимать решение о прекращении (приостановлении) действия на территории Республики Беларусь документов об оценке соответствия такой продукции требованиям технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза. Если документы об оценке соответствия выданы другим государством – членом Евразийского экономического союза, информация о принятом решении направляется в Государственный комитет по стандартизации для представления в десятидневный срок в Евразийскую экономическую комиссию и уполномоченные органы государства – члена Евразийского экономического союза, на территории которого выданы указанные документы;

*2) руководителям надзорных органов или их заместителям в пределах компетенции выдавать соответствующему изготовителю (поставщику, продавцу, импортеру) предписание об изъятии (отзыве из обращения) опасной продукции.*

## Тема 8. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЦЕН И ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ

### *8.1. Понятие и виды цен и тарифов. Законодательство о ценообразовании*

Хозяйственная деятельность ведется с целью получения прибыли. В связи с этим ее субъект, поставивший товар, выполнивший работу, оказавший услугу должен получить встречное предоставление.

Исходя из того, что разумность участников хозяйственного оборота предполагается (ст. 2 ГК), такой обмен должен быть эквивалентным, т.е. равным по стоимости. Для соизмерения обмениваемых товаров, работ, услуг по их стоимости последнюю нужно выразить в общем для них эквиваленте. Функцию всеобщего эквивалента в экономике выполняют деньги. ***Стоимость товаров, работ, услуг, выраженная в деньгах, представляет собой цену (тариф) товаров, работ, услуг.***

Цена – категория экономическая. Она используется также в законодательстве, поэтому является и правовой категорией. Так, согласно ст. 394 ГК расчеты сторон при исполнении договора осуществляются по цене, установленной соглашением сторон с соблюдением норм законодательства.

В предусмотренных законодательством случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством, либо в установленном законодательством порядке.

В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

В соответствии с п. 3 ст. 364 ГК, если иное не предусмотрено законодательством или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существующие в том месте, где обязательство должно быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было – в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая

во внимание цены, существующие на день вынесения решения. Как видим, здесь цена определяет стоимостную меру должного поведения лица. Цена как правовая категория есть денежная мера обязательств.

*В соответствии со ст. 3 Закона Республики Беларусь от 10.05.1999 г. № 255-З «О ценообразовании» (далее – Закон о ценообразовании):*

*1) цена* – денежное выражение стоимости единицы товара;

*2) тариф* – денежное выражение стоимости единицы работы, услуги.

***Цена (тариф)*** представляет собой *себестоимость, увеличенную на коэффициент рентабельности и налоги.* Законодательством установлен перечень затрат, включаемых в себестоимость. Другие затраты покрываются только из прибыли. Цена может быть указана цифрой в абсолютном выражении либо определен порядок калькуляции в смете.

*В зависимости от условий формирования цен и тарифов они делятся на следующие виды:*

***1) свободная цена (тариф***) – цена (тариф), складывающаяся под воздействием спроса и предложения в условиях свободной конкуренции. В Республике Беларусь на товары (работы, услуги), за исключением случаев, предусмотренных законодательством, применяются свободные цены (тарифы);

***2) регулируемая цена (тариф)*** – цена (тариф), устанавливаемая субъектами ценообразования, осуществляющими регулирование цен (тарифов). При этом регулируемая цена (тариф) может иметь фиксированную или предельную величину:

– *фиксированная цена (тариф)* – регулируемая цена (тариф) в твердо выраженной денежной величине;

– *предельная цена (тариф)* – регулируемая цена (тариф), величина которой ограничена верхним и (или) нижним пределами.

*Регулируемые цены (тарифы) в Республике Беларусь применяются на:*

– товары, произведенные (реализуемые) в условиях естественных монополий, услуги, оказываемые (предоставляемые) субъектами естественных монополий, относящиеся к сферам естественных монополий;

– отдельные товары (работы, услуги), конкретный перечень которых устанавливается Президентом Республики Беларусь или по его поручению Советом Министров Республики Беларусь.

Указом Президента Республики Беларусь от 25.02.2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь» утвержден перечень товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на

которые регулируются Советом Министров Республики Беларусь, государственными органами (организациями).

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17.01.2014 г. № 35 «Об утверждении перечней социально значимых товаров (услуг), цены (тарифы) на которые регулируются государственными органами, и признании утратившими силу некоторых постановлений Совета Министров Республики Беларусь» утверждены:

1) перечень социально значимых товаров (услуг), цены (тарифы) на которые регулируются облисполкомами и Минским горисполкомом;

2) перечень платных медицинских услуг, тарифы на которые регулируются Министерством здравоохранения (по согласованию с Министерством антимонопольного регулирования и торговли);

3) перечень услуг электросвязи и почтовой связи общего пользования, тарифы на которые регулируются Министерством антимонопольного регулирования и торговли;

4) перечень социально значимых товаров, цены на которые регулируются Министерством антимонопольного регулирования и торговли не более 90 дней в течение одного года.

*В законодательстве используются также следующие понятия:*

***– отпускная цена (тариф)*** – цена, устанавливаемая на произведенный товар (как товар собственного производства, так и полученный в результате выполнения договора подряда из материала заказчика, в том числе переработки сырья (материалов) на давальческих условиях) либо на импортированный товар при его оптовой продаже.

***– розничная цена (тариф)*** – цена, устанавливаемая на товары, предназначенные для продажи из розничной торговли физическим лицам для личного, семейного, домашнего или иного потребления, не связанного с предпринимательской деятельностью, а также в случаях, разрешенных законодательством, – юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям.

В юридической и экономической литературе существуют и другие классификации цен, проводимые по различным критериям.

Ценообразование – процесс по установлению и применению цен (тарифов).

*Субъектами ценообразования* в Республике Беларусь являются:

– Президент Республики Беларусь;

– государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов);

– юридические лица, не являющиеся государственными органами

(организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов);

– индивидуальные предприниматели;

– иные физические лица, имеющие право в соответствии с законодательством осуществлять определенные виды деятельности, не относимые законодательными актами к предпринимательской деятельности, на товары (работы, услуги) которых применяются регулируемые цены (тарифы).

*Основные принципы ценообразования* определяются ст. 5 Закона о ценообразовании. К ним относятся:

– определение основ государственной политики в области ценообразования;

– сочетание свободных и регулируемых цен (тарифов);

– установление регулируемых цен (тарифов) на товары (работы, услуги) на уровне, обеспечивающем субъектам хозяйствования покрытие экономически обоснованных затрат и получение достаточной для расширенного воспроизводства прибыли с учетом субсидий и других мер государственной поддержки.

*Правовые основы ценообразования определены:*

1) Законом Республики Беларусь от 10.05.1999 г. № 255-З «О ценообразовании»;

2) Законом Республики Беларусь от 12.12.2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»;

3) Законом Республики Беларусь от 16.12.2002 г. № 162-З «О естественных монополиях»;

4) Указом Президента Республики Беларусь от 25.02.2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь»;

5) Указом Президента Республики Беларусь от 03.06.2016 г. № 188 «Об органах антимонопольного регулирования и торговли»;

6) Указом Президента Республики Беларусь от 16.10.2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь»;

7) Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 17.01.2014 г. № 35 «Об утверждении перечней социально значимых товаров (услуг), цены (тарифы) на которые регулируются государственными органами, и признании утратившими силу некоторых постановлений Совета Министров Республики Беларусь»;

8) Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от

06.09.2016 г. № 702 «Вопросы министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь»;

9) Постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 22.07.2011 г. № 111 «Об утверждении Инструкции о порядке установления и применения регулируемых цен (тарифов)»;

10) иными нормативными правовыми актами в сфере ценообразования.

*8.2. Государственное регулирование цен и тарифов и способы его осуществления*

***Государственное регулирование ценообразования*** – воздействие на процессы установления и применения цен со стороны государственных органов путем принятия законодательных, административных, бюджетно-финансовых и других мер с целью стабилизации и стимулирования развития экономики Республики Беларусь.

*Государственную политику в области ценообразования в соответствии со ст. 84 Конституции Республики Беларусь определяет Президент Республики Беларусь.* Реализация государственной политики в области ценообразования в соответствии с законодательством осуществляется Советом Министров Республики Беларусь, министерствами, другими республиканскими органами государственного управления и иными государственными организациями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, Национальным банком Республики Беларусь, облисполкомами и Минским горисполкомом. Координация деятельности республиканских органов государственного управления по вопросам ценообразования и решение наиболее актуальных проблем в области ценообразования реализуются через Комиссию по вопросам государственного регулирования ценообразования при Совете Министров Республики Беларусь.

***Президент Республики Беларусь:***

– определяет единую государственную политику в области ценообразования;

– определяет перечень товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на которые регулируются;

– определяет государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов), с учетом положений Закона о ценообразовании;

– осуществляет регулирование цен (тарифов) на отдельные товары

(работы, услуги);

– уполномочивает Совет Министров Республики Беларусь на утверждение перечней товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на которые регулируются отдельными государственными органами (организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов);

– осуществляет иные полномочия в области ценообразования в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, Законом о ценообразовании и иными законодательными актами.

***Государственными органами (организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов), являются:***

1) Совет Министров Республики Беларусь;

2) республиканский орган государственного управления по вопросам экономики, на который в соответствии с законодательством возложены функции регулирования цен (тарифов). В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 03.06.2016 г. № 188 «Об органах антимонопольного регулирования и торговли» на Министерство антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь (далее – МАРТ) возложены функции по обеспечению противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции (на товарных рынках Республики Беларусь, областей (г. Минска), в том числе функции органа регулирования деятельности субъектов естественных монополий, регулирования цен (тарифов), а также контроль в этих сферах;

3) иные государственные органы (организации), на которые в соответствии с Законом о ценообразовании и актами Президента Республики Беларусь возложены полномочия по регулированию цен (тарифов).

***Совет Министров Республики Беларусь:***

– обеспечивает проведение единой государственной политики в области ценообразования;

– осуществляет регулирование цен (тарифов) на отдельные товары (работы, услуги) в пределах своей компетенции;

– в соответствии с актами Президента Республики Беларусь утверждает перечни товаров (работ, услуг), цены (тарифы) на которые регулируются отдельными государственными органами (организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов);

– осуществляет иные полномочия в области ценообразования в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, Законом о ценообразовании, иными законами и актами Президента Республики Беларусь.

***Республиканский орган государственного управления по вопросам экономики, на который в соответствии с законодательством***

***возложены функции регулирования цен (тарифов) (МАРТ):***

– проводит единую государственную политику в области ценообразования;

– вырабатывает предложения об основах государственной политики в области ценообразования;

– обеспечивает единые подходы в области ценообразования, в том числе определяет порядок установления и применения цен (тарифов), а также порядок их декларирования и осуществляет методическое руководство ценообразованием;

– координирует работу иных государственных органов (организаций), осуществляющих регулирование цен (тарифов);

– осуществляет регулирование цен (тарифов) на отдельные товары (работы, услуги) в пределах своей компетенции;

– принимает обязательные для субъектов ценообразования (юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, физических лиц) решения о введении, изменении или прекращении регулирования цен (тарифов) в случаях, предусмотренных законодательством;

– принимает обязательные к исполнению решения об устранении выявленных нарушений в области ценообразования, отменяет цены (тарифы), установленные субъектами ценообразования с нарушением законодательства Республики Беларусь о ценообразовании;

– осуществляет иные полномочия в области ценообразования, возложенные на него Законом о ценообразовании и иными актами законодательства.

***Иные государственные органы (организации) в пределах своей компетенции:***

– осуществляют регулирование цен (тарифов) на отдельные товары (работы, услуги);

– осуществляют иные полномочия в области ценообразования, возложенные на них Законом о ценообразовании иными актами законодательства.

*Президент Республики Беларусь, государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов), в пределах полномочий, предоставленных им законодательством, осуществляют регулирование цен (тарифов) следующими способами:*

*1) установление фиксированных цен (тарифов);*

*2) установление предельных цен (тарифов);*

*3) установление предельных надбавок (скидок, наценок)* – ограничений к цене, устанавливаемых субъектами ценообразования,

осуществляющими регулирование цен (тарифов);

*4) установление предельных нормативов рентабельности* (устанавливаемый предельный показатель отношения прибыли к затратам, выраженный в процентах), используемых для определения суммы прибыли, подлежащей включению в регулируемую цену (тариф);

*5) регулирование порядка установления и применения цен (тарифов);*

*6) индексация цен (тарифов)* – изменение уровня цены (тарифа) путем применения коэффициента к цене (тарифу) в порядке, установленном законодательством;

*7) декларирование цен (тарифов)* – регистрация цен (тарифов) юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, включенными в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, в государственных органах, определенных законодательством.

Государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов), вправе принимать решение о выборе конкретного способа регулирования цен (тарифов) исходя из государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации в республике в порядке, установленном законодательством.

### *8.3. Формирование отпускных и розничных цен субъектами хозяйственной деятельности, их регистрация*

***Отпускная цена*** *– цена, устанавливаемая на произведенный товар (как товар собственного производства, так и полученный в результате выполнения договора подряда из материала заказчика, в том числе переработки сырья (материалов) на давальческих условиях) либо на импортированный товар при его оптовой продаже.*

***Производитель*** – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие производство товаров, выполнение работ, оказание услуг или являющиеся собственниками товара, произведенного по договору подряда.

***Импортер*** – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие ввоз товара на территорию республики для его дальнейшей реализации.

*Отпускные цены (тарифы) на товары (работы, услуги) определяются производителем на основе плановых затрат (себестоимости) на производство и реализацию товаров (работ, услуг), налогов и иных обязательных платежей, установленных законодательством, прибыли, с*

*учетом конъюнктуры рынка и ограничений, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов).* При этом остатки ранее произведенных товаров производители могут реализовывать по ценам, установленным на момент их продажи.

***Плановые затраты (себестоимость)*** определяются производителем самостоятельно исходя из принятой учетной политики и отраслевых рекомендаций по планированию, учету и калькулированию себестоимости товаров (работ, услуг), на основе раздельного учета затрат по каждому виду товаров (работ, услуг). При отсутствии раздельного учета затрат по видам товаров (работ, услуг) затраты распределяются в соответствии с учетной политикой.

Затраты рассчитываются по нормам (нормативам), утверждаемым производителем самостоятельно, если иное не установлено законодательством.

***Отпускные цены на ввезенные в республику товары, предназначенные для дальнейшей продажи на территории республики***, устанавливаются импортерами исходя из контрактных цен, расходов по импорту (таможенные платежи, страхование груза, проценты по кредитам (займам, гарантиям), транспортные расходы, другие расходы в соответствии с законодательством), с учетом конъюнктуры рынка и ограничений, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов).

***Контрактные цены***, установленные в иностранной валюте, пересчитываются по официальному курсу Национального банка Республики Беларусь на дату установления цены.

Расходы по фасовке (стоимость упаковочных материалов по цене приобретения, заработная плата работников, производящих фасовку, с отчислениями на социальные нужды, амортизация оборудования) в одноразовые упаковочные материалы, использование которых допускается техническими нормативными правовыми актами, относятся импортером на увеличение отпускной цены.

Отпускные цены (тарифы), устанавливаемые производителями, должны быть подтверждены экономическими расчетами (плановой калькуляцией с расшифровкой статей затрат: материальных, трудовых, накладных и прочих).

