

Министерство образования Республики Беларусь

**Учреждение образования
«Гомельский государственный университет
имени Франциска Скорины»**

Д. И. МИХАЙЛОВ

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

**КУРС ЛЕКЦИЙ ДЛЯ СТУДЕНТОВ СПЕЦИАЛЬНОСТИ
1- 24 01 02 «ПРАВОВЕДЕНИЕ»**

Гомель УО «ГГУ им. Ф. Скорины» 2009

УДК 346 (476) (075.8)
ББК 67. 404. 91 (4БЕИ) я73
М 69

Рецензенты:

В. А. Брилёва, кандидат юридических наук;
кафедра гражданско-правовых дисциплин учреждения
образования «Гомельский государственный университет
имени Франциска Скорины»

Рекомендован к изданию научно-методическим советом
учреждения образования «Гомельский государственный
университет имени Франциска Скорины»

Михайлов, Д. И.

М 69 **Хозяйственное право** : курс лекций для студентов
специальности 1- 24 01 02 «Правоведение» / Д. И. Михайлов;
М-во образования РБ, Гомельский государственный универ-
ситет имени Франциска Скорины. – Гомель : ГГУ им. Ф. Скори-
ны, 2009. - 199 с.

ISBN

Целью курса лекций является оказание помощи студентам в усвоении норм хозяйственного законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран. В курсе лекций рассматриваются вопросы правового регулирования общественных отношений, складывающихся по поводу осуществления хозяйственной деятельности в Республике Беларусь. В курсе лекций все нормативные правовые акты приведены по состоянию на 20 февраля 2009 г.

Адресуется студентам и преподавателям учебных заведений юридического профиля.

УДК 346 (476) (075.8)
ББК 67. 404. 91 (4БЕИ) я73

ISBN

© Михайлов Д.И., 2009
© УО «Гомельский государственный
университет имени Франциска Скорины», 2009

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	
Общая часть.....	
Тема 1 Понятие и сущность хозяйственного права	
Тема 2 Общие положения о правовом регулировании предпринимательства	
Тема 3 Юридические лица как субъекты хозяйственных правоотношений	
Тема 4 Правоотношения, возникающие в связи с легитимацией предпринимательской деятельности	
Тема 5 Правоотношения, возникающие в связи с прекращением предпринимательской деятельности ..	
Тема 6 Правовой статус плательщика налогов, сборов (пошлин)	
Особенная часть	
Тема 7 Правовое регулирование инвестиционной деятельности	
Тема 8 Правовое регулирование иностранных инвестиций	
Тема 9 Правовое регулирование цен и ценообразования..	
Тема 10 Антимонопольное регулирование.....	
Тема 11 Правовое регулирование учета, отчетности и аудита в хозяйственной деятельности.....	
Тема 12 Расчетные правоотношения.....	
Тема 13 Правовое регулирование рынка ценных бумаг.....	
Тема 14 Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и валютных операций.....	
Литература.....	

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

ЗАО – акционерное общество закрытого типа.

ИМНС – инспекция Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь.

Минфин – Министерство финансов Республики Беларусь

МНС – Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь.

НБ – Национальный банк Республики Беларусь.

НДС – налог на добавленную стоимость.

ОДО – общество с дополнительной ответственностью.

ООО – общество с ограниченной ответственностью.

ОАО – акционерное общество открытого типа.

СМ – Совет Министров Республики Беларусь.

УП – унитарное предприятие.

Введение

В советский период отношения между социалистическими хозяйственными организациями и государственными органами планирования и регулирования хозяйственной деятельности строились на основании принципа единой социалистической собственности на средства производства. Данный принцип требовал системы органов государственного планирования экономики и соответствующих правовых норм, детально регламентирующих планирование хозяйственной деятельности, выполнение планов и отчётность об их выполнении.

В начале девяностых годов начались изменения в правовом регулировании хозяйственной деятельности, была легализована её разновидность – предпринимательская деятельность. Прежняя система хозяйственного законодательства перестала отвечать сложившимся реалиям. Вступили в силу три базовых законодательных акта, направленных на правовую регламентацию рыночных отношений, законы Республики Беларусь «О предпринимательстве», «О собственности», «О предприятиях».

На сегодняшний день количество законодательных и подзаконных актов значительно возросло: приняты нормативные акты, регулирующие отдельные формы предпринимательской деятельности, а также вопросы управления предпринимательской деятельностью и вопросы организации данной деятельности. Наиболее детально регламентированы законодательством банковская деятельность, аудиторская деятельность, внешнеторговая деятельность.

К концу девяностых годов был принят базовый нормативный акт, регламентирующий процедуру государственной регистрации и ликвидации субъектов хозяйствования, – декрет Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г., № 11. Данным законодательным актом было утверждено положение «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования». Закон Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах» детализировал и конкретизировал порядок создания хозяйственных обществ, в сравнении с ранее действовавшим законом Республики Беларусь

от 9 декабря 1992 г. «Об АО, ООО и ОДО». Однако процедура создания коммерческих организаций и их государственной регистрации, несмотря на ряд весомых позитивных мер по ее совершенствованию, имеет ряд недостатков. Недостатком процедуры государственной регистрации является попытка унификации требований для государственной регистрации всех организационно-правовых форм коммерческих организаций, независимо от размера уставного фонда, количества учредителей и других экономико-правовых факторов. Такой подход игнорирует и в полной мере не использует преимущество, предоставляемое многообразием организационно-правовых форм коммерческих организаций. Одни и те же требования к объёму предоставляемых документов, сведений и к учредителям могут быть завышены для одной организационно-правовой формы и одновременно занижены – для другой.

Среди норм, направленных на защиту экономических отношений, особое место занимают нормы антимонопольного регулирования. В Республике Беларусь имели место некоторые шаги по разработке нормативного механизма реализации норм закона «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции». Однако пробелы в антимонопольном законодательстве на сегодняшний день всё же имеются.

Осуществление предпринимательской деятельности невозможно при отсутствии инвестиционной деятельности. В 2001 г. в Республике Беларусь был принят первый в СНГ Инвестиционный кодекс. Этот законодательный акт явился значительным шагом вперёд в развитии инвестиционного законодательства. Он значительно превзошёл ранее действовавшие Законы «Об иностранных инвестициях» и «Об инвестиционной деятельности» как по уровню юридической техники, так и по степени детализации правового регулирования инвестиционных отношений. Однако и в регулировании инвестиционной деятельности имеются правовые проблемы: остаётся открытым вопрос о целесообразности преференциального режима иностранных инвестиций, отсутствует детальный порядок компенсации стоимости инвестиционного имущества при его национализации или реквизиции.

Хозяйственное право является неотъемлемой частью в системе знаний и навыков современного юриста. Знания и навыки приме-

нения хозяйственного законодательства необходимы не только юристам, но и государственным служащим, прокурорским работникам, работникам органов внутренних дел.

Для юристов знания хозяйственного законодательства необходимы для обеспечения эффективной защиты прав и законных интересов организации, а также для предупреждения экономических правонарушений в данной организации.

Знания хозяйственного законодательства необходимы служащим органов Комитета государственного контроля, Министерства экономики (Департамента ценовой политики), управлений ценовой политики облисполкомов, Государственного таможенного комитета, таможен, органов Министерства по налогам и сборам и других государственных органов для правильного применения норм хозяйственного права и, в частности, мер ответственности за правонарушения в сфере экономики.

Необходимы знания хозяйственного законодательства также работникам прокуратуры и органов внутренних дел для эффективной борьбы с преступлениями против порядка осуществления экономической деятельности и осуществления общего надзора.

Целью курса лекций является оказание помощи студентам в усвоении норм хозяйственного законодательства Республики Беларусь и зарубежных стран. В курсе лекций все нормативные правовые акты приведены по состоянию на 20 февраля 2009 г.

Тема 1

Понятие и сущность хозяйственного права

- 1.1 Понятие, предмет и метод правового регулирования хозяйственного права
- 1.2 Система и принципы хозяйственного права
- 1.3 Источники (формы) хозяйственного права

1.1 Понятие, предмет и метод правового регулирования хозяйственного права

Хозяйственное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения имущественного и организационного характера, складывающиеся по поводу осуществления хозяйственной деятельности, а также по поводу государственного регулирования и управления данной деятельностью.

Приведенное определение включает в себя несколько понятий.

1 **Хозяйственная деятельность** – представляет собой производство (изготовление) и реализацию продукции (товаров, работ и услуг).

2 **Государственное регулирование хозяйственной деятельности** – это воздействие со стороны государства (в лице его органов) на экономические отношения посредством принятия административных, бюджетно-финансовых, организационно-правовых и иных предусмотренных законодательством мер, направленное на повышение эффективности экономики и реализацию внутренних и внешних функций государства.

3 **Государственное управление хозяйственной деятельностью** – это реализация государством функции управления хозяйствующими субъектами, чье имущество находится в государственной (коммунальной) собственности, и субъектами, в уставных фондах которых государство (его административно-территориальные единицы) имеют доли, пай или акции.

Таким образом, предмет правового регулирования хозяйственного права образуют три обособленные группы общественных отношений.

Первую группу составляют отношения, складывающиеся по поводу осуществления хозяйственной деятельности. Субъектами данных отношений являются юридические лица и индивидуаль-

ные предприниматели. Для изготовления продукции любому субъекту хозяйствования необходимо приобретать сырьё, материалы, энергоносители, и с этой целью субъект хозяйствования вступает в договорные отношения с другими субъектами хозяйствования. Данные отношения строятся на основании принципа равенства сторон и в связи с этим именуются «горизонтальными отношениями». Отношения данной группы, как правило, строятся на основании хозяйственных договоров: поставки, контрактации, энергоснабжения, подряда и др. В этой связи следует отметить, что не являются хозяйственными гражданско-правовые договоры, направленные на удовлетворение личных, семейных и домашних нужд гражданина: договор розничной купли-продажи, проката, бытового подряда и другие. Договор, направленный на удовлетворение потребительских нужд, является завершающим этапом хозяйственной деятельности. Производство любой продукции в конечном итоге направлено на реализацию какого-либо товара, работы или услуги потребителю-физическому лицу. Однако одной из сторон «потребительского договора» является именно физическое лицо, которое, во-первых, само не является хозяйствующим субъектом, а во-вторых, наделено законодательством большим объёмом прав и правовых гарантий, чем субъект хозяйствования, реализующий ему тот или иной товар, работу или услугу. В связи с этим, на наш взгляд, отношения, складывающиеся по поводу приобретения потребителем товара, работы или услуги, не следует относить к предмету правового регулирования хозяйственного права.

Вторую группу отношений, регулируемых хозяйственным правом, составляют отношения, складывающиеся по поводу осуществления государственного регулирования хозяйственной деятельностью. Это отношения между юридическими лицами (индивидуальными предпринимателями), с одной стороны, и государственными органами, в чью компетенцию входят функции регулирования экономики – с другой. Данные отношения строятся на основании принципа неравенства сторон (действующего также в административном праве) и в связи с этим именуются «вертикальными отношениями».

Характеризуя отношения данной группы, следует перечислить государственные органы, в чью компетенцию входит государственное управление (регулирование) экономикой.

Органами общей компетенции являются:

- Президент Республики Беларусь;
- Национальное Собрание Республики Беларусь;
- Совет Министров Республики Беларусь и др.

Органами специальной компетенции являются:

- *Министерство экономики Республики Беларусь.* Департамент по ценовой политике данного Министерства осуществляет анти-монопольное регулирование и государственное регулирование цен и тарифов;

- *Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь.* Данное Министерство обеспечивает формирование бюджетной системы посредством взимания налогов и сборов и контроль за их уплатой. В компетенцию органов Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь входит также контроль за соблюдением законодательства о торгово-посреднической деятельности, а также валютного и иного законодательства;

- *Министерство торговли Республики Беларусь.* В компетенцию данного Министерства входит реализация некоторых мер нетарифного регулирования внешнеторговой деятельности, а именно – лицензирования экспорта и импорта отдельных видов товаров;

- *Комитет государственного контроля Республики Беларусь* осуществляет контроль за соблюдением законодательства о внешнеторговой деятельности, бюджетного законодательства, отдельных положений законодательства о ценообразовании и налогового законодательства. Комитет государственного контроля является органом валютного контроля;

- *Государственный таможенный комитет Республики Беларусь.* Данный государственный орган, прежде всего, осуществляет реализацию мер таможенно-тарифного регулирования внешнеторговой деятельности – взимание таможенных платежей и контроль за их уплатой. Кроме того, как и Комитет государственного контроля Республики Беларусь, он является органом валютного контроля;

- *Национальный Банк Республики Беларусь*. Осуществляет регулирование денежного обращения, кредитования и валютное регулирование. Наряду с перечисленными органами государственное регулирование экономики осуществляют в пределах своей компетенции и другие государственные органы.

Третью группу общественных отношений, регулируемых нормами хозяйственного права, составляют отношения, складывающиеся по поводу государственного управления хозяйственной деятельностью. Эти отношения складываются между государством в лице соответствующих органов и субъектами хозяйствования, в уставных фондах которых государство имеет доли, паи, акции, или имущество которых находится в собственности государства.

Таким образом, предмет хозяйственного права образуют три достаточно специфические, а главное отличающиеся по содержанию группы общественных отношений. Это обусловило специфику и разнообразие методов хозяйственного права.

Под **методом отрасли права** (законодательства) понимается совокупность приёмов и способов, с помощью которых соответствующая отрасль воздействует на регулируемые ею общественные отношения.

Общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления хозяйственной деятельности, государственного регулирования и управления хозяйственной деятельностью, регулируются посредством следующих методов:

- метод обязательных предписаний (императивный или административно-правовой метод). Данный метод реализуется посредством разработки и применения императивных норм, например норм, устанавливающих обязательную государственную регистрацию субъектов хозяйствования, а также обязанность соблюдения уровней регулируемых цен и т.д.;

- метод автономных решений. Данный метод реализуется посредством разработки и применения диспозитивных норм. Таких норм в хозяйственном законодательстве значительно меньше, чем императивных. Однако они имеются. Например, нормы, закрепляющие за учредителями право выбора организационно-правовой формы для создания коммерческой организации; нормы, закрепляющие за субъектами хозяйствования право выбора

контрагента, право на выбор вида хозяйственной деятельности и т. д.;

- метод рекомендаций. Сущность этого метода состоит в том, что создаваемые на его основе правовые нормы не обязывают субъектов права осуществлять какие-либо действия, но рекомендуют их осуществлять посредством предоставления субъектам льгот и преференций, в случае осуществления соответствующих действий. Например, законодательством о свободных экономических зонах, устанавливающим порядок проведения конкурсов на право приобретения статуса резидента свободной экономической зоны, отдаётся приоритет тем инвестиционным проектам, которые предусматривают производство и реализацию импортозамещающей продукции. Данный метод нашел отражение в нормах, устанавливающих налоговые льготы, а также льготы по таможенным платежам.

1.2 Система и принципы хозяйственного права

Каждой самостоятельной отрасли права, как части общей системы права, присуща своя собственная система. Она формируется, объединяя в единые группы однородные правовые нормы, регулирующие определённый вид общественных отношений. Такие группы юридических норм именуются *правовыми институтами*.

В связи с определением понятия системы хозяйственного права необходимо затронуть вопрос о самостоятельности (обособленности) хозяйственного права как отрасли права Республики Беларусь. Следует отметить, что в белорусской юридической науке доминирует точка зрения, согласно которой хозяйственное право не является самостоятельной отраслью права, так как отношения, складывающиеся по поводу осуществления хозяйственной деятельности, регулируются нормами гражданского права, а отношения, складывающиеся по поводу государственного управления и регулирования хозяйственной деятельностью – нормами административного и финансового права. Однако, на наш взгляд, данная точка зрения не является бесспорной, так как она не учитывает следующие аргументы:

- хозяйственные отношения являются самостоятельной группой общественных отношений. Хозяйственные отношения образуют отдельную группу имущественных отношений, для эффективного регулирования которых требуются специализированные правовые нормы, конструируемые с учётом специфики отношений, складывающихся по поводу осуществления хозяйственной деятельности и государственного регулирования, а также управления ею;

- на сегодняшний день хозяйственное законодательство Республики Беларусь (как и законодательство ряда других государств в этой сфере) помимо собственно хозяйственно-правовых норм включает в себя нормы гражданского, административного и финансового права. Однако из этого не следует, что хозяйственное право не является самостоятельной отраслью права. В теории государства и права существует понятие «комплексной отрасли права». Под комплексной отраслью права понимается отрасль права, включающая в себя кроме правовых норм этой отрасли, нормы других отраслей права. Следует отметить, что в системе права Республики Беларусь помимо хозяйственного права комплексными отраслями права являются: экологическое право, аграрное право, таможенное право;

- система права Республики Беларусь включает в себя значительное количество правовых норм, направленных исключительно на регламентацию хозяйственных отношений, которые сложно отнести к какой-либо другой отрасли права. Это, прежде всего, нормы, направленные на противодействие монополистической деятельности (антимонопольные нормы), нормы, регламентирующие инвестиционную деятельность, а также нормы об экономической несостоятельности субъекта хозяйствования;

- хозяйственные отношения имеют особый субъектный состав: их субъектами могут являться только субъекты хозяйствования (юридические лица, их объединения, простые товарищества и индивидуальные предприниматели, а также государственные органы, в чью компетенцию входит управление и регулирование экономики). В этой связи следует отметить, что хозяйственное процессуальное право считается самостоятельной отраслью права, главным образом, именно из-за субъектного состава и специфики хозяйственных споров. Но при этом хозяйственное право,

содержащее нормы права, на основании которых хозяйственные суды Республики Беларусь разрешают спорные хозяйственные отношения, ряд учёных-юристов не признает самостоятельной отраслью права.

С учётом вышеизложенных аргументов представляется возможным сделать вывод о том, что хозяйственное право является самостоятельной комплексной отраслью права. Следовательно, как самостоятельная отрасль права хозяйственное право имеет свою систему.

Система хозяйственного права – это структура данной отрасли права, включающая все хозяйственно-правовые нормы, которые сгруппированы по соответствующим правовым институтам.

Система хозяйственного права подразделяется на две части: общую и особенную.

Общая часть включает правовые институты, состоящие из норм, регулирующих все или значительное количество конкретных хозяйственных отношений. К институтам общей части хозяйственного права относятся: институт хозяйственно-правовой правосубъектности; институт юридической ответственности субъектов хозяйствования; институт экономической несостоятельности (банкротства) субъектов хозяйствования и другие.

Особенная часть включает в себя институты, состоящие из правовых норм, регулирующих конкретные виды хозяйственной деятельности, или регламентирующих реализацию отдельных функций государства по управлению и регулированию хозяйственной деятельностью. К институтам особенной части хозяйственного права относятся: институт государственного регулирования цен и тарифов; институт государственного регулирования внешнеторговой деятельности; институт государственного регулирования аудиторской деятельности; деятельности на рынке ценных бумаг; институт валютного регулирования и другие.

Система хозяйственного права строится на основании правовых принципов.

Принципы отрасли права – это основополагающие начала, на основании которых конструируются и исполняются нормы данной отрасли права.

Принципы хозяйственного права подразделяются на: общеправовые (распространяющиеся на всю правовую систему Республики Беларусь, в том числе и на хозяйственное право); межотраслевые (действующие в рамках нескольких смежных отраслей права); отраслевые (действующие в рамках одной отрасли права); принципы отдельных правовых институтов (действующие в рамках отдельных правовых институтов конкретной отрасли права).

К общеправовым принципам относится принцип законности в хозяйственных отношениях. Действия всех субъектов хозяйственного права должны соответствовать законодательству. На практике данный принцип находит отражение в двух аспектах:

- в праве субъектов хозяйствования на обжалование ненормативных, персонифицированных актов и действий должностных лиц государственных органов;

- в обязанности контролирующих органов при выявлении нарушений в ходе проверок финансово-хозяйственной деятельности субъектов хозяйствования ссылаться в актах соответствующих проверок на нормативные правовые акты, предписания норм которых субъект хозяйствования нарушил.

К межотраслевым принципам относятся принципы свободы договора, многообразия и равенства форм собственности.

1 Принцип свободы договора состоит в недопустимости принуждения субъекта хозяйствования к заключению какого-либо договора. Данный принцип находит отражение в ст. 155 ч. 3 Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г., согласно которой двусторонняя или многосторонняя сделка считается заключённой лишь при наличии согласованной воли всех сторон. Принцип свободы договора также нашёл отражение в следующих нормах закона Республики Беларусь 1992 г. «О противодействии монополистической деятельности и добросовестной конкуренции»:

- норме о запрете доминирующим субъектам хозяйствования заключения и (или) исполнения договора при условии принятия контрагентом обязательств, не относящихся к предмету договора или невыгодных для данного контрагента при добросовестном исполнении договора;

- норме о запрете доминирующим субъектам хозяйствования акцепта на заключение договора лишь при условии внесения в него положений, касающихся товаров, в которых контрагент (потребитель) не заинтересован.

2 *Принцип многообразия и равенства форм собственности* – государственной и частной закреплён Конституцией Республики Беларусь. Субъектам права, как государственной собственности, так и частной, предоставляются равные права и гарантии.

К отраслевым принципам относятся: принцип неприкосновенности деловой репутации и принцип единства правового и экономического (хозяйственного) метода регулирования хозяйственных отношений.

Сущность принципа единства правового и экономического (хозяйственного) метода регулирования хозяйственных отношений состоит в том, что любая норма хозяйственного права должна соответствовать экономической ситуации, сложившейся в регулируемой сфере деятельности на момент её принятия. Если нормы не соответствуют экономической ситуации, то вероятность их нарушения, неприменения или избирательного применения возрастает многократно.

Разработка и принятие норм хозяйственного законодательства с нарушением принципа единства правового и экономического (хозяйственного) метода может повлечь возникновение следующих негативных тенденций:

- тенденции неприменения норм, не соответствующих экономической ситуации. Эта тенденция может подорвать доверие участников хозяйственных правоотношений, прежде всего инвесторов, к хозяйственному законодательству в целом;

- тенденции избирательного применения норм, не соответствующих экономической ситуации. Эта тенденция создает условия для роста уровня коррупции;

- тенденции торможения экономического развития в результате применения норм, не соответствующих экономической ситуации.

Каждая из этих тенденций имеет исключительно негативный характер. Избежать данных тенденций возможно только при разработке норм хозяйственного законодательства на основании

принципа единства правового и хозяйственного метода регулирования экономических (хозяйственных) отношений.

Среди принципов отдельных правовых институтов хозяйственного права выделяют следующие:

- принцип защиты свободной и добросовестной конкуренции – принцип института государственного антимонопольного регулирования;

- принцип непрерывности ведения бухгалтерского учёта – принцип института регулирования учёта, отчётности и анализа в хозяйственной деятельности;

- принцип приоритета косвенного (экономического) регулирования цен и тарифов – принцип института государственного регулирования цен и тарифов и др.

1.3 Источники (формы) хозяйственного права

Под *источниками права* понимаются формы его выражения во внешнем мире.

Основным источником хозяйственного права в Республике Беларусь является нормативный правовой акт. Роль других источников права невелика.

Наибольшей юридической силой среди источников хозяйственного права обладает Конституция Республики Беларусь от 15 марта 1994 г. с изменениями и дополнениями. Статья 13 Конституции закрепляет межотраслевой принцип многообразия и равенства форм собственности, действующий как в гражданском, так и в хозяйственном праве. Наряду с данным принципом указанная статья Конституции содержит принцип социальной направленности государственного регулирования экономики. Также указанная статья Основного Закона Республики Беларусь закрепляет принцип предоставления равных прав для осуществления хозяйственной и иной, не запрещённой законодательством деятельности.

Наряду с Конституцией источниками хозяйственного права являются иные законодательные акты: законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента Республики Беларусь.

Следует отметить, что хозяйственное право является одной из немногих отраслей законодательства Республики Беларусь, нор-

мы которых не кодифицированы. На сегодняшний день отсутствует единый базовый кодифицированный законодательный акт, регламентирующий хозяйственные отношения. В этой связи следует затронуть идею разработки Предпринимательского кодекса Республики Беларусь. Как отмечает В.Ф. Чигир, идея о выделении из Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г. норм права, регламентирующих хозяйственные отношения, оказалась невостребованной. Соответствующая невостребованность обусловлена концепцией единства всех имущественных отношений независимо от их субъектного состава.

В результате такого подхода, в настоящее время имеет место рассредоточение норм, регламентирующих хозяйственные отношения, по многим законодательным актам, что, безусловно, усложняет их применение, а главное – доступность правовой информации для субъектов малого предпринимательства, которые имеют значительно более узкие возможности доступа к квалифицированной юридической помощи.