Отпускные цены, устанавливаемые импортерами, должны быть подтверждены экономическими расчетами. Суммы расходов, включаемые в отпускные цены, должны быть подтверждены документально либо обосновываться расчетами, если уплата по ним отсрочена.

Отпускные цены (тарифы) устанавливаются за принятую единицу измерения в белорусских рублях. Налоги и иные обязательные платежи, установленные законодательством, включаются в отпускные цены (тарифы) в размерах и порядке согласно законодательству.

***Отпускные цены (тарифы) на товары (работы, услуги) устанавливаются без налога на добавленную стоимость.*** Тарифы на оказываемые населению услуги устанавливаются с учетом налога на добавленную стоимость в соответствии с законодательством.

Экономические расчеты и иные документы, обосновывающие уровень цен (тарифов), утверждаются руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем и хранятся на бумажных носителях.

Утверждение экономических расчетов, обосновывающих уровень применяемых цен (тарифов), индивидуальными предпринимателями, а также юридическими лицами, применяющими упрощенную систему налогообложения, не является обязательным.

Отпускные цены (тарифы), обоснованные экономическими расчетами, устанавливаются руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем и подтверждаются документом.

Производители (импортеры) при реализации товаров (оказании услуг) могут предоставлять покупателям (заказчикам) скидки с отпускных цен (тарифов). При предоставлении скидок экономические расчеты, обосновывающие уровень применяемых цен (тарифов), не составляются.

Скидки предоставляются в соответствии с утвержденным производителем (импортером) порядком применения скидок. Порядок применения скидок должен содержать размеры скидок и условия, в зависимости от которых они предоставляются. При предоставлении скидок оптовая и (или) торговая надбавки применяются к отпускной цене, уменьшенной на размер скидки.

***Оптовая надбавка*** – надбавка к отпускной цене, применяемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем при осуществлении оптовой торговли товаром, в отношении которого оно или он не является производителем (импортером).

***Торговая надбавка*** – надбавка к отпускной цене, применяемая юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем при осуществлении розничной торговли.

Производители (импортеры) имеют право при реализации товаров

предоставлять юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим оптовую торговлю, оптовые скидки с отпускных цен в размере, определяемом по соглашению сторон. Дальнейшая реализация товаров, приобретенных на условиях предоставления оптовой скидки, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими оптовую торговлю, осуществляется по отпускным ценам, установленным производителем (импортером), без применения оптовой надбавки. Оптовая скидка может делиться по соглашению сторон между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими оптовую торговлю.

***Изменение фиксированных цен (тарифов), установленных государственными органами,*** *осуществляющими регулирование цен (тарифов), а также реализация товаров (работ, услуг) ниже предельных минимальных отпускных цен (тарифов), установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов),* ***не допускается.***

***Розничные цены*** *определяются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими розничную торговлю, путем применения торговых надбавок к отпускным ценам производителей (импортеров) в размерах, не превышающих установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов).*

При приобретении товаров у производителей (импортеров) по отпускным ценам, сформированным без учета расходов по доставке товара, юридические лица или индивидуальные предприниматели могут суммировать к отпускным ценам фактически понесенные расходы по доставке.

*При приобретении товаров на территории республики у юридического лица или индивидуального предпринимателя, осуществляющих оптовую торговлю, торговая надбавка (с учетом оптовой надбавки) применяется к отпускной цене производителя (импортера).*

При приобретении товаров у юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих оптовую торговлю, получивших товар на условиях предоставления оптовой скидки, торговая надбавка применяется к отпускной цене, установленной производителем (импортером).

Товары, расфасованные в одноразовые упаковочные материалы, реализуются по сформированным розничным ценам, увеличенным на размер стоимости упаковочного материала по цене приобретения.

***Розничные цены*** устанавливаются руководителем (иным уполномоченным лицом) юридического лица или индивидуальным предпринимателем. При установлении розничных цен должен быть составлен расчет с указанием размера применяемой торговой надбавки к отпускной цене производителя (импортера). Экономические расчеты по обоснованию уровня применяемых оптовых и торговых надбавок не составляются.

*Решение о предоставлении покупателям скидок с розничных цен, но не ниже предельных минимальных розничных цен, установленных государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), юридические лица и индивидуальные предприниматели принимают самостоятельно в соответствии с разработанным ими порядком, если иное не установлено законодательством.*

***Изменение фиксированных розничных цен, установленных государственными органами****, осуществляющими регулирование цен (тарифов),* ***не допускается.***

***При оформлении документов и регистрации цен субъекты хозяйствования должны руководствоваться следующими правилами:***

1) *Отпускные цены (тарифы)* рассчитываются предприятиями-изготовителями (иными субъектами хозяйствования, имеющими право на формирование отпускных цен (тарифов)) и утверждаются руководителем организации. Поставка на территории республики товаров всем покупателям независимо от форм собственности осуществляется по утвержденным предприятиями-изготовителями отпускным ценам.

Отпускные цены (тарифы), утвержденные руководителем предприятия-изготовителя, помещаются в прейскуранты и хранятся на бумажных носителях. Отпускные цены (тарифы) согласовываются с покупателями в протоколах согласования цен, договорах на поставку продукции, если расчеты осуществляются по ценам, отличным от помещенных в прейскурантах на размер предоставляемой скидки, а также по разовым (индивидуальным) заказам.

2) *Субъекты хозяйствования при формировании отпускных (розничных) цен на товары (работы) и тарифов на оказываемые услуги юридическим лицам и населению в обязательном порядке составляют плановые калькуляции с расшифровкой статей затрат с учетом принятой учетной политики.* В течение действия установленной и согласованной цены (тарифа) плановая калькуляция не пересчитывается.

Импортеры обязаны обосновывать расчетами уровень формируемых ими отпускных (розничных) цен на поставляемые товары.

3) Субъекты хозяйствования, осуществляющие расфасовку товаров

в соответствии с нормативно-технической документацией, составляют расчеты по обоснованию суммы расходов по фасовке. *Отпускная цена предприятия-изготовителя, увеличенная на сумму расходов по фасовке, помещается в прейскурант, на который делается ссылка в товарно-транспортной накладной при поставке расфасованного товара.*

В товарно-транспортных (товарных) накладных цена товара, поставляемого субъектам хозяйствования, осуществляющим торговую деятельность, указывается с обязательным указанием франкировки. Расходы по доставке товаров между торговыми организациями относятся на их затраты по договоренности сторон.

4) При поставке продукции (товара) в товарно-транспортных (товарных) накладных предприятия-изготовители заполняют все предусмотренные этими документами реквизиты, а также обязаны делать ссылку на один из документов, являющихся обоснованием цены. При предоставлении покупателю скидки с отпускной цены предприятия-изготовители в товарно-транспортных (товарных) накладных указывают отпускную цену, по которой производится оплата за поставляемую продукцию (товары, работы, услуги), без указания предоставленной покупателю скидки с отпускной цены.

*При поставке продукции (товаров) импортного производства в товарно-транспортных (товарных) накладных субъекты хозяйствования, осуществившие ее ввоз в республику, указывают:*

- название страны, откуда ввезен товар;
- сформированную отпускную цену без выделения размера оптовой надбавки (кроме поставок товаров импортного производства, по которым установлен предельный уровень оптовой надбавки на всех участвующих посредников);
- иные реквизиты, предусмотренные этими документами, в том числе обоснование цены.

При поставке лекарственных препаратов импортного производства, закупаемых по прямым внешнеторговым контрактам, в товарно-транспортных (товарных) накладных субъекты хозяйствования дополнительно указывают страну-изготовителя и контрактную цену в валюте страны-изготовителя.

*При поставке товаров субъектами хозяйствования, осуществляющими* ***оптовую деятельность****, в товарно-транспортных накладных в обязательном порядке указываются:*

- сформированная отпускная цена (без указания франкировки отпускных цен и документа по ее обоснованию);

- размер взимаемой оптовой надбавки (наценки).

*При поставке реимпортированных товаров* в товарно-транспортных (товарных) накладных субъекты хозяйствования в обязательном порядке указывают все реквизиты, предусмотренные этими документами, отпускные цены, установленные предприятием-изготовителем на день заключения договора реимпорта, и размер взимаемой оптовой надбавки.

*4) Субъекты хозяйствования устанавливают и согласовывают с покупателями (заказчиками) отпускные цены (тарифы) на продукцию (товары, работы, услуги), поставляемую на территории республики, в белорусских рублях* (кроме продукции (товаров, работ, услуг), расчеты за которую могут осуществляться в валюте в случаях, предусмотренных законодательством, в том числе при наличии разрешения Национального банка Республики Беларусь на проведение таких расчетов).

Согласно п. 1 ст. 298 ГК в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах («специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон. Это общее правило для всех субъектов гражданского права.

Совет Министров Республики Беларусь по мере необходимости утверждает и пересматривает предельные индексы изменения отпускных цен (тарифов) на товары (работы, услуги), производимые на территории Республики Беларусь, за исключением товаров (работ, услуг), выпускаемых коммерческими организациями с иностранными инвестициями, а также перечень товаров (работ, услуг), изменение отпускных цен (тарифов) на которые не ограничивается предельными индексами.

Экономически обоснованное повышение юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Республики Беларусь, за исключением индивидуальных предпринимателей, уплачивающих единый налог или применяющих упрощенную систему налогообложения, отпускных цен на производимые товары (работы, услуги) может осуществляться при условии соблюдения ими предельных индексов изменения отпускных цен (тарифов).

В случае невозможности соблюдения юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями установленных предельных

индексов при формировании отпускных цен (тарифов) на производимые товары (работы, услуги) они обязаны произвести регистрацию таких цен (тарифов) в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь.

*8.4. Контроль за соблюдением дисциплины цен и ответственность за ее нарушение*

Контроль за соблюдением проверяемыми субъектами, осуществляющими реализацию товаров (работ, услуг), законодательства Республики Беларусь о ценообразовании осуществляется органами Комитета государственного контроля Республики Беларусь, структурным подразделением с правами юридического лица республиканского органа государственного управления по вопросам экономики, на который в соответствии с законодательством возложены функции регулирования цен (тарифов), областными и Минским городским исполнительными комитетами в соответствии с законодательством.

В соответствии Указом Президента Республики Беларусь от 16.10.2009 г. № 510 «О совершенствовании контрольной (надзорной) деятельности в Республике Беларусь» ***субъектами контроля в рассматриваемой области выступают:***

***1) Комитет государственного контроля Республики Беларусь***, который осуществляет контроль за исполнением республиканского бюджета, использованием государственной собственности, исполнением актов Президента Республики Беларусь, Парламента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь и других государственных органов, регулирующих отношения государственной собственности, хозяйственные, финансовые и налоговые отношения, а также по иным вопросам в соответствии с законодательными актами и решениями Президента Республики Беларусь;

***2) МАРТ, который осуществляет:***

– контроль за соблюдением законодательства в области торговли, общественного питания, бытового обслуживания населения, защиты прав потребителей, о рекламе;

– контроль за соблюдением законодательства о ценах и ценообразовании, антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях;

– контроль за соблюдением законодательства о государственных закупках товаров (работ, услуг);

– государственный контроль (надзор) за соблюдением требований технических регламентов Таможенного союза, Евразийского экономического союза.

В соответствии со ст. 15 Закона о ценообразовании лица, виновные в нарушении законодательства Республики Беларусь о ценообразовании, несут ответственность (административную и уголовную) в соответствии с законодательными актами.

***Административная ответственность*** предусмотрена ст. 13.2 КоАП Республики Беларусь «Нарушение установленного порядка установления (формирования) и (или) применения цен (тарифов)», в соответствии с которой:

1) нарушение должностным лицом юридического лица или индивидуальным предпринимателем установленного порядка установления (формирования) и (или) применения цен (тарифов) – влечет наложение штрафа в размере до сорока базовых величин;

2) нарушение установленных уполномоченными государственными органами (организациями) фиксированных и (или) предельных цен (тарифов), предельных нормативов рентабельности, предельных надбавок (скидок, наценок) – влечет наложение штрафа в размере до двадцати базовых величин, а на индивидуального предпринимателя или юридическое лицо – в двукратном размере разницы между фактической выручкой, полученной от реализации товаров (работ, услуг), и расчетной величиной выручки от реализации этих товаров (работ, услуг) по ценам (тарифам), установленным в соответствии с законодательством;

3) реализация товаров (работ, услуг), в отношении которых осуществляется государственное регулирование цен (тарифов), без экономических расчетов, подтверждающих уровень отпускных цен (тарифов), или с нарушением установленного порядка регистрации цен (тарифов) – влечет наложение штрафа на индивидуального предпринимателя или юридическое лицо в размере до десяти процентов стоимости реализованных товаров (работ, услуг).

***Уголовная ответственность*** за нарушения в области ценообразования установлена ст. 245 УК Республики Беларусь «Установление или поддержание монопольных цен», в соответствии с которой:

1) установление или поддержание монопольных цен путем сговора индивидуальных предпринимателей или должностных лиц юридических лиц о деятельности на совместном рынке – наказываются штрафом, или лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, или арестом, или ограничением

свободы на срок до двух лет;

2) установление или поддержание монопольных цен, сопряженные с принуждением или применением насилия в отношении конкурентов, – наказываются штрафом, или ограничением свободы на срок от трех до пяти лет, или лишением свободы на срок от трех до семи лет со штрафом или без штрафа и с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью или без лишения.

Решения государственных органов (организаций), осуществляющих регулирование цен (тарифов), их должностных лиц, могут быть обжалованы субъектами ценообразования в вышестоящий государственный орган (организацию) и (или) в суд в установленном законодательством порядке.

Обжалование в установленном законодательством порядке решений государственных органов (организаций), осуществляющих регулирование цен (тарифов), их должностных лиц не приостанавливает исполнение таких решений.

## Тема 9. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ (САНКЦИИ) В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ОТНОШЕНИЯХ. ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СУДЕБНОМ ПОРЯДКЕ

### *9.1. Понятие, значение и виды ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях*

Юридическая возможность отвечать по своим обязательствам является признаком, присущим всем субъектам, осуществляющим хозяйственную деятельность. В основном субъекты хозяйствования исполняют обязательства надлежащим образом: в соответствии с договором, требованиями законодательства, обычаями делового оборота, правилами профессиональной этики, с учетом интересов контрагента, общества и государства.

Участники хозяйственных отношений несут юридическую ответственность за правонарушения в сфере хозяйствования путем применения к нарушителям хозяйственных санкций на основании и в порядке, предусмотренных законом и договором.

***Хозяйственно-правовая ответственность*** *– предусмотренные хозяйственным законодательством последствия, наступающие для субъектов предпринимательства вследствие нарушения ими хозяйственно-правовых норм и хозяйственных договоров.* Меры, применяемые к нарушителю при наличии условий данной ответственности, именуются хозяйственно-правовыми санкциями. ***Субъектами хозяйственно-правовой ответственности являются предприниматели и уполномоченные государственные органы.***

***Санкции*** – это меры воздействия, применяемые к правонарушителю на основании и в порядке, предусмотренных законом и договором, в результате которых для него наступают негативные экономические (уменьшение имущества) или правовые (аннулирование лицензии, ликвидация) последствия.