Нормы института правосубъектности субъектов хозяйствования на сегодняшний день содержатся в следующих законодательных актах: Гражданском кодексе Республики Беларусь 1998 г., законе Республики Беларусь от 28 мая 1991 г. «О предпринимательстве в Республике Беларусь», указе Президента Республики Беларусь № 285 от 18 июня 2005 г. «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности», законе Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах», декрете Президента № 11 от 16 марта 1999 г. «Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования».

Нормы института защиты прав и законных интересов субъектов хозяйствования содержатся в следующих законодательных актах: Процессуально-исполнительном кодексе об административных правонарушениях Республики Беларусь 2006 г., Налоговом кодексе Республики Беларусь (Общая часть) 2002 г. и др.

Распределение правовых норм одних и тех же правовых институтов по многим нормативным правовым актам характерно для большинства правовых институтов как общей, так и особенной части хозяйственного права.

Международные договоры и обычаи, регламентирующие хозяйственные отношения, могут быть классифицированы на следующие группы:

- международные договоры о защите прав и законных интересов инвесторов. К данной группе, в частности, относится Соглашение между Правительством Республики Беларусь и правительством Королевства Дания «О содействии осуществлению и взаимной защите инвестиций» от 31 марта 2004 г.;

- международные договоры об устранении двойного налогообложения по налогам на доходы и имущество. К данной группе, в частности, относится Соглашение между Правительством Республики Беларусь и Правительством Королевства Бельгия от 7 марта 1995 г. «Об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от уплаты налогов в отношении налогов на доходы и на имущество»;

- международные договоры о принципах взимания косвенных налогов при осуществлении субъектами хозяйствования экспортно-импортных операций. К данной группе международных договоров, в частности, относится Соглашение от 25 ноября 1998 г. «О принципах взимания косвенных налогов при экспорте и импорте товаров (работ, услуг) между государствами – участниками Содружества независимых государств»;

- международные договоры, регламентирующие внешнюю торговлю товарами. К данной группе, в частности, относится Конвенция ООН, подписанная в Вене 11 апреля 1980 г., «О договорах международной купли-продажи товаров»;

- международные обычаи, регламентирующие внешнюю торговлю товарами. К данной группе, в частности, относятся Правила толкования международных торговых терминов (International commercial terms, Incoterms – 2000 – Инкотермс – 2000), разработанные Международной торговой палатой в 1936 г., и неоднократно изменявшиеся;

- международные договоры, регламентирующие внешнюю торговлю услугами. К данной группе международных договоров, в частности, относится Конвенция «О договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом» (Конвенция КДПГ), подписанная в Женеве 30 мая 1956 г.;

- международные договоры, регламентирующие отношения, складывающиеся по поводу защиты прав и законных интересов субъектов хозяйствования. К данной группе международных договоров, в частности, относится Конвенция ООН от 10 июня 1958 г. «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений».

Нормативные правовые акты и литература

1 О Концепции совершенствования законодательства Республики Беларусь : указ Президента Республики Беларусь от 10 апреля 2002 г., № 205 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.– 2002.– № 46. – 1/3636. – С. 11 – 18.

2 Предпринимательское (хозяйственное) право: Учеб: В 2 т. / под ред. О. М. Олейника.– М.: Юрист, 1999.– Т. 1. – 727 с.

3 Вабищевич, С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право / С. С. Вабищевич. – Мн., 2003. – 436 с.

4 Гусева, Т. А. Предпринимательское право : учеб.-метод. комплекс / Т. А. Гусева.– М., 2006.– 543 с.

5 Тихиня, В. Г. Состояние хозяйственного законодательства Республики Беларусь и основные направления его совершенствования в условиях формирования правового государства / В. Г. Тихиня // Юридический журнал. – 2005.– № 4.– С. 23 – 27.

6 Каменков, В. С. Проблемы совершенствования хозяйственного законодательства Республики Беларусь на современном этапе / В. С. Каменков // Юридический журнал. – 2005.– № 1.– С. 16 – 20.

7 Мартемьянов, В. С. Хозяйственное право : учебник для вузов в 2 т. / В. С. Мартемьянов. – М.: Изд-во БЕК. – 312 с. – Т.1.

8 Попондопуло, В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право : учебник / В. Ф. Попондопуло. – М.: Юрист. – 2005. – 668 с.

Тема 2

Общие положения о правовом регулировании предпринимательства

2.1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности

2.2 Субъекты и формы предпринимательства

2.3 Права и обязанности субъектов предпринимательской деятельности

2.4 Ответственность субъектов предпринимательской деятельности

2.1 Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Общие положения правового регулирования предпринимательской деятельности, в том числе и определение данного понятия, содержатся в Гражданском кодексе Республики Беларусь 1998 г., законе Республики Беларусь «О предпринимательстве в Республике Беларусь» и в указе Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности». Среди данных положений следует особо подчеркнуть необходимость законодательного закрепления определения понятия «предпринимательская деятельность», содержащего признаки данной деятельности. Признаки предпринимательской деятельности, нашедшие отражение в законодательстве, позволяют разрешить вопрос о наличии или отсутствии обязанности физического лица по осуществлению государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя при совершении им конкретных гражданско-правовых сделок, принесших ему доход. Признаки предпринимательской деятельности позволяют констатировать наличие или отсутствие в действиях, повлекших получение конкретным физическим лицом дохода, состава административного правонарушения – «незаконное предпринимательство» или состава аналогичного преступления, предусмотренного ст. 233 Уголовного кодекса Республики Беларусь 1999 г. Законодательное определение понятия предпринимательская деятельность содержится в Гражданском кодексе

Республики Беларусь 1998 г. и в законе Республики Беларусь «О предпринимательстве в Республике Беларусь».

Предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность, и направленная на систематическое получение прибыли (дохода) от пользования и реализации имущества, изготовленного или приобретенного именно для целей извлечения прибыли или (дохода).

Совокупность сделок (иных действий), совершенных физическим лицом, может рассматриваться как предпринимательская деятельность, если данные сделки отвечают следующим основным признакам предпринимательской деятельности:

- *целенаправленность* всех действий: сделки и иные хозяйственные операции должны быть направлены на извлечение прибыли (дохода);

- *систематичность* осуществления: осуществление действий, направленных на извлечение прибыли два и более раз. Следует отметить, что согласно указу Президента Республики Беларусь от 18 июня 2005 г., № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности» не является предпринимательством реализация физическими лицами товаров в течение не более 5 дней в календарном месяце;

- *цель изготовления и (или) приобретения имущества, посредством использования и реализации которого осуществляется деятельность*. Деятельность является предпринимательской, если данное имущество приобретено для целей его реализации или реализации работ и услуг, с помощью его использования. Если оно было приобретено для личных, семейных и домашних нужд, а затем вынужденно реализовано – это не предпринимательство, независимо от размера полученного от реализации дохода.

Согласно ст. 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г. и ст. 1 закона Республики Беларусь «О предпринимательстве в Республике Беларусь» 1991 г. не является предпринимательской деятельностью деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг, банковских счетов в качестве средств платежа или инструмента сохранения денежных приобретений, а также деятельность в сфере агротуризма и экотуризма и ремесленная деятельность.

Наряду с тремя вышеуказанными основными признаками предпринимательская деятельность имеет один дополнительный признак – *признак предпринимательского риска*. Правовая составляющая этого признака состоит в особой конструкции гражданско-правовой ответственности субъекта предпринимательской деятельности. Согласно нормам общей части обязательственного права, части 3 ст. 372 Гражданского кодекса Республики Беларусь лицо, не исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несёт ответственность и при отсутствии вины. А единственным основанием для освобождения от ответственности за неисполнение обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности является непреодолимая сила. Под непреодолимой силой понимаются чрезвычайные и непредотвратимые обстоятельства. Те обстоятельства, которые нельзя было предвидеть при заключении договора и которые нельзя устранить силами и средствами не исполнившей договор стороны. Таким образом, из четырёх условий гражданско-правовой ответственности (противоправное деяние, вредоносные последствия, причинно-следственная связь между ними и вина) для предпринимателя необходимо наличие первых трех условий, а наличие или отсутствие четвертого (вины) значения не имеет.

2.2 Субъекты и формы предпринимательства

В Республике Беларусь, согласно закону «О предпринимательстве» допускаются следующие формы предпринимательской деятельности:

- *частное предпринимательство* – предпринимательская деятельность, осуществляемая субъектами предпринимательства на основе своей собственности или на основе имущества, полученного и используемого на законном основании;

- *коллективное предпринимательство* – предпринимательская деятельность, осуществляемая предпринимателями на основе коллективной собственности или на основе имущества, полученного и используемого на законном основании;

- *предпринимательство без образования юридического лица* – предпринимательская деятельность одного физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимате-

ля, либо нескольких таких лиц на основе договора о совместной деятельности (простого товарищества);

- *предпринимательская деятельность с образованием юридического лица* – предпринимательская деятельность коммерческой организации либо некоммерческой организации в силу необходимости осуществления такой деятельности для достижения целей деятельности последней.

Субъектами предпринимательской деятельности являются:

- организации, в том числе юридические лица, простые товарищества и объединения юридических лиц (хозяйственные группы, концерны и пр.);
- индивидуальные предприниматели.

2.3 Права и обязанности субъектов предпринимательской деятельности

Субъект предпринимательской деятельности имеет следующие права:

- право заниматься любой хозяйственной деятельностью, не запрещенной законодательством Республики Беларусь. Это право обеспечивается нормой права, запрещающей отказ в государственной регистрации по мотивам нецелесообразности вида хозяйственной деятельности, избранной организацией или предпринимателем;
- право создавать любые предприятия, организация которых не противоречит законодательству Республики Беларусь;
- право привлекать на договорных началах для ведения предпринимательской деятельности имущество, денежные средства и отдельные имущественные права других граждан, предприятий и организаций, в том числе иностранных юридических и физических лиц. Для индивидуальных предпринимателей это право ограничено указом Президента Республики Беларусь от 18 июня 2005 г., № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности». Согласно данному указу индивидуальный предприниматель вправе использовать для производства и (или) реализации продукции (работ, услуг) одновременно в со-

вокупности не более четырех торговых объектов (торговых мест на торговых объектах, являющихся самостоятельными торговыми объектами), торговых мест на рынках, объектов, в которых индивидуальные предприниматели оказывают услуги (выполняют работы) потребителям, включая транспортные средства, применяемые для перевозок пассажиров и грузов на основании специального разрешения (лицензии);

- право участвовать своим имуществом и имуществом, полученным на законном основании, в деятельности других хозяйствующих субъектов;

- самостоятельно нанимать и увольнять работников в соответствии с действующим законодательством и трудовым договором (контрактом).

Для индивидуальных предпринимателей это право ограничено указом Президента «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности». Согласно данному законодательному акту индивидуальный предприниматель вправе привлекать для осуществления своей деятельности не более трёх физических лиц как на основании трудовых, так и на основании гражданско-правовых договоров, в том числе и заключаемых с юридическими лицами. Данные физические лица должны являться близкими родственниками индивидуального предпринимателя;

- устанавливать формы, системы и размеры оплаты труда и другие виды доходов лиц, работающих по найму;

- открывать счета в банках для хранения денежных средств, осуществления всех видов расчетных, кредитных и кассовых операций;

Субъект предпринимательской деятельности имеет следующие обязанности:

- выполнять все обязательства, вытекающие из действующего законодательства и заключенных им договоров (контрактов);

- заключать договоры или контракты с гражданами, принимаемыми на работу по найму, а также в необходимых случаях – коллективные договоры в соответствии с законодательством. Предприниматель не вправе препятствовать объединению наемных работников в профессиональные союзы для защиты своих интересов;

- предусматривать в трудовых договорах (соглашениях, кон-

трактах) оплату труда работников не ниже установленного минимального уровня, а также другие социально-экономические гарантии;

- производить расчеты со всеми работниками, привлеченными для работы согласно заключенным договорам, независимо от своего финансового состояния;

- соблюдать права и законные интересы потребителей;

- выполнять решения государственных органов и иных субъектов права, уполномоченных Президентом Республики Беларусь, осуществляющих регулирование и контроль за ценообразованием, принятые ими в пределах полномочий, установленных законодательством;

- соблюдать установленный порядок ценообразования, а также порядок исчисления затрат, относимых на себестоимость, учитывать в полном объеме включаемые в цену (тариф) налоги и другие обязательные платежи, предусмотренные законодательством, не допускать нарушения установленных соответствующими государственными органами и иными субъектами права, уполномоченными Президентом Республики Беларусь, регулируемых цен (тарифов) и действующего порядка их регулирования.

2.4 Ответственность субъектов предпринимательской деятельности и ее виды

Субъект предпринимательской деятельности может являться субъектом трех видов юридической ответственности:

- гражданско-правовой ответственности;
- административной ответственности;
- организационно-правовой ответственности.

Гражданско-правовая ответственность – ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью.

Административная ответственность – ответственность за совершение административных правонарушений при осуществлении предпринимательской деятельности.

Организационно-правовая ответственность – это особая форма ответственности, выражающаяся в принудительной реор-

ганизации или ликвидации субъекта хозяйствования за совершение определенных нарушений законодательства.

Гражданско-правовая ответственность субъектов предпринимательской деятельности сходна с ответственностью других участников имущественных и неимущественных отношений. Основное отличие ответственности субъектов хозяйствования за неисполнение и ненадлежащее исполнение обязательств состоит в применении её мер к субъекту хозяйствования независимо от наличия или отсутствия его вины в неисполнении (ненадлежащем исполнении) своего обязательства.

Со вступлением в силу Кодекса Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях» юридические лица и индивидуальные предприниматели стали субъектами административной ответственности. В результате этого перестал существовать такой вид ответственности субъектов предпринимательской деятельности как финансово-правовая (экономическая) ответственность, выражающаяся в применении к субъекту хозяйствования финансовых санкций за нарушение бюджетного, налогового, валютного и иного законодательства, регулирующего экономические отношения.

Таким образом, субъекты хозяйствования перестали являться субъектами финансово-правовой ответственности и приобрели статус субъектов административной ответственности.

Административные правонарушения в сфере экономических отношений в зависимости от объекта могут быть классифицированы на:

- правонарушения против порядка налогообложения;
- правонарушения против порядка таможенного регулирования (административные таможенные правонарушения);
- административные правонарушения в области финансов, рынка ценных бумаг и банковской деятельности;
- административные правонарушения против порядка осуществления предпринимательской деятельности.

Существуют общие правила применения мер административной ответственности к субъектам предпринимательской деятельности. Данные правила закреплены в Кодексе Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях».

1 Наложение административного взыскания на юридическое лицо за определенное правонарушение не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное должностное лицо или иного работника юридического лица.

2 Привлечение за определенное правонарушение к административной ответственности должностного лица или иного работника юридического лица не освобождает соответствующее юридическое лицо от административной ответственности за это же правонарушение.

3 Физическое лицо подлежит административной ответственности как индивидуальный предприниматель, если совершенное административное правонарушение связано с осуществляемой им предпринимательской деятельностью и прямо предусмотрено статьей Особенной части Кодекса Республики Беларусь «Об административных правонарушениях». В этом случае привлечение индивидуального предпринимателя к административной ответственности исключает наложение на него административного взыскания, предусмотренного за совершение этого же правонарушения для физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем.

4 При разделении юридического лица или при выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к административной ответственности за совершение административного правонарушения привлекается то юридическое лицо, к которому, в соответствии с разделительным балансом, перешли права и обязанности по заключенным сделкам или имуществу, в связи с которыми было совершено административное правонарушение. Это правило является новеллой законодательства Республики Беларусь. Ранее вопросы применения экономических санкций при разделении юридического лица законодательно урегулированы не были.

Следует отметить, что юридическое лицо может быть привлечено к административной ответственности только при наличии его вины в совершении административного правонарушения. В этой связи следует дифференцировать деяния, совершенные должностными лицами, которые не повлекли нарушений законодательства со стороны юридического лица и деяния, совершенные должностными лицами, которые повлекли нарушения зако-

нодательства со стороны самой организации. Деяния должностных лиц, повлекшие нарушения законодательства со стороны юридического лица, могут быть квалифицированы как административные правонарушения, совершенные самим юридическим лицом. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что этим юридическим лицом не соблюдены нормы (правила), за нарушения которых предусмотрена административная ответственность, и данным лицом не были приняты все меры по их соблюдению.

Гражданско-правовая и административная ответственность в совокупности образуют имущественную ответственность субъектов предпринимательской деятельности. Это обусловлено тем, что меры гражданско-правовой ответственности (возмещение убытков, уплата неустойки) и основная мера административной ответственности (административный штраф) предусматривают имущественные потери для правонарушителя.

Возмещение убытков, уплата неустойки в пользу добросовестного участника сделки и уплата административного штрафа в бюджет осуществляются за счет имущества субъекта предпринимательской деятельности, в том числе денежных средств, имущественных прав, ценных бумаг.

При этом юридическое лицо отвечает по обязательствам всем имуществом, находящимся на праве собственности, и уплачивает административные штрафы за счет соответствующего имущества.

Учредители юридических лиц не отвечают по обязательствам учреждённых ими юридических лиц, а юридические лица не отвечают по обязательствам своих учредителей. Это правило обусловлено тем, что само по себе создание юридического лица не является предпринимательской деятельностью и не порождает соответствующих правовых последствий. Однако Гражданский кодекс Республики Беларусь и положение «О регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», утвержденное декретом Президента Республики Беларусь, устанавливают ряд исключений из данного правила.

Учредители ряда видов юридических лиц несут субсидиарную (дополнительную) ответственность своим имуществом по обязательствам соответствующих юридических лиц.

Субсидиарная ответственность учредителя – это такая форма коллективной ответственности, при которой учредитель (участник) отвечает по обязательствам юридического лица всем своим имуществом, но лишь в той части обязательства, в которой это юридическое лицо не в состоянии исполнить это обязательство самостоятельно.

Субсидиарная ответственность возложена законодательством на следующие категории учредителей (участников):

- участников ОДО по обязательствам общества в пределах, определяемых его учредительными документами, но не менее, чем в сумме, эквивалентной 50 базовым величинам;
- участников полного товарищества и полных товарищей командитного товарищества по обязательствам товарищества всем своим имуществом;
- вкладчиков командитного товарищества по его обязательствам в пределах сумм, внесенных ими вкладов;
- членов производственного кооператива по обязательствам кооператива в равных долях, если иное не определено в его уставе, в пределах, установленных уставом, но не менее величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.

Наряду с данными категориями учредителей (участников), на которых субсидиарная ответственность возложена законом, субсидиарная ответственность может быть возложена по решению суда на иных учредителей (участников) – учредителей юридического лица любой организационно-правовой формы. Основанием для этого является экономическая несостоятельность юридического лица, вызванная действиями (бездействиями) учредителей (участников), должностных лиц и иных лиц, наделенных правом давать обязательные указания для соответствующего юридического лица.

Организационно-правовая ответственность субъектов предпринимательской деятельности выражается в применении к ним за определенные правонарушения следующих мер:

- принудительная ликвидация юридического лица и прекращение деятельности индивидуального предпринимателя;

- принудительная реорганизация юридического лица;
- приостановление и прекращение действия специального разрешения (лицензии).

Нормативные правовые акты и литература

1 Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.; одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Уголовный кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 2 июня 1999 г.; одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г. Подписан Президентом Республики Беларусь 9 сентября 1999 г. Введен в действие с 1 января 2001 г. // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. – 1999. – № 24. – Ст.420. – С. 3 – 189.

3 О предпринимательстве в Республике Беларусь: закон Республики Беларусь от 28 мая 1991 г., № 813-XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности : указ Президента Республики Беларусь от 18 июня 2005 г., № 285. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 Мартемьянов, В. С. Хозяйственное право : учебник для вузов в 2 томах / В. С. Мартемьянов. – М.: Изд-во БЕК. – 312 с. – Т.1.

6 Вабищевич, С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право / С. С. Вабищевич. – Мн., 2003. – 436.

7 Грунтова, Т. В. Ответственность субъектов предпринимательства независимо от вины / Т. В. Грунтова // Право и демократия. Сборник научных трудов. Вып.9.– Мн., 1998. – С. 72 – 81.

8 Каменков, В. С. Защита интересов юридических лиц и граждан в хозяйственном (арбитражном) процессе. На основе ХПК РБ и АПК РФ / В. С. Каменков. – Мн., Амалфея. – 2001. –

400 с.

9 Каменков, В. С. Роль договора в хозяйственной деятельности и хозяйственных отношениях / В. С. Каменков // Вестник Высшего Хозяйственного Суда. – 2005. – № 12. – С. 70 – 80.

10 Фадеева, Т. Ответственность за административные правонарушения в сфере предпринимательства / Т. Фадеева // Гл. бухгалтер. Ревизор. – 2007 – № 7. – С. 41 – 46.

11 Каменков, В. С. Специфика и значение хозяйственных договоров / В. С. Каменков // Вестник Высшего Хозяйственного Суда. – 2005. – № 11. – С. 56 – 62.

12 Хлабордов, В. Иностранец на рынке – предприниматель / В. Хлабордов // Юрист – 2007. – № 12. – С. 13 – 14.

Тема 3

Юридические лица как субъекты хозяйственных правоотношений

Правовой статус юридического лица как субъекта хозяйственных правоотношений

3.2 Правовой статус хозяйственных обществ как участников хозяйственных правоотношений

3.3 Правовой статус хозяйственных товариществ как участников хозяйственных правоотношений

3.4 Правовой статус унитарных предприятий как участников хозяйственных правоотношений

3.1 Правовой статус юридического лица как субъекта хозяйственных правоотношений

Статус юридического лица как субъекта хозяйственных отношений имеет ряд особенностей и отличительных черт по сравнению со статусом юридического лица как субъекта иных имущественных и неимущественных отношений.

В частности, имеются особенности содержания признаков юридического лица, которые проявляются при участии юридического лица в хозяйственных отношениях.

Признак *организационного единства* предусматривает не только наличие органов управления юридического лица, но и наличие структурных подразделений, их статус, порядок взаимодействия и порядок управления ими. В зависимости от статуса структурные подразделения юридического лица подразделяются на обособленные и необособленные подразделения. К обособленным подразделениям относятся филиалы, представительства юридического лица, а также иные подразделения, имеющие отдельный баланс и расчетный (текущий) счет. Одним из основных отличий в статусе обособленных и необособленных структурных подразделений является обязанность обособленных структурных подразделений по исполнению налогового обязательства соответствующего юридического лица. Передача имущества иных активов из одного структурного подразделения в другое, как прави-

ло, осуществляется на основании распорядительных актов исполнительного органа юридического лица. Договорных отношений между структурными подразделениями юридического лица не возникает. Следует отметить, что создание обособленного структурного подразделения порождает обязанность юридического лица по внесению и государственной регистрации соответствующих изменений и дополнений в учредительные документы.

Признак *наименования* юридического лица также имеет свои особенности в хозяйственных отношениях с участием юридических лиц. Они состоят в том, что фирменное наименование юридического лица во многих случаях одновременно является и товарным знаком либо знаком обслуживания на его продукцию (работы услуги). Конечно, законодательство не устанавливает запрета на использование товарных знаков, не совпадающих с наименованием юридического лица. Тем не менее, использование фирменного наименования в качестве товарного знака или знака обслуживания способствует повышению известности и престижа компании, особенно на рынках иностранных государств. Следует отметить, что совпадение наименования юридического лица с принятым им товарным знаком не освобождает данное лицо от обязанности по регистрации товарного знака в установленном порядке. Кроме того, необходимо упомянуть обязанность учредителей юридического лица осуществить согласование его наименования с Министерством юстиции Республики Беларусь при создании соответствующего юридического лица.

Признак наличия *обособленного имущества* тоже имеет свои особенности в хозяйственных отношениях. Имущество организации вместе с имущественными правами именуется активами юридического лица. Активы должны быть отражены на балансе организации. Положительная разница между стоимостью активов и обязательств организации именуется «чистыми активами». «Чистые активы» имеют важнейшее значение для возникновения обязанности по снижению уставного фонда юридического лица.

Активы организации для целей учета подразделяются на основные фонды и оборотные средства.

Основные фонды – это имущество, обеспечивающее производство и реализацию продукции: недвижимые объекты, транспортные средства, станки, оборудование и т.п.

Оборотные средства – это активы, обеспечивающие осуществление и возобновление производства: денежные средства, готовая продукция и т.п.

Процесс использования и распоряжения оборотными средствами включает в себя следующие стадии:

- приобретение сырья и материалов;
- изготовление продукции;
- реализация продукции и получение выручки;
- покрытие затрат на изготовление и реализацию продукции;
- получение и распределение прибыли между учредителями (выплата из прибыли дивидендов).

Денежные средства организации распределяются по фондам организации: резервный фонд, фонд развития, амортизационный фонд и др.