Санкция состоит в лишении субъекта, нарушившего акт законодательства или условия договора, права и интересы других субъектов, имущества без какой-либо компенсации и применяется в установленном порядке на основании осуждения поведения нарушителя как не представившего чрезвычайных оснований, оправдывающих такое поведение.

Применение хозяйственных санкций должно гарантировать защиту прав и законных интересов граждан, организаций, государства, в том числе обеспечивать возмещение убытков, договорную дисциплину и правопорядок.

Товарно-денежные отношения носят эквивалентно-возмездный характер, поэтому хозяйственно-правовая ответственность направлена на эквивалентное возмещение потерпевшему причиненных убытков, чем достигается цель восстановления имущественного положения потерпевшего. Таким образом, *хозяйственно-правовая ответственность имеет компенсационную природу и ее размер всегда должен соответствовать размеру понесенных потерпевшим убытков (принцип полноты возмещения вреда и убытков).* Хозяйственным оборотом диктуются разумные границы размера имущественной ответственности: она не должна превышать сумму убытков или размер причиненного вреда, так как компенсация не должна строиться на обогащении потерпевшей стороны. Кроме того, хозяйственно-правовая ответственность выполняет и стимулирующую функцию, призывая участников гражданского оборота к надлежащему поведению. Карательная функция состоит в применении штрафной неустойки, во взыскании не только неправомерно полученного дохода, но и штрафа в размере этого дохода.

***Принципы хозяйственно-правовой ответственности:***

*1) объективность* – потерпевшая сторона имеет право на возмещение ущерба независимо от того, имеется ли оговорка об этом в договоре;

*2) реальность исполнения* – уплата штрафных санкций за нарушение обязательства, а также возмещение ущерба не освобождает правонарушителя без согласия другой стороны от исполнения принятого обязательства в натуре;

*3) недопустимость оговорки* в отношении исключения или ограничения ответственности производителя (продавца).

Основанием ответственности является совершение правонарушения. ***Общим принципом является наступление ответственности и без вины нарушителя.*** Это обусловлено сложностью хозяйственных отношений, высокой степенью риска в предпринимательстве и т.д.

*Единственным обстоятельством, освобождающим от ответственности, является непреодолимая сила (не случай), которая обладает следующими признаками: чрезвычайность и непредсказуемость; наступает после возникновения отношений; непредотвратимость; внешний характер (субъект не способен влиять на эти обстоятельства, которые находятся вне его контроля); препятствует хозяйственной деятельности.*

Дополнительно к обстоятельствам непреодолимой силы стороны для исключения ответственности могут предусматривать в договоре форс-мажорные обстоятельства (высшая сила): например, война, теракт, правотворчество, национализация, забастовка. После их прекращения необходимо продолжить исполнение обязательства.

Пределом ответственности является весь объем имущества ответчика, если правонарушению способствовали неправомерные действия (бездействия) второй стороны обязательства, суд имеет право уменьшить размер ответственности или освободить ответчика от ответственности.

Меры хозяйственной ответственности могут подразделяться по различным основаниям.

Ответственность различается применительно к тем видам обязательств, за нарушение которых она следует. Различают следующие ***основные виды хозяйственно-правовой ответственности:*** *гражданско-правовая ответственность, административная ответственность, уголовная ответственность.*

Санкции, применяемые сторонами обязательственных правоотношений, предусматриваются актами законодательства или заключенным

между сторонами договором. Санкции могут применяться уполномоченными государственными органами либо стороной договора. Санкции, применяемые от имени государства его органами, опираются только на акт законодательства, и применение мер воздействия на субъектов хозяйствования, не предусмотренных актом законодательства, не допускается.

Особенность договорной ответственности состоит в возможности сторон устанавливать в договоре (в соответствии с требованиями законодательства) основания ответственности и предоставляющие сторонам широкие возможности по моделированию соотношения размера убытков и неустойки. *Основанием наступления договорной ответственности служит нарушение договора одной из сторон.* Такая ответственность может устанавливаться за правонарушение, не обеспеченное санкцией в действующем законодательстве, может увеличиваться или уменьшаться по соглашению участников договора.

*Внедоговорная (деликтная) ответственность возникает при причинении имуществу потерпевшего вреда, не связанного с неисполнением или ненадлежащим исполнением нарушителем обязанностей, лежащих на нем в силу договора с потерпевшей стороной.*

Для ответственности в оперативно-хозяйственных обязательствах, где участники отвечают друг перед другом в качестве юридических лиц, характерно *взыскание неустойки, убытков*.

Для внутрихозяйственной ответственности характерным является применение экономической ответственности, то есть меры стимулирования (дестимулирования) подразделений применяются по показателям выполнения внутрихозяйственных обязательств.

Для хозяйственно-управленческих обязательств определена ответственность вышестоящего органа, который отвечает за некомпетентное вмешательство и ненадлежащее осуществление своих обязательств перед предприятием.

*Как договорная, так и внедоговорная ответственность по характеру обязательств может быть* ***долевой, солидарной и субсидиарной***.

***Долевая ответственность*** означает, что каждый из должников несет ответственность в определенной доле, установленной законом или договором. Так, наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя в размере действительной стоимости (доли) перешедшего к ним по наследству имущества. Правила о долевой ответственности применяются, когда иной вид ответственности для нескольких субъектов (лиц) не предусмотрен законом или договором. Если

законом или договором не определены доли сторон, каждый из должников несет ответственность в равной с другими доле.

***Солидарная ответственность*** – более строгая ответственность. Сущность ее состоит в том, что кредитор имеет право предъявить требование к любому из должников, причем как в полной сумме долга, так и в части. Например, в случае причинения вреда потерпевшему несколькими лицами совместно он может взыскать возмещение вреда в полном объеме с любого из причинителей вреда. В свою очередь, остальные должники будут нести ответственность перед лицом, возместившим вред, но уже в равных долях. Особенность солидарной ответственности состоит в том, что она применяется только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором.

***Субсидиарная ответственность*** является разновидностью гражданско-правовой ответственности, возникновение которой допускается в случаях, прямо предусмотренных законом. Возможность субсидиарной ответственности может быть предусмотрена также участниками договорных отношений в добровольном порядке. Особенностью субсидиарной ответственности является то, что кредитор вправе привлечь субсидиарного должника к ответственности по обязательствам основного должника не совместно с ним, а только в части неисполненного. Кроме того, еще один признак субсидиарной ответственности заключается в том, что субъект, совершивший правонарушение может не совпадать с субъектом, претерпевающим меру гражданско-правовой ответственности.

Общие правила привлечения субсидиарного должника к ответственности предусмотрены п. 1 ст. 370 ГК Республики Беларусь, в которой указано, что требования кредитора могут быть предъявлены лицу, несущему субсидиарную ответственность, в случае, если основной должник отказался удовлетворить данные требования или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленные требования.

***Особый вид ответственности – в порядке регресса –*** имеет место в случаях, когда законом допускается ответственность одного лица за деятельность другого. Смысл регрессного требования состоит в восстановлении имущественной сферы того лица, которое понесло убытки по вине другого.

Например, в солидарных обязательствах, в которых участвуют несколько должников, при исполнении одним из них обязанности полностью он имеет право регрессного требования к остальным в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого, если иное не вытекает

из отношений между солидарными должниками (ст. 306 ГК Республики Беларусь).

Регрессное обязательство весьма специфично и занимает в системе обязательств особое место. Его возникновение связано с предшествующим ему другим обязательством, являющимся основным. Регрессное обязательство производно от основного, хотя выступает не как дополнительное к нему, а как самостоятельное во всех своих элементах. Оно выражает право обратного требования, вытекающего из исполнения основного обязательства, – договорного или деликтного.

***По объему ответственности*** *нарушителя различается:*

*1) полная ответственность* – необходимость возмещения всех убытков, причиненных субъекту хозяйствования;

*2) ограниченная ответственность* (только убытки или только неустойка);

*3) повышенная ответственность.*

Хозяйственно-правовые санкции, применяемые вследствие нарушения гражданско-правовых обязательств субъекта хозяйственной деятельности, называются ***имущественными*** *(возмещение убытков, взыскание неустойки и т.д.).*

Хозяйственно-правовые санкции, применяемые вследствие нарушения административно-правовых обязательств субъекта хозяйственной деятельности, называются ***административными*** *(взыскание штрафа, конфискация и иное обращение имущества в доход государства)*.

### *9.2. Формы имущественной ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях. Меры оперативного воздействия (оперативные санкции), применяемые в хозяйственных отношениях*

Так как хозяйственное законодательство главным образом регулирует имущественные отношения, то и хозяйственно-правовая ответственность имеет имущественное содержание, а хозяйственно-правовые санкции носят имущественный характер и выполняют функцию экономического воздействия на правонарушителя, являясь одним из методов экономического регулирования общественных отношений.

Под ***формами хозяйственно-правовой ответственности*** понимаются *формы выражения неблагоприятных последствий в имущественной сфере нарушителя, которые являются следствием допущенного им правонарушения.*

*Имущественные санкции выступают в двух формах:* ***возмещение***

***убытков и взыскание неустойки.*** Кроме того, по денежному обязательству взыскание неустойки дополняется другой самостоятельной формой ответственности – взиманием процентов за пользование чужими денежными средствами.

Поскольку ***возмещение убытков*** можно применять во всех случаях нарушения гражданских прав, за исключениями, предусмотренными законом или договором, эту форму называют общей мерой гражданско-правовой ответственности. Другие же формы именуются специальными мерами гражданско-правовой ответственности, т.к. они применяются лишь в случаях, специально предусмотренных законом или договором для соответствующего вида гражданского правонарушения.

Необходимо отметить, что в юридической литературе нет разногласий по поводу того, что возмещение убытков является формой ответственности. Это вытекает в том числе и из положений ГК Республики Беларусь. В частности, об этом свидетельствует, норма, содержащаяся в п. 1 ст. 364 ГК Республики Беларусь: «должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства».

В ст. 14 ГК Республики Беларусь *убытки определены как расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (**реальный ущерб**), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (**упущенная выгода**).*

Чтобы предъявить требование о возмещении убытков, кредитор должен доказать их наличие, произвести расчет убытков, в том числе упущенной выгоды, доказать факт неисполнения или ненадлежащего исполнения должником принятого на себя обязательства (противоправность) и наличие причинной связи между поведением должника и наступившими убытками.

Размер убытков должен определяться не из характера нарушенного права, характера действия, нарушающего законные права и интересы пострадавшего лица, а только из характера последствий противоправного деяния. Одно и то же нарушение (например, недопоставка) может вызвать самые различные последствия – уменьшение объема производства, снижение качества продукции и др., равно как различные нарушения могут вызвать одно и то же последствие. В случае, если потерпевшей стороне причинен ущерб (убытки) нескольких видов, то ущерб (убытки) каждого вида рассчитываются отдельно, а полученные

результаты суммируются.

***Ответственность в форме возмещения убытков является универсальной***, тогда как ответственность в форме взыскания неустойки наступает при неисполнении или ненадлежащем исполнении договорного обязательства и только в случаях, предусмотренных законодательством или договором.

***Неустойка*** предстает как некая денежная сумма, определенная законом или договором, которую должник обязан уплатить кредитору при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства (например, при просрочке оплаты товаров). При этом обязательно должна быть установлена вина в поведении должника.

Как форма ответственности она более выгодна в применении, нежели возмещение убытков. Статья 365 ГК Республики Беларусь устанавливает определенное соотношение убытков и неустойки.

По данному критерию можно выделить ***следующие виды неустойки:***

*1) зачетную* – убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (это общее правило);

*2) штрафную* – уплата неустойки и возмещение причиненных убытков;

*3) исключительную* – только уплата неустойки;

*4) альтернативную* – право выбора кредитора взыскать неустойку или убытки.

Возмещение убытков отличается чрезмерной сложностью доказывания, требует подготовки большого количества документов, проведения трудоемкой и дорогостоящей работы по фиксации, обоснованию и расчету убытков. В судах потерпевшая сторона вынуждена доказывать противоправность поведения нарушителя, суммы возникших убытков и причинную связь. При предъявлении требования об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать размер понесенных убытков. Достаточно установить сам факт нарушения обязательства. Поэтому участники предпринимательской деятельности предпочитают неустойку.

Условие о неустойке включается в текст договора или оформляется отдельным соглашением сторон в простой письменной форме независимо от формы основного обязательства (ст. 312 ГК Республики Беларусь). Несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

*Особая популярность неустойки как формы гражданско-правовой ответственности обусловлена следующими ее преимуществами:*

1) в отличие от убытков неустойка представляет собой величину

абсолютно определенную;

2) по требованию об уплате неустойки кредитор не должен доказывать причинение ему убытков, что зачастую является затруднительным;

3) простота взыскания неустойки позволяет кредитору достаточно быстро компенсировать имущественные потери, которые еще не могут быть заявлены в качестве убытков;

4) в тех случаях, когда правонарушение не причиняет кредитору убытков или убытки являются незначительными, взыскание неустойки оказывает стимулирующее и превентивное воздействие на правонарушителя;

5) неустойка позволяет дифференцировать ответственность должника в зависимости от степени тяжести правонарушения для кредитора.

*ГК Республики Беларусь устанавливает универсальную ответственность за нарушение денежных обязательств. Согласно ст. 366 ГК Республики Беларусь за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.*

В Постановлении Пленума ВХС Республики Беларусь от 21.01.2004 г. № 1 «О некоторых вопросах применения норм Гражданского кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами» указывается, что ст. 366 ГК Республики Беларусь установлена самостоятельная ответственность за неисполнение денежного обязательства независимо от оснований его возникновения в виде уплаты процентов на сумму этих средств (например, заемщик не возвращает сумму долга, покупатель не оплачивает поставленные товары, лицо, ответственное за причинение вреда, не выплачивает потерпевшему сумму убытков, установленную вступившим в законную силу судебным постановлением). Не являются денежными и соответственно не могут повлечь наступление ответственности по ст. 366 ГК Республики Беларусь обязательства, связанные с хранением, перевозкой денежных средств, передачей денежных средств в качестве аванса.

Понятие «пользование чужими денежными средствами» не следует понимать буквально. Чужими могут быть как деньги, принадлежащие другому лицу (заимствованные, присвоенные), так и собственные денежные средства, подлежащие уплате в силу обязательства. Для применения ст. 366 ГК Республики Беларусь не требуется, чтобы должник осуществлял фактическое пользование чужими денежными средствами.

Достаточно, того, что, обладая чужими деньгами, лицо могло использовать их с выгодой для себя благодаря абсолютной ценности денег в гражданском обороте.

*Размер процентов определяется ставкой рефинансирования Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части*, за исключением взыскания долга в судебном порядке, когда суд удовлетворяет требование кредитора исходя из ставки рефинансирования Национального банка на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законодательством или договором.

Если убытки, причиненные кредитору неправомерным пользованием его денежными средствами, или сумма долга, увеличенная с учетом инфляции, превышают сумму процентов, причитающихся ему на основании пункта 1 ст. 366 ГК Республики Беларусь, он вправе требовать от должника возмещения убытков или долга, увеличенного с учетом инфляции, в части, превышающей эту сумму.

Нормативно установленный размер процентов в ст. 366 ГК Республики Беларусь предопределяет специфику компенсационной природы ответственности за неправомерное пользование чужими денежными средствами и позволяет отграничить проценты от других форм гражданско-правовой ответственности.