Фонды формируются за счет прибыли или доходов юридического лица, исключение составляет амортизационный фонд, средства на формирование которого являются затратами на изготовление и реализацию продукции.

Уставный фонд – это особая правовая категория. Первоначально он формируется за счет вкладов учредителей юридического лица. А в последующем он обеспечивается чистыми активами организации. Уставный фонд не может быть выше размера чистых активов юридического лица по итогам любого финансового года, за исключением первого года после государственной регистрации юридического лица. Уставный фонд является финансовой гарантией защиты прав и законных интересов реальных и потенциальных кредиторов юридического лица.

Прежде всего, субъектами хозяйственных отношений выступают коммерческие организации.

Правовые нормы устанавливают отличия в правовом статусе коммерческой организации одного вида от организации другого вида по следующим признакам:

- количеству и статусу учредителей (участников);
- делимости и составу уставного фонда;
- типу вещного права коммерческой организации на активы;
- правам и обязанностям учредителей (участников) по отношению к организации;
- органам управления юридического лица;

- ответственности учредителей по обязательствам организации.

Правовой статус хозяйственных обществ как участников хозяйственных правоотношений

Согласно закону Республики Беларусь № 100-З от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах», **хозяйственным обществом** признается юридическое лицо, созданное по соглашению юридическими лицами и (или) гражданами путем объединения их имущества с целью осуществления хозяйственной деятельности.

Участниками общества могут быть граждане Республики Беларусь и других государств, лица без гражданства, юридические лица, в том числе иностранные, в пределах прав и обязанностей, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Хозяйственное общество может быть создано в одной из четырех следующих организационно-правовых форм: *общество с ограниченной ответственностью (далее ООО)*, *общество с дополнительной ответственностью (далее ОДО)*, *открытое акционерное общество (далее ОАО)* и *закрытое акционерное общество (далее ЗАО)*.

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, с уставным фондом, разделенным на доли, размер которых определяется в учредительных документах. ООО не может иметь одного участника.

Правовой статус ООО и ОДО характеризуется следующими составляющими признаками.

1 Количество и статус учредителей (участников) – от двух до пятидесяти. Статус учредителей: физические или юридические лица.

2 Делимость и состав уставного фонда.

Уставный фонд ООО формируется из стоимости вкладов его участников.

ООО не вправе выпускать акции.

Уставный фонд ООО разделён на доли участников.

Размер доли в уставном фонде ООО участника этого общества определяется в процентах или в виде дроби и соответствует соотношению между стоимостью его вклада в уставный фонд и уставным фондом этого общества, если иное не предусмотрено учредительными документами общества.

Действительная стоимость доли участника ООО соответствует части стоимости чистых активов этого общества, пропорциональной размеру его доли.

3 Тип вещного права коммерческой организации на активы.
ООО обладает правом собственности на его активы.

4 Права и обязанности учредителей (участников) ООО.

Участник ООО вправе продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (части доли) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам этого общества или самому обществу.

Отчуждение участником ООО своей доли (части доли) в уставном фонде общества третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом этого общества.

Участники ООО пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника в уставном фонде общества пропорционально размерам своих долей в уставном фонде этого общества.

Участник ООО вправе в любое время выйти из этого общества независимо от согласия других его участников. При этом участник ООО имеет право на выплату со стороны общества компенсации стоимости чистых активов общества, соответствующих размеру доли данного участника в уставном фонде общества.

Участник ООО имеет право на получение дивидендов в размере, определяемом в соответствии с законодательством и учредительными документами общества.

5 Органы управления ООО.

ООО имеет трёхзвенную систему органов управления.

Собрание участников – высший орган;

Совет директоров (наблюдательный совет). Создание совета директоров не является обязательным для данного вида организаций.

Правление (директор) – исполнительный орган.

Компетенция общего собрания определяется уставом общества. Но решение ряда вопросов отнесено законом Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» к исключительной компетенции собрания, которую нельзя изменить уставом. К исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества относятся следующие вопросы:

- изменение учредительных документов хозяйственного общества;
- изменение размера уставного фонда хозяйственного общества;
- решение о реорганизации хозяйственного общества и об утверждении передаточного акта или разделительного баланса;
- решение о ликвидации хозяйственного общества, создание ликвидационной комиссии, назначение ее председателя или ликвидатора и утверждение ликвидационного баланса, за исключением случаев, когда решение о ликвидации этого общества принято регистрирующим органом или судом в соответствии с законодательными актами, и ряд других вопросов.

б Ответственность учредителей (участников) по обязательствам организации.

Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов в уставный фонд этого общества.

Участники ООО, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников общества.

Обществом с дополнительной ответственностью признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, уставный фонд которого разделен на доли, размер которых определен учредительными документами. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде ОДО.

По пяти первым признакам ОДО полностью соответствует ООО.

Шестой признак – признак **ответственности учредителей (участников) по обязательствам организации** в ОДО имеет существенные отличия от данного признака ООО. Участники ОДО несут субсидиарную ответственность солидарно в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде ОДО.

Открытым акционерным обществом признается общество, уставный фонд которого разделен на определенное количество акций равной номинальной стоимости, участник которого может отчуждать принадлежащие ему акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и свободную их продажу на условиях, устанавливаемых законодательством о ценных бумагах.

ОАО имеет особенности в своем правовом статусе по следующим признакам.

1 Количество и статус учредителей (участников). Минимальное количество учредителей (участников) ОАО – не менее двух лиц. Максимальное количество акционеров ОАО законодательством не установлено. По статусу акционерами ОАО могут являться любые физические и юридические лица.

2 Делимость и состав уставного фонда – уставный фонд акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций.

Номинальная стоимость всех выпускаемых акционерным обществом акций должна быть одинаковой.

Не допускается выпуск акций в качестве ордерных ценных бумаг или ценных бумаг на предъявителя.

Акционерное общество вправе выпускать акции двух категорий: простые (обыкновенные) и привилегированные.

3 Тип вещного права коммерческой организации на активы – ОАО обладает правом собственности на его активы.

4 Права и обязанности учредителей (участников) ОАО определяются типом акций, держателем которых является акционер (участник) ОАО.

Акционеры – владельцы простых (обыкновенных) акций имеют право на:

- получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов;
- получение в случае ликвидации акционерного общества части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимости;
- участие в общем собрании акционеров с правом голоса по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров.

Акционеры – владельцы привилегированных акций имеют право на:

- получение части прибыли акционерного общества в виде фиксированных размеров дивидендов;
- получение в случае ликвидации акционерного общества фиксированной стоимости имущества либо части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами;
- участие в общем собрании акционеров с правом голоса в случаях, предусмотренных законодательством. Акционеры – владельцы привилегированных акций, вправе участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса при принятии решений о реорганизации и ликвидации акционерного общества, о внесении в устав акционерного общества изменений и (или) дополнений, ограничивающих их права.

5 Органы управления юридического лица. ОАО имеет трёх-звенную систему органов управления:

- собрание акционеров – высший орган;
- совет директоров – наблюдательный орган;
- правление (дирекция) либо директор – исполнительный орган.

Компетенция общего собрания акционеров по многим вопросам совпадает с компетенцией общего собрания участников ООО.

6 Ответственность учредителей (участников) по обязательствам организации.

Акционеры не отвечают по обязательствам акционерного общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью этого общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

Закрытым акционерным обществом признается общество, уставный фонд которого разделен на определенное количество акций равной номинальной стоимости, участник которого может отчуждать принадлежащие ему акции только с согласия других акционеров и (или) ограниченному кругу лиц. Такое акционерное общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Статус ЗАО по многим признакам идентичен статусу ОАО.

Однако по ряду признаков статус ЗАО имеет существенные отличия от статуса ОАО.

К данным признакам относятся:

1 Количество и статус учредителей (участников) ЗАО. Минимальное количество учредителей (участников) ЗАО – не менее двух и не более пятидесяти лиц. По статусу акционерами ЗАО могут являться любые физические и юридические лица.

2 Права и обязанности учредителей (участников) ЗАО. Акционеры ЗАО имеют такие же права и обязанности как и акционеры ОАО, за исключением права свободного распоряжения акциями. Данное право для акционеров ЗАО имеет ограничения.

Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. В этом случае акции приобретаются по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций соответствующей категории и типа, принадлежащему каждому из акционеров. В случае, если кто-либо из акционеров отказался от приобретения акций, в отношении которых такому акционеру принадлежало преимущественное право их приобретения, эти акции приобретаются остальными акционерами пропорционально количеству принадлежащих им акций соответствующей категории и типа. Уставом ЗАО может быть предусмотрен иной порядок осуществления акционерами общества преимущественного права приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества. Свободное обращение акций ЗАО ограничено не только законода-

тельством, но и правом его действительных акционеров на преимущественное приобретение акций данного общества.

Правовой статус хозяйственных товариществ как участников хозяйственных правоотношений

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

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и командитного товарищества.

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

Правовой статус полного товарищества отличается от статуса хозяйственных обществ по следующим признакам:

1 Количество и статус учредителей (участников). Полное товарищество может быть учреждено не менее, чем двумя лицами. В отличие от учредителей хозяйственных обществ учредителями полных товариществ могут являться только юридические лица и индивидуальные предприниматели. Учредители (участники) полного товарищества именуются полными товарищами. Субъект хозяйствования может быть полным товарищем только в одном полном товариществе. Это требование вызвано наличием субсидиарной ответственности товарищей по обязательствам товарищества. Если один полный товарищ, став учредителем или участником нескольких товариществ, таким образом, возложит на себя субсидиарную ответственность по обязательствам нескольких товариществ, то значение субсидиарной ответственности в пределах всего имущества товарища сведётся к нулю, либо приведёт к неизбежной экономической несостоятельности товарищества.

2 Делимость и состав уставного фонда. Уставный фонд полного товарищества разделен на доли участников.

3 Тип вещного права коммерческой организации на активы. Полное товарищество обладает правом собственности на его активы.

4 Права и обязанности учредителей (участников) по отношению к организации.

Участники полного товарищества имеют право на участие в прибылях от деятельности организации. Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Участник полного товарищества, созданного на неопределенный срок, вправе выйти из него, заявив об этом в установленный учредительным договором срок, но не менее чем за шесть месяцев.

Участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени, в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества.

При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды.

5 Органы управления юридического лица. Управление деятельностью полного товарищества осуществляется учредителями (участниками). Любое решение должно приниматься по общему согласованию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников.

Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам.

б Ответственность учредителей (участников) по обязательствам организации. Участники полного товарищества солидарно между собой несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Это означает, что при невозможности исполнить обязательство за счёт денежных средств и имущества самого полного товарищества кредитор вправе предъявить требование в неисполненной части обязательства к любому из полных товарищей. А такой полный товарищ обязан исполнить такое обязательство в полном объёме, независимо от того, имеются ли у других полных товарищей денежные средства и имущество или нет. Полный товарищ, исполнивший обязательство товарищества, становится кредитором по отношению к остальным полным товарищам.

Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество.

Участник, выбывший из товарищества по собственной воле, в порядке исключения отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности, предусмотренной рассматриваемой нормой, ничтожно.

Если один из участников выбыл из полного товарищества, доли оставшихся участников в уставном фонде полного товарищества изменяются пропорционально размерам их вкладов в уставный фонд, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Коммандитным товариществом признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников (вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных

ими вкладов, и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Статус коммандитного товарищества имеет отличия от статуса полного товарищества по следующим признакам.

1 Количество и статус учредителей (участников). Коммандитное товарищество состоит из двух типов учредителей: полных товарищей и товарищей-вкладчиков, именуемых коммандитами. Полный товарищ может быть участником только одного полного либо коммандитного товарищества. Минимальное количество учредителей (участников) коммандитного товарищества составляет два участника: один полный товарищ и один вкладчик.

Полным товарищем может быть только юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. А товарищем – вкладчиком может быть как юридическое, так и физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем. Вкладчик может быть одновременно участником нескольких коммандитных товариществ или обществ или полным товарищем в одном товариществе, а вкладчиком в другом. Это связано с тем, что вкладчик несёт субсидиарную ответственность по обязательствам коммандитного товарищества только в пределах внесённого им вклада.

4 Права и обязанности учредителей (участников) по отношению к организации.

Права и обязанности участников – полных товарищей идентичны правам и обязанностям участников полного товарищества.

Вкладчик коммандитного товарищества обязан внести вклад в уставный фонд. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемом вкладчику товариществом.

Вкладчик коммандитного товарищества имеет право:

- получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в уставном фонде, в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- знакомиться с годовыми отчётами и балансами товарищества;
- по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;
- передать свою долю в уставном фонде или её часть другому вкладчику или третьему лицу. Вкладчики пользуются преимуще-

ственным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части). Передача вкладчиком всей доли иному лицу прекращает его участие в товариществе.

Учредительным договором коммандитного товарищества могут предусматриваться и иные права вкладчика.

Вкладчики не имеют права на участие в управлении коммандитным товариществом.

При ликвидации коммандитного товарищества, в том числе в случае экономической несостоятельности (банкротства), вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в уставном фонде, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

6 Ответственность учредителей (участников) по обязательствам организации.

Полные товарищи коммандитного товарищества солидарно между собой несут субсидиарную ответственность по его обязательствам по тем же правилам, что и участники полного товарищества. Товарищи – вкладчики несут субсидиарную ответственность по обязательствам коммандитного товарищества только в пределах размеров их вкладов в уставный фонд данной организации.

Правовой статус унитарных предприятий как участников хозяйственных правоотношений

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

1 Количество и статус учредителей (участников). Унитарное предприятие может быть создано только одним учредителем. В

качестве учредителя унитарного предприятия могут выступать следующие субъекты:

- государство;
- административно-территориальная единица;
- юридическое лицо;
- физическое лицо.

2 Делимость и состав уставного фонда. Уставный фонд унитарного предприятия является единым и неделимым. Не допускается общая долевая собственность нескольких физических или юридических лиц на имущество и иные активы унитарного предприятия.

3 Тип вещного права коммерческой организации на активы. В отличие от других видов коммерческих организаций унитарное предприятие не приобретает права собственности на имущество, переданное учредителем, а учредитель не утрачивает его. Унитарное предприятие приобретает на имущество, переданное ему одно из двух вещных прав: **право хозяйственного ведения** или **право оперативного управления**.

В зависимости от вида ограниченного вещного права унитарные предприятия делятся на предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и предприятия, основанные на праве оперативного управления. Отличия в содержании данных прав отражаются главным образом на соотношении высшего и исполнительного органа управления унитарного предприятия, основанного на одном из данных прав.

На праве оперативного управления могут быть основаны только государственные унитарные предприятия, именуемые **казёнными**.

На праве хозяйственного ведения могут создаваться как государственные и коммунальные, так и частные унитарные предприятия.

4 Права и обязанности собственника имущества (учредителя) по отношению к организации.

Собственник имущества (учредитель) унитарного предприятия имеет следующие права по отношению к нему:

- вправе получать часть прибыли, полученной от деятельности унитарного предприятия;

- вправе совершать с имущественным комплексом, образующим унитарное предприятие, ряд сделок: купли-продажи, аренды и др. Однако продажа имущественного комплекса, образующего унитарное предприятие, возможна только в целом. Изъятие собственником имущества отдельных объектов, закреплённых за унитарным предприятием, для целей их последующей продажи по частям не допускается. Характеризуя данное право собственника имущества унитарного предприятия, следует отметить, что смена собственника имущества предприятия порождает обязанность по государственной регистрации соответствующих изменений в учредительных документах предприятия. Отношения купли-продажи производственных имущественных комплексов, образующих унитарные предприятия, урегулированы законодательством не достаточно полно, в частности остаётся не определённой возможность государственной регистрации производственного имущественного комплекса, состоящего только из движимого имущества для целей его продажи.

Основной обязанностью собственника имущества (учредителя) унитарного предприятия является выполнение функции высшего органа управления унитарного предприятия.

5 Органы управления юридического лица.

Управление унитарным предприятием осуществляется высшим органом управления, функции которого выполняет собственник имущества (учредитель), и исполнительным органом (дирекцией, директором).

Компетенция высшего органа управления во многом определяется ограниченным типом вещного права, которым наделено унитарное предприятие.

Для унитарных предприятий основанных на праве хозяйственного ведения, согласно ГК, совершение сделок по отчуждению закреплённого за ним недвижимого имущества допускается только с согласия собственника имущества, выполняющего функции высшего органа управления. Однако собственник имущества вправе уменьшить объём правомочия унитарного предприятия в лице его исполнительного органа по распоряжению иными категориями закреплённого за ним имущества. Например, собственник имущества унитарного предприятия может включить в устав унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного

ведения, положение об обязательном согласовании исполнительным органом сделок, направленных на отчуждение не только недвижимого имущества, но и иных категорий, например:

- движимого имущества, относящегося к основным средствам (фондам);
- имущества, балансовая стоимость которого превышает определённый процент стоимости активов и др.

Совершение сделок и иных хозяйственных операций, не требующих согласно ГК или уставу унитарного предприятия обязательного согласования их совершения с собственником имущества, относится к компетенции исполнительного органа унитарного предприятия.

Для унитарных предприятий, основанных на праве оперативного управления (казённых предприятий), согласно ГК, согласие собственника (государства в лице уполномоченного органа), выполняющего функции высшего органа управления такого предприятия, требуется на совершение сделок, направленных на распоряжение любым имуществом данной организации, за исключением готовой продукции.

6 Ответственность собственника имущества (учредителя) по обязательствам организации.

Собственник имущества (учредитель) унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не несёт ответственности по обязательствам унитарного предприятия, если иное не предусмотрено законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве).

Республика Беларусь, являясь собственником имущества унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления, несёт субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам такого предприятия.

Нормативные правовые акты и литература

1 Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.; одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 О хозяйственных обществах: закон Республики Беларусь от 10 января 2006 г., № 100-З // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2006. – № 18, 2/1197. – С. 8 – 89.

3 Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах : постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г., № 19 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2005. – № 105, 6/448. – С. 19 – 35.

4 Правовое положение коммерческой организации : учебное пособие / под ред. Ю. А. Тихомирова. – М., 2001. – 129 с.

5 Зикрацкий, Д. Финансирование унитарного предприятия его собственником: типичные заблуждения и юридическая реальность / Д. Зикрацкий // Бюл. Нормативно-правовой информ. Юрид. Мир. – 2007. – № 12. – С. 66 – 69.

6 Лаптев, Н. В. Акционерное право / Н. В. Лаптев. – М., 1999. – 254 с.

7 Русак, Л. Г. Товарищеские союзы как форма организации юридических лиц / Л. Г. Русак. – Мн., 2000. – 298 с.

8 Кудрявцева, Е. Короткий путь из «индивидуалов» в «унитарии» / Е. Кудрявцева // Налоговый вестн. – 2007. – № 15. – С. 71 – 79.

Тема 4

Правоотношения, возникающие в связи с легитимацией предпринимательской деятельности

4.1 Государственная регистрация субъектов хозяйствования: понятие, основные задачи и значение процедуры государственной регистрации

4.2 Основания для государственной регистрации коммерческой организации и индивидуального предпринимателя

4.3 Порядок регистрации коммерческой организации и индивидуального предпринимателя

Государственная регистрация субъектов хозяйствования: понятие, основные задачи и значение процедуры государственной регистрации

Государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности – обязательная процедура, направленная на упорядочение предпринимательской деятельности и оптимизацию контроля за её осуществлением, состоящая в проверке наличия юридических фактов, с которыми закон связывает возможность осуществления предпринимательской деятельности, и в отражении установленных законом сведений о субъектах предпринимательской деятельности в Государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей (далее регистр).

Основной целью данной процедуры является упорядочение предпринимательской деятельности.

Основными задачами процедуры государственной регистрации являются:

- упрощение и повышение эффективности контроля за соблюдением субъектами предпринимательской деятельности налогового, валютного, антимонопольного, таможенного и иного законодательства при осуществлении предпринимательской дея-

тельности;

- статистический учет субъектов предпринимательской деятельности и инвестиций, вкладываемых в их уставные фонды;
- предотвращение и выявление легализации доходов, полученных преступным путем посредством их инвестирования в предпринимательскую деятельность;
- защита прав и законных интересов кредиторов субъекта предпринимательской деятельности и др.

Эффективность решения указанных задач во многом зависит от разновидности порядка государственной регистрации, предусмотренного законодательством того или иного государства.

Мировой практике известно две разновидности порядка государственной регистрации:

- а) заявительный порядок;
- б) разрешительный порядок.

Под заявительным понимается порядок государственной регистрации, при котором уже созданный субъект хозяйствования обязан уведомить уполномоченный государственный орган (органы) о факте своего создания и представить определенные документы, подтверждающие его статус. Данный порядок не предусматривает возможности проверки соответствия субъекта хозяйствования каким-либо требованиям законодательства.

Под разрешительным понимается порядок государственной регистрации, при котором уполномоченным государственным органом осуществляется проверка соответствия субъекта хозяйствования определенным требованиям, установленным законодательством в целях защиты прав кредиторов и противодействия легализации доходов, полученных преступным путем; по результатам проверки уполномоченным государственным органом принимается решение о государственной регистрации субъекта хозяйствования или об отказе в ее осуществлении. Данная проверка осуществляется на основании как документов, представленных субъектом хозяйствования, так и иными субъектами, в том числе и государственными органами.

Разрешительный порядок государственной регистрации имеет две разновидности:

- распорядительный порядок, предусматривающий регистрацию субъекта хозяйствования государственным органом в силу

наличия законодательно закреплённых оснований, а также экономической и иной целесообразности такой регистрации;

- явочно-нормативный порядок, предусматривающий регистрацию субъекта хозяйствования государственным органом в силу наличия законодательно закреплённых оснований независимо от наличия или отсутствия экономической и иной целесообразности такой регистрации.

Как заявительный, так и разрешительный порядок государственной регистрации субъектов хозяйствования, имеют свои преимущества и недостатки.

Преимуществом заявительного порядка является снижение расходов и временных издержек на легитимацию предпринимательской деятельности. Иными словами, данный порядок позволяет снизить расходы на этапе вложения инвестиций в предпринимательскую деятельность.

Недостатком заявительного порядка является отсутствие возможности качественной и эффективной проверки наличия у регистрируемого субъекта реальной и потенциальной возможности удовлетворять требования кредиторов, а также проверки происхождения инвестиций, вкладываемых в предпринимательскую деятельность данного субъекта.

Разрешительный порядок позволяет выявить отсутствие у субъекта хозяйствования возможности удовлетворения требований кредиторов. Разрешительный порядок в той или иной степени позволяет осуществить проверку происхождения инвестиционного капитала, вкладываемого в уставный фонд субъекта хозяйствования. Но данный порядок является более затратным как для государства, так и для инвесторов (учредителей субъекта хозяйствования).

На этапе вложения инвестиций заявительный порядок в большей степени соответствует интересам инвесторов, чем разрешительный. Однако в последующем разрешительный порядок в более значительной мере позволяет обеспечить защиту прав и законных интересов инвесторов, чем заявительный. Это обусловлено тем, что одной из составляющих благоприятного инвестиционного климата является платежеспособность и прозрачность потенциальных контрагентов субъекта предпринимательской и инвестиционной деятельности. Данные факторы в немалой степени

обеспечиваются разрешительным порядком государственной регистрации. Однако эффективность проверки платежеспособности и прозрачности субъекта хозяйствования определяется не самим фактом законодательного установления разрешительного порядка государственной регистрации, а содержанием конкретных регистрационных требований к субъекту хозяйствования, закрепляемых в нормативных правовых актах в связи с установлением разрешительного порядка. Если по своему содержанию регистрационные требования не позволяют выявить степень платежеспособности и обеспечить прозрачность регистрируемого субъекта хозяйствования, то разрешительный порядок утрачивает свои преимущества перед заявительным порядком и трансформируется в более затратный аналог заявительного порядка.

По мнению многих специалистов, заявительный порядок государственной регистрации хозяйствующих субъектов является одним из значимых факторов, стимулирующих инвестиционную деятельность посредством создания новых юридических лиц. Ряд существенных преимуществ разрешительного порядка государственной регистрации не перевешивает положительного значения заявительного порядка как меры, стимулирующей привлечение инвестиций. Именно по этой причине заявительный порядок государственной регистрации был предусмотрен в актах хозяйственного законодательства крупных промышленно-развитых государств, прежде всего Российской Федерации и Китая.

Достаточно продолжительный период времени, согласно Положению «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», утвержденному Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 года № 11, в Республике Беларусь действовал разрешительный порядок. Следует признать, что на переходном этапе экономических преобразований применение разрешительного порядка государственной регистрации хозяйствующих субъектов имело положительное значение. Действовавший в Республике Беларусь разрешительный порядок являлся серьёзным барьером для создания заведомо несостоятельных коммерческих организаций, чьи активы не позволяли обеспечить приемлемый уровень рентабельности. Заявительный порядок регистрации не смог бы предотвратить создание заведомо несостоятельных субъектов хо-

зяйствования учредителями, не имеющими необходимых познаний в сфере экономики и права, однако желающими предпринять попытку «быстрого заработка». Существовавший на переходном этапе развития экономики Республики Беларусь разрешительный порядок государственной регистрации являлся одним из факторов, препятствовавших распространению в Республике Беларусь таких негативных явлений переходной экономики как «финансовые пирамиды», «фирмы-однодневки» и др.

Однако в ходе экономических преобразований значение преимуществ разрешительного порядка стало снижаться. Были разработаны иные, более эффективные меры противодействия легализации доходов, полученных преступным путём, чем правовые основания для отказа в государственной регистрации субъектов хозяйствования. По мере становления рыночных отношений росла и экономическая грамотность населения, устраняющая попытки осуществления предпринимательской деятельности при отсутствии достаточных средств и квалификации. Значимость разрешительного порядка государственной регистрации, реализуемого через основания для отказа в государственной регистрации, начала снижаться. Основной недостаток разрешительного порядка – более сложный процесс вложения инвестиций – сохранялся.

Это обусловило постепенный переход от разрешительного к заявительному порядку государственной регистрации субъектов хозяйствования в Республике Беларусь в период с 2007 по 2009 годы.

Переходным законодательным актом явился Декрет Президента Республики Беларусь от 17 декабря 2007 г. № 8, которым были внесены изменения в Положение «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», утвержденное Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 года № 11.

Данные изменения предусматривали:

- сокращение срока для принятия уполномоченным государственным органом решения о государственной регистрации;
- переход от всеобъемлющей к выборочной проверке отсутствия оснований для отказа в государственной регистрации субъекта хозяйствования;
- применение мер организационной ответственности на этапе

государственной регистрации субъекта хозяйствования. При выявлении в ходе выборочной проверки сокрытых учредителями оснований для отказа в государственной регистрации предусматривался годичный мораторий на регистрацию данными учредителями юридических лиц.

Всеобъемлющая проверка отсутствия оснований для отказа в государственной регистрации субъектов хозяйствования, требующая временных и организационных затрат, была компенсирована установлением организационной ответственности за сокрытие соответствующих оснований.

В январе 2009 года был сделан следующий шаг по переходу от разрешительного к заявительному порядку.

16 января 2009 года был принят Декрет Президента Республики Беларусь № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», в котором нашли отражение основные направления совершенствования процедуры государственной регистрации:

- замена проверки оснований для отказа в государственной регистрации процедурой заявления фактов, имеющих значение для государственной регистрации, нарушение которой влечёт организационную ответственность субъектов хозяйствования и их учредителей;
- сокращение перечня документов, предоставляемых для государственной регистрации, до минимального, что стало возможным из-за отмены проверки оснований для отказа в государственной регистрации;
- введение института недействительности государственной регистрации как правовой предпосылки организационной ответственности субъектов хозяйствования и их учредителей за сокрытие фактов, имеющих значение для государственной регистрации;
- введение таких мер ответственности за сокрытие фактов, имеющих значение для государственной регистрации, как принудительная ликвидация субъекта хозяйствования, чья регистрация недействительна, и взыскание доходов от его деятельности в бюджетную систему.

Таким образом, принятием Декрета Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1 «О государственной регистра-

ции и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования» был завершён переход от разрешительного к заявительному порядку государственной регистрации хозяйствующих субъектов. Основания для отказа в государственной регистрации и процедура их проверки были упразднены. Вместе с тем законодателем была предпринята попытка сохранения рассмотренных преимуществ разрешительного порядка в рамках заявительного. Многие юридические факты, служившие ранее основаниями для отказа в государственной регистрации, приобрели статус фактов, имеющих значение для государственной регистрации. Данные факты должны заявляться учредителями хозяйствующего субъекта. При этом их сокрытие влечет недействительность государственной регистрации – правовую предпосылку принудительной ликвидации субъекта хозяйствования.

Таким образом, в Республике Беларусь имел место поэтапный переход от разрешительного к заявительному порядку государственной регистрации: всеобъемлющая проверка оснований для отказа в государственной регистрации была заменена выборочной проверкой, а затем – отменена. По мере данного поэтапного перехода усиливались меры ответственности за сокрытие фактов, имеющих значение для государственной регистрации (табл. 1). Введённый в 2007 году годичный мораторий на регистрацию субъектов хозяйствования лицами, сокрывшими соответствующие факты, был дополнен институтом недействительности государственной регистрации при совершении данного правонарушения (табл. 1).

Таблица 1

**Динамика изменения хозяйственно-правовых
норм на переходном этапе от разрешительного к
заявительному порядку государственной регистрации**

период	тип проверки оснований для отказа в государственной регистрации, осуществляемой на	меры ответственности за сокрытие фактов, имеющих значение для государственной регистрации	период для вынесения решения о государственной регистрации

	стадии государственной регистрации субъекта хозяйствования		ции
1.	2.	3.	4.
1.	2.	3.	4.
16 марта 1999 г. – 17 декабря 2007 г.	сплошной (всеобъемлющий)	-	60 – 20 дней
17 декабря 2007 г. – 16 января 2009 г.	выборочный	годовой мораторий на государственную регистрацию субъектов хозяйствования	5 дней
С 16 января 2009 г.	-	годовой мораторий на государственную регистрацию субъектов хозяйствования; недействительность государственной регистрации субъекта хозяйствования с последующей принудительной ликвидацией субъекта хозяйствования	1 день

В итоге, в отличие от заявительного порядка государственной регистрации во многих государствах, данный порядок в Республике Беларусь совместил преимущества заявительного и разрешительного порядка, что является несомненным достоинством.

С одной стороны, данный порядок сокращает издержки инвесторов и государства при создании новых юридических лиц, с другой – обеспечивает определённый уровень превентивной защиты прав и законных интересов кредиторов вновь регистрируемого субъекта хозяйствования. Например, в перечень фактов, имеющих значение для государственной регистрации, включен

факт отсутствия неисполненного гражданско-правового обязательства учредителем дочернего общества или предприятия. Следовательно, должник, желающий усложнить процесс взыскания на его активы посредством внесения в уставный фонд дочернего субъекта хозяйствования, может отказаться от реализации такого способа. Это обусловлено тем, что последующее выявление сокрытия факта наличия неисполненного на момент государственной регистрации гражданско-правового обязательства повлечет за собой недействительность государственной регистрации соответствующего дочернего общества или предприятия и принудительную его ликвидацию.

Процедура государственной регистрации субъектов хозяйствования имеет свои объекты и субъекты.

Согласно Положению «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утверждённому Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., №1, объектами процедуры государственной регистрации являются:

- создаваемые (реорганизуемые) юридические лица всех организационно-правовых форм;
- создаваемые объединения юридических лиц – коммерческих организаций;
- граждане, регистрирующиеся в качестве индивидуальных предпринимателей;
- изменения и дополнения, вносимые в учредительные документы коммерческих и некоммерческих организаций, а также в свидетельства о государственной регистрации индивидуальных предпринимателей.

Под субъектами процедуры государственной регистрации понимаются государственные органы, уполномоченные осуществлять государственную регистрацию субъектов хозяйствования (регистрирующие органы):

- Национальный банк Республики Беларусь (осуществляет государственную регистрацию банков и небанковских кредитно-финансовых организаций);
- Министерство финансов Республики Беларусь (осуществляет регистрацию страховых организаций и страховых брокеров);

- администрации свободных экономических зон (осуществляют государственную регистрацию организаций-резидентов соответствующих зон, за исключением организаций, регистрируемых НБ и Минфином);

- областные и Минский городской исполнительные комитеты (осуществляют регистрацию иных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей).

Предпринимательская деятельность, осуществляемая при отсутствии государственной регистрации, а равно при отсутствии лицензии (если соответствующий вид деятельности в соответствии с законодательством подлежит лицензированию) признается незаконной предпринимательской деятельностью. Данная деятельность образует объективную сторону состава административного правонарушения, предусмотренного ст. 12.7 Кодекса Республики Беларусь от 21 апреля 2003 года «Об административных правонарушениях», а при наличии определенных признаков образует объективную сторону состава преступления, предусмотренного ст. 233 Уголовного кодекса Республики Беларусь от 9 июля 1999 года.

Основания для государственной регистрации коммерческой организации и индивидуального предпринимателя

В Положении «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1 прямо не определяются основания для осуществления государственной регистрации хозяйствующих субъектов. Однако анализ правовых норм, содержащихся в данном положении, позволяет выделить три основания для государственной регистрации субъектов хозяйствования, два из которых распространяются как на регистрируемые юридические лица, так и на индивидуальных предпринимателей, а ещё одно – только на регистрируемые организации.

1 Внесение платы за государственную регистрацию в размере, предусмотренном законодательством. Данное основание распространяется как на регистрируемые юридические лица, так и на индивидуальных предпринимателей.

2 Предоставление документов по перечню, установленному законодательством.

3 Осуществление предшествующих государственной регистрации этапов создания коммерческой организации. Данное основание в отличие от двух предыдущих распространяется только на регистрируемые организации и не распространяется на индивидуальных предпринимателей.

В Положении «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1, предусматривается **четыре** этапа создания коммерческой или некоммерческой организации, предшествующих обращению учредителей за государственной регистрацией.

1 Согласование с регистрирующим органом наименования коммерческой или некоммерческой организации.

2 Определение предполагаемого места размещения организации. Организация (её органы управления) должны быть размещены в помещении, не являющемся жилым. Исключение предусмотрено законодательством только для унитарных предприятий, основанных на частной форме собственности, орган (органы) управления которых могут быть размещены в жилом помещении. При этом осуществление производственной деятельности в таких помещениях не допускается.

3 Принятие решения о создании организации и подготовка ее устава (учредительного договора – для коммерческих организаций, действующих только на основании учредительного договора). Осуществление данного этапа создания организации имеет особенности для отдельных организационно-правовых форм юридических лиц.

Согласно Закону Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах», учреждение хозяйственного общества осуществляется по решению его учредителей, которое принимается до проведения учредительного собрания хозяйственного общества путем заключения между всеми учредителями **договора о создании этого общества** или подписания **протокола собрания учредителей**.

Договор о создании общества должен быть заключен при создании открытых и закрытых акционерных обществ. Решение о

создании обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью может быть юридически оформлено посредством подписания учредителями протокола собрания учредителей.

Учредители хозяйственного общества несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до его государственной регистрации и связанным с учреждением этого общества. Хозяйственное общество принимает на себя ответственность по обязательствам учредителей, связанным с учреждением этого общества, в случае последующего одобрения их действий общим собранием участников хозяйственного общества.

Для других организационно-правовых форм юридических лиц законодательством не определена форма принятия решения об их создании. Представляется, что решение о создании товариществ и производственных кооперативов – организаций, имеющих несколько учредителей (участников), должно юридически оформляться протоколом собрания учредителей (по аналогии с хозяйственными обществами). Решение о создании унитарного предприятия – организации, имеющей только одного учредителя, должно оформляться решением уполномоченного органа управления организации, выступающей учредителем унитарного предприятия (протоколом общего собрания участников и т.п.). Если учредителем унитарного предприятия выступает физическое лицо, то решение о его создании может оформляться в произвольной форме. Представляется, что в последнем случае допустимо принятие решения о создании унитарного предприятия путём совершения учредителем-физическим лицом конклюдентных действий – подготовки учредительных документов унитарного предприятия и последующего формирования уставного фонда такой организации.

При подготовке учредительных документов организации учредители должны руководствоваться правилом: положения учредительных документов должны полностью соответствовать императивным нормам законодательства и не выходить за рамки дозволенного диспозитивными нормами. В связи с переходом от разрешительного к заявительному порядку государственной регистрации и минимизацией проверки соответствия учредительных документов законодательству повысилась значимость правовых последствий несоответствия учредительных документов за-

конодательству. Действующим законодательством однозначно не определены правовые последствия регистрации организации с учредительными документами, отдельные положения которых не соответствуют законодательству. Представляется очевидным, что правовым последствием несоответствия положений учредительных документов законодательству должна являться недействительность соответствующих положений. В Гражданском кодексе Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. содержатся правовые нормы, определяющие частные случаи недействительности положений учредительных документов организаций законодательству. Например, согласно ст. 72 указанного Кодекса, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества, а любое соглашение участников товарищества (в том числе отраженное в учредительных документах) об ограничении или устранении данной ответственности ничтожно. Исходя из содержания ст. 72 и аналогичных норм Гражданского кодекса, определяющих частные случаи недействительности положений учредительных документов, можно сделать вывод о возможности применения таких последствий к любому положению учредительных документов организации, противоречащему законодательству. Однако такой подход не устраняет правовой проблемы соотношения недействительности отдельных положений учредительных документов организации с недействительностью учредительных документов в целом. Многие положения учредительных документов имеют тесную взаимосвязь. Например, отнесение положением учредительных документов вопроса, составляющего в соответствии с законодательством исключительную компетенцию одного органа управления юридического лица к компетенции другого органа, влечет за собой противоречие законодательству положений учредительных документов о компетенции обоих органов управления. Если вопрос, ошибочно отнесенный учредительными документами к компетенции определённого органа управления, тесно взаимосвязан с другими вопросами, то эта ошибка повлечёт несоответствие нормам законодательства других положений учредительных документов о компетенции органов управления. В итоге возникнут обоснованные сомнения в соответствии законодательству всех положений учредительных

документов, определяющих компетенцию органов управления организации, а, следовательно – о легитимности самих данных органов. Таким образом, отграничить недействительность отдельных положений учредительных документов от недействительности самих этих документов достаточно сложно. В связи с этим необходимо закрепление в Гражданском кодексе норм, регламентирующих недействительность учредительных документов организации и их отдельных положений. В случае выявления после государственной регистрации фактов несоответствия отдельных положений законодательству, хозяйственный суд разрешает соответствующие споры, не применяя данные положения. Однако правовые последствия несоответствия законодательству учредительных документов в целом действующими хозяйственно-правовыми нормами чётко не определены. Представляется, что правовыми последствиями несоответствия учредительных документов законодательству в целом должна быть их недействительность. Правовым последствием такой недействительности является возникновение обязанности организации и её учредителей по приведению учредительных документов в соответствие с действующим законодательством посредством государственной регистрации изменений и дополнений в данные учредительные документы. Фактически в такой ситуации должна иметь место обязательная государственная регистрация новой, соответствующей действующему законодательству, редакции учредительных документов.

Законодательством установлены определенные требования к содержанию учредительных документов любых организаций (общие требования), а также к учредительным документам организаций определённых организационно-правовых форм (частные требования).

Согласно Гражданскому кодексу Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г., в учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида.

В зависимости от организационно-правовой формы учредительными документами организации могут являться:

- устав, утверждаемый на общем (учредительном) собрании участников или собственником имущества организации (для производственных кооперативов, унитарных предприятий);
- учредительный договор, заключаемый между учредителями (полных и коммандитных товариществ);
- устав и учредительный договор (хозяйственных обществ).

Например, согласно Закону Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах» учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав.

В учредительных документах общества с ограниченной ответственностью должен содержаться:

- размер уставного фонда;
- перечень участников общества с ограниченной ответственностью и сведения о размере долей в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью каждого из них;
- размер, состав, сроки и порядок внесения участниками общества с ограниченной ответственностью вкладов в уставный фонд этого общества;
- ответственность участников общества с ограниченной ответственностью за нарушение обязанностей по внесению вкладов в уставный фонд этого общества;
- состав и компетенция органов управления этого общества и др.

4 Четвертым, заключительным этапом создания юридического лица, предшествующим обращению за его государственной регистрацией, является формирование уставного фонда организации.

Согласно Положению «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утверждённому Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1, коммерческие организации самостоятельно определяют размеры уставных фондов, за исключением коммерческих организаций, для которых законодательством устанавливаются минимальные размеры уставных фондов.

В указанном Положении закреплены следующие минимальные размеры уставного фонда:

- 100 базовых величин, — для закрытых акционерных обществ;
- 400 базовых величин, — для открытых акционерных обществ.

Наряду с Положением «О государственной регистрации субъектов хозяйствования» минимальные размеры уставных фондов устанавливаются актами законодательства для организаций, осуществляющих деятельность в отдельных сферах, требующих повышенных финансовых гарантий для потенциальных кредиторов данных организаций.

Например, согласно постановлению Правления Национального Банка Республики Беларусь от 11 сентября 2006 г. № 127 «О минимальном размере уставного фонда банка» минимальный размер уставного фонда банка в белорусских рублях должен составлять сумму, эквивалентную 5 миллионам евро.

Согласно Указу Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530 «О страховой деятельности» минимальный размер уставного фонда страховой организации устанавливается в сумме, эквивалентной:

- 1 млн. евро, — для страховщика, осуществляющего виды страхования, не относящиеся к страхованию жизни;
- 2 млн. евро, — для страховщика, осуществляющего виды страхования, относящиеся к страхованию жизни;
- 5 млн. евро, — для страховщика, осуществляющего исключительно перестраховочную деятельность.

Уставный фонд организации формируется посредством внесения учредителями вкладов, размер которых определяется учредительными документами. Следует отметить, что согласно Гражданскому кодексу и Закону Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах», любое соглашение учредителей, в том числе и отраженное в учредительных документах, которое освобождает участника общества или товарищества от внесения вклада в уставный фонд, — ничтожно.

Для формирования уставного фонда (его части) посредством внесения денежных вкладов должен быть открыт специальный банковский счет.

Для формирования уставного фонда (его части) посредством внесения неденежных вкладов должна быть проведена оценка активов, вносимых в уставный фонд и имеющих статус неденежного вклада.

Такой статус имеют:

- основные средства;
- неденежные оборотные средства;
- финансовые вложения;
- объекты незавершенного строительства;
- отдельные виды нематериальных активов;
- любые имущественные права на основные средства, неденежные оборотные средства, финансовые вложения, объекты незавершенного строительства, включая разные формы залога.

Оценка неденежного вклада в уставный фонд должна осуществляться аудиторской организацией или аудитором – индивидуальным предпринимателем, имеющим лицензию Министерства финансов Республики Беларусь, которая предусматривает оказание соответствующих сопутствующих аудиту услуг. Для оценки неденежного вклада в уставный фонд организации учредитель, вносящий соответствующий вклад, должен заключить с аудиторской организацией договор об оказании услуг по его оценке. Договором о создании юридического лица расходы по оценке неденежного вклада могут быть распределены между всеми учредителями.

Законодательством установлен ряд ограничений на формирование уставного фонда посредством внесения неденежных вкладов.

Согласно ст. 29 Закона Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «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.

Уставный фонд хозяйственного общества не может быть сформирован полностью за счет неденежного вклада в виде имущественных прав. При этом объем имущественных прав, вносимых в качестве вклада в уставный фонд хозяйственного общества, не может быть более пятидесяти процентов предусмотрен-

ного законодательством минимального размера уставного фонда для соответствующей формы и вида хозяйственного общества.

Формированием уставного фонда завершаются предшествующие государственной регистрации этапы создания юридического лица.

Рассмотренные основания порождают право учредителей организации или физического лица, желающего приобрести статус индивидуального предпринимателя, на обращение в регистрирующий орган за государственной регистрацией.

Порядок регистрации коммерческой организации и индивидуального предпринимателя

Обращение за государственной регистрацией осуществляется посредством подачи в регистрирующий орган документов, по перечню, установленному Положением «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утверждённому Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1.

При этом заявление о государственной регистрации составляется по форме, установленной Министерством юстиции. В заявлении обязательно должны быть подтверждены факты, имеющие значение для государственной регистрации.

Фактами, имеющими значение для государственной регистрации, являются:

- отсутствие у учредителя дочернего хозяйственного общества или дочернего предприятия не исполненных в срок гражданско-правовых обязательств (обязательства), в том числе не возвращенной в срок суммы по кредитному договору (процентов, начисленных на нее), за исключением случаев наличия согласия всех кредиторов учредителя по этим обязательствам на его участие в создании данного дочернего хозяйственного общества или дочернего предприятия;

- отсутствие у гражданина – собственника имущества (учредителя, участника) коммерческой организации или гражданина, обратившегося за государственной регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя, непогашенной или неснятой судимости за преступления против собственности и порядка осуществления экономической деятельности;

- отсутствие неисполненного судебного решения об обращении взыскания на имущество в отношении одного из собственников имущества (учредителей) коммерческой организации, гражданина, регистрирующегося в качестве индивидуального предпринимателя;
- отсутствие у собственников имущества (учредителей) вновь регистрируемого юридического лица или у гражданина, регистрирующегося в качестве индивидуального предпринимателя, правовой связи с юридическим лицом, находящимся в состоянии экономической несостоятельности (банкротства), в качестве учредителя, участника, а равно руководителя соответствующего юридического лица;
- отсутствие установленных законодательством запретов и ограничений на обращение за государственной регистрацией для собственника имущества (учредителя, участника) коммерческой организации либо гражданина, регистрирующегося в качестве индивидуального предпринимателя;
- отсутствие недостоверных сведений, содержащихся в представленных для государственной регистрации документах, в том числе в заявлении о государственной регистрации;
- наличие полного соответствия представленных учредительных документов (устава и (или) учредительного договора) или изменений и (или) дополнений, вносимых в соответствующие документы, определенным законодательством требованиям для юридического лица данной организационно-правовой формы;
- наличие соблюдения порядка создания юридического лица либо внесения изменений и (или) дополнений в учредительные документы юридического лица.

Необходимо отметить, что в процессе государственной регистрации субъекта хозяйствования регистрирующий орган не обязан осуществлять контроль соответствующих фактов. Законодательством установлена презумпция добросовестности учредителей коммерческой организации и физического лица, регистрирующегося в качестве индивидуального предпринимателя. Однако законодательное закрепление перечня соответствующих фактов необходимо, чтобы избежать неблагоприятных последствий, могущих иметь место при создании субъекта хозяйствования недобросовестными учредителями. Например, создание нового

юридического лица может быть использовано недобросовестными лицами для усложнения обращения взыскания на их активы (денежные средства и имущество). Согласно ст. 104 Закона Республики Беларусь от 10 января 2006 г. «О хозяйственных обществах» обращение взыскания на долю (часть доли) участника в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью допускается только на основании решения суда. Правовая природа акционерных обществ вообще не совместима с выделом его активов для цели обращения взыскания на них по обязательствам акционеров соответствующего общества. Обязательство акционеров может быть исполнено только посредством обращения взыскания на принадлежащие им акции в уставном фонде акционерного общества, что повлечет смену участника – вместо должника им может стать кредитор или иное третье лицо. Однако рыночная стоимость акций акционерного общества, определенная на основании биржевых котировок или по результатам продаж на внебиржевом рынке, далеко не всегда может быть равной размеру их номинальной стоимости, то есть размеру активов акционера-должника, внесённых им в уставный фонд акционерного общества. Вышеизложенное в той или иной степени можно отнести и к действительной стоимости доли участника-должника в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью. Унитарное предприятие, являясь единым и неделимым имущественным комплексом, вообще исключает возможность выдела части его активов для цели обращения взыскания на них по обязательствам учредителя-должника.

Таким образом, следует сделать однозначный вывод о том, что внесение неисправным должником своих активов в уставный фонд коммерческой организации значительно усложняет восстановление законных интересов его кредиторов. Это и обусловило законодательное закрепление как самих фактов, имеющих значение для государственной регистрации, так и мер организационной ответственности учредителей регистрируемых коммерческих организаций и граждан, регистрирующихся в качестве индивидуальных предпринимателей, за сокрытие соответствующих фактов.

Механизм применения мер организационной ответственности предусматривает:

- признание недействительной государственной регистрации юридического лица и аннулирование государственной регистрации индивидуального предпринимателя в связи с сокрытием учредителями сведений о фактах, имеющих значение для государственной регистрации;
- принудительную ликвидацию субъекта хозяйствования в качестве правового последствия недействительности решения о государственной регистрации.

Таким образом, законодательство обеспечило максимально возможную при заявительном порядке государственной регистрации гарантию соблюдения прав кредиторов учредителей регистрируемых субъектов хозяйствования. Сущность данной гарантии состоит в том, что неисправный должник, сокрывший, например, факт наличия неисполненного судебного решения, предусматривающего обращение взыскания на его имущество, будет учитывать, что последующее выявление данного факта повлечёт недействительность государственной регистрации субъекта хозяйствования и его принудительную ликвидацию.