*Основанием для применения мер гражданско-правовой ответственности является наличие состава хозяйственного правонарушения, который включает в себя, по общему правилу, четыре элемента: противоправность, имущественный или неимущественный вред, причинную связь между фактом нарушения и причиненным вредом, вину нарушителя.*

В соответствии с п. 3 ст. 372 ГК Республики Беларусь, 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, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Оперативно-хозяйственные санкции применяются сторонами на основании договора или законодательства с целью прекращения или предупреждения нарушений обязательства в одностороннем порядке, без обращения в суд или государственный орган. Это особый вид самозащиты. Их следует предусматривать в договоре, в том числе параллельно

с другими мерами ответственности. Они подлежат применению пропорционально степени тяжести нарушения.

***Меры оперативного воздействия*** *(оперативные санкции)* включают права требования от неисправного должника совершения определенных действий (например, право требовать замены товара ненадлежащего качества, соразмерного уменьшения покупной цены, доукомплектование товара и т.д.) и права совершения собственных действий, возникающие вследствие нарушения должником своих обязательств (например, право отказаться от принятия товара, исполнения обязательства в одностороннем порядке, право на удержание и т.д.).

Допускается односторонний отказ от выполнения своего обязательства управомоченной стороной с освобождением ее от ответственности за это при нарушении обязательства другой стороной; отказ от оплаты по обязательству, которое выполнено ненадлежащим образом или досрочно без согласия кредитора.

Законодатель определил ситуации, при наличии которых неисполнение либо ненадлежащее исполнение условий договора не рассматривается как основание для взыскания убытков или размер подлежащих возмещению убытков может быть существенно уменьшен. Так, освобождающим от ответственности сторону, правомерно отступившую от условий договора, можно назвать институт удержания (ст. 340 ГК Республики Беларусь), суть которого состоит в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Кроме того, сторона договора освобождается от ответственности, если она приостановила исполнение своего обязательства либо отказалась от его исполнения в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором встречного исполнения обязательств, либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок (ст. 309 ГК Республики Беларусь).

По своей юридической природе близким к правовым институтам удержания и приостановления встречного исполнения обязательств можно назвать институт просрочки кредитора (ст. 377 ГК Республики Беларусь), когда кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение

обязательства или не совершил действий, предусмотренных законодательством или договором либо вытекающих из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. В этом случае должник, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший договорные обязательства, не считается просрочившим и не должен отвечать перед кредитором за убытки, понесенные им в результате нарушения условий договора, и кроме того, просрочка кредитора дает должнику право на возмещение причиненных просрочкой убытков, если кредитор не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу законодательства или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают.

Основанием для применения оперативных мер воздействия является факт нарушения хозяйственного обязательства другой стороной. Они применяются во внесудебном порядке без предъявления претензии, но, как правило, при соблюдении условий, согласованных в договоре. После их применения могут быть потребованы дополнительно возмещение убытков и взыскание неустойки. Заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об отмене данных санкций и возмещении убытков.

### *9.3. Защита интересов субъектов хозяйственной и предпринимательской деятельности в судебном порядке*

Необходимость правовой защиты хозяйствующих субъектов предопределена самой сущностью экономических отношений. В условиях рыночной экономики возможные риски хозяйствования падают на предпринимателей, которые рискуют не только своими капиталами, вложенными в дело, но и результатами труда и средствами многих лиц, связанных с ними и стоящих за ними как за товаровладельцами и производителями. Риск предпринимателя – это не только возможность наступления неблагоприятных последствий вследствие стихийных бедствий, случайного стечения обстоятельств, изменения общей экономической и политической ситуации, но еще и возможность ущемления его прав и интересов со стороны третьих лиц.

*Объектами правовой охраны в сфере предпринимательства являются имущественные и неимущественные интересы и права предпринимателей и других участников экономических отношений.*

Государство гарантирует неприкосновенность имущества и

обеспечивает защиту прав предпринимателей. Одним из принципов хозяйственно-правового регулирования является принцип беспрепятственного осуществления прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Каждому гарантируется защита его прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом в определенные законом сроки (ч. 1 ст. 60 Конституции Республики Беларусь). Граждане и юридические лица вправе осуществлять защиту гражданских прав в суде и иными способами, предусмотренными законодательством, а также самозащиту гражданских прав с соблюдением пределов, определенных в соответствии с гражданско-правовыми нормами (ст. 2 ГК Республики Беларусь). Защите подлежат права предпринимателя и в других правоотношениях.

Различают *две основные формы защиты гражданских прав:*

***1) неюрисдикционную*** и ***2) юрисдикционную.***

***Неюрисдикционная форма*** характерна только для защиты гражданских прав предпринимателя. При этом защита прав и охраняемых законом интересов осуществляется заинтересованными лицами самостоятельно без обращения к уполномоченным на то органам.

*К таким мерам относится применение оперативно-хозяйственных санкций (отказ контрагента от принятия просроченной по сравнению с условиями договора продукции, одностороннее изменение условий договора при нарушениях со стороны контрагента)*. Применение мер оперативного воздействия характерно для обязательственных отношений.

***Способы защиты гражданских прав*** предусмотрены ст. 11 Республики Беларусь. ***Защита гражданских прав осуществляется путем:*** 1) признания права; 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права; 3) пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; 4) признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, установления факта ничтожности сделки и применения последствий ее недействительности; 5) признания недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; 6) самозащиты права; 7) присуждения к исполнению обязанности в натуре; 8) возмещения убытков; 9) взыскания неустойки; 10) компенсации морального вреда; 11) прекращения или изменения правоотношения; 12) неприменения судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; 13) иными способами, предусмотренными законодательством.

***К юрисдикционной форме*** *относятся способы защиты, при*

*которых реализация прав возможна при обращении в установленном порядке в уполномоченные органы – суды, органы государственного управления и т.д.* Наиболее распространенным порядком защиты прав в рамках юрисдикционной формы является ***защита в судебном порядке:***

– судебная защита в судах общей компетенции;

– судебная защита в судах, рассматривающих экономические дела;

– судебная защита в третейских судах (постоянных и ad hoc (т.е. образуемых для рассмотрения конкретного единичного спора)).

***Основным средством судебной защиты является иск.*** В некоторых установленных законом случаях средством судебной защиты выступает заявление или жалоба. Обращение за защитой в вышестоящие органы характерно для защиты прав предпринимателя в административных отношениях. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законодательством (п. 3 ст. 10 ГК Республики Беларусь). В некоторых случаях обращение за защитой прав в вышестоящий орган обязательно до обращения в суд (смешанный административно-судебный порядок защиты).

При защите гражданских прав ***может быть установлен претензионный досудебный порядок урегулирования спора***. По общему правилу не требуется предъявления претензий до обращения в суд, за исключением прямо предусмотренных законодательством случаев. Например, обязательно предъявление претензий для споров, вытекающих из отношений по перевозке грузов.

## Тема 10. УРЕГУЛИРОВАНИЕ НЕПЛАТЕЖЕСПОСОБНОСТИ И БАНКРОТСТВО ДОЛЖНИКА

### *10.1. Понятие и предупреждение неплатежеспособности и банкротства должника. Основания подачи заявления о несостоятельности или о банкротстве*

Термин «банкрот» происходит из средневековой Италии (лат. bankarupta – сломанная скамья, от banco – скамья, rotto – сломанный) и означает прекращение деятельности в прежней форме.

С 1 октября 2023 г. вступил в силу Закон Республики Беларусь от 13.12.2022 г. № 227-З «Об урегулировании неплатежеспособности» (далее – Закон № 227-З). Закон № 227-З предусматривает существенную

корректировку законодательных актов, регламентирующих институты несостоятельности и банкротства, и представляет собой специальный законодательный акт, комплексно и системно регулирующий институты несостоятельности и банкротства, а равно иные отношения, возникающие в связи с урегулированием неплатежеспособности. Законом № 227-З признан утратившим силу Закон Республики Беларусь от 13.07.2012 г. № 415-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», внесены изменения в Гражданский кодекс Республики Беларусь от 07.12.1998 г. № 218-З (с изм. и доп.), Налоговый кодекс Республики Беларусь (общая часть) от 19.12.2002 г. № 166-З (с изм. и доп.), Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-З (с изм. и доп.) и Закон Республики Беларусь от 24.10.2016 г. № 439-З «Об исполнительном производстве» (с изм. и доп.).

Согласно ст. 1 Закона № 227-З:

● ***банкротство –*** неплатежеспособность должника, признанная решением суда, рассматривающего экономические дела (далее, если не установлено иное, – суд), о признании должника – юридического лица банкротом и открытии ликвидационного производства, о признании должника – индивидуального предпринимателя банкротом с прекращением предпринимательской деятельности и открытии ликвидационного производства;

● ***неплатежеспособность*** – финансовое состояние должника, характеризующее его неспособность исполнить денежные обязательства, обязанность по уплате обязательных платежей и (или) обязательства по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде, срок исполнения которых наступил;

● ***несостоятельность*** – неплатежеспособность должника, признанная решением суда о признании должника несостоятельным и введении санации;

● ***урегулирование неплатежеспособности*** – совокупность мер и процедур, применяемых в отношении юридического лица или индивидуального предпринимателя в целях предупреждения несостоятельности или банкротства, а также в отношении должника – юридического лица или должника – индивидуального предпринимателя, признанных в соответствии с Законом № 227-З несостоятельными или банкротами, в целях обеспечения эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановления платежеспособности должника – юридического лица, а также осуществления расчетов с его кредиторами в соответствии с установленной очередностью (в санации) либо в целях

ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, продажи их имущества и максимально возможного удовлетворения требований их кредиторов в соответствии с установленной очередностью (в ликвидационном производстве).

Несостоятельность устанавливается на основании заявления должника о своей несостоятельности (далее – заявление должника о несостоятельности) в суд, а банкротство устанавливается на основании заявления должника о своем банкротстве (далее – заявление должника о банкротстве) либо заявления кредитора или иных лиц, указанных в пунктах 2–4 статьи 7 Закона № 227-З, о банкротстве должника (далее – заявление кредитора о банкротстве) в суд.

Следует отметить, что *правом на подачу в суд заявления должника о несостоятельности обладает только должник.* Должником признается неплатежеспособное юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией (за исключением унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления (казенного предприятия)) либо некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность в форме потребительского кооператива, фонда или же неплатежеспособный индивидуальный предприниматель.

К числу *лиц, обладающих правом на подачу в суд заявления кредитора о банкротстве в связи с неисполнением денежных обязательств*[5], относятся:

● кредитор (за исключением не вышедших и не исключенных из состава должника – юридического лица на дату подачи в суд заявления кредитора о банкротстве учредителей (участников) должника, перед которыми должник несет ответственность по обязательствам, связанным с применением условий учредительства (участия)). Как следует из положений Закона № 227-З, в общем виде кредиторами являются лица, имеющие по отношению к должнику право требования по денежным обязательствам, обязательным платежам, обязательствам по выплате

[5] Под денежным обязательством Закон № 227-З понимает обязанность уплатить кредитору определенную денежную сумму по гражданско-правовой сделке или иному основанию, установленному гражданским, гражданским процессуальным или хозяйственным процессуальным законодательством, законодательством об исполнительном производстве, за исключением обязательств по возмещению платежей, произведенных из республиканского и местных бюджетов в соответствии с гарантиями Правительства Республики Беларусь и гарантиями местных исполнительных и распорядительных органов, обязательств по бюджетным и внешним государственным займам, обязательств перед бюджетом, возникших из договоров уступки требования.

заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде;

● органы финансовых расследований Комитета государственного контроля;

● иные лица, которым в соответствии с Законом № 227-З предоставлено такое право.

*Правом на подачу в суд заявления кредитора о банкротстве в связи неисполнением обязанности по уплате обязательных платежей*[6] обладают:

● налоговые органы;

● таможенные органы;

● органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты;

● другие государственные органы, наделенные в соответствии с законодательными актами правом выносить решения (предписания, постановления, приказы) о взыскании (уплате) обязательных платежей.

*Правом на подачу в суд заявления кредитора о банкротстве в связи с неисполнением обязательств по выплате заработной платы и произведению иных выплат* в соответствии с законодательством о труде обладает представитель работников должника. Представителем работников должника является лицо, уполномоченное работниками должника (в том числе уволенными лицами, перед которыми не погашена задолженность по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде) представлять их права и (или) законные интересы в производстве по делу о несостоятельности или банкротстве.

---

[6] Под обязательными платежами Закон № 227-З понимает налоги, сборы (пошлины), пени и иные платежи в республиканский и (или) местные бюджеты, в том числе в государственные целевые бюджетные фонды, бюджеты государственных внебюджетных фондов, которые должник обязан уплатить в соответствии с законодательством; суммы неисполненных обязательств должника по бюджетным ссудам, бюджетным займам, обязательствам перед бюджетом, возникшим из договоров уступки требования, внешним государственным займам, возмещению платежей, произведенных из республиканского и (или) местных бюджетов в соответствии с гарантиями Правительства Республики Беларусь и гарантиями местных исполнительных и распорядительных органов, процентам, пеням и иным платежам по ним, перечислению платы за предоставление средств внешних государственных займов, гарантий Правительства Республики Беларусь и гарантий местных исполнительных и распорядительных органов; административные взыскания в виде штрафа и взыскания стоимости; штрафы, налагаемые в соответствии с уголовным законодательством; подлежащие возмещению Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам суммы льгот и (или) преференций, предоставленных в связи с заключением инвестиционного договора с Республикой Беларусь.

*Обязанность подачи заявления должника о банкротстве* предусмотрена в следующих случаях:

● заявление должника о банкротстве подается в суд в обязательном порядке, если по состоянию на 1 января текущего года стоимость его имущества недостаточна для расчета в полном объеме по всем денежным обязательствам, обязательным платежам и обязательствам по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством труде и при этом имеется факт неисполнения любого из таких обязательств в течение не менее шести месяцев со дня наступления установленного срока его исполнения. Такое заявление должно быть подано в суд в течение шести месяцев со дня наступления указанного основания (пункт 3 статьи 8 Закона № 227-З);

● при наличии обстоятельств, установленных пунктом 1 статьи 220[7] Закона № 227-З, председатель ликвидационной комиссии (ликвидатор), а при его отсутствии, в том числе в случае, когда в соответствии с законодательными актами юридическое лицо ликвидируется без создания ликвидационной комиссии (назначения ликвидатора), – руководитель, собственник имущества или учредители (участники) ликвидируемого должника обязаны подать в суд заявление должника о банкротстве в течение одного месяца со дня наступления этих обстоятельств. При этом правом подписания от имени ликвидируемого должника заявления должника о банкротстве обладает любое из указанных в настоящем пункте лиц (пункт 2 статьи 220 Закона № 227-З).

Что касается оснований для подачи заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве, то необходимо учитывать следующее.

Так, должник вправе подать в суд заявление должника о несостоятельности, если по состоянию на дату подачи заявления он не способен исполнить одно, несколько или все денежные обязательства, обязанность по уплате обязательных платежей и (или) обязательства по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде, срок исполнения которых наступил, за счет имеющихся в его распоряжении денежных средств и при этом отсутствуют основания для подачи заявления должника о банкротстве,

[7] К таким обстоятельствам относятся следующие: если стоимость имущества ликвидируемого должника недостаточна для удовлетворения требований кредиторов либо имущество отсутствует, такой должник ликвидируется в порядке, установленном Законом № 227-З, с учетом особенностей, установленных главой 24 - Особенности банкротства ликвидируемого должника.