Наряду с заявлением, содержащим сведения о рассмотренных выше фактах, имеющих значение для государственной регистрации, учредителями создаваемой коммерческой организации представляются следующие документы:

- учредительные документы (устав и (или) 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, если учредителем выступает иностранная организация. При этом данная выписка должна быть датирована не позднее одного года до подачи заявления о государственной регистрации) с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется);
- копия документа, удостоверяющего личность, с переводом на белорусский или русский язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется), если учредителем является иностранное физическое лицо;

- оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины.

Для государственной регистрации индивидуального предпринимателя в регистрирующий орган наряду с заявлением представляются:

- фотография гражданина, обратившегося за государственной регистрацией;

- оригинал либо копия платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины.

Государственная регистрация субъекта хозяйствования (изменений и дополнений в его учредительные документы) осуществляется в день подачи документов, представленных для государственной регистрации.

Государственная регистрация предусматривает осуществление уполномоченным должностным лицом регистрирующего органа следующих юридически значимых действий:

- выдачу экземпляра устава (учредительного договора) лицу, его представившему, со штампом регистрирующего органа, подтверждающим факт государственной регистрации;

- внесение в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о государственной регистрации субъекта хозяйствования, изменений и (или) дополнений, вносимых в устав (учредительный договор) юридического лица, свидетельство о государственной регистрации индивидуального предпринимателя; представление в Министерство юстиции необходимых сведений о субъектах хозяйствования для включения их в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Данные юридически значимые действия должны быть осуществлены в день государственной регистрации субъекта хозяйствования.

Регистрирующий орган обязан выдать свидетельство о государственной регистрации установленного Советом Министров Республики Беларусь образца не позднее рабочего дня, следующего за днем подачи документов для государственной регистрации.

Наряду с данными действиями, регистрирующий орган обязан в течение пяти дней с даты государственной регистрации осуществить постановку вновь зарегистрированного субъекта хозяй-

ствования на учёт в следующих органах:

- в налоговом органе;
- органе государственной статистики,
- органе Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь;
- в организации, осуществляющей обязательное страхование.

Данная обязанность регистрирующего органа включает в себя и выдачу вновь зарегистрированному субъекту хозяйствования документов, подтверждающих факт постановки на учет в указанных органах, в частности, извещения о присвоении субъекту хозяйствования учётного номера плательщика (УНП).

Уполномоченный сотрудник регистрирующего органа не осуществляет государственную регистрацию создаваемых (реорганизуемых) субъектов хозяйствования, изменений и (или) дополнений, вносимых в уставы юридических лиц (учредительные договоры – для коммерческих организаций, действующих только на основании учредительных договоров), свидетельства о государственной регистрации индивидуальных предпринимателей, в случае:

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

Нормативные правовые акты и литература

1 Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.; одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

2 О хозяйственных обществах: закон Республики Беларусь от 10 января 2006 г., № 100-З // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2006. – № 18, 2/1197. – С. 8 – 89.

3 О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования: Декрет Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2009. – № 17, 1/10418. – С. 15 – 27.

4 Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах : постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г., № 19 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2005. - № 105, 6/448. – С. 19 – 35.

5 Положение о порядке проведения экспертизы достоверности оценки: утверждено Постановлением Совета Министров Республики Беларусь 10.02.2011 № 173

6. О согласовании наименований юридических лиц: Постановление министерства юстиции Республики Беларусь от 5 марта 2009 г. № 20

7. О некоторых мерах по реализации Декрета Президента Респ, Беларусь от 16 января 2009 года №1: постановление Министерства юстиции Респ. Беларусь от 27 января 2009 года, № 8

8. Михайлов, Д.И., Шевцова, О.И., **Фарберова, А.А.** Правовые последствия представления недостоверных сведений для государственной регистрации субъектов хозяйствования / Д.И. Михайлов, О.И. Шевцова, **А.А. Фарберова** // Промышленно-торговое право. – 2010. – № 7. – С. 80 – 86.

6. Вабищевич, С. С. Некоторые проблемы правового обеспечения создания финансово-промышленных групп по законодательству Республики Беларусь / С. С. Вабищевич // Проблемы правового регулирования хозяйственной деятельности экономики переходного периода. – Мн., 2002. – 288 с.

5 Вабищевич, С. С. Хозяйственное право: правовое регулирование хоз. деятельности / С. С. Вабищевич, И. А. Маньковский. – Мн.: Молодёжное, 2008. – 416 с.

6 Лаптев, Н. В. Акционерное право / Н. В. Лаптев. – М., 1999. – 254 с.

7 Зенин, И. А. Предпринимательское право : учеб. Для вузов / И. А. Зенин. – М.: Высш. образование, 2007. – 629 с.

8 Попондопуло, В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право : учебник / В. Ф. Попондопуло. – М.: Юрист. – 2005. – 668 с.

9 Реуцкая, Е. А. Хозяйственное право : курс интенсивной подготовки / Е. А. Реуцкая. – второе изд., перераб. и доп. – Мн.: ТетраСистемс, – 2008. – 384.

Тема 5

Правоотношения, возникающие в связи с прекращением предпринимательской деятельности

5.1 Ликвидация (прекращение деятельности) субъекта хозяйствования как форма прекращения предпринимательской деятельности

5.2 Основания осуществления принудительной ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования

5.3 Порядок ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования

5.1 Ликвидация (прекращение деятельности) субъекта хозяйствования как форма прекращения предпринимательской деятельности

Предпринимательская деятельность организации и индивидуального предпринимателя может быть прекращена только посредством реализации процедуры ликвидации организации и прекращения деятельности индивидуального предпринимателя (далее – ликвидация субъекта хозяйствования).

Вопрос о том, является ли реорганизация юридического лица формой прекращения предпринимательской деятельности, остается дискуссионным. С одной стороны, реорганизация юридического лица не может рассматриваться как форма прекращения предпринимательской деятельности, несмотря на то, что реорганизация является одной из форм прекращения юридического лица. Эта точка зрения основана на том, что реорганизация юридического лица предполагает наличие юридического лица – правопреемника, которое будет осуществлять предпринимательскую деятельность вместо юридического лица правопреемника. С другой стороны, реорганизация юридического лица может рассматриваться как форма прекращения предпринимательской деятельности, так как предпринимательская деятельность, осуществляемая юридическим лицом – правопреемником, может признаваться предпринимательской деятельностью, осуществляемой уже другим субъектом права. Однако данная дискуссия практического значения не имеет, поскольку определение или неопределение реорганизации юридического лица как формы прекращения предпринимательской деятельности не может изменить правовые последствия реорганизации юридического лица.

Прекращение лицензии (специального разрешения) также не может рассматриваться как форма прекращения предпринимательской деятельности, так как при прекращении лицензии имеет место утрата права на осуществление того или иного вида деятельности, на который была выдана соответствующая лицензия. Однако прекращение лицензии не препятствует субъекту хозяйствования осуществлять нелицензируемый вид деятельности. Прекращение лицензии может рассматриваться как форма прекращения отдельных видов предпринимательской деятельности,

но не как форма прекращения предпринимательской деятельности в целом.

Таким образом, предпринимательская деятельность прекращается посредством ликвидации субъекта хозяйствования.

Ликвидация субъекта хозяйствования может быть добровольной и принудительной.

Добровольная ликвидация – это ликвидация субъекта хозяйствования, осуществляемая по инициативе данного субъекта, собственника его имущества, его учредителей, участников или акционеров. Законодательство Республики Беларусь не содержит оснований, прекращающих или приостанавливающих право на добровольную ликвидацию субъекта хозяйствования. Однако в качестве такого основания может рассматриваться неплатежеспособность субъекта хозяйствования, имеющая или приобретающая устойчивый характер. Данное основание, согласно Закону Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», порождает обязанность обращения субъекта хозяйствования с заявлением о своей экономической несостоятельности. Поэтому возможно предположить, что при возникновении неплатежеспособности субъект хозяйствования (его учредители и участники) утрачивает право на добровольную ликвидацию, так как обязан обратиться в хозяйственный суд с заявлением о своей экономической несостоятельности. Далее в процессе конкурсного производства (стадии рассмотрения дела о банкротстве) хозяйственный суд может вынести решение о банкротстве субъекта хозяйствования с санацией субъекта хозяйствования (в этом случае субъект хозяйствования будет продолжать свою деятельность) или о банкротстве с ликвидацией субъекта хозяйствования. В последнем случае деятельность субъекта хозяйствования будет прекращена, но не добровольно, а принудительно.

Принудительная ликвидация – ликвидация субъекта хозяйствования по решению уполномоченного государственного органа, в связи с допущенными данным субъектом правонарушений, являющимися основаниями для принудительной ликвидации.

Принудительная ликвидация является основной мерой организационной ответственности субъектов хозяйствования.

5.2 Основания осуществления принудительной ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования

Основания для принудительной ликвидации субъекта хозяйствования – юридические факты, с которыми закон связывает необходимость ликвидации (прекращения деятельности) субъекта предпринимательской деятельности.

Компетенцией на осуществление принудительной ликвидации субъекта хозяйствования по определенным законодательством основаниям обладают хозяйственные суды и регистрирующие органы.

К компетенции хозяйственного суда отнесено принятие решения о принудительной ликвидации субъекта хозяйствования по следующим основаниям:

- неприятие учредителями (участниками) решения о ликвидации юридического лица в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано;
- осуществление лицензируемого вида хозяйственной деятельности без надлежащего разрешения (лицензии). Перечень лицензируемых видов деятельности закреплен в положении «О лицензировании отдельных видов деятельности», утвержденном декретом Президента Республики Беларусь № 17 от 14 июля 2003 г. Не может рассматриваться как осуществление лицензируемого вида деятельности при отсутствии лицензии наличие договора на осуществление данного вида деятельности, заключенного до прекращения действия лицензии, и исполнение обязательств по которому соответствующим субъектом хозяйствования прекращено с момента прекращения действия лицензии. Не может рассматриваться как осуществление лицензируемого вида деятельности совершение разовой сделки или иной хозяйственной операции, для совершения которой в соответствии с законодательством требуется специальное разрешение (лицензия). Например, реализация на экспорт одной партии товаров, для вывоза которой требуется наличие лицензии Министерства торговли Республики Беларусь, может рассматриваться как нарушение порядка осуществления внешней торговли, но не как осуществление лицензируемого ви-

да деятельности без лицензии;

- осуществление деятельности запрещенной законодательством или осуществление предпринимательской деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства. Следует отметить, что в положении «О ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», утвержденном декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1, не содержится определение понятий: «неоднократное нарушение законодательства» и «грубое нарушение законодательства». Особенно это имеет значение при разрешении судом вопроса об отнесении конкретного нарушения, совершенного конкретным субъектом хозяйствования, к грубым нарушениям. Под грубым нарушением может пониматься такое правонарушение, которое нарушает права и законные интересы значительного круга лиц. Грубым нарушением может быть признано правонарушение, нанесшее значительный ущерб кредиторам субъекта хозяйствования, бюджету и другим лицам. При отсутствии легального определения понятия «грубое нарушение законодательства» хозяйственный суд при применении данного основания должен будет разрешать вопрос о наличии грубого нарушения законодательства в действиях конкретного субъекта хозяйствования, руководствуясь своим правосознанием и принципами права, закрепленными в законодательстве, что, на наш взгляд, повышает вероятность судебной ошибки;

- факт наступления экономической несостоятельности субъекта хозяйствования;

- нарушение коммерческой организацией с иностранными инвестициями льготного порядка формирования уставного фонда, предусмотренного Инвестиционным кодексом Республики Беларусь от 22 июня 2001 г.;

- уменьшение стоимости чистых активов коммерческой организации по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже установленного законодательством минимального размера уставного фонда для соответствующего вида организаций.;

- признание государственной регистрации юридического лица недействительной. Данное основание принудительной ликвидации хозяйствующих субъектов является правовым последстви-

ем сокрытия учредителями субъекта хозяйствования фактов, имеющих значение для государственной регистрации при осуществлении данной процедуры. Как отмечалось выше, раскрытие данных фактов является определённой гарантией кредиторов учредителей субъектов хозяйствования от затруднений взыскания долга в связи с внесением активов в уставный фонд юридического лица. Согласно Положению «О государственной регистрации субъектов хозяйствования», утверждённому Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1, деятельность субъектов хозяйствования, государственная регистрация которых осуществлена на основании заведомо ложных сведений, представленных в регистрирующие органы, является незаконной и запрещается, а их государственная регистрация признаётся недействительной по решению хозяйственного суда. Доходы, полученные от такой деятельности, взыскиваются в местные бюджеты в судебном порядке. При этом под предоставлением заведомо ложных сведений понимается сообщение несоответствующих действительности сведений (информации), представление подложных документов о фактах, имеющих существенное значение для принятия решения о государственной регистрации. К заведомо ложным сведениям не относятся опiski в словах, пропуск слов, букв, цифр, ошибки в арифметических расчетах и подобные ошибки. Следует отметить, что нормы о недействительности государственной регистрации юридического лица являются новеллой белорусского законодательства. До вступления в силу Декрета Президента от 16 января 2009 г. № 1, возможность признания акта государственной регистрации недействительным не предусматривалась. Однако и в настоящее время недействительность государственной регистрации юридического лица не может носить ретроспективный характер, то есть распространяться на уже прошедший период существования юридического лица с момента его регистрации по момент вступления в силу решения хозяйственного суда, установившего недействительность акта его государственной регистрации. Не представляется возможным определить юридическую судьбу сделок, хозяйственных операций и иных юридически значимых действий, совершенных за период функционирования юридического лица с момента регистрации по момент признания её недействительности. Недействи-

тельность всех сделок, совершенных юридическим лицом, чья государственная регистрация признана недействительной, а также применение правовых последствий недействительности таких сделок (реституции) не представляется возможным. Поэтому недействительность государственной регистрации юридического лица может распространяться только на будущее время, после принятия хозяйственным судом соответствующего решения. В то же время доходы от деятельности юридического лица, чья регистрация признана недействительной, подлежат взысканию в местный бюджет за весь период деятельности соответствующего субъекта. После вступления в силу решения хозяйственного суда, согласно учредительным документам, уполномоченный орган управления юридического лица обязан принять решение о ликвидации соответствующей организации. При невыполнении данной обязанности решение о принудительной ликвидации такой организации выносит хозяйственный суд. При этом остаётся открытым вопрос о правовых последствиях заключения юридическим лицом, чья государственная регистрация признана недействительной, сделок после вступления в силу соответствующего решения хозяйственного суда. С одной стороны, такие сделки будут недействительными в силу несоответствия законодательству, так как совершены нелегитимным субъектом. С другой стороны, до принятия решения о ликвидации (органом управления или хозяйственным судом) правовые нормы, определяющие статус субъекта хозяйствования, находящегося в процессе ликвидации, в частности, запрещающие совершение сделок, не связанных с ликвидацией, ещё не будут распространяться на организацию, в отношении которой принято решение о недействительности её государственной регистрации. Данный казус может быть разрешён только принятием нормы прямого действия, определяющей сделкоспособность юридического лица, в отношении которого вступило в силу решение хозяйственного суда о недействительности его государственной регистрации.

Наряду с этим следует рассмотреть уровень защиты прав кредиторов учредителей субъекта хозяйствования, чья государственная регистрация была признана недействительной. Как отмечалось выше, и сами факты, имеющие существенное значение для государственной регистрации, и недействительность такой

регистрации, как правовое последствие сокрытия этих фактов при регистрации, были законодательно закреплены в целях гарантирования интересов кредиторов учредителей создаваемого субъекта хозяйствования. Безусловно, недопущение создания неисправным должником юридического лица является весомой гарантией прав его кредиторов. Фактором, обеспечивающим данную гарантию, является доведение до регистрирующего органа фактов, имеющих значение для государственной регистрации, под страхом признания недействительной соответствующей регистрации. Однако, если неисправный должник всё же учредит юридическое лицо, сокрыв факт наличия у него неисполненных обязательств, передав значительную долю своего имущества в его уставный фонд, то недействительность государственной регистрации и последующая ликвидация этого юридического лица могут отрицательно сказаться на обеспечении законных интересов кредиторов его учредителя. Процедура ликвидации предусматривает первоначальное удовлетворение требований кредиторов самого юридического лица, а кредитор учредителя юридического лица может рассчитывать только на ту часть имущества, которая останется после удовлетворения кредиторов самой ликвидируемой организации и причитается учредителю-должнику. В этой связи следует рассмотреть вопрос о правовых мерах повышения защиты прав кредиторов учредителей юридического лица, в интересах которых и предусмотрена недействительность государственной регистрации юридического лица, в качестве правового последствия сокрытия фактов, имеющих значение для государственной регистрации.

В отличие от юридических лиц для индивидуальных предпринимателей недействительность государственной регистрации дополнена возможностью аннулирования их государственной регистрации. В отличие от решения о недействительности государственной регистрации юридического лица решение об аннулировании индивидуального предпринимателя выносится не хозяйственным судом, а регистрирующим органом. Однако принудительная ликвидация индивидуального предпринимателя, в отношении которого регистрирующим органом вынесено решение об аннулировании его государственной регистрации, осуществляется на основании решения хозяйственного суда.

К компетенции регистрирующего органа отнесено принятие решения о принудительной ликвидации субъекта хозяйствования по следующим основаниям:

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

- внесение налоговым органом представления (предложения) о ликвидации коммерческой организации в связи с признанием задолженности безнадежным долгом и ее списанием. Порядок признания задолженности по обязательным платежам в бюджет безнадежным долгом регламентируется Указом Президента Республики Беларусь от 13 июня 2008 г. № 329 «О некоторых вопросах признания задолженности безнадежным долгом и ее списания». Согласно указанному законодательному акту задолженность организаций и физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, по налогам, сборам (пошлинам), отчислениям в государственные целевые бюджетные фонды, обязательным страховым взносам и иным платежам в Фонд социальной защиты населения признается безнадежным долгом и списывается, в частности, при одновременном наличии следующих оснований в совокупности:

- истечение трехлетнего срока со дня выявления задолженности, а по задолженности в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты – наличие в ее составе задолженности, со дня образования которой истек трехлетний срок;

- неосуществление организацией и индивидуальным предпринимателем деятельности в течение последних шести месяцев подряд, предшествующих дню начала проверки данного факта;

- отсутствие имущества для погашения задолженности;

- невозможность исполнения решения хозяйственного суда о привлечении к субсидиарной ответственности собственников имущества организации, ее учредителей (участников), если данные лица несут указанную ответственность в соответствии с законодательными актами;

- отсутствие общественно-опасного деяния индивидуального предпринимателя или работников организации, предусмотренно-

го статьями 231, 243 Уголовного кодекса Республики Беларусь, либо отсутствие в деяниях этих лиц указанного состава преступления, либо прекращение предварительного следствия при не установлении виновных лиц за истечением срока давности.

Характеризуя основания для принудительной ликвидации субъекта хозяйствования, отнесённые к компетенции регистрирующего органа, следует отметить, что ликвидация коммерческой организации, в уставном фонде которой имеются акции (доли) иностранных юридических и (или) физических лиц, осуществляется в установленном законодательством порядке по решению учредителей (участников) собственника имущества или органа этой организации, уполномоченного на то ее учредительными документами, либо в судебном порядке. Таким образом, данные организации не могут быть принудительно ликвидированы по решению регистрирующего органа.

5.4 Порядок ликвидации (прекращения деятельности) субъекта хозяйствования

Порядок, установленный законодательством Республики Беларусь, в равной степени применяется как при добровольной ликвидации, так и при принудительной ликвидации субъекта хозяйствования.

Процедура ликвидации хозяйствующего субъекта реализуется в четыре основных этапа.

На первом этапе регистрирующим органом, хозяйственным судом или учредителями ликвидируемого субъекта создаётся ликвидационная комиссия (назначается ликвидатор).

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) юридического лица – орган, состав которого определяется субъектом процедуры ликвидации, имеющим исключительные полномочия на осуществление сделок и иных юридически значимых действий, направленных на ликвидацию юридического лица.

Данная комиссия, в соответствии с законодательством, обязана осуществить следующие юридически значимые действия:

- поместить в газете «Рэспубліка» сообщение о ликвидации коммерческой организации и указать в этом сообщении порядок и сроки заявления требований ее кредиторами. Согласно Гражданскому кодексу Республики Беларусь 1998 г., срок заявления кредиторов ликвидируемого юридического лица не может быть

менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации;

- составить перечень кредиторов с указанием сумм долга;
- уведомить в письменном виде кредиторов о ликвидации коммерческой организации;
- принять все возможные меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности;
- сосредоточить денежные средства коммерческой организации на едином расчетном (текущем) и валютном счетах в одном банке и закрыть все счета в других банках;
- оценить имущество ликвидируемой коммерческой организации;
- обеспечить соблюдение прав и интересов увольняемых работников;
- утвердить смету расходов по ликвидации коммерческой организации, в том числе по финансированию деятельности ликвидационной комиссии на период ее работы.

Данные действия именуются первичными неотложными мерами по ликвидации субъекта хозяйствования.

Второй этап состоит в составлении промежуточного ликвидационного баланса.

Промежуточный ликвидационный баланс – документ, содержащий сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица.

Третий этап состоит в принятии ликвидационной комиссией мер, направленных на удовлетворение требований кредиторов. Если имеющиеся у ликвидируемого субъекта хозяйствования денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной Гражданским кодексом Республики Беларусь 1998 г., в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты по которым производятся по

истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

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

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью путем капитализации соответствующих повременных платежей;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды;
- в четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с 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 законодательством.

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

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

Четвёртый этап процедуры ликвидации представляет собой составление ликвидационной комиссией ликвидационного баланса.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс. Ликвидационный баланс – документ, содержащий сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица после завершения расчетов с кредиторами и утверждаемый собственником имущества юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица.

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

Ликвидация субъекта хозяйствования считается завершённой после внесения об этом записи в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Республики Беларусь.

Нормативные правовые акты и литература

1 Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.; одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования: Декрет Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г., № 1 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2009. – № 17, 1/10418. – С. 15 – 27.

3 О некоторых вопросах рассмотрения хозяйственными судами дел о ликвидации юридических лиц и прекращении деятельности индивидуальных предпринимателей: Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 22 декабря 2006 г. N 18

4 Об экономической несостоятельности (банкротстве) : закон Республики Беларусь от 18 июля 2000 г., № 423-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства) : указ Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г., № 508 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Бакиновская, О.А. Прекращение деятельности субъектов хозяйствования: некоторые проблемы теории и практики // Юридический журнал. – 2009. – № 4. – С. 55 – 57.

5 Коровайко, А. Реорганизация юридических лиц: проблемы правового регулирования / А. Коровайко // Хозяйство и право. – 1996. – № 11. – С. 76 – 91.

6 Попондопуло, В. Ф. Конкурсное право: правовое регулирование несостоятельности (банкротства) : учеб. пособие / В. Ф. Попондопуло. – М.: Юрист, 2001. – 331 с.

7 Телюкина, М. В. Конкурсное право: теория и практика несостоятельности (банкротства) / М. В. Телюкина. – М.: Дело, 2002. – 534 с.

Тема 6

Правовой статус плательщика налогов, сборов (пошлин)

6.1 Понятие и виды плательщиков, порядок приобретения статуса плательщика

6.2 Права плательщика и обязанности плательщика

6.3 Ответственность плательщиков налогов, сборов (пошлин) за неисполнение (ненадлежащее исполнение) налогового обязательства

6.1 Понятие и виды плательщиков, порядок приобретения статуса налогоплательщика

Субъектами налогового обязательства являются плательщики налогов, сборов (пошлин), с одной стороны, и государство, в лице налоговых органов, – с другой. Плательщик является обязанным субъектом, государство – управомоченным субъектом.

Под *плательщиком* налогов, сборов (пошлин) понимается субъект права (физическое или юридическое лицо), который является субъектом налогообложения. Под *субъектом* налогообложения понимается любое лицо, которое имеет в наличии один или более источников (объектов) налогообложения.

В зависимости от правового статуса плательщики делятся на категории. Такое деление необходимо, поскольку, как уже отмечалось ранее, от приобретения плательщиком определённого правового статуса зависит возникновение налогового обязательства. Это вызвано тем, что применение одних и тех же налогов в отношении всех плательщиков экономически нецелесообразно и невозможно.

Согласно статье 13 Налогового кодекса Республики Беларусь плательщики делятся на три основные категории:

- **организации;**
- **филиалы, представительства и иные обособленные подразделения юридических лиц;**
- **физические лица**, в том числе граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства.

Рассмотрим более подробно каждую из категорий плательщиков налогов, сборов (пошлин).

Организации – это достаточно широкая категория плательщиков. К организациям относятся следующие субъекты: юридические лица, простые товарищества и хозяйственные группы.

Юридические лица являются плательщиками налогов, сборов, пошлин независимо от формы собственности и организационно-правовой формы. Для целей налогообложения не имеет значения, является ли юридическое лицо коммерческой организацией, либо некоммерческой.