установленные пунктом 3 статьи 8 Закона № 227-З.

Должник вправе подать в суд заявление должника о банкротстве, если по состоянию на дату подачи заявления стоимость его имущества недостаточна для расчета в полном объеме по всем денежным обязательствам, обязательным платежам и обязательствам по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде и срок исполнения хотя бы одного из таких обязательств наступил.

Следует отметить, что на период досудебного оздоровления юридическое лицо освобождается от обязанности подачи в суд заявления должника о банкротстве.

Государственные организации (организации с долей государства) подают в суд заявление должника о несостоятельности или заявление должника о банкротстве по согласованию с государственным органом, в подчинении (составе) которого они находятся или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника. При несогласовании подачи в суд заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве организации освобождаются от обязанности подачи соответствующего заявления.

Дочерние унитарные предприятия, созданные государственными унитарными предприятиями, подают в суд заявление должника о несостоятельности или заявление должника о банкротстве по согласованию с государственным органом, в подчинении (составе) которого находится государственное унитарное предприятие – учредитель дочернего унитарного предприятия. И в данном случае при несогласовании подачи в суд заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве организации освобождаются от обязанности подачи соответствующего заявления.

В срок, не превышающий пяти рабочих дней со дня подачи заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве либо получения извещения суда о подаче заявления кредитора о банкротстве, должник обязан оповестить работников о подаче в суд заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве либо о получении им соответствующего извещения суда.

Обратим внимание на основания для подачи заявления кредитора о банкротстве.

Так, налоговые и другие государственные органы подают в суд

заявление кредитора о банкротстве градообразующих или приравненных к ним организаций, государственных организаций (организаций с долей государства) только в случае принятия лицами, указанными в пункте 1 статьи 13 Закона № 227-З, решения о нецелесообразности принятия мер по предупреждению несостоятельности и банкротства или лицами, указанными в пункте 2 статьи 15 Закона № 227-З, решения о нецелесообразности проведения досудебного оздоровления, если в соответствии с пунктом 1 статьи 15 Закона № 227-З в отношении должника выносилось частное определение.

Основанием для подачи заявления кредитора о банкротстве при наличии факта применения к должнику принудительного исполнения, не произведенного в течение шести месяцев, а для сельскохозяйственных организаций – в течение 12 месяцев, либо при выявлении в процессе принудительного исполнения факта отсутствия у должника имущества, достаточного для удовлетворения предъявленных к нему требований, если иное не установлено Законом № 227-З, является одно из следующих обстоятельств:

- наличие задолженности по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде в размере 1500 и более базовых величин;
- наличие задолженности по обязательным платежам в размере 100 и более базовых величин, а если должник является градообразующей или приравненной к ней организацией, государственной организацией (организацией с долей государства) – в размере 3000 и более базовых величин;
- наличие задолженности по денежным обязательствам в размере 500 и более базовых величин, а если должник является градообразующей или приравненной к ней организацией, государственной организацией (организацией с долей государства) – в размере 30 000 и более базовых величин.

Постановлением Министерства экономики Республики Беларусь и Министерства финансов Республики Беларусь от 07.08.2023 г. № 16/46 «Об оценке степени риска наступления банкротства» установлены следующие показатели оценки степени риска наступления банкротства (далее – показатели) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, в отношении которых в соответствии с Законом № 227-З возможно применение процедур в ходе производства по делу о банкротстве (далее – субъекты хозяйствования):

- коэффициент обеспеченности обязательств имуществом,

характеризующий соотношение обязательств и имущества. Коэффициент обеспеченности обязательств имуществом рассчитывается как отношение общей суммы обязательств субъекта хозяйствования к общей стоимости его имущества;

● коэффициент просроченных обязательств, характеризующий соотношение просроченных обязательств и общей суммы обязательств. Коэффициент просроченных обязательств рассчитывается как отношение суммы просроченных обязательств к общей сумме обязательств субъекта хозяйствования, где просроченные обязательства – это обязательства, срок исполнения которых наступил.

Отношения, связанные с несостоятельностью и банкротством, регулируются и другими актами законодательства. Так, организация и проведение электронных торгов по продаже имущества в делах об экономической несостоятельности (банкротстве) осуществляются в соответствие с постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 15.05.2023 г. № 9 «Об утверждении форм протоколов по торгам в процедурах несостоятельности или банкротства».

Постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 30 мая 2023 г. № 13 «Об учете требований кредиторов и иных лиц в делах о несостоятельности или банкротстве» утверждены:

● Инструкция о порядке ведения антикризисным управляющим реестра требований кредиторов;

● Правила учета антикризисным управляющим требований кредиторов, подлежащих удовлетворению вне очереди, а также требований учредителей (участников) должника – юридического лица, не вышедших и не исключенных из состава этого должника на дату возбуждения производства по делу о несостоятельности или банкротстве, по обязательствам, связанным с применением условий учредительства (участия).

Уголовный кодекс Республики Беларусь от 09.07.1999 г. № 275–З (с изм. и доп.) устанавливает ответственность за сокрытие банкротства (ст. 239), преднамеренное банкротство (ст. 240), препятствование проведению расчета с кредитором (кредиторами) (ст. 241).

### *10.2. Предупреждение несостоятельности и банкротства. Досудебное оздоровление*

Закон № 227-З в отличие от ранее действующего выделяет в качестве самостоятельной главы правовые нормы о предупреждении

несостоятельности и банкротства должника и о его досудебном оздоровлении. Это подтверждает тот факт, что концепция белорусского законодательства о банкротстве построена с учетом приоритета возможного наиболее раннего оздоровления должника и предупреждения его банкротства.

В настоящее время сформировалась система регулирования несостоятельности и банкротства со следующими основными характеристиками:

- приоритет интересов общества в целом перед интересами должника или отдельных кредиторов;
- сбалансированность защиты интересов кредиторов, должника, работников и иных заинтересованных лиц;
- защита и обеспечение повышения стоимости активов должника;
- использование несостоятельности и банкротства в отношении как юридических лиц, к которым применяются процедуры санации (оздоровления, реорганизации, реструктуризации) и ликвидации, так и физических лиц (по отношению к физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями, в Республике Беларусь пока не применяется, хотя концептуально этот вопрос рассматривается), которые после реструктуризации задолженности освобождаются от долгов;
- ориентация на предоставление предприятию должника возможности дальнейшего осуществления деятельности в целях сохранения рабочих мест и защиты инвестиций, а не на его ликвидацию.

Что касается предупреждения несостоятельности и банкротства, то собственникам и руководителям предприятий и организаций, которые могут стать потенциальными должниками, следует учитывать обязанность профилактики экономической несостоятельности и банкротства собственного или порученного им для управления государственного бизнеса.

Так, в соответствие с п. 1 ст. 13 Закона № 227-З, руководитель юридического лица, собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, индивидуальный предприниматель, государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника, в пределах своей компетенции обязаны принимать меры по предупреждению несостоятельности и банкротства.

Период, в течение которого принимаются меры по предупреждению

несостоятельности и банкротства, определяется вышеуказанными лицами и должен составлять не менее трех месяцев до подачи заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве. Те же лица в целях предупреждения несостоятельности и банкротства в соответствии с законодательством могут совершать следующие действия:

- изменять структуру и состав органов управления юридических лиц;
- принимать меры по сокращению или ликвидации дебиторской задолженности;
- привлекать инвестиции;
- использовать процедуры, установленные законодательством о медиации;
- проводить переговоры с кредиторами о заключении соглашений об изменении порядка и условий исполнения обязательств, а также о прекращении обязательств новацией, предоставлением взамен исполнения отступного или иными способами, установленными гражданским законодательством;
- реорганизовывать юридических лиц.

Более того, руководитель юридического лица, собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, индивидуальный предприниматель, государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника, в пределах своей компетенции могут принимать меры по получению предусмотренной законодательными актами государственной поддержки, государственной финансовой поддержки; заключению договоров займа, кредитных договоров в порядке, установленном законодательством, погашению кредиторской задолженности за счет иных источников; уступке требования; осуществлению эмиссии акций дополнительного выпуска за счет средств акционеров акционерного общества; прекращению залога, изменению условий договоров залога, в том числе в части содержания и обеспечения сохранности заложенного имущества, пользования и распоряжения предметом залога, замены предмета залога, перевода долга по обязательству, обеспеченному залогом; принимать иные меры, не противоречащие законодательству.

К ходатайству о согласовании местным исполнительным и

распорядительным органом мер по предупреждению несостоятельности и банкротства, указанному в абзаце втором части первой п. 3 ст. 12 Закона № 227-З прилагаются:

● перечень мер по предупреждению несостоятельности и банкротства, принятых руководителем юридического лица, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица, документы, подтверждающие принятие таких мер, а также обоснование, в том числе экономическое, неэффективности принятых мер. Период принятия этих мер определяется указанными лицами самостоятельно и должен составлять не менее трех месяцев до подачи ходатайства;

● перечень предлагаемых руководителем юридического лица, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица мер по предупреждению несостоятельности и банкротства.

Следует отметить существенно возрастающую роль, новые задачи и полномочия местных исполнительных и распорядительных органов в урегулировании неплатежеспособности должников. Местные исполнительные и распорядительные органы наделены следующими полномочиями:

● принятие мер по предупреждению несостоятельности и банкротства государственных или с долей государства организаций, которые находятся в подчинении исполнительного и распорядительного органа или управление принадлежащими административно-территориальной единице акциями (долями в уставном фонде) которых осуществляет этот орган; принятие решений о нецелесообразности дальнейшей реализации таких мер;

● согласование мер по предупреждению несостоятельности и банкротства, осуществление мониторинга принятия таких мер и оказание содействия в их реализации следующих организаций, не являющихся государственными или с долей государства (по их ходатайству): субъектов естественных монополий; обеспечивающих функционирование стратегически значимых отраслей экономики и (или) иные важные государственные потребности; являющихся поставщиками (подрядчиками, исполнителями) государственного оборонного заказа; градообразующих или приравненных к ним организаций;

● разработка и принятие (по своему решению) мер по предупреждению несостоятельности и банкротства в отношении находящихся на их территории организаций, не являющихся государственными или с

долей государства, если это необходимо в интересах регионов и (или) государства; принятие решения о нецелесообразности дальнейшей реализации таких мер;

●согласование предварительного плана санации или предварительного плана ликвидации, плана санации или плана ликвидации, а также изменений и (или) дополнений в план санации или план ликвидации государственных или с долей государства организаций, которые находятся в подчинении исполнительного и распорядительного органа или управление принадлежащими административно-территориальной единице акциями (долями в уставном фонде) которых осуществляет этот орган;

● согласование предварительного плана санации или плана санации, а также изменений и (или) дополнений в план санации организаций, не являющихся государственными или с долей государства;

● согласование подачи заявления должника о несостоятельности или заявления должника о банкротстве государственными организациями, которые находятся в подчинении исполнительного и распорядительного органа или управление принадлежащими административно-территориальной единице акциями (долями в уставном фонде) которых осуществляет этот орган, а также дочерними унитарными предприятиями, созданными государственными унитарными предприятиями, которые находятся в подчинении этого органа;

● анализ отчетов управляющего об имуществе должника, по итогам конкурсного производства, санации или ликвидационного производства организации, в отношении которой согласован соответствующий план;

● рассмотрение в делах о несостоятельности или банкротстве организаций, в отношении которых согласован соответствующий план, вопросов надлежащего (ненадлежащего) исполнения управляющим своих обязанностей, по результатам - право заявить в суд ходатайство о замене управляющего либо в орган государственного управления по делам о несостоятельности и банкротстве ходатайство об аннулировании аттестата управляющего;

● заявление ходатайств о продлении или завершении санации, внесение предложения о продлении ликвидационного производства в делах о несостоятельности или банкротстве организаций, в отношении которых согласован соответствующий план;

● представление в суд кандидатуры управляющего в производство по делу о несостоятельности или банкротстве для: государственных

организаций, которые находятся в подчинении исполнительного и распорядительного органа или управление принадлежащими административно-территориальной единице акциями (долями в уставном фонде) которых осуществляет этот орган; градообразующих и приравненных к ним организаций, а также организаций, не являющихся государственными или с долей государства, в отношении которых согласован предварительный план санации;

● принятие решения о продаже имущества на торгах в форме конкурса в отношении градообразующих и приравненных к ним организаций, которые находятся на их территории (пп.2 и 3 ст.12 Закона № 227-З).

Под судебным оздоровлением понимаются меры, принимаемые руководителем юридического лица, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица, государственным органом, в подчинении (составе) которого находится юридическое лицо или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) юридического лица, на основании частного определения суда по обеспечению эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановлению платежеспособности юридического лица (п. 9 ст. 1 Закона № 227-З).

Если судом установлено, что взыскиваемая сумма долга не позволит юридическому лицу в дальнейшем осуществлять хозяйственную (экономическую) деятельность, то суд выносит частное определение, обязывающее в установленный судом срок провести досудебное оздоровление.

Руководитель юридического лица, собственник имущества унитарного предприятия, учредители (участники) юридического лица, государственный орган, в подчинении (составе) которого находится юридическое лицо или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) юридического лица, в отношении которых вынесено частное определение, обязаны в срок, установленный судом, принять меры по проведению досудебного оздоровления, которые включаются в план досудебного оздоровления, либо представить обоснованное решение о нецелесообразности его проведения, в том числе если в отношении лица, указанного в п. 1 ст. 15 Закона № 227-З, уже реализуются меры по предупреждению несостоятельности и банкротства.

Решение о принятии мер по проведению досудебного оздоровления оформляется письменно и включает сведения о периоде досудебного оздоровления и план досудебного оздоровления.

Для досудебного оздоровления могут приниматься те же действия и меры, как и для предупреждения несостоятельности и банкротства

На период досудебного оздоровления юридическое лицо освобождается от обязанности подачи в суд заявления должника о банкротстве.

### *10.3. Рассмотрение дел о несостоятельности или банкротстве и дел по спорам, связанным с несостоятельностью или банкротством*

Дела о несостоятельности или банкротстве рассматриваются судом, рассматривающим экономические дела, в соответствии с правилами подсудности, установленными Хозяйственным процессуальным кодексом Республики Беларусь от 15.12.1998 г. № 219-З (с изм. и доп.).

Лицами, участвующими в деле о несостоятельности или банкротстве, являются:

- должник;
- управляющий;
- кредиторы;
- собственник имущества должника – унитарного предприятия;
- учредители (участники) должника – юридического лица;
- государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника;
- представитель работников должника;
- прокурор, обратившийся в суд в случаях[8], установленных Законом № 227-З и (или) иными законодательными актами;
- лица, указанные в п. 1 ст. 9 Закона № 227-З (собственник имущества унитарного предприятия, признанного банкротом, учредители (участники) юридического лица, признанного банкротом, или иные лица, в том числе руководитель юридического лица, имеющие право

[8] Прокурор вправе подать в суд заявление прокурора о банкротстве в следующих случаях: если им выявлены признаки преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства или препятствования проведению расчета с кредиторами; в интересах кредиторов – Республики Беларусь, административно-территориальных единиц Республики Беларусь по денежным обязательствам; в иных случаях, установленных законодательными актами (п. 1 ст. 35 Закона № 227-З)

давать обязательные для этого юридического лица указания либо возможность иным образом определять его действия);

● местный исполнительный и распорядительный орган по месту нахождения должника;

● другие заинтересованные государственные органы, заинтересованные лица, привлеченные судом в качестве лиц, участвующих в деле о несостоятельности или банкротстве, по собственной инициативе или по ходатайству таких лиц;

● иные лица в случаях, установленных Законом № 227-З и иными законодательными актами.

Важнейшую роль в управлении предприятием должника при его несостоятельности и банкротстве играет управляющий: антикризисный управляющий (в конкурсном производстве, санации и ликвидационном производстве); в защитном периоде действует временный управляющий, реализующий узкий круг задач и полномочий преимущественно аналитического характера.

Управляющим может быть индивидуальный предприниматель (гражданин Республики Беларусь либо иностранный гражданин, лицо без гражданства, имеющие вид на жительство в Республике Беларусь), имеющий высшее, преимущественно экономическое или юридическое образование, необходимый опыт хозяйственной (экономической) деятельности, не имеющий судимости, не состоящий на учете в организациях здравоохранения в связи с психическим расстройством (заболеванием), алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией, аттестованный на соответствие профессионально-квалификационным требованиям, предъявляемым к управляющему, получивший аттестат управляющего[9].

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 22.08.2023 г. № 551 «Об аттестации и переаттестации физических лиц в качестве временных (антикризисных) управляющих» утверждено Положение о порядке аттестации и переаттестации физических лиц на соответствие профессионально-квалификационным требованиям, предъявляемым к временному (антикризисному) управляющему.

Лицам, прошедшим аттестацию на соответствие профессионально-квалификационным требованиям, предъявляемым к управляющему в

[9] Управляющим может быть также юридическое лицо. К руководителю управляющего - юридического лица как к лицу, обладающему персональной ответственностью, предъявляются требования, установленные Законом № 227-З к управляющему - физическому лицу (ст. 44 Закона № 227-З).

производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве), выдается аттестат управляющего категории «А», «В» или «С».

Аттестат управляющего категории «А» дает право на назначение управляющим в производство по делу о несостоятельности или банкротстве должника, имеющего списочную численность работников до ста человек включительно.

Аттестат управляющего категории «В» дает право на назначение управляющим в производство по делу о несостоятельности или банкротстве должника, имеющего списочную численность работников до двухсот пятидесяти человек включительно.

Аттестат управляющего категории «С» дает право на назначение управляющим в производство по делу о несостоятельности или банкротстве должника без ограничения численности работников.

Аттестация проводится аттестационной комиссией Департамента по санации и банкротству Министерства экономики (далее - аттестационная комиссия). Количественный и персональный состав аттестационной комиссии определяется приказом директора Департамента по санации и банкротству Министерства экономики.

К аттестации допускаются дееспособные физические лица, имеющие гражданство Республики Беларусь либо вид на жительство в Республике Беларусь, а также высшее образование, преимущественно экономическое или юридическое; не имеющие судимости; не состоящие на учете в организациях здравоохранения в связи с психическим расстройством (заболеванием), алкоголизмом, наркоманией, токсикоманией.

Помимо выше установленных требований, при получении аттестата управляющего требуется:

категории «А» – опыт хозяйственной (экономической) деятельности три года и более;

категории «В» – опыт работы в должности руководителя структурного подразделения юридического лица три года и более или руководителя юридического лица (заместителя руководителя юридического лица) два года и более, либо опыт работы управляющим два года и более, либо наличие проведенной управляющим процедуры санации;

категории «С» – опыт работы в должности заместителя руководителя юридического лица четыре года и более или руководителя юридического лица три года и более, либо опыт работы управляющим три года и более, либо наличие проведенной управляющим процедуры санации, по итогам которой обеспечена эффективная хозяйственная (экономическая) деятельность должника и восстановлена его платежеспособность.

При проведении аттестации претенденту задается не более девяти вопросов. Ответы претендента оцениваются «верно» или «неверно» по каждому вопросу. При оценке «неверно» претенденту одновременно доводится правильный ответ на вопрос. Результат проведения аттестации считается положительным, если даны правильные ответы на шесть вопросов. Претендент, получивший положительный результат по итогам аттестации, считается прошедшим аттестацию и получает аттестат управляющего заявленной для получения категории. Результат прохождения либо непрохождения претендентами аттестации объявляется претендентам аттестационной комиссией в день проведения аттестации. Повторно аттестация может быть проведена не ранее чем через 30 дней со дня, следующего за днем последней аттестации.

Претенденты, получившие отрицательный результат по итогам аттестации три раза в течение девяти месяцев со дня проведения первой аттестации, обязаны пройти повторное обучение по программе подготовки в целях подачи документов для повторной аттестации.

Аттестат управляющего выдается на пять лет. Срок действия аттестата управляющего по его окончании может неоднократно продлеваться на пять лет по итогам прохождения аттестованным лицом переаттестации в установленном порядке.

Порядок специальной аттестации для физических лиц, желающих получить аттестат антикризисного управляющего для участия в деле о банкротстве банка, установлен Инструкцией о порядке проведения Национальным банком оценки соответствия квалификационным требованиям и требованиям к деловой репутации, об аттестации и специальной аттестации, утвержденной постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 19.12.2012 г. № 669 «Об оценке соответствия квалификационным требованиям и требованиям к деловой репутации, об аттестации и специальной аттестации» (с изм. и доп.).

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 25.08.2006 г. № 530 «О страховой деятельности» (с изм. и доп.) введено обязательное страхование гражданской ответственности временных (антикризисных) управляющих в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве). Страховая сумма по договору обязательного страхования гражданской ответственности временных (антикризисных) управляющих в течение всего срока его действия не может быть менее 3000-кратного размера базовой величины, установленной на дату заключения этого договора.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 26

сентября 2023 г. № 628 «О выплате вознаграждений временному (антикризисному) управляющему из денежных средств должника» утверждено Положение о выплате вознаграждений временному (антикризисному) управляющему из денежных средств должника.

Основное вознаграждение выплачивается управляющему из денежных средств должника ежемесячно: в защитном периоде в размере 15 базовых величин; в конкурсном производстве, санации, ликвидационном производстве в размере 30 базовых величин.

Основными задачами управляющего являются:

● в защитном периоде – анализ достоверности фактов, изложенных в заявлении о несостоятельности или банкротстве, проверка наличия (отсутствия) установленных Законом № 227-З оснований для подачи заявления о несостоятельности или банкротстве, проверка наличия (отсутствия) оснований для открытия конкурсного производства;

●в конкурсном производстве – проверка наличия (отсутствия) оснований для признания должника несостоятельным и введения санации или для признания должника – юридического лица банкротом и открытия ликвидационного производства, признания должника – индивидуального предпринимателя банкротом с прекращением предпринимательской деятельности и открытия ликвидационного производства, определение наличия (отсутствия) признаков преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства или препятствования проведению расчета с кредиторами;

● в санации – обеспечение эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановление платежеспособности должника – юридического лица, а также осуществления расчетов с кредиторами в соответствии с установленной очередностью;

● в ликвидационном производстве – проведение ликвидации должника – юридического лица или осуществление прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, реализация имущества должника и максимально возможное удовлетворение требований кредиторов в соответствии с установленной очередностью;

● в защитном периоде, конкурсном производстве, санации и ликвидационном производстве – содействие заключению мирового соглашения (ст. 48 Закона № 227-З).

В конкурсном производстве, санации, ликвидационном производстве представление интересов всех кредиторов и совершение от их имени всех действий в отношении должника осуществляет собрание кредиторов.

Созыв и проведение собрания кредиторов осуществляются управляющим.

К компетенции собрания кредиторов относятся:

● согласование плана санации или плана ликвидации должника – юридического лица либо плана прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя;

● согласование изменений и (или) дополнений в план санации или план ликвидации должника – юридического лица либо план прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя;

● принятие решения о заключении мирового соглашения и его условиях;

● рассмотрение жалоб на решения, действия (бездействие) управляющего;

● принятие решения о продлении срока ликвидационного производства;

● принятие решения об образовании комитета кредиторов, определение его количественного состава, избрание членов комитета кредиторов, принятие решения о досрочном прекращении полномочий членов комитета кредиторов;

● решение вопроса о распределении нереализованного имущества должника между кредиторами, выразившими согласие на принятие такого имущества, и размере удовлетворения их требований за счет этого имущества;

● принятие решения о согласовании или об отказе в согласовании сделок должника, совершаемых в соответствии с пп. 3 и 5 ст. 77 и ст. 105 Закона № 227-З;

● согласование привлечения управляющим лиц для выполнения задач, связанных с производством по делу о несостоятельности или банкротстве;

● утверждение сметы текущих расходов (затрат) на проведение мероприятий на очередной планируемый период, а также уточненной (итоговой) сметы по истечении соответствующего периода;

● рассмотрение и утверждение отчета управляющего по итогам ликвидационного производства, отчета управляющего по итогам санации;

● принятие решения о предъявлении управляющим иска о привлечении к субсидиарной ответственности;

●. установление размера выплаты управляющему, указанной в п. 10 ст. 54 Закона № 227-З, а также размера, источника и порядка выплаты вознаграждения, указанного в п. 14 ст.54 Закона № 227-З, и

произведения иных выплат управляющему;

● проверка правильности расчета вознаграждения управляющему по итогам дела о несостоятельности или банкротстве;

● согласование снижения начальной цены имущества должника в соответствии с Законом № 227-З;

● согласование увеличения численности и штата работников, заключения новых трудовых договоров и коллективного договора;

● решение иных вопросов, не относящихся к компетенции управляющего, возникающих в ходе производства по делу о несостоятельности или банкротстве (ст. 63 Закона № 227-З).

Решения собрания кредиторов оформляются протоколом и должны быть мотивированными. К протоколу собрания кредиторов должны быть приложены следующие документы: реестр требований кредиторов на день проведения собрания кредиторов; материалы, представленные участниками либо участникам собрания кредиторов для ознакомления, согласования и (или) утверждения; документы, свидетельствующие о надлежащем уведомлении о дате, времени, месте, повестке дня и способе проведения собрания кредиторов; лист регистрации участников собрания кредиторов; заполненные бюллетени для голосования, учтенные при подсчете голосов при голосовании; бюллетени, являющиеся недействительными в соответствии с ч. 4 п. 13 ст. 63 Закона № 227-З; иные документы по усмотрению управляющего и (или) на основании решения собрания кредиторов.

Протоколы собрания кредиторов с прилагаемыми к ним документами размещаются в Едином государственном реестре сведений о банкротстве (bankrot.gov.by) не позднее пяти рабочих дней со дня принятия соответствующих решений.

Решение об образовании комитета кредиторов принимается на первом собрании кредиторов в обязательном порядке, если общее количество кредиторов должника, требования которых включены в реестр требований кредиторов, и кредиторов, указанных в п. 1 ст.197 Закона № 227-З, составляет не менее десяти.

В состав комитета кредиторов включаются кредиторы в нечетном количестве, определяемом собранием кредиторов, но не менее трех и не более семи. При этом представитель работников должника включается в состав комитета кредиторов в обязательном порядке.

Если количество кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов, и кредиторов, указанных в п. 1 ст. 197 Закона № 227-З, менее 10, решением первого собрания кредиторов может

быть установлено осуществление собранием кредиторов функций комитета кредиторов. Каждый член комитета кредиторов обладает одним голосом.

Решения комитета кредиторов принимаются большинством голосов от общего числа голосов членов комитета кредиторов. Члены комитета кредиторов не вправе воздержаться или отказаться от голосования. Решение комитета кредиторов оформляется в порядке, установленном пп. 4 и 5 ст. 66 Закона № 227-З, и размещается в Едином государственном реестре сведений о банкротстве (bankrot.gov.by) не позднее пяти рабочих дней со дня его принятия.

Членами комитета кредиторов могут быть только кредиторы. Члены комитета кредиторов избираются на собрании кредиторов, за исключением представителя работников должника, который включается в состав комитета кредиторов в обязательном порядке.

Комитет кредиторов вправе принимать решения:

- о созыве собрания кредиторов;
- по жалобе на решения, действия (бездействие) управляющего;
- о рекомендации собранию кредиторов рассмотреть вопросы недобросовестного или ненадлежащего исполнения управляющим своих обязанностей;
- о согласовании или отказе в согласовании сделок должника, совершаемых в соответствии с пп. 3 и 5 ст. 77 и ст. 105 Закона № 227-З;
- по иным вопросам, отнесенным к его компетенции собранием кредиторов.

Собранием кредиторов не может быть передано комитету кредиторов решение вопросов, указанных в подпунктах 5.1–5.3, 5.5–5.7, 5.11–5.16 п. 5 ст. 63 Закона № 227-З.

Комитет кредиторов для осуществления возложенных на него функций вправе:

- требовать от управляющего представления сведений, касающихся финансового состояния должника и производства по делу о несостоятельности или банкротстве;
- осуществлять представление интересов кредиторов, требования которых включены в реестр требований кредиторов, и кредиторов, указанных в п. 1 ст. 197 Закона № 227-З, на заседаниях суда в случае принятия такого решения собранием кредиторов (ст. 69 Закона № 227-З).

### *10.4. Порядок и особенности применения процедур при рассмотрении дел о несостоятельности или банкротстве*

Законом № 227-З предусмотрено, что признание юридического лица несостоятельным влечет его санацию, банкротом - ликвидацию. Признание индивидуального предпринимателя банкротом влечет прекращение предпринимательской деятельности.

Ст. 11 Закона № 227-З установлены четыре процедуры несостоятельности и банкротства:

- защитный период;
- конкурсное производство;
- санация;
- ликвидационное производство.

Более того, Законом № 227-З определены возможность заключения и содержание мирового соглашения.

В ходе производства по делу о несостоятельности или банкротстве должника - юридического лица применяются различные процедуры:

- для действующего юридического лица (кроме банка) - защитный период, конкурсное производство, санация и ликвидационное производство. В санации и ликвидационном производстве также возможно заключение мирового соглашения (п. 23 ст. 1, п. 1 ст. 11 Закона № 227-З);
- для ликвидируемого юридического лица (кроме банка) - конкурсное производство и ликвидационное производство (п. 1 ст. 11, п. 4 ст. 221 Закона № 227-З). Соответственно, защитный период, санация и мировое соглашение в производстве по делу о банкротстве ликвидируемого должника не применяются;
- для банка - конкурсное производство и ликвидационное производство (п. 3 ст. 131, ст. 158 Закона № 227-З);
- для должника - индивидуального предпринимателя - конкурсное производство и ликвидационное производство (с возможностью заключения мирового соглашения) (п. 23 ст. 1, п. 1 ст. 11, пп. 3, 5 ст. 215 Закона № 227-З);
- в ходе производства по делу о банкротстве отсутствующего должника (индивидуального предпринимателя либо юридического лица) - конкурсное производство и ликвидационное производство (п. 1 ст. 11, п. 2 ст. 223 Закона № 227-З).

*Защитный период* - процедура, применяемая к должнику в целях проведения анализа достоверности фактов, изложенных в заявлении о несостоятельности или банкротстве, проверки наличия (отсутствия) установленных Законом № 227-З оснований для подачи заявления о

несостоятельности или банкротстве и оснований для открытия конкурсного производства.