Простые товарищества, в соответствии с гражданским законодательством, юридическими лицами не являются. Простое товарищество – это договор, в соответствии с которым две и более стороны осуществляют совместную предпринимательскую деятельность и вносят для этого вклады в общее дело. Сторонами такого договора могут быть только юридические лица и индивидуальные предприниматели. Поэтому стороны договора простого товарищества являются плательщиками налогов по объектам налогообложения, которые не относятся к совместной деятельности. А само простое товарищество является плательщиком тех налогов, объекты налогообложения которых образуются либо связаны с совместной деятельностью его участников.

Хозяйственные группы – это объединения юридических лиц. Налогообложение хозяйственных групп осуществляется примерно по тем же правилам, которые применяются в отношении простых товариществ. Акты налогового законодательства устанавливают обязательство по уплате одинакового количества типов налогов для всех трех видов организаций: юридических лиц, простых товариществ и хозяйственных групп. Организации со средней численностью работников менее 100 человек и с объемом месячной валовой выручки не более 1,5 млрд. руб. имеют право перехода на упрощенную систему налогообложения.

Для целей налогообложения большое значение имеет деление организаций на резидентов Республики Беларусь и нерезидентов Республики Беларусь (иностранные организации). Это объясняется тем, что у иностранных юридических лиц, не осуществляющих в Республике Беларусь деятельность через постоянное представительство, не возникает обязательство по уплате налога на прибыль.

К организациям Республики Беларусь относятся:

- юридические лица, включая коммерческие организации с иностранными инвестициями, созданные в соответствии с законодательством Республики Беларусь;
- хозяйственные группы и простые товарищества, местом нахождения которых является Республика Беларусь

К иностранным организациям относятся организации, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие место нахождения за пределами Республики Беларусь.

Согласно статье 14 Налогового кодекса Республики Беларусь белорусские организации имеют статус налоговых резидентов Республики Беларусь и несут полную налоговую обязанность по доходам от источников в Республике Беларусь, по доходам от источников за пределами Республики Беларусь, а также по имуществу, расположенному как на территории Республики Беларусь, так и за ее пределами.

Иностранные организации не являются налоговыми резидентами Республики Беларусь и несут налоговую обязанность только по деятельности, осуществляемой в Республике Беларусь, а также по доходам от источников в Республике Беларусь и по имуществу, расположенному на территории Республики Беларусь.

Филиалы и представительства обязаны исполнять налоговое обязательство учредивших их юридических лиц, возникшее по объектам налогообложения, связанным с филиалами (представительствами), при условии, что они имеют отдельный баланс и расчётный (текущий) либо иной счёт.

Под отдельным балансом понимается обособленное формирование филиалом (представительством) финансовых результатов деятельности и соответствующих показателей баланса.

Например, юридическое лицо имеет семь основных фондов, при этом два из них закреплены за филиалом. Основные фонды являются объектом налогообложения налога на недвижимость. В данном примере само юридическое лицо будет являться плательщиком налога на недвижимость по пяти основным фондам, а филиал – по двум.

Физические лица, согласно Налоговому кодексу Республики Беларусь являются отдельной категорией плательщиков. При

этом Налоговый кодекс Республики Беларусь не выделяет индивидуальных предпринимателей в качестве отдельного вида плательщиков. Несмотря на то, что акты налогового законодательства устанавливают существенные различия в объеме и содержании налогового обязательства индивидуальных предпринимателей в сравнении как с другими физическими лицами, так и с организациями.

Для целей налогообложения большее значение имеет признак **постоянного места нахождения** физического лица. По этому признаку физические лица подразделяются на **лиц, постоянно находящихся** на территории Республики Беларусь (**налоговых резидентов**), и лиц, **не относящихся к постоянно находящимся** на территории Республики Беларусь (**налоговых нерезидентов**).

Лица постоянно находящиеся на территории Республики Беларусь пользуются большим спектром льгот и вычетов при уплате подоходного налога, в то время как иностранные граждане, не относящиеся к постоянно находящимся на территории Республики Беларусь, пользуются только двумя льготами по уплате подоходного налога.

В соответствии со статьёй 17 Налогового кодекса Республики Беларусь, лицами, постоянно находящимися на территории Республики Беларусь (налоговыми резидентами Республики Беларусь), признаются физические лица, которые **фактически находились** на территории Республики Беларусь более **183 дней** в календарном году.

Статья 23 Налогового кодекса Республики Беларусь устанавливает такую категорию субъектов налогового права, как **налоговые агенты**. Ранее такая разновидность субъектов налогового права была предусмотрена законодательством, но дефиниция её не содержалась ни в одном нормативно-правовом акте.

Согласно статье 23 Налогового кодекса Республики Беларусь налоговым агентом признается юридическое или физическое лицо, хозяйственная группа, простое товарищество, которое является **источником выплаты** доходов плательщику и на которое, в силу Налогового кодекса Республики Беларусь и других актов налогового законодательства, возлагаются обязанности по исчислению, удержанию у плательщика и перечислению в бюджет налогов, сборов (пошлин).

На сегодняшний день обязанность по исчислению и удержанию у плательщика сумм налогов и сборов возложена на следующих субъектов:

- на нанимателей, выплачивающих своим работникам суммы заработной платы, в отношении подоходного налога с физических лиц;
- на организации, перечисляющие суммы дивидендов своим учредителям, в отношении налога на доходы организаций и подоходного налога с физических лиц;
- на организации, являющиеся источниками выплаты доходов иностранных организаций, не осуществляющих в Республике Беларусь деятельность через постоянные представительства, в отношении налога на доходы иностранных организаций;
- на другие субъекты.

В целях повышения эффективности налогового контроля на большинство плательщиков налогов, сборов (пошлин) возложена обязанность **по постановке на учёт** в налоговых органах. Порядок постановки на учёт плательщиков регулируется статьями 65 – 67 Налогового кодекса Республики Беларусь (Общая часть) и детализируется инструкцией «О порядке учёта плательщиков налогов, сборов (пошлин) (иных обязанных лиц) в налоговых органах Республики Беларусь», утверждённой постановлением Министрства по налогам и сборам Республики Беларусь №127 от 31 декабря 2003 г.

Обязанность постановки на учёт в налоговых органах возложена законодательством на следующих плательщиков:

- юридических лиц – налоговых резидентов Республики Беларусь;
- индивидуальных предпринимателей – налоговых резидентов Республики Беларусь;
- простые товарищества – налоговых резидентов;
- хозяйственные группы – налоговых резидентов;
- физических лиц, обязанных подать декларацию о совокупном годовом доходе за истекший календарный год;
- юридических лиц (иностранных организаций), получивших разрешение на открытие представительства;
- юридических лиц (иностранных организаций) при приобретении права собственности, иных прав, установлении ограниче-

ний (обременений) прав на недвижимое имущество, находящееся на территории Республики Беларусь;

- юридических лиц (иностранных организаций), осуществляющих или собирающихся осуществлять свою деятельность на территории Республики Беларусь через организацию или физическое лицо, признаваемые постоянным представительством иностранной организации;

- юридических лиц, нерезидентов Республики Беларусь, собирающихся проводить концертно-зрелищные мероприятия, в том числе концерты, аттракционы, зверинцы, цирковые программы на территории Республики Беларусь (за исключением случаев, когда их деятельность осуществляется по договорам с юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, признаваемыми налоговыми агентами).

Плательщикам, ставшим на учёт в налоговом органе, присваивается учётный номер плательщика (далее УНП). УНП – это единый на всей территории Республики Беларусь номер по всем налогам, сборам (пошлинам), в том числе по таможенным платежам, присваиваемый каждому плательщику при постановке на учет в налоговом органе.

Документом, удостоверяющим постановку плательщика на учет в налоговом органе, является извещение о присвоении УНП. В случае утраты извещения о присвоении УНП плательщику, на основании его письменного заявления в произвольной форме, подаваемого в налоговый орган по месту постановки на учет, выдается извещение о присвоении УНП с надписью: «Дубликат взамен утерянного извещения» в правом верхнем углу документа.

Постановка на учет организации (за исключением простого товарищества) или индивидуального предпринимателя производится регистрирующим органом в период прохождения данными субъектами процедуры государственной регистрации.

Постановка на учет простых товариществ, а также иностранных организаций всех видов осуществляется по их заявлению.

6.2 Права и обязанности плательщика

Содержание налогового обязательства, как и любого другого обязательства, составляют права и обязанности его сторон. Права

и обязанности плательщика установлены соответственно статьями 21 и 22 Налогового кодекса Республики Беларусь и иными актами налогового законодательства. Права и обязанности налоговых органов установлены соответственно статьями 81 и 82 Налогового кодекса и иными актами налогового законодательства.

Плательщики налогов, сборов (пошлин) имеют следующие права:

- получать от налоговых органов по месту постановки на учет бесплатную информацию о действующих налогах, сборах (пошлинах), актах налогового законодательства, а также о правах и обязанностях плательщиков, о правах и обязанностях налоговых органов и их должностных лиц;

- получать от налоговых органов и других уполномоченных государственных органов письменные разъяснения по вопросам применения актов налогового законодательства;

- представлять свои интересы в налоговых органах самостоятельно или через своего представителя;

- использовать налоговые льготы при наличии оснований и в порядке, установленном Налоговым кодексом республики Беларусь и иными актами налогового законодательства;

- присутствовать при проведении налоговой проверки;

- право на возмещение убытков, причиненных незаконными решениями налоговых органов, неправомерными действиями (бездействием) их должностных лиц;

- получать акт налоговой проверки; представлять в налоговые органы и их должностным лицам пояснения по исчислению и уплате налогов, сборов (пошлин), а также возражения (разногласия) по актам проведенных налоговых проверок и другие права.

Детального рассмотрения требуют следующие права плательщика:

- 1) право на зачет или возврат излишне уплаченных, а также излишне взысканных сумм налогов, сборов (пошлин), пеней;

- 2) право требовать соблюдения налоговой тайны;

- 3) право на обжалование решений налоговых органов, действий их должностных лиц.

Плательщик имеет право **на зачет или возврат** излишне уплаченных, а также излишне взысканных сумм налогов, сборов (пошлин), пеней. Порядок возврата излишне уплаченной суммы

налога имеет значительные отличия от порядка возврата излишне взысканной суммы налога. При этом статьи 60 и 61 Налогового кодекса Республики Беларусь, регламентирующие порядок возврата излишне уплаченных и излишне взысканных сумм, соответственно не содержат определений излишне уплаченной суммы и излишне взысканной суммы. На наш взгляд, под излишне уплаченной суммой налога следует понимать завышенную сумму налога (сбора) в результате ошибок плательщика (его должностных лиц и иных работников) и перечисленную в бюджет на основании платёжного поручения самого плательщика. Завышение может иметь место в результате ошибок в определении объекта налогообложения, налоговой базы или ошибок в применении ставок, либо арифметических ошибок непосредственно при исчислении суммы налога и иных ошибок. А под излишне взысканной суммой следует понимать завышенную сумму налога в результате ошибок со стороны должностных лиц налоговых органов, взысканную на основании безакцептного платёжного требования налогового органа.

Однако на практике могут возникать ситуации, для разрешения которых потребуется легальное определение излишне уплаченной и излишне взысканной суммы. Например, при проведении налоговой проверки должностным лицом налогового органа была допущена ошибка, повлекшая завышение суммы того или иного налога. Плательщик, на основании акта данной проверки, добровольно перечислил завышенную сумму в бюджет на основании платёжного поручения. При отсутствии легальных дефиниций невозможно однозначно ответить на вопрос, является ли названная ситуация излишней уплатой или излишним взысканием суммы налога?

Согласно статье 60 Налогового кодекса Республики Беларусь, излишне уплаченная сумма налога, сбора (пошлины), пени подлежит зачету в счет предстоящих платежей плательщика (иного обязанного лица).

Зачет или возврат указанной суммы производятся без начисления процентов на эту сумму.

Зачёт (возврат) излишне взысканной суммы производится в порядке аналогичном порядку, установленному Налоговым кодексом для зачёта излишне уплаченных сумм.

Однако он имеет свои особенности:

- возврат излишне взысканной суммы налога, сбора (пошлины), пени производится на основании письменного *заявления* плательщика (иного обязанного лица) и *решения* налогового органа, либо общего или хозяйственного суда о признании факта излишнего взыскания такой суммы. Для зачёта (возврата) излишне уплаченной суммы решения налогового органа не требуется;

- излишне взысканная сумма налога, сбора (пошлины), пени возвращается плательщику (иному обязанному лицу) с начисленными на нее *процентами* за каждый день взыскания по ставке, равной 1/360 ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь, действовавшей в день направления платежного поручения банку на возврат плательщику (иному обязанному лицу) этой суммы.

Право на зачет или возврат излишнеуплаченной или излишне взысканной суммы налога (сбора) может быть реализовано в течение трех лет с момента излишней уплаты или взыскания соответствующей суммы.

Плательщик имеет ***право требовать соблюдения налоговой тайны***. Налоговая тайна является новеллой налогового законодательства.

Право требовать соблюдения налоговой тайны состоит, главным образом, в наличии у плательщика правомочия требовать от налоговых органов, иных государственных органов и организаций неразглашения сведений, составляющих налоговую тайну.

Согласно статье 79 Налогового кодекса Республики Беларусь налоговую тайну составляют любые сведения о плательщиках, полученные налоговыми органами, за исключением:

- а) сведений, разглашенных плательщиком самостоятельно или с его согласия;
- б) сведений об учетном номере плательщика;
- в) сведений об уставном фонде (капитале) организации;
- г) сведений о нарушениях налогового законодательства и мерах ответственности за эти нарушения;
- д) сведений, представляемых налоговым или правоохранительным органам других государств, в соответствии с междуна-

родными договорами, одной из сторон которых является Республика Беларусь.

Сведения, составляющие налоговую тайну, являются таковыми в случае наличия специального режима их хранения и доступа к ним, определяемого законодательством Республики Беларусь.

Платательщик имеет **право на обжалование решений** налоговых органов, действий (бездействий) их должностных лиц.

Следует отметить, что платательщик наделён правом обжаловать только ненормативные, персонифицированные акты налоговых органов, нормативные акты обжалованию в порядке, который будет рассмотрен ниже, не подлежат.

Ненормативный акт – это акт, отвечающий одновременно следующим признакам:

- вынесен в отношении конкретного платателя;
- рассчитан на однократное применение;
- порождает права и обязанности для конкретного платателя.

Порядок обжалования определяется содержанием решения (постановления) налогового органа.

Решение (постановление) налогового органа, содержащее положения о применении к платателю мер административной ответственности за совершение административных правонарушений против порядка налогообложения, подлежит обжалованию в соответствии с Процессуально-исполнительным кодексом об административных правонарушениях Республики Беларусь от 20 декабря 2006 г.

Решения (постановления) налогового органа, не содержащие вышеуказанных положений, подлежат обжалованию в соответствии с Налоговым кодексом (Общей частью) от 19 декабря 2002 г.

Согласно постановлению Пленума Высшего Хозяйственного суда Республики Беларусь № 21 от 19 мая 2005 г. «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Общей части Налогового кодекса», обжалованию *в хозяйственный суд* подлежит только решение нижестоящего налогового органа. Решение вышестоящего налогового органа, вынесенное по жалобе платателя (иного обязанного лица), не является решением, которое может быть обжаловано, если этим решением не вносятся в ре-

шение нижестоящего налогового органа изменения, существо которых нарушает права и законные интересы плательщика (иного обязанного лица), либо такое решение влечет для плательщика новые правовые последствия.

Непредставление возражений в налоговый орган не устраняет право плательщика на предъявление иска о признании недействительным решения налогового органа.

Согласно постановлению Пленума Высшего Хозяйственного суда Республики Беларусь № 21 от 19 мая 2005 г. нарушение должностным лицом требований статьи 78 Налогового кодекса Республики Беларусь к содержанию и оформлению акта налоговой проверки само по себе *не является* основанием для признания решения налогового органа, вынесенного на основании данного акта, недействительным. Хозяйственный суд обязан оценить характер допущенных при составлении акта нарушений и их влияние на законность и обоснованность вынесенного налоговым органом решения.

Иски о возмещении вреда, о возврате из бюджета взысканных в бесспорном порядке денежных средств, могут быть рассмотрены хозяйственным судом только после признания недействительным (отмены) решения налогового органа, на основании которого были взысканы в бюджет соответствующие суммы и исполнением которого плательщику были причинены убытки.

При этом плательщик вправе объединить в исковом заявлении следующие требования:

- о признании решения налогового органа недействительным;
- о возврате из бюджета незаконно взысканных сумм;

Таким образом, плательщик не может направить в хозяйственный суд исковое заявление, содержащее только требование о возврате из бюджета взысканных в бесспорном порядке средств и не содержащее требование о признании недействительным (отмены) решения налогового органа, на основании которого были взысканы эти средства

Согласно статье 22 Налогового кодекса Республики Беларусь, плательщик налогов, сборов (пошлин) имеет следующие обязанности:

- уплачивать установленные налоговым законодательством налоги, сборы (пошлины);

- стать на учет в налоговых органах;
- представлять в налоговый орган по месту постановки на учет в установленном порядке бухгалтерские отчеты и балансы, налоговые декларации (расчеты), а также другие необходимые документы и сведения, связанные с налогообложением;
- вести учет дебиторской задолженности и, при наличии задолженности по уплате налогов, сборов (пошлин), пеней, представлять в налоговый орган по месту постановки на учет перечень дебиторов с указанием суммы дебиторской задолженности;
- подписать акт налоговой проверки. В случае несогласия с фактами, изложенными в акте налоговой проверки, возражения по этому акту представляются в срок, установленный пунктом 6 статьи 78 настоящего Кодекса;
- выполнять законные указания налогового, таможенного органа об устранении выявленных нарушений налогового законодательства;
- сообщать в налоговый орган по месту постановки на учет следующие сведения, в том числе сведения:
 - а) об открытии и закрытии банковского счёта в банке-резиденте Республики Беларусь и иностранном банке;
 - б) об участии в белорусской или иностранной организации;
 - в) о принятии решения о ликвидации или реорганизации организации;
 - г) об обособленных подразделениях организации – в срок не позднее десяти рабочих дней со дня их создания или ликвидации;
 - д) об изменении места нахождения организации или места жительства индивидуального предпринимателя – в срок не позднее десяти рабочих дней со дня такого изменения. Сроки направления в налоговые органы по месту постановки на учёт названных сведений установлены статьей 22 Налогового кодекса Республики Беларусь.

На наш взгляд, детального рассмотрения требуют три обязанности плательщика.

Во-первых, обязанность обеспечивать наличие документов (форма которых утверждена уполномоченными государственными органами) о приобретении товарно-материальных ценностей в местах хранения этих товарно-материальных ценностей, при их транспортировке и в местах продажи, а также документов, под-

тверждающих отпуск товаров из мест хранения в места продажи. Нарушение данной обязанности рассматривается как сокрытие налоговой базы.

Законодательством может быть предусмотрено нераспространение этой обязанности на определённую категорию плательщиков.

Так, в соответствии с законодательством, индивидуальные предприниматели – плательщики единого налога вправе осуществлять хранение и реализацию в пунктах продажи, относимых к мелкорозничной торговой сети, товаров (кроме подакцизных) без документов, подтверждающих их приобретение (поступление). Для индивидуальных предпринимателей сохранена только обязанность представлять такие документы по письменным предписаниям должностных лиц Министерства по налогам и сборам, Министерства внутренних дел, Комитета государственного контроля и Министерства торговли Республики Беларусь.

Во-вторых, обязанность обеспечивать прием наличных денежных средств в порядке, определяемом законодательством при реализации товаров (работ, услуг) за наличный расчет.

Основным документом, регламентирующим названный порядок, является постановление Совета Министров Республики Беларусь и Национального банка Республики Беларусь №18/1 от 9 января 2002 г. «О приеме наличных денежных средств при реализации товаров (работ, услуг) и о некоторых вопросах использования кассовых суммирующих аппаратов и специальных компьютерных систем».

Согласно данному постановлению юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны принимать наличные денежные средства и (или) банковские пластиковые карточки в качестве средства осуществления расчетов на территории Республики Беларусь при продаже товаров, выполнении работ и оказании услуг с применением кассовых суммирующих аппаратов и (или) специальных компьютерных систем, билетопечатающих машин, таксометров, модели (модификации) которых включены в Государственный реестр, и (или) платежных терминалов для регистрации операций, производимых с использованием банковских пластиковых карточек.

6.3 Ответственность плательщиков налогов, сборов (пошлин) за неисполнение (ненадлежащее исполнение) налогового обязательства

Ответственность плательщиков налогов, сборов (пошлин) – это те неблагоприятные правовые последствия, которые наступают для плательщика за неисполнение (ненадлежащее исполнение) налогового обязательства.

Составы налоговых правонарушений и меры ответственности за их совершение установлены Кодексом Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях».

Так как рассмотрение всех данных составов не представляется возможным, рассмотрим правонарушения, за совершение которых применение мер ответственности представляет некоторые сложности.

Статьи 13.5 и 13.6 указанного Кодекса содержат **три** состава административных правонарушений, субъектами которых являются юридические лица и индивидуальные предприниматели:

Статья 13.5 содержит **два** состава:

- нарушение плательщиком, иным обязанным лицом правил учета объектов налогообложения и (или) доходов, расходов, если эти деяния не повлекли за собой неуплату или неполную уплату сумм налогов, сборов (пошлин);
- нарушение плательщиком, иным обязанным лицом правил учета объектов налогообложения и (или) доходов, расходов, если эти деяния повлекли за собой необходимость доначисления сумм налогов и сборов.

Статья 13.6 также содержит один состав административного правонарушения: неуплата или неполная уплата плательщиком, иным обязанным лицом суммы налога, сбора (пошлины).

Возникает вопрос: для чего необходимо четыре сходных между собой состава правонарушений и как они соотносятся при применении мер административной ответственности?

Кодекс Республики Беларусь от 21 апреля 2003 года «Об административных правонарушениях» повышает совокупный размер административных штрафов, налагаемых на субъект хозяйствования, в зависимости от стадии неуплаты налога путем со-

крытия (занижения) налоговой базы, на которой такая неуплата была выявлена или иным образом пресечена. Чем данная стадия ближе к завершению действий, направленных на неуплату, тем больше совокупный размер штрафов и наоборот.

Вышеуказанный Кодекс разделяет процесс неуплаты налога (сбора) путем сокрытия (занижения) налоговой базы на три условные стадии.

Стадия 1. Нарушение правил учета. Если нарушение правил учета фактически не повлекло за собой сокрытие (занижение) налоговой базы и необходимость доначисления сумм налогов и сборов, то в этом случае следует применять меры административной ответственности за нарушение плательщиком, иным обязанным лицом правил учета объектов налогообложения и (или) доходов, расходов, если эти деяния не повлекли за собой неуплату или неполную уплату сумм налогов, сборов (пошлин) (п. 1 статьи 13.5 вышеуказанного Кодекса).

Стадия 2. Искажение данных бухгалтерского (налогового) учета и (или) отчетности, представляющее собой сокрытие (занижение) налоговой базы, наступившее в результате нарушения правил учета. Если нарушение правил учета фактически повлекло за собой сокрытие (занижение) налоговой базы, то в этом случае следует применять меры административной ответственности за нарушение плательщиком, иным обязанным лицом правил учета объектов налогообложения и (или) доходов, расходов, если эти деяния повлекли за собой необходимость доначисления сумм налогов и сборов (пошлин) (п. 2 статьи 13.5 вышеуказанного Кодекса). За это деяние установлен штраф большего размера по сравнению с предыдущим. Однако пока установленный законодательством срок уплаты налога или сбора, необходимость доначисления суммы которого возникла в результате сокрытия (занижения) налоговой базы, не наступил, штраф за неуплату налога или сбора применен быть не может. Например, 11 марта в результате налоговой проверки были выявлены нарушения правил учета, повлекшие занижение налогооблагаемой прибыли за предыдущий отчетный (по уплате налога на прибыль) период. Согласно Закону Республики Беларусь от 22 декабря 1991 года «О налогах на доходы и прибыль» срок уплаты данного налога ограничен двадцать вторым числом месяца, следующего за от-

четным. Поскольку срок уплаты налога к моменту выявления не наступил, то к данному плательщику возможно применение штрафа только за нарушение правил учета, повлекшее за собой необходимость доначисления сумм налогов и сборов (а именно суммы налога на прибыль), но не более.

Стадия 3. Неуплата налога, наступившая в результате сокрытия (занижения) налоговой базы. Третья стадия имеет место тогда, когда наступает крайний, установленный законодательством срок для уплаты именно того налога, который исчислен из сокрытой (заниженной) налоговой базы. При наступлении третьей стадии к плательщику применяются меры административной ответственности и за нарушение правил учета объектов налогообложения, повлекшее за собой необходимость доначисления сумм налогов и сборов (п. 2 статьи 13.5 вышеуказанного Кодекса) и за неуплату или неполную уплату суммы налога, состав, предусмотренный статьёй 13.6 вышеуказанного Кодекса.

Для организаций и индивидуальных предпринимателей административная ответственность за неуплату налога наступает независимо от того, осуществлялась ли данная неуплата в результате трёх вышеуказанных стадий (неуплата путём сокрытия или занижения налоговой базы) либо она имела место в результате каких-либо иных причин, не связанных с нарушениями правил учёта, и наступившего в результате искажений налоговой базы. Для организаций неуплата налога считается свершившейся с момента наступления срока уплаты налога, если он был полностью или частично не уплачен к этой дате.

Однако, если неуплата налогов имела место не в результате трёх вышеуказанных стадий, а в результате иных причин, не связанных с нарушением правил учёта объектов налогообложения и сокрытием (занижением) налоговой базы, административная ответственность организаций и индивидуальных предпринимателей наступает только за неуплату налогов (ст. 13.6), ответственность за составы, связанные с нарушением правил учёта объектов налогообложения (п.1 и п.2 ст. 13.5), в таких случаях не наступает.

В отношении должностных лиц организаций, неуплативших налоги, и иных физических лиц, допустивших неуплату обязательных платежей в бюджет, ст. 13.6 КоАП Республики Беларусь

от 21 апреля 2003 года дифференцирует неуплату налогов на два самостоятельных состава:

а) неуплата или неполная уплата плательщиком суммы налога, совершенная должностным лицом юридического лица (иным физическим лицом) по неосторожности, если сумма доначисленных налогов. Размер административной ответственности должностных лиц организаций, за неуплату налогов по неосторожности дифференцируется в зависимости от неуплаченной суммы налогов (1 % от общей суммы налогов для данной организации за соответствующий налоговый период или от 1 до 3 % и т.д.). Неуплата налогов по неосторожности может иметь место в результате следующих действий (бездействий) соответствующих должностных лиц от имени организации:

- ненаправление организацией платежного поручения в уполномоченный банк на перечисление налога в бюджет;

- направление организацией платежного поручения в уполномоченный банк на перечисление налога в бюджет с нарушением очередности проведения расходных операций по счетам, предусмотренной Указом Президента от 29 июня 2000 года № 359 «О порядке расчетов между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями» и других подобных действий;

- направления платёжного поручения на перечисление меньшей, чем предусмотрено законодательством, суммы налога в бюджет в результате арифметических и иных **случайных** ошибок, допущенных как при учёте объектов налогообложения, при определении размера налоговой базы, так и при исчислении суммы самого налога, подлежащей внесению в бюджет.

б) неуплата или неполная уплата плательщиком, иным обязанным лицом суммы налога, сбора (пошлины), совершенные должностным лицом юридического лица (иным физическим лицом) умышленно. Умышленная неуплата налогов, совершённая должностным лицом организации может иметь место только в результате трёх вышеуказанных стадий совершения неуплаты налогов путём сокрытия или занижения налоговой базы.

При этом для целей применения мер административной ответственности, размер которой дифференцируется в зависимости от того, являлось ли физическое лицо должностным лицом юридического лица или не являлось таковым, физическое лицо может

быть привлечено к административной ответственности, в качестве должностного лица юридического лица при наличии двух оснований:

- оно может быть отнесено к должностным лицам организации в соответствии с законодательством и (или) учредительными документами организации;

- именно действия данного физического лица повлекли за собой неуплату налогов самой организацией (или способствовали наступлению именно такого результата).

Если хотя бы одно из двух названных оснований отсутствует, то физическое лицо не может быть привлечено к административной ответственности за неуплату налогов в качестве должностного лица юридического лица.

Пример: генеральный директор организации получил в дар от иностранного гражданина, не являющегося налоговым резидентом, крупную сумму денежных средств, которую не декларировал, что повлекло за собой умышленную неуплату подоходного налога этим физическим лицом. Однако, вышеуказанное деяние генерального директора никак не отразилось и не могло отразиться на уплате налогов возглавляемым им акционерным обществом. В данном случае, генеральный директор, для целей привлечения к административной ответственности за неуплату налогов, будет рассматриваться не как должностное лицо юридического лица, а как обычное физическое лицо, так как его действия не повлекли неуплату налогов со стороны самого акционерного общества.

Меры административной ответственности за неуплату налогов и сборов *не применяются* ни к самой организации, ни к её должностным лицам, ни к индивидуальному предпринимателю в двух следующих случаях:

- в случае своевременного направления плательщиком-субъектом хозяйствования поручения банку на перечисление причитающейся суммы налога, которое не было исполнено банком по причине отсутствия на счете плательщика средств;

- в случае, если плательщик-субъект хозяйствования уплатил причитающуюся сумму налога до назначения проверки, в результате которой может быть обнаружена такая неуплата или неполная уплата, хотя и с нарушением срока уплаты данного налога,

предусмотренного законодательством.

При этом днем назначения проверки (кроме камеральной налоговой проверки) является день ознакомления плательщика (иного обязанного лица) или его представителя с предписанием на проведение проверки. А днем назначения камеральной налоговой проверки является день вручения плательщику (иному обязанному лицу) или его представителю акта проверки.

Нормативные правовые акты и литература

1 Налоговый кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 15 ноября 2002 г.; одобрен Советом Республики 2 декабря 2002 г. // // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях : принят Палатой представителей 2 июня 2003 г.; одобрен Советом Республики 24 июня 2003 г. // // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Общей части Налогового кодекса Республики Беларусь : постановление Пленума Высшего хозяйственного суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г., № 21 // // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Об утверждении Инструкции «О порядке учёта плательщиков налогов, сборов (пошлин) (иных обязанных лиц) в налоговых органах Республики Беларусь» : постановление Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь от 31 декабря 2003 г., № 127 // // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 Пилипенко, А. А. Налоговое право : учебное пособие / А. А. Пилипенко. – Мн., 2006. – 448 с.

6 Комментарий к Налоговому кодексу Республики Беларусь. Общая часть / А. Б. Дробыш, Л. Н. Добрынин, Е. А. Панасюк; под общ. ред. канд. экон. наук О. А. Левковича, канд. юрид. наук Л. И. Липень. – Мн., 2003. – 288 с.

7 Михайлов, Д. И. Налоговое право : курс лекций по спецкурсу / Д. И. Михайлов. – Гомель, 2004.

8 Апель, А.Л. Основы налогового права : курс лекций / А. Л. Апель. – СПб., 2001. – 114 с.

РЕПОЗИТОРИИ ГТУ ИМЕНИ Ф. СКОРИНЫ

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Тема 7

Правовое регулирование инвестиционной деятельности

7.1 Понятие и субъекты инвестиционной деятельности

7.2 Формы инвестиционной деятельности

7.3 Гарантии прав и законных интересов инвесторов

7.1 Понятие и субъекты инвестиционной деятельности

Согласно статье 2 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь под **инвестиционной деятельностью** понимаются действия инвестора по вложению инвестиций в производство продукции (работ, услуг) или их иному использованию для получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата.

Под **инвестором** понимается лицо (юридические и физические лица, государство в лице уполномоченных органов и его административно-территориальные единицы в лице уполномоченных органов), осуществляющее инвестиционную деятельность в формах, определенных Инвестиционным кодексом Республики Беларусь.

Инвестиционное имущество – это имущество, обособленное инвестором от иного принадлежащего ему имущества, в целях осуществления инвестиционной деятельности.

Для эффективного правового регулирования инвестиционной деятельности большое значение имеют нормы, устанавливающие порядок определения национальной принадлежности инвестиций. Необходимость дифференциации инвестиций на национальные и иностранные обусловлена многими причинами.

1 Установление долей национальных и иностранных инвестиций в общем объеме инвестиций с целью статистического учёта. Установление указанных долей позволяет разрабатывать правовые меры по привлечению инвестиций того вида, который составляет меньшую долю в общем объеме.

2 Установление необходимости применения тех правовых норм, действие которых распространяется только на национальные либо только на иностранные инвестиции.

В теории хозяйственного и международного частного права имеется два критерия определения национальной принадлежности инвестиций:

- объективный критерий: государством происхождения инвестиций считается страна, на территории которой инвестиции были получены, извлечены или приобретены (была получена прибыль (доход), было произведено или приобретено имущество (имущественное право));

- субъективный критерий: государством происхождения инвестиций считается страна, на территории которой имеет постоянное место нахождения или жительства инвестор, либо государство, гражданином которого является инвестор.

Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, как и законодательные акты большинства государств, устанавливает субъективный критерий определения национальной принадлежности инвестиций. Таким образом, в Республике Беларусь инвестиции признаются национальными, если они вложены национальным инвестором, а иностранными, если они были вложены иностранным инвестором.

Республика Беларусь и её административно-территориальные единицы признаются национальными инвесторами; иностранные государства, их административно-территориальные единицы, а также международные организации – иностранными.

Юридические лица и иные организации относятся к национальным или иностранным инвесторам в зависимости от государства, в соответствии с законодательством которого они создавались, и на территории которого они имеют официальный юридический адрес.

Физические лица относятся к национальным или иностранным инвесторам на основании двух принципов:

- а) принципа гражданства;
- б) принципа резидентства.

Иностранный гражданин признаётся иностранным инвестором независимо от того, имеет ли он постоянное место жительства в Республике Беларусь либо за её пределами. То есть к иностранным гражданам Инвестиционный кодекс Республики Беларусь применяет принцип гражданства.

Граждане Республики Беларусь и лица без гражданства признаются национальными инвесторами, если они постоянно проживают на территории Республики Беларусь, в противном случае они признаются иностранными инвесторами. То есть на данную категорию физических лиц Инвестиционный кодекс Республики Беларусь распространяет принцип резидентства.

7.2 Формы инвестиционной деятельности

Инвестиционный кодекс Республики Беларусь содержит закрытый перечень форм инвестиционной деятельности. Это означает, что если вложение активов будет осуществляться в какой-либо другой форме, не предусмотренной Инвестиционным кодексом Республики Беларусь, то данные активы по-видимому не приобретут статуса инвестиций и на них не будет распространяться законодательство об инвестиционной деятельности, в том числе и специальные гарантии защиты инвестиций.

Инвестиционная деятельность в Республике Беларусь осуществляется в следующих формах:

- создание юридического лица. Один или несколько инвесторов (физических или юридических лиц) могут создать новое юридическое лицо в соответствии с законодательством Республики Беларусь;
- приобретение имущества или имущественных прав:
 - а) права на долю в уставном фонде созданного ранее юридического лица;
 - б) права на недвижимое имущество;
 - в) права на ценные бумаги;
 - г) права на объект интеллектуальной собственности (изобретение, промышленный образец и др.);
 - д) права на объект, относящийся к основным средствам;
- заключение инвестиционного договора. **Инвестиционный договор** – соглашение об осуществлении инвестиционной деятельности с предоставлением большего объема прав и правовых гарантий по сравнению с объемом прав и правовых гарантий, предусмотренных законодательством, сторонами которого являются Республика Беларусь в лице Совета Министров (уполномоченного им органа государственного управления или организа-

ции) и национальный либо иностранный инвестор. Право на заключение инвестиционного договора предоставляется на конкурсной основе тому инвестору, чей инвестиционный проект имеет исключительное значение для экономики страны;

- приобретение концессий.

Под **концессией** понимается приобретение права пользования объектом, находящимся в исключительной собственности государства, с условием раздела прибыли между пользователем и государством как собственником данного объекта. Как правило, концессии приобретаются на природные ресурсы, находящиеся в исключительной собственности государства. **Договор коммерческой концессии (концессионный договор)** – соглашение между Республикой Беларусь в лице Совета Министров и национальным или иностранным инвестором (концессионером) об осуществлении инвестиционной деятельности с использованием имущества, находящегося в исключительной государственной собственности, а равно об осуществлении вида деятельности, исключительное право осуществления которого принадлежит государству.

Концессионный договор может быть трех видов.

Полный концессионный договор – концессионный договор с сохранением за концессионером права собственности на произведенную им продукцию. При этом, если иное не определено в концессионном договоре, концессионер уплачивает все установленные законодательными актами Республики Беларусь налоги и другие обязательные платежи.

Концессионный договор о разделе продукции – концессионный договор, согласно условиям которого произведенная в соответствии с договором продукция делится между концессионером и Республикой Беларусь в порядке и размерах, определяемых концессионным договором.

Концессионный договор об оказании услуг (выполнении работ) – концессионный договор, в силу которого право собственности на произведенную в соответствии с договором продукцию передается Республике Беларусь. Концессионер за оказанные им услуги (выполненные работы) получает вознаграждение. Характеризуя эту форму инвестиционной деятельности, следует указать на наличие явного пробела в инвестиционном законодательстве Беларуси: оно не определяет ни базовые критерии к объек-

там исключительной государственной собственности, подлежащим передаче на условиях концессии, ни общие базовые правила определения долей государства и инвестора в полученной в результате исполнения договора концессии продукции. В Российской Федерации действует Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. «О соглашениях о разделе продукции», который детально регламентирует вопросы исполнения договора о разделе продукции как вида договора коммерческой концессии.

7.3 Гарантии прав и законных интересов инвесторов

Инвестиционный кодекс Республики Беларусь 2001 г. предусматривает гарантии соблюдения прав и законных интересов как национальных, так и иностранных инвесторов.

Гарантия свободного распоряжения доходом от инвестиционной деятельности. Инвестор вправе самостоятельно распоряжаться прибылью (доходом), полученной в результате осуществления инвестиционной деятельности, в том числе осуществлять реинвестирование на территории Республики Беларусь в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Под реинвестированием понимается вложение инвестором в объекты инвестиционной деятельности на территории Республики Беларусь прибыли (дохода), уже полученной им в результате такой деятельности.

Гарантия защиты инвестиционного имущества от принудительного безвозмездного изъятия. Инвестиции не могут быть безвозмездно национализированы, реквизированы, к ним также не могут быть применены меры, равные указанным по последствиям. Национализация или реквизиция возможны лишь со своевременной и полной компенсацией стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества и других убытков, причиняемых национализацией и реквизицией.

Компенсация стоимости национализированного или реквизированного инвестиционного имущества должна быть равной рыночной стоимости этого имущества, определяемой в порядке, установленном Президентом Республики Беларусь или по его поручению Правительством Республики Беларусь.

Компенсация стоимости национализированного или реквизи-рованного инвестиционного имущества национальному инвесто-ру выплачивается в официальной денежной единице Республики Беларусь, иностранному инвестору – в валюте, в которой перво-начально были осуществлены инвестиции.

Кроме того, компенсация должна включать процент, исчис-ленный согласно официальному курсу белорусского рубля по от-ношению к соответствующей иностранной валюте за период с даты фактической национализации или реквизиции либо их пуб-личного объявления до даты фактической выплаты компенсации. Указанный процент не должен быть ниже, чем соответствующий процент, установленный на Лондонском межбанковском рынке (LIBOR).

Наряду с данными гарантиями, предусмотренными Инвести-ционным кодексом Республики Беларусь от 22 июня 2001 года, следует рассмотреть ряд льгот и гарантий, предусмотренных Де-кретом Президента Республики Беларусь от 28 января 2008 г. № 1 «О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг)». Данные льготы и гарантии, распространяются только на инвесторов (как национальных так и иностранных), осуществля-ющих инвестиционную деятельность путём создания (с 1 апреля 2008 г.) новых коммерческих организаций в малых населённых пунктах Республики Беларусь (с численностью населения до 50 тысяч жителей).

В целях активизации предпринимательской деятельности, стимулирования производства и реализации товаров (работ, услуг), привлечения иностранных инвестиций в малые населён-ные пункты, созданные в таких пунктах коммерческие организа-ции имеют следующие льготы и гарантии:

- льготы по уплате отдельных налогов и сборов. Коммерческие организации, находящиеся в малых населённых пунктах, вправе в течение пяти лет со дня их создания не исчислять и не уплачи-вать налог на прибыль и сбор в республиканский фонд поддерж-ки производителей сельскохозяйственной продукции, продоволь-ствия и аграрной науки в части реализации товаров (работ, услуг) собственного производства при наличии их раздельного учета. Право на льготы по уплате названных платежей в бюджет может быть утрачено в следующих случаях: ликвидации коммерческой

организации, её реорганизации, утраты статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями, и в ряде других случаев. Правовыми последствиями утраты права на данные льготы в течение периода из применения, а также в течение трёх лет после прошествия данного периода, является возникновение обязанности по уплате соответствующих налогов и сборов за весь период освобождения;

- право на освобождение от обязательной продажи части валютной выручкой от экспорта продукции собственного производства. Коммерческие организации, находящиеся в малых населённых пунктах, в течение пяти лет со дня их создания освобождаются от обязательной продажи иностранной валюты, поступившей по сделкам с юридическими лицами – нерезидентами и физическими лицами – нерезидентами от реализации продукции собственного производства, в том числе от сдачи имущества в аренду. Право на освобождение от обязанности по продаже части экспортной валютной выручки может быть утрачено в тех же случаях, что и вышеуказанные налоговые льготы;

- гарантией упрощённого экспорта продукции собственного производства без применения к ней мер нетарифного регулирования экспорта. Сущность данной гарантии состоит в неприменении к коммерческим организациям, находящимся в малых населённых пунктах, при осуществлении ими внешней торговли товарами собственного производства, а равно при импорте ими сырья и материалов, следующих мер государственного регулирования внешней торговли:

- мер нетарифного регулирования путем введения количественных и (или) иных ограничений;

- требований обязательного заключения сделок на биржевых торгах открытого акционерного общества «Белорусская универсальная товарная биржа»;

- регулируемых цен (минимальных при импорте и максимальных при экспорте товаров);

- специальных процедур закупок, поставок либо проведения тендеров, осуществляемых уполномоченными государственными органами либо комиссиями.

Инвесторы, осуществляющие инвестиционную деятельность посредством создания коммерческих организаций в малых насе-

лѐнных пунктах, пользуются, согласно Декрету Президента Республики Беларусь от 28 января 2008 г. № 1 «О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг)», рядом других льгот и гарантий, в частности правом страхования своих рисков не только в белорусских, но и в иностранных страховых организациях.

Нормативные правовые акты и литература

1 Инвестиционный кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 2 июня 2001 г.; одобрен Советом Республики 24 июня 2001 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг): декрет Президента Республики Беларусь от 28 января 2008 г., № 1 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 Характеристики «хорошей инвестиции» // Белорусский фондовый рынок. – 2003. – № 7.

4 Богатырёв, А. Г. Инвестиционное право / А. Г. Богатырёв. – М., 1992 – 278 с.

5 Ковалёва, В. В. Инвестиции : учебник / В. В. Ковалёва, В. В. Иванова, В. А. Лялина. – М.: ООО «ТК Велби», 2003. – 440 с.

6 Парашенко, В. Н. Хозяйственное право Республики Беларусь. Особенная часть / В. Н. Парашенко. – Мн., 2000. – 337 с.

Тема 8

Правовое регулирование иностранных инвестиций

8.1 Понятие и виды правовых режимов иностранных инвестиций

8.2 Запреты и ограничения на вложение иностранных инвестиций

8.3 Правовой статус коммерческой организации с иностранными инвестициями

8.1 Понятие и виды правовых режимов иностранных инвестиций

Правовой режим иностранных инвестиций – совокупность правовых положений, определяющих статус иностранных инвестиций и инвесторов на территории определённого государства. Правовой режим иностранных инвестиций может быть *национальным* либо *преференциальным*.

В мировой практике распространены три вида правовых режимов иностранных инвестиций:

- национальный режим;
- преференциальный режим;
- дискриминационный режим.

Национальный режим иностранных инвестиций – совокупность правовых положений, предоставляющих иностранным и национальным инвесторам (инвестициям) на территории определённого государства равный объём прав и правовых гарантий.

Преференциальный режим иностранных инвестиций – совокупность правовых положений, предоставляющих иностранным инвесторам (инвестициям) на территории определённого государства больший объём прав и правовых гарантий, чем национальным инвесторам (инвестициям).

Дискриминационный режим иностранных инвестиций – совокупность правовых положений, предоставляющих иностранным инвесторам (инвестициям) на территории определённого государства меньший объём прав и правовых гарантий, чем национальным инвесторам (инвестициям).

Дискриминационным режимом не являются запреты и ограничения на иностранные инвестиции, установленные в интересах национальной, в том числе и экономической безопасности.

Преференциальный режим в зависимости от количества прав, предоставляемых иностранному инвестору, способствует привлечению инвестиций, но ставит в худшие условия национального инвестора, так как дополнительные льготы и гарантии дают иностранному инвестору заведомое преимущество в конкуренции на рынке. Беларусь избрала преференциальный режим иностранных инвестиций, но с умеренным количеством дополнительных льгот и гарантий. В настоящий момент имеет место постепенный переход от преференциального к национальному режиму. В 2004 и 2006 гг. из Инвестиционного кодекса Республики Беларусь был исключен ряд правовых норм, устанавливающих льготы и гарантии, распространявшиеся исключительно на иностранных инвесторов и их инвестиции.

8.2 Запреты и ограничения на вложение иностранных инвестиций

Наряду с дополнительными льготами и гарантиями Инвестиционный кодекс содержит ряд запретов и ограничений на вложение иностранных инвестиций.

Иностранные инвестиции не допускаются в следующих сферах:

- в сфере обеспечения обороны и безопасности Республики Беларусь без специального решения Президента Республики Беларусь;
- в сфере изготовления и реализации наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ по перечню, утверждаемому Министерством здравоохранения Республики Беларусь.

Наряду с запретами осуществления иностранных инвестиций законодательством установлены ограничения на иностранные инвестиции.

Данные ограничения действуют в двух сферах экономической деятельности: банковской сфере и сфере страхования. Основной целью данных ограничений является обеспечение преобладания национальных инвесторов в управлении банками и страховыми

организациями. Необходимость достижения такой цели обусловлена интересами экономической безопасности государства.

Указанные ограничения иностранных инвестиций в банковском и страховом секторах выражаются в установлении предельно допустимых квот иностранных инвестиций в совокупном банковском капитале и совокупном уставном фонде страховых организаций.

Квота участия иностранного капитала в банковской системе Республики Беларусь устанавливается Национальным банком по согласованию с Президентом Республики Беларусь. Указанная квота рассчитывается как отношение суммарного капитала, принадлежащего нерезидентам в уставных фондах банков с иностранными инвестициями, и уставного фонда дочерних банков иностранных банков к совокупному уставному фонду банков, зарегистрированных на территории Республики Беларусь.

Квота участия иностранного капитала в страховом секторе рассчитывается как отношение суммарной стоимости акций (долей), принадлежащих иностранным инвесторам в уставных фондах страховых организаций, а также стоимости акций (долей) дочерних по отношению к иностранным инвесторам страховых организаций, к совокупному уставному фонду страховых организаций, зарегистрированных на территории Республики Беларусь.

Данные квоты устанавливаются: Национальным банком по согласованию с Президентом – для банковской сферы и Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь – для сферы страховых услуг. Факт превышения указанных квот влечет наступление следующих правовых последствий:

а) не допускается государственная регистрация банков и страховых организаций с участием иностранных инвесторов;

б) прекращается право на отчуждение акций (долей) в уставных фондах банков и страховых организаций в пользу иностранных инвесторов и (или) дочерних по отношению к ним страховых организаций;

в) прекращается право на увеличение уставных фондов банков и страховых организаций за счет средств иностранных инвесторов и (или) дочерних по отношению к ним страховых организаций;

г) у страховых организаций, в уставных фондах которых доля иностранных инвестиций превышает 49 %, прекращается право на создание (участие в уставных фондах) других страховых организаций, равно создание филиалов и представительств.

Для реализации указанных ограничений установлен разрешительный порядок совершения сделок по отчуждению акций (долей) в уставных фондах банков и страховых организаций в пользу иностранных инвесторов и совершения действий по увеличению уставных фондов указанных субъектов за счет средств иностранных инвесторов. Разрешения на совершение указанных сделок применительно к банкам выдаётся Национальным банком Республики Беларусь, а применительно к страховым организациям – Министерством финансов Республики Беларусь. Сущность данного механизма состоит в том, что Национальный банк или Министерство финансов обязаны отказать в выдаче таких разрешений, если квота иностранных инвестиций соответственно в банковской или страховой сферах будет превышена.

Страховая организация, дочерняя (зависимая) по отношению к иностранному инвестору, имеет право на осуществление в Республике Беларусь страховой деятельности, если иностранный инвестор не менее 10 лет является страховой организацией, осуществляющей деятельность согласно праву соответствующего государства.