Со дня возбуждения производства по делу о несостоятельности или банкротстве должника – юридического лица судом по собственной инициативе либо по ходатайству кредиторов или должника может быть введен защитный период продолжительностью не более одного месяца, за исключением случаев, когда в соответствии с Законом № 227-З процедура защитного периода не применяется в отношении отдельных категорий должников.

Определением о принятии заявления, возбуждении производства по делу о несостоятельности и введении защитного периода или о принятии заявления, возбуждении производства по делу о банкротстве и введении защитного периода суд назначает временного управляющего, а также устанавливает дату, время и место судебного заседания для решения вопроса об открытии конкурсного производства.

Со дня введения судом защитного периода запрещаются удовлетворение требований учредителей (участников) должника – юридического лица по обязательствам, связанным с применением условий учредительства (участия), за исключением требований учредителей (участников) должника – юридического лица, вышедших или исключенных из состава этого должника на дату возбуждения производства по делу о несостоятельности или банкротстве, а также выкуп и (или) приобретение должником – акционерным обществом акций этого акционерного общества. Продажа предприятия должника в защитном периоде не допускается (ст. 96 Закона № 227-З).

Введение защитного периода не является основанием для прекращения трудового договора с руководителем должника – юридического лица либо освобождения других органов управления должника от исполнения их обязанностей. Руководитель должника – юридического лица, в том числе с которым прекращен трудовой договор в соответствии с законодательством о труде в защитном периоде, должен представлять временному управляющему запрашиваемые им сведения, необходимые для его деятельности.

В то же время. должник – юридическое лицо в защитном периоде не вправе принимать решения, предусмотренные п. 3 ст. 99 Закона № 227-З.

По окончании защитного периода суд рассматривает заявление должника о несостоятельности, заявление должника о банкротстве, заявление кредитора о банкротстве, отчет временного управляющего о

своей деятельности, справку о достоверности фактов, изложенных в указанных заявлениях, и наличии (отсутствии) установленных Законом № 227-З оснований для подачи заявления о несостоятельности или банкротстве и оснований для открытия конкурсного производства и при наличии соответствующих оснований выносит определение:

1) об открытии конкурсного производства (в том числе назначает антикризисного управляющего, устанавливает дату, время и место проведения судебного заседания по итогам конкурсного производства);

2) либо о прекращении производства по делу о несостоятельности или банкротстве (ст. 100 Закона № 227-З).

*Конкурсное производство* – процедура, применяемая к должнику в целях проверки наличия (отсутствия) оснований для принятия решения о признании должника – юридического лица несостоятельным и введении санации или о признании должника – юридического лица банкротом и открытии ликвидационного производства, о признании должника – индивидуального предпринимателя банкротом с прекращением предпринимательской деятельности и открытии ликвидационного производства, формирования реестра требований кредиторов, определения признаков преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства или препятствования проведению расчета с кредиторами.

Основаниями для открытия конкурсного производства являются:

- подтверждение наличия оснований для подачи заявления должника о несостоятельности либо заявления должника или кредитора о банкротстве, установленных ст. 8 или 10 Закона № 227-З, при отсутствии оснований для введения защитного периода;
- подтверждение наличия: в отношении отсутствующего должника - оснований для подачи заявления кредитора о банкротстве, установленных ст. 10 Закона № 227-З; или факта отзыва у банка лицензии на осуществление банковской деятельности (ст. 186 Закона № 227-З); или оснований для подачи заявления должника - индивидуального предпринимателя о банкротстве (пп. 2 и 3 ст. 213 Закона № 227-З); или факта недостаточности стоимости имущества ликвидируемого должника для удовлетворения требований кредиторов либо отсутствия у него имущества (п. 1 ст. 220 Закона № 227-З);
- подтверждение наличия по окончании защитного периода оснований для подачи заявления должника о несостоятельности либо заявления должника или кредитора о банкротстве, установленных ст. 8 или 10 Закона № 227-З.

Срок конкурсного производства не может превышать четырех

месяцев. Срок может быть продлен судом по собственной инициативе либо по ходатайству управляющего или иных лиц, участвующих в деле, до 8 месяцев, а в случае удовлетворения судом ходатайства об отложении решения вопроса о принятии заявления кредитора о банкротстве для подачи заявления должника о несостоятельности - до 11 месяцев со дня поступления в суд заявления должника о несостоятельности или о банкротстве, заявления кредитора о банкротстве (ст. 42, п. 4 ст. 102 Закона № 227-З).

Не позднее семи рабочих дней со дня открытия в отношении должника конкурсного производства управляющий обязан разместить в Едином государственном реестре сведений о банкротстве сведения об открытии в отношении должника конкурсного производства, сроке предъявления требований кредиторов, дате, времени и месте проведения первого собрания кредиторов, а также судебного заседания по итогам конкурсного производства.

Со дня открытия конкурсного производства судом может быть применена мера обеспечения требований кредиторов в виде временного ограничения права должника – индивидуального предпринимателя, заинтересованного лица в отношении должника – юридического лица на выезд из Республики Беларусь на срок, установленный судом, но не более чем до завершения производства по делу о несостоятельности или банкротстве. Если должник является юридическим лицом, суд по ходатайству управляющего, иных лиц, участвующих в деле о несостоятельности или банкротстве, или по собственной инициативе решает, в отношении каких физических лиц, являющихся заинтересованными лицами в отношении должника – юридического лица, подлежит применению такая мера.

Открытие конкурсного производства влечет для должника, кредиторов и некоторых других лиц ряд последствий:

- прекращение трудового договора с руководителем должника - юридического лица;
- приостановление практически всех полномочий органов управления должника - юридического лица и собственника имущества должника - унитарного предприятия, государственного объединения (за исключением принятия решения общим собранием акционеров (участников) должника об увеличении уставного фонда должника путем эмиссии акций дополнительного выпуска (внесения дополнительных вкладов участниками и (или) вкладов кредиторами));
- переход к управляющему полномочий руководителя и других

органов управления должника - юридического лица, собственника имущества должника - унитарного предприятия, государственного объединения, а также права управления имуществом должника;

● органы управления должника - юридического лица, должник - индивидуальный предприниматель в срок, установленный судом, но не превышающий 15 дней со дня открытия конкурсного производства, обязаны обеспечить передачу управляющему документов, связанных с ведением бухгалтерского учета, учета доходов и расходов, составлением отчетности, иной документации, обязанность по ведению (составлению) и хранению которой установлена законодательством, печатей и штампов, иного имущества должника;

● срок исполнения всех обязательств должника, а также уплаты ранее отсроченных, рассроченных обязательных платежей должника, обязательных платежей, по которым предоставлен налоговый кредит, считается наступившим;

● иных, определенных п. 1 ст. 103 Закона № 227-З.

Не позднее чем за семь рабочих дней до установленной судом даты проведения судебного заседания по итогам конкурсного производства управляющий должен представить в суд:

● отчет управляющего по итогам конкурсного производства;

● план санации или план ликвидации должника – юридического лица либо план прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, в том числе в случае отказа собрания кредиторов в их согласовании;

● протокол собрания кредиторов, на котором принято решение по результатам рассмотрения отчета управляющего по итогам конкурсного производства, плана санации или плана ликвидации должника – юридического лица либо плана прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя;

● документы, подтверждающие согласование либо отказ в согласовании плана санации или плана ликвидации должника – государственной организации (организации с долей государства) государственным органом, в подчинении (составе) которого находится должник или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь или ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника, а плана санации иных должников-организаций – местным исполнительным и распорядительным органом по месту нахождения должника, либо документы, подтверждающие направление управляющим соответствующего плана на согласование с

таким государственным органом;

● ходатайство государственного органа, согласовавшего план санации должника, и (или) иных государственных органов, являющихся лицами, участвующими в деле о несостоятельности, об утверждении плана санации должника – государственной организации (организации с долей государства), градообразующей или приравненной к ней организации, не являющейся государственной (с долей государства), а также документы, подтверждающие предоставление банковской гарантии, и (или) гарантии Правительства Республики Беларусь, и (или) гарантии местного исполнительного и распорядительного органа в качестве обеспечения исполнения обязательств должника в соответствии с графиком удовлетворения требований кредиторов, и документ, подтверждающий согласование такого плана с уполномоченным государственным органом (ст. 112 Закона № 227-З).

По результатам проведения судебного заседания по итогам конкурсного производства суд выносит одно из следующих судебных постановлений:

● решение о признании должника несостоятельным и введении санации;

● решение о признании должника – юридического лица банкротом и открытии ликвидационного производства;

● решение о признании должника – индивидуального предпринимателя банкротом с прекращением предпринимательской деятельности и открытии ликвидационного производства;

● определение о прекращении производства по делу о несостоятельности или банкротстве.

*Санация* – процедура, применяемая к должнику – юридическому лицу в целях обеспечения его эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановления платежеспособности, а также осуществления расчетов с его кредиторами в соответствии с установленной очередностью.

Общие положения о проведении санации установлены ст.113 Закона № 227-З:

● санация вводится судом на основании заявления должника о несостоятельности и согласованного в установленном порядке плана санации либо на основании заявления должника о несостоятельности в случае утверждения судом плана санации (п.1);

● санация вводится на срок, не превышающий 36 месяцев со дня вынесения решения о признании должника несостоятельным и введении

санации и может быть продлен судом не более чем на 24 месяца при наличии обстоятельств, свидетельствующих о возможности достижения ее целей в указанный срок, по ходатайству управляющего, собрания кредиторов или государственного органа, согласовавшего план санации (пп.2 и 3 Закона № 227-З);

● определен следующий порядок продления срока санации: управляющий не позднее чем за 20 дней до истечения установленного срока санации размещает в Едином государственном реестре сведений о банкротстве изменения и (или) дополнения в план санации; собрание кредиторов по вопросу о согласовании этих изменений и (или) дополнений созывается и проводится не позднее чем за 10 рабочих дней до истечения установленного судом срока санации; вопрос о продлении срока санации рассматривается в судебном заседании, по результатам которого суд выносит определение о продлении срока санации или решение об отказе в продлении срока санации, признании должника банкротом и открытии ликвидационного производства (пп.4 и 5 Закона № 227-З);

● проценты и неустойка (штрафы, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств должника, возникших до открытия конкурсного производства, не начисляются и не выплачиваются, за исключением процентов, подлежащих начислению и уплате в соответствии с п. 2 ст.103 Закона № 227-З (п. 7 Закона № 227-З).

Для обеспечения эффективной хозяйственной (экономической) деятельности и восстановления платежеспособности должника в процессе санации могут приниматься следующие меры:

● сокращение или ликвидация дебиторской задолженности;

● исполнение обязательств должника собственником имущества должника – унитарного предприятия, государственного объединения, учредителями (участниками) должника или иными лицами;

● получение должником предусмотренной законодательными актами государственной поддержки, в том числе финансовой;

● перепрофилирование производства;

● продажа имущества должника;

● уступка требований должника;

● изменение установленного законодательством срока уплаты налогов, сборов (пошлин), пеней;

● предоставление отступного;

● иные меры (ст.116 Закона № 227-З).

Завершение санации в установленные сроки регламентировано ст.128 Закона № 227-З.

Так, управляющий представляет в суд:

● отчет управляющего по итогам санации;

● план ликвидации должника - в случае принятия собранием кредиторов соответствующего решения;

● документы, подтверждающие согласование либо отказ в согласовании плана ликвидации государственным органом, в подчинении (составе) которого находится должник или который осуществляет управление принадлежащими Республике Беларусь или ее административно-территориальным единицам акциями (долями) должника;

● изменения и (или) дополнения в план санации, рассмотренные в порядке, установленном ст. 111 Закона № 227-З, - в случае принятия собранием кредиторов решения по их утверждению;

● протокол собрания кредиторов, на котором принято одно из решений, указанных ранее, и сведения об оспаривании такого решения в установленном порядке;

● реестр требований кредиторов.

Суд рассматривает ходатайство собрания кредиторов и выносит одно из следующих постановлений:

● определение о завершении санации и прекращении производства по делу о несостоятельности;

● определение о продлении срока санации;

● решение о завершении санации, признании должника банкротом и открытии ликвидационного производства.

*Мировое соглашение* – соглашение между должником, кредиторами и при необходимости третьими лицами о прекращении производства по делу о несостоятельности или банкротстве на основе взаимных уступок, заключаемое в санации или ликвидационном производстве и утверждаемое судом.

До ликвидации юридического лица (кроме ликвидируемого в общегражданском порядке, являющегося отсутствующим должником или банком), прекращения деятельности индивидуального предпринимателя (кроме являющегося отсутствующим должником) дело может и не дойти. Именно на этот случай при осуществлении процедур несостоятельности или банкротства этих лиц рассчитана возможность урегулирования всех споров через мировое соглашение.

Мировое соглашение может быть заключено при наличии в совокупности следующих условий:

● удовлетворение в полном объеме требований кредиторов первой и второй очереди;

● реализация залогового имущества и полное распределение полученных от такой реализации денежных средств в соответствии со ст. 142 Закона № 227-З либо, при наличии неудовлетворенных требований залоговых кредиторов, представление такими лицами собранию кредиторов, на котором решается вопрос о заключении мирового соглашения, письменного отказа от реализации права на удовлетворение своих требований за счет денежных средств, полученных от реализации залогового имущества (пп. 1 и 2 ст.131 Закона № 227-З).

Форма и содержание мирового соглашения определены ст.132 Закона № 227-З.

Так, мировое соглашение заключается в письменной форме. Мировое соглашение может быть заключено на условиях:

● отсрочки и (или) рассрочки исполнения обязательств должника и (или) прекращения обязательств должника предоставлением отступного, новацией, прощением долга либо иными способами, установленными законодательством;

● уступки права (требования) должника;

● исполнения обязательств должника третьими лицами;

●. перевода долга;

● удовлетворения требований кредиторов иными способами, не противоречащими законодательству.

Мировое соглашение должно быть реально исполнимым, должно содержать сведения о размерах, способе, порядке и сроках исполнения обязательств должника и (или) прекращения обязательств должника предоставлением отступного, новацией, прощением долга либо иными способами, установленными законодательством.

Условия мирового соглашения должны содержать положения, исключающие их неоднозначные понимание и толкование, и должны быть четко определены в отношении каждого кредитора и его требований.

Мировое соглашение может предусматривать обязательства акционеров должника – открытого акционерного общества по передаче в порядке, установленном законодательством, принадлежащих им акций этого общества кредиторам в счет удовлетворения требований последних, а также иные условия, не противоречащие настоящему Закону и иным законодательным актам.

Условия мирового соглашения для кредиторов, не принимавших участия в голосовании по вопросу о заключении мирового соглашения или голосовавших против его заключения, не могут быть хуже, чем для кредиторов той же очереди, голосовавших за его заключение.

От имени должника – юридического лица мировое соглашение подписывается управляющим, от имени должника – индивидуального предпринимателя – этим должником и управляющим. От имени кредиторов мировое соглашение подписывается лицом, уполномоченным собранием кредиторов.

Если в мировом соглашении участвуют третьи лица, мировое соглашение подписывается также ими или их представителями.

Таким образом, решение о заключении мирового соглашения принимается собранием кредиторов (от имени кредиторов) и управляющим (от имени должника - юридического лица) или управляющим и должником - индивидуальным предпринимателем (со стороны индивидуального предпринимателя). Допускается участие в мировом соглашении третьих лиц, принимающих на себя права и обязанности, установленные данным соглашением (пп. 4-6 ст.131 Закона № 227-З).

Процедура и последствия утверждения мирового соглашения предполагают:

● мировое соглашение утверждается судом (при этом суд не вправе изменять его содержание) и вступает в силу со дня его утверждения, о чем выносится соответствующее определение, в котором также указывается о прекращении производства по делу о несостоятельности или банкротстве (пп. 7, 10 ст.131 Закона № 227-З);

● после вынесения судом такого определения полномочия антикризисного управляющего прекращаются, исполнение обязательств должника перед кредиторами осуществляется в соответствии с условиями мирового соглашения (пп. 1 и 2 ст.134 Закона № 227-З).

Последствия отказа в утверждении мирового соглашения определены ст. 136 Закона № 227-З: в случае вынесения судом определения об отказе в утверждении мирового соглашения мировое соглашение считается незаключенным, но это не препятствует заключению нового мирового соглашения.

*Ликвидационное производство* – процедура, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, продажи имущества должника и максимально возможного удовлетворения требований кредиторов в соответствии с установленной очередностью.

Ликвидационное производство открывается со дня вынесения судом решения о признании должника - юридического лица банкротом и открытии ликвидационного производства, о признании должника -

индивидуального предпринимателя банкротом с прекращением предпринимательской деятельности и открытии ликвидационного производства (п. 1 ст. 138 Закона № 227-З). После вынесения соответствующего решения суда управляющий:

● направляет сообщение об этом в государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь либо ее административно-территориальным единицам акциями (долями в уставном фонде) должника, а также в депозитарий в случае признания банкротом акционерного общества;

● уведомляет работников должника о предстоящем увольнении в соответствии с законодательством о труде (пп. 2 и 3 ст.138 Закона № 227-З).

Срок ликвидационного производства указывается в плане ликвидации (прекращения деятельности) и не может превышать 9 месяцев, но может быть продлен на 6 месяцев (согласно п. 5 ст. 138 Закона № 227-З такое продление может быть неоднократным) собранием кредиторов по собственной инициативе либо по предложению управляющего или государственного органа, согласовавшего план ликвидации должника - государственной или с долей государства организации по основаниям, предусмотренным п. 4 ст. 138 Закона № 227-З.

Относительно деятельности и распоряжения имуществом должника в ликвидационном производстве установлены следующие нормы:

● должник может совершать только такие сделки и (или) иные действия, которые связаны с его ликвидацией либо прекращением деятельности (п. 8 ст. 138 Закона № 227-З);

● первые торги по продаже всего имущества должника, за исключением предприятия должника, должны быть проведены в срок не позднее 30 дней со дня открытия ликвидационного производства (п. 10 ст. 138 Закона № 227-З);

● при нереализации до открытия ликвидационного производства и в течение 6 месяцев со дня его открытия движимого имущества стоимостью не более 100 базовых величин или являющегося продукцией, изготовленной должником в процессе хозяйственной (экономической) деятельности, или скоропортящейся продукцией, или иным имуществом, находящимся под угрозой явного уменьшения стоимости, оно может передаваться кредиторам в порядке, установленном ст. 146 Закона № 227-З (п. 11 ст. 138 Закона № 227-З);

● при наличии в составе имущества должника имущества, изъятого

из оборота, управляющий в течение 7 рабочих дней со дня открытия ликвидационного производства уведомляет об этом его собственника, суд и прокурора, а собственник обязан принять его от управляющего в свое управление или закрепить это имущество за другими лицами в течение 1 месяца со дня получения уведомления, если иное не установлено законодательными актами. В случае неисполнения собственником этой обязанности все расходы по содержанию такого имущества возмещаются за счет его денежных средств (пп. 12-14 ст. 138 Закона № 227-З);

● проценты и неустойка (штрафы, пени) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств должника, возникших до открытия конкурсного производства, не начисляются и не выплачиваются, за исключением процентов, подлежащих начислению и уплате в соответствии с п. 2 ст. 103 Закона № 227-З (п. 15 ст. 138 Закона № 227-З).

Завершение ликвидационного производства осуществляется в порядке, установленном ст. 147 и 148 Закона № 227-З.

После проведения собрания кредиторов по вопросу завершения ликвидационного производства управляющий представляет в суд ходатайство о завершении ликвидационного производства:

● если такое решение собрания кредиторов не оспаривалось - в течение 1 месяца со дня проведения собрания кредиторов (с приложением отчета управляющего по итогам ликвидационного производства и протокола собрания кредиторов);

● в случае оспаривания решения собрания кредиторов - в течение 5 рабочих дней со дня вступления в законную силу судебного постановления об отказе в удовлетворении заявления о признании такого решения собрания кредиторов недействительным или о прекращении производства по делу об оспаривании такого решения собрания кредиторов, или об оставлении без рассмотрения заявления о признании такого решения собрания кредиторов недействительным (пп. 4, 5 ст. 147 Закона № 227-З).

Суд рассматривает ходатайство управляющего и выносит одно из следующих определений:

● о завершении ликвидационного производства;

● об отказе в завершении ликвидационного производства.

В соответствии с нормами пп. 3-5 ст. 148 Закона № 227-З:

● в течение 5 рабочих дней со дня вступления в законную силу определения суда о завершении ликвидационного производства банковские счета должника подлежат закрытию управляющим, и это должно быть

сделано до исключения должника из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

● вступившее в законную силу определение суда о завершении ликвидационного производства является основанием для внесения записи об исключении должника из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

● со дня внесения записи об исключении должника из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей полномочия управляющего прекращаются, ликвидационное производство считается завершенным, должник - юридическое лицо - ликвидированным, должник - индивидуальный предприниматель - прекратившим свою деятельность.

*10.5. Особенности несостоятельности и банкротства отдельных категорий должников (сельскохозяйственной организации, индивидуальных предпринимателей)*

При производстве по делу о несостоятельности или банкротстве должника – сельскохозяйственной организации наряду с лицами, указанными в ст. 35 Закона № 227-З, лицом, участвующим в деле о несостоятельности или банкротстве должника – сельскохозяйственной организации, признается орган государственного управления по сельскому хозяйству и продовольствию по месту нахождения должника – сельскохозяйственной организации.

Кроме документов, указанных в п. 1 ст. 22 и п. 1 ст. 24 Закона № 227-З, к заявлению должника – сельскохозяйственной организации о несостоятельности, заявлению должника – сельскохозяйственной организации о банкротстве должны быть приложены документы:

● о составе и стоимости имущества должника – сельскохозяйственной организации;

● о размере доходов, которые могут быть получены должником – сельскохозяйственной организацией по окончании соответствующего периода сельскохозяйственных работ.

При анализе хозяйственной (экономической) деятельности должника – сельскохозяйственной организации должны учитываться сезонность производства сельскохозяйственной продукции и его зависимость от природно-климатических и иных условий ведения сельскохозяйственной деятельности, а также возможность расчета по обязательствам и удовлетворения требований кредиторов за счет доходов,

которые могут быть получены должником – сельскохозяйственной организацией по окончании соответствующего периода сельскохозяйственных работ.

Анализ хозяйственной (экономической) деятельности должника проводится в конкурсном производстве и в санации и является обязанностью антикризисного управляющего.

Цели проведения анализа хозяйственной (экономической) деятельности должника в конкурсном производстве:

● подготовка плана санации или плана ликвидации должника-юридического лица (при этом согласно пп. 2, 4 ст. 110 Закона № 227-З план санации или ликвидации должен содержать анализ хозяйственной (экономической) деятельности должника);

● определение возможности заключения мирового соглашения;

● определение наличия (отсутствия) признаков преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства или препятствования проведению расчета с кредиторами (проводится в соответствии с Инструкцией о порядке определения антикризисным управляющим наличия (отсутствия) признаков сокрытия банкротства, преднамеренного банкротства, препятствования проведению расчета с кредиторами, подготовки справки по этим вопросам, утвержденной постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 10.05.2023 г. № 8 «Об определении признаков сокрытия банкротства, преднамеренного банкротства, препятствования проведению расчета с кредиторами» (с изм. и доп.));

● установление причин несостоятельности или банкротства должника (ст.108 Закона № 227-З).

Кроме того, анализ хозяйственной (экономической) деятельности должника проводится в процедуре санации, и именно на основании такого анализа управляющий должен определить возможность дальнейшего проведения санации, а при установлении ее невозможности - разработать план ликвидации должника-юридического лица (абз. 5 ст. 115 Закона № 227-З).

Как было указано выше, Закон № 227-З требует от антикризисного управляющего проведения анализа хозяйственной (экономической) деятельности должника в конкурсном производстве и в санации (абз. 12 ст. 107, абз. 7 ст. 115). Однако в Законе № 227-З не раскрыто содержание (методика, показатели, подходы к оценке их значений) такого анализа, кроме указания на особенности анализа деятельности сельскохозяйственной организации (ст. 155). Порядок проведения анализа хозяйственной (экономической) деятельности должника в процедурах

несостоятельности и банкротства другими нормативными правовыми актами не регламентирован. Единственный действующий нормативный правовой акт в сфере анализа деятельности субъектов хозяйствования - Методические рекомендации по проведению комплексной системной оценки финансового состояния организаций, утвержденные приказом Министерства финансов Республики Беларусь от 14.10.2021г. № 351 «Об утверждении Методических рекомендаций», - регулирует проведение анализа только отдельных аспектов деятельности организаций.

Общие положения о проведении санации установлены ст. 113 Закона № 227-З.

Однако для должника - сельскохозяйственной организации пп. 2-4 ст. 156 Закона № 227-З установлены специальные сроки:

- санация вводится не менее чем на срок, включающий полный цикл производства сельскохозяйственной продукции, с учетом времени, необходимого для ее реализации, но не более чем на 48 месяцев;
- если в течение срока санации имело место ухудшение финансового состояния сельскохозяйственной организации в связи со стихийными бедствиями, эпизоотиями и иными неблагоприятными погодными условиями, срок санации может быть продлен не более чем на 24 месяца;
- в отношении сельскохозяйственных организаций, реорганизованных в соответствии с законодательством о реорганизации убыточных сельскохозяйственных организаций до возбуждения производства по делу о несостоятельности или банкротстве, максимальный срок санации составляет 36 месяцев.

План санации должника – сельскохозяйственной организации рассматривается на собрании кредиторов с участием представителя органа государственного управления по сельскому хозяйству и продовольствию по месту нахождения должника – сельскохозяйственной организации.

Санация должника – сельскохозяйственной организации по заявлению управляющего или любого из кредиторов может быть досрочно прекращена судом при невозможности продолжения деятельности должника – сельскохозяйственной организации или отсутствии оснований для ее продолжения.

Досрочное прекращение санации должника – сельскохозяйственной организации влечет принятие судом решения о признании должника банкротом и открытии ликвидационного производства.

В случае ликвидации должника – сельскохозяйственной

организации вследствие банкротства права на предоставленные ему земельные участки переходят к приобретателю имущества либо предоставляются ему в соответствии с законодательством об охране и использовании земель.

Особенности проведения процедур несостоятельности и банкротства сельскохозяйственных организаций могут быть установлены актами Президента Республики Беларусь (ст. 156 Закона № 227-З).

*Право на подачу в суд заявления о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя* имеют должник – индивидуальный предприниматель, кредиторы по обязательствам, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности должником – индивидуальным предпринимателем, прокурор, налоговые, таможенные органы, органы Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, иные государственные органы по требованиям по обязательным платежам.

Должник – индивидуальный предприниматель вправе подать в суд заявление должника о банкротстве, если по состоянию на дату подачи заявления стоимость его имущества, на которое может быть обращено взыскание по исполнительным документам, недостаточна для расчета в полном объеме по всем денежным обязательствам, обязательным платежам и обязательствам по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде и срок исполнения минимум по одному из таких обязательств наступил.

Заявление должника – индивидуального предпринимателя о банкротстве подается в суд в обязательном порядке, если по состоянию на дату подачи заявления имеется факт неисполнения денежных обязательств, обязательных платежей и обязательств по выплате заработной платы и произведению иных выплат в соответствии с законодательством о труде в течение не менее шести месяцев со дня наступления установленного срока их исполнения. Такое заявление должно быть подано в суд в течение шести месяцев со дня наступления указанного основания.

Основанием для подачи заявления кредитора о банкротстве при наличии факта применения к должнику – индивидуальному предпринимателю принудительного исполнения, не произведенного в течение шести месяцев, либо выявления в процессе принудительного исполнения факта отсутствия у должника – индивидуального предпринимателя имущества, достаточного для удовлетворения предъявленных к нему требований, если иное не установлено Законом № 227-З, является

наличие задолженности перед:

● органами Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты в сумме 50 и более базовых величин;

● иными кредиторами в сумме 100 и более базовых величин.

Суд одновременно с принятием заявления о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя налагает арест на его имущество.

В состав имущества должника – индивидуального предпринимателя не включается имущество, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам в соответствии с приложением к Закону Республики Беларусь от 24.10. 2016 г. № 439-З «Об исполнительном производстве» (с изм. и доп.).

Должнику – индивидуальному предпринимателю запрещается осуществлять предпринимательскую деятельность с даты открытия конкурсного производства и до даты завершения производства по делу о банкротстве.

Расчеты по обязательствам должника – индивидуального предпринимателя и удовлетворение требований кредиторов в ликвидационном производстве осуществляются в соответствии с очередностью и порядком, установленными ст. 119–124, 142–144 Закона № 227-З.

Наряду с платежами, установленными п. 1 ст. 119 Закона № 227-З, вне очереди выплачиваются прожиточные средства, назначенные в соответствии со ст. 217 Законом № 227-З, а также алименты.

Требования кредиторов должника – индивидуального предпринимателя удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание.

После исключения должника – индивидуального предпринимателя из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей такое лицо освобождается от исполнения обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и иных обязательств, требования по которым были предъявлены и признаны в производстве по делу о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя, за исключением требований, указанных в п. 2 и 3 ст. 219 Закона № 227-З.

Требования кредиторов о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью физических лиц, либо о компенсации морального вреда, связанного с причинением вреда жизни или здоровью физических лиц, либо о выплате алиментов, а также иные требования личного характера, не удовлетворенные в порядке исполнения решения суда о признании должника – индивидуального предпринимателя банкротом с

прекращением предпринимательской деятельности и открытии ликвидационного производства либо не заявленные в ходе производства по делу о банкротстве в отношении должника – индивидуального предпринимателя, сохраняют силу и могут быть предъявлены после завершения производства по делу о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя. Также сохраняют силу и могут быть предъявлены после завершения производства по делу о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя требования кредиторов по обязательствам, не связанным с осуществлением предпринимательской деятельности должником – индивидуальным предпринимателем, не заявленные в ходе производства по делу о его банкротстве.

В случае выявления фактов сокрытия должником – индивидуальным предпринимателем своего имущества либо незаконной передачи им своего имущества третьим лицам кредитор, чьи требования не были удовлетворены в процессе производства по делу о банкротстве должника – индивидуального предпринимателя, вправе предъявить требование об обращении взыскания на это имущество в непогашенной части долга (ст. 219 Закона № 227-З).