8.3 Правовой статус коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Юридические лица, в уставном фонде которых имеются доли, пай или акции, принадлежащие иностранным инвесторам, и которые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяют полученную прибыль между участниками, признаются на территории Республики Беларусь коммерческими организациями с иностранными инвестициями. Юридические лица приобретают статус коммерческих организаций с иностранными инвестициями с даты государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Порядок создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями определяется настоящим Кодексом и иными актами законодательства Республики Беларусь.

Государственная регистрация юридических лиц с иностранными инвестициями в соответствии с положением «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования», утвержденным декретом Президента Республики Беларусь, осуществляется областными и Минским городским исполнительными комитетами.

Однако дополнительными льготами и гарантиями, не распространяющимися на обычные коммерческие организации, пользуются не все коммерческие организации с иностранными инвестициями, а только те, в уставных фондах которых объём иностранных инвестиций составляет не менее 20 000 долларов США в эквиваленте.

На такие организации распространяется, в частности, льготный порядок формирования уставного фонда, предусмотренный Инвестиционным кодексом Республики Беларусь 2001 г.

Объявленный в учредительных документах уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями (за исключением коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме открытого акционерного общества) должен быть сформирован не менее, чем на 50 % в течение первого года со дня государственной регистрации этой организации за счет внесения в него каждым из учредителей (участников) не менее 50 % своей доли и в полном объеме – до истечения двух лет со дня регистрации (табл. 2).

Таблица 2

Порядок формирования уставных фондов коммерческими организациями с иностранными инвестициями

Вид организации	Часть уставного фонда, формируемая к моменту государственной регистрации	Часть уставного фонда, формируемая в течение одного г. с момента государственной регистрации	Часть уставного фонда, формируемая в течение двух лет с момента государственной регистрации
1	2	3	4
1	2	3	4
ЗАО, ООО, ОДО,	0 %	50 %	100 %

полное товарищество, коммандитное товарищество, УП и производственный кооператив			
ОАО	100%		

Объявленный в учредительных документах уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме открытого акционерного общества должен быть сформирован в полном объеме до государственной регистрации такой организации.

Коммерческая организация с иностранными инвестициями (за исключением коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме ОАО) представляет в зарегистрировавший ее орган документальное подтверждение факта формирования уставного фонда в установленных размерах не позднее 30 дней со дня окончания соответствующего периода. Документальным подтверждением факта формирования уставного фонда является аудиторское заключение.

Коммерческая организация с иностранными инвестициями (за исключением коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме ОАО) представляет в зарегистрировавший ее орган документальное подтверждение факта формирования уставного фонда в установленных размерах не позднее 30 дней со дня окончания соответствующего периода. Документальным подтверждением факта формирования уставного фонда является аудиторское заключение.

Уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями должен быть объявлен в долларах США, а в случае создания коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме акционерного общества или с использованием имущества Республики Беларусь – также и в денежных единицах Республики Беларусь.

На коммерческие организации с иностранными инвестициями распространяются все гарантии, предоставляемые законодательством Республики Беларусь, включая свободное распоряжение

прибылью, гарантию от безвозмездной национализации или реквизиции инвестиционного имущества и гарантию от незаконных действий должностных лиц.

Согласно Инвестиционному кодексу Республики Беларусь такие организации осуществляют хозяйственную деятельность и прекращают свою деятельность на основании тех же норм, что и обычные организации.

Тем не менее, следует отметить, что коммерческая организация с иностранными инвестициями, в отличие от других организаций, не подлежит ликвидации в бесспорном порядке, т.е. по решению регистрирующего органа. Эта норма, в отличии от иных норм, предоставляющих соответствующим организациям дополнительные льготы, распространяется на все коммерческие организации с иностранными инвестициями, независимо от наличия в их уставных фондах объёма иностранных инвестиций более 20 000 долларов США.

Декретом Президента Республики Беларусь от 28 января 2008 г. № 1 «О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг)», предусматривается ряд льгот и гарантий, распространяющихся исключительно на коммерческие организации с объёмом иностранных инвестиций более 20 000 долларов США, созданные с 1 апреля 2008 г., с местом нахождения в населённых пунктах с численностью населения до 50 тысяч человек.

К льготам и гарантиям, распространяющимся на коммерческие организации с иностранными инвестициями, находящиеся в малых населённых пунктах относятся:

- освобождение от обложения ввозными таможенными пошлинами и налогом на добавленную стоимость технологического оборудования, комплектующих и запасных частей к нем, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Суммарная стоимость товаров не должна превышать величину неденежного вклада в уставный фонд, указанного в учредительных документах таких организаций. Право на данную льготу может быть утрачено, в случае перехода права собственности на ввезённое оборудование, ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями, а также передачи соответствующего оборудования во временное пользова-

ние (аренду) иным субъектам в течение трёх лет с момента ввоза соответствующего оборудования. Последствием утраты права на данную льготу является возникновение обязанности по уплате ввозной таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость в бюджет;

- гарантия от изменений законодательства в неблагоприятную для коммерческой организации с иностранными инвестициями сторону. Сущность данной правовой гарантии состоит в том, что если акты законодательства, принятые после создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями, ухудшают положение и условия их деятельности в части применения льгот и гарантий, предусмотренных Декретом Президента Республики Беларусь № 1, то к коммерческим организациям с иностранными инвестициями в течение пяти лет с даты приобретения статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями применяются нормы указанного законодательного акта, действовавшие на дату государственной регистрации данной коммерческой организации.

Эта гарантия не распространяется на изменение актов законодательства в области обеспечения обороноспособности, национальной, экологической безопасности и охраны здоровья граждан Республики Беларусь.

Нормативные правовые акты и литература

1 Инвестиционный кодекс Республики Беларусь от 22 июня 2001 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Банковский кодекс Республики Беларусь от 25 октября 2000 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 О страховой деятельности : указ Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г., № 530 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 О стимулировании производства и реализации товаров (работ, услуг): декрет Президента Республики Беларусь от 28 января 2008 г., № 1 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 Богатырёв, А. Г. Инвестиционное право / А. Г. Богатырёв. – М., 1992 – 278 с.

6 Ковалёва, В. В. Инвестиции : учебник / В. В. Ковалёва, В. В. Иванова, В. А. Лялина. – М.: ООО «ТК Велби», 2003. – 440 с.

7 Паращенко, В. Н. Хозяйственное право Республики Беларусь. Особенная часть / В. Н. Паращенко. – Мн., 2000. – 337 с.

Тема 9

Правовое регулирование цен и ценообразования

9.1 Цена как экономическая и правовая категория

9.2 Понятие и формы государственного регулирования цен и тарифов

9.3 Субъекты ценообразования: понятие, права и обязанности субъектов ценообразования

9.4 Ответственность за нарушение порядка установления и применения цен и тарифов

9.1 Цена как экономическая и правовая категория

Цена как экономическая категория – это денежная оценка стоимости единицы товара, состоящая из стоимости следующих компонентов: издержек производства и обращения товара и прибыли, которую предполагает получить продавец за единицу товара, скорректированная с учётом спроса и предложения на соответствующий товар.

Определение цены как правовой категории содержится в законе Республики Беларусь от 10 мая 1999 г. «О ценообразовании». **Цена** – это денежная оценка стоимости единицы определённого товара, сформированная в соответствии с законодательством. Иными словами, цена как правовая категория предусматривает наличие правовых норм, устанавливающих порядок формирования цен.

Закон Республики Беларусь «О ценообразовании» закрепил определение тарифа. Под **тарифом** понимается денежная оценка стоимости работы или услуги, сформированная в соответствии с законодательством.

Если законодательством прямо не установлено иное, цена формируется под воздействием только экономических регуляторов, главным образом, закона спроса и предложения. Такая цена именуется свободной. Цены на товары являются свободными, если регулируемая цена прямо не установлена законодательством.

Регулируемая цена (тариф) – цена (тариф), устанавливаемая соответствующими государственными органами, осуществляющими регулирование ценообразования, или определяемая субъ-

ектом ценообразования (юридическим лицом, предпринимателем) с учетом установленных этими органами определенных ограничений.

Регулируемые цены подразделяются на виды в зависимости от способа их установления, предусмотренного законодательством.

9.2 Понятие и формы государственного регулирования цен и тарифов

Государственное регулирование цен и тарифов – воздействие на процессы установления и применения цен (тарифов) со стороны государственных органов путем принятия законодательных, административных, бюджетно-финансовых и других мер с целью стабилизации и стимулирования развития экономики республики.

Существует две формы государственного регулирования цен и тарифов:

- *косвенное* (экономическое) регулирование цен. Оно осуществляется путём воздействия на ценообразующие факторы посредством установления изменения и отмены объектов налогообложения, налоговых баз (единиц измерения объектов налогообложения), налоговых ставок и налоговых льгот;

- *прямое* (административное) регулирование цен. Оно реализуется посредством установления государственными органами уровней цен либо ограничений к ценам.

Прямое (административное) регулирование цен может реализовываться посредством следующих способов:

- установления фиксированных цен (тарифов). Фиксированная цена (тариф) – цена, устанавливаемая уполномоченным государственным органом в твердо выраженной денежной величине;

- установления предельных цен (тарифов). Цена с предельной величиной (предельная цена) (тариф) – регулируемая цена (тариф), величина которой ограничена верхним и (или) нижним пределами;

- установления предельных торговых надбавок (скидок). Предельная надбавка (скидка) – это ограничение к регулируемой цене, устанавливаемое государственными органами, посредством ограничения не всего размера цены, а только его части: надбавки

или скидки. Цена, обремененная предельной торговой надбавкой (скидкой), состоит из двух компонентов: основная цена и надбавка (скидка). Основная цена служит базой для определения размера надбавки или скидки. В качестве основной (базовой) цены законодательством могут быть приняты различные виды цен, например, цена первой сделки с соответствующим товаром или цена, сформированная, исходя из условия «франко-завод» и т.п. Размер надбавки или скидки устанавливается в процентах от основной (базовой) цены и полностью зависит от порядка ее определения;

- установления предельного норматива рентабельности. Предельный норматив рентабельности – это устанавливаемый уполномоченным государственным органом предельный показатель отношения прибыли к затратам, выраженный в процентах на единицу продукции. Например, «размер прибыли должен составлять не более 45 % суммы затрат, включаемых в себестоимость продукции.

9.3 Субъекты ценообразования: понятие, права и обязанности субъектов ценообразования

Субъектами ценообразования являются субъекты хозяйствования при формировании ими свободных цен, а также при формировании цен в рамках установленных законодательством пределов (границ).

Наряду с субъектами хозяйствования субъектами ценообразования являются государственные органы, наделенные компетенцией по установлению регулируемых цен.

Перечень товаров, работ и услуг, на которые могут устанавливаться регулируемые цены (тарифы), определяется Президентом Республики Беларусь. На сегодняшний день данный перечень установлен указом Президента Республики Беларусь № 285 от 19 мая 1999 г. «О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь».

Установление регулируемых цен на продукцию, включенную в данный перечень, может осуществляться:

- Советом Министров Республики Беларусь;
- Министерством экономики Республики Беларусь;

- республиканскими органами государственного управления (отраслевыми министерствами): Министерством архитектуры и строительства Республики Беларусь, Министерством сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь; Министерством транспорта и коммуникаций Республики Беларусь и др.;

- областными и минским городским исполнительными комитетами.

Закон Республики Беларусь «О ценообразовании» устанавливает следующие права субъектов хозяйствования при формировании и применении ими цен и тарифов:

- самостоятельно или по согласованию с покупателем устанавливать цены (тарифы) на реализуемую ими продукцию, если законодательством в отношении нее не установлены регулируемые цены;

- обжаловать в установленном законодательством порядке решения, принятые республиканскими органами государственного управления, областными и Минским городским исполнительными и распорядительными органами, а также их должностными лицами с нарушением законодательства о ценообразовании.

Закон Республики Беларусь. «О ценообразовании» и указ Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь» устанавливают следующие обязанности субъектов хозяйствования при формировании и применении ими цен и тарифов:

- выполнять решения государственных органов, осуществляющих регулирование и контроль за ценообразованием, принятые ими в пределах полномочий, установленных законодательством;

- соблюдать установленный порядок ценообразования, а также порядок отнесения расходов к затратам на изготовление и реализацию продукции;

- учитывать в полном объеме включаемые в цену (тариф) налоги и другие обязательные платежи, предусмотренные законодательством;

- не допускать нарушения установленных соответствующими государственными органами регулируемых цен (тарифов) и действующего порядка их регулирования;

- представлять соответствующим государственным органам, осуществляющим регулирование ценообразования, полную и до-

стоверную информацию, необходимую для установления регулируемых цен (тарифов) и контроля за соблюдением установленного порядка ценообразования;

- обосновывать уровень применяемых цен (тарифов) на товары (работы, услуги) соответствующими экономическими расчетами. При этом данные расчёты должны быть отражены в следующих документах: а) сметой – в строительстве, б) калькуляцией с расшифровкой статей затрат на товары (работы, услуги) собственного производства (переработанные) на давальческих условиях). В течение срока действия установленной и согласованной отпускной цены плановая калькуляция не пересчитывается. Данная обязанность не распространяется на юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощённую систему налогообложения, а также на индивидуальных предпринимателей, уплачивающих единый налог. Не требуется отражения расчета цены посредством составления калькуляции при переработке на давальческих условиях сырья, принадлежащего нерезиденту, временно ввезённого в Республику Беларусь с последующим вывозом готовой продукции, полученной в результате переработки;

- соблюдать установленные Светом Министров предельные индексы изменения отпускных цен при формировании цен и регистрировать в установленном порядке цены, сформированные с превышением соответствующих индексов. Предельный индекс изменения отпускных цен (ПИИОЦ) – это предельный уровень, на который цена может быть увеличена за определённый период времени, по отношению к цене, установленной в предыдущем аналогичном периоде. Периодом, на который устанавливается предельный индекс изменения отпускных цен, как правило, является квартал. Данный индекс может устанавливаться как на продукцию, на которую установлены регулируемые цены, так и на продукцию, на которую субъекты хозяйствования вправе формировать свободные цены. Установление предельного индекса изменения отпускных цен является мерой статистического характера. Она направлена на получение оперативных статистических данных о тенденциях изменения цен в тех или иных отраслях экономики. Достижение оперативности получения статистических данных обеспечивается обязанностью субъектов хозяйство-

вания осуществить регистрацию цены (тарифа), при формировании которой указанный индекс не соблюден. Таким образом, предельный индекс изменения отпускных цен, не может рассматриваться как один из способов установления регулируемых цен, поскольку уровень регулируемой цены не может быть превышен (понижен) ни при каких обстоятельствах, а предельный индекс может быть не соблюден, но при условии регистрации цены, сформированной с превышением предельного индекса. Таким образом, субъекты хозяйствования обязаны осуществить регистрацию цены (тарифа), сформированной с превышением предельного индекса изменения отпускных цен.

Данная обязанность не распространяется на следующие категории цен (тарифов):

- цены на товары, реализуемые через торговую систему ОАО «Белорусская универсальная товарно-сырьевая биржа»;
- цены на продукцию (товары, работы и услуги), реализуемую индивидуальными предпринимателями;
- цены на продукцию (товары, работы и услуги), реализуемую юридическими лицами, применяющими упрощенную систему налогообложения и ведущими учет в книгах учета доходов и расходов (за исключением оказывающих платные медицинские услуги);
- цены на продукцию, реализуемую крестьянско-фермерскими хозяйствами.

Регистрация цен, сформированных с превышением предельных индексов изменения отпускных цен, осуществляется в порядке, предусмотренном постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 944 от 18 июня 1999 г. «Об утверждении порядка регистрации юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Республики Беларусь цен (тарифов) при невозможности соблюдения ими установленных предельных индексов изменения отпускных цен (тарифов)».

Регистрацию цен (тарифов), сформированных с превышением предельных индексов изменения отпускных цен, осуществляют следующие государственные органы и организации:

- республиканские органы государственного управления (Министерство промышленности, Министерство архитектуры и строительства, и др.) осуществляют регистрацию цен (тарифов)

на товары (работы, услуги), производимые подведомственными им организациями республиканской собственности (республиканскими унитарными предприятиями);

- иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь (Республиканские концерны, союзы), осуществляют регистрацию цен (тарифов) на товары (работы, услуги), производимые организациями всех форм собственности, входящими в их состав;

- облисполкомы и Минский горисполком осуществляют регистрацию цен (тарифов) на товары (работы, услуги), производимые организациями коммунальной и негосударственной форм собственности, а также индивидуальными предпринимателями;

- регистрация также осуществляется рядом других государственных органов и организаций.

Для регистрации цен (тарифов) субъекты хозяйствования представляют в соответствующие органы уведомление об уровне сформированных отпускных цен (тарифов) по форме, утверждаемой Министерством экономики Республики Беларусь.

Отпускная цена (тарифы) должна быть подтверждена соответствующими экономическими расчетами (калькуляцией с расшифровкой статей затрат) на бумажных носителях, заверенными руководителями и главными бухгалтерами субъектов хозяйствования, которые несут ответственность за правильность обоснования цен (тарифов).

Вышеуказанные органы государственного управления и объединения (учреждения) осуществляют регистрацию цен (тарифов) на товары (работы, услуги), производимые субъектами хозяйствования, в десятидневный срок с даты получения уведомления об уровне сформированных отпускных цен (тарифов).

При необходимости в трехдневный срок после получения уведомления регистрирующие органы имеют право запросить у субъектов хозяйствования калькуляции с расшифровкой статей затрат. Срок регистрации цен на товары (работы, услуги) может быть продлен не более чем на 10 дней со дня представления этих расчетов.

Регистрирующие органы в указанный срок обязаны зарегистрировать цены (тарифы) на товары (работы, услуги) либо пись-

менно уведомить организации и индивидуальных предпринимателей об отказе в регистрации.

Следовательно, субъект хозяйствования, сформировавший цену (тариф) с превышением предельного индекса, спустя 10 дней после направления уведомления в регистрирующий орган вправе начинать реализовывать соответствующую продукцию, если в данный срок не получит из регистрирующего органа уведомление об отказе в регистрации цены.

Не подлежат регистрации в соответствии с Порядком регистрации цен, установленным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 июня 1999 г. № 944:

- цены (тарифы) на товары (работы, услуги), реализуемые за пределы республики;
- цены (тарифы) на товары (работы, услуги), используемые субъектами хозяйствования для собственных нужд;
- цены на продукцию предприятий общественного питания;
- цены на товары (работы, услуги), производимые учащимися и студентами в учреждениях образования и их структурных подразделениях;
- цены на товары, изготавливаемые по договору подряда из сырья заказчика;
- цены на опытные партии товаров;
- цены (тарифы) на товары (работы, услуги), производимые по разовым заказам. К разовым заказам относятся отдельные экземпляры или отдельные партии однородных изделий, не предназначенные к серийному производству, одновременно изготавливаемые по индивидуальным чертежам (проектам) для одного заказчика и не повторяющиеся в производстве в течение одного года. К разовым заказам на выполнение работ (оказание услуг) относятся работы (услуги), выполненные (оказанные) один раз в году.

9.4 Ответственность за нарушение порядка установления и применения цен и тарифов

Кодекс Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях» предусматривает ряд составов административных правонарушений при формировании и применении цен (тарифов).

1 Нарушение установленного порядка формирования и применения цен (тарифов) должностными и иными физическими лицами, ответственными за соблюдение данного порядка.

Объективная сторона данного правонарушения может выражаться в совершении указанными лицами следующих действий (бездействий):

- нарушении установленных государственными органами уровней регулируемых цен (тарифов), в том числе предельных торговых надбавок (скидок), а также установленного порядка их определения;

- применении свободных цен (тарифов), торговых надбавок (скидок) на товары (работы, услуги), в отношении которых применяется государственное регулирование;

- нарушении установленного порядка отнесения расходов к затратам на изготовление и реализацию продукции;

- нарушении установленного порядка декларирования и применения цен (тарифов).

2 Отсутствие решения органа (должностного лица) юридического лица и индивидуального предпринимателя об установлении цен на товары, а также непредставление информации о ценах на эти товары в республиканский орган государственного управления по вопросам экономики в Республике Беларусь в течение пяти рабочих дней с даты принятия государственными органами решения о предоставлении соответствующей информации.

3 Превышение индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом установленных предельных индексов изменения отпускных цен (тарифов) на товары (работы, услуги) при их реализации без регистрации цен (тарифов) в установленном порядке. Объективная сторона данного состава имеет место в момент начала отгрузки продукции по цене, превышающей предельный индекс изменения отпускных цен, либо в момент принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) оплаты такой продукции до начала ее отгрузки, либо в момент нахождения то-

варов в местах их реализации потребителям, при условии готовности товаров к реализации.

4 Реализация товаров (работ, услуг) индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом с нарушением установленного порядка регистрации цен (тарифов).

Объективная сторона данного состава может выражаться в совершении субъектом хозяйствования следующих действий:

- нарушении сроков регистрации цен (тарифов) при несоблюдении предельных индексов изменения отпускных цен;
- составлении калькуляций на основании недостоверных данных о расходах продавца (подрядчика) и других подобных действий.

5 Реализация товаров (работ, услуг) индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом, при отсутствии экономических расчетов (калькуляции с расшифровкой статей затрат на товары собственного производства, товары, произведенные из сырья, переданного резидентом или нерезидентом Республики Беларусь на переработку на давальческих условиях, расчета отпускных цен в установленном порядке на импортируемые товары), подтверждающих уровень применяемых цен (тарифов).

6 Отсутствие у индивидуального предпринимателя или должностного лица (руководителя) юридического лица, экономических расчетов (калькуляции с расшифровкой статей затрат на товары собственного производства, товары, произведенные из сырья, переданного резидентом или нерезидентом Республики Беларусь на переработку на давальческих условиях, расчета отпускных цен в установленном порядке на импортируемые товары) при определении уровня отпускных цен (тарифов) на реализуемые товары (работы, услуги).

Нормативные правовые акты и литература

1 О ценообразовании : закон Республики Беларусь от 10 мая 1999 г., № 255-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь : указ Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999 г., № 285 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 Об утверждении порядка регистрации юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Республики Беларусь цен (тарифов) при невозможности соблюдения ими установленных предельных индексов изменения отпускных цен (тарифов) : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 18 июня 1999 г., № 944 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Алексеев, С. В. Маркетинговое право России : учебник для вузов / С. В. Алексеев. – М.: Норма, 2004. – 640 с.

5 Кожевникова Т. С. Формирование и применение цен и тарифов при закупках (тендерах). Порядок оплаты расходов на закупку товаров, работ и услуг за счёт бюджетных средств / Т. С. Кожевникова // Планово-эконом. Отдел. – 2007. – № 10. – С. 34 – 40.

6 Адаменкова, С. И. Налоговый механизм : теория и практика : Налоги. Таможенно-тарифное регулирование. Учёт и контроль. Ценообразование : пособие / С. И. Адаменкова [и др.]; под ред. С. И. Адаменковой. – 4-е изд., и перераб. – Мн.: Элайда, 2007. – 608 с.

Тема 10

Антимонопольное регулирование

10.1 Понятие и виды мер антимонопольного регулирования

10.2 Меры антимонопольного регулирования, применяемые в отношении доминирующих субъектов хозяйствования

10.3 Иные меры антимонопольного регулирования

10.4 Правовое регулирование правомерной монополистической деятельности

10.1 Понятие и виды мер антимонопольного регулирования

Согласно закону Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» под **конкуренцией** понимается состязательность хозяйствующих субъектов, при которой их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Конкуренция – это положительное экономическое явление.

Во-первых, она выполняет санирующую функцию, то есть способствует прекращению ненужных для общества нерентабельных производств.

Во-вторых, конкуренция стимулирует субъекты хозяйствования к поиску новых и высоких технологий. Использование при изготовлении продукции новых и высоких технологий повышает спрос на нее.

В-третьих, конкуренция является основным инструментом обеспечения надлежащего уровня защиты прав и законных интересов потребителей продукции. Самое совершенное законодательство о защите прав потребителей не будет эффективным в отсутствии конкуренции. При наличии на рынке какого-либо товара, работы или услуги нескольких продавцов, подрядчиков или исполнителей каждое нарушение прав потребителей со стороны одного из них отнимает у данного субъекта хозяйствования одно из важнейших конкурентных преимуществ – деловую репутацию. В том случае, если на рынке имеется один производитель про-

дукции, то имеющие место с его стороны нарушения прав и законных интересов потребителей не могут нанести серьезного ущерба его экономическим интересам. Сохранение деловой репутации для единственного на товарном рынке производителя не может являться решающим фактором, так как его продукция найдет спрос на данном рынке независимо от уровня его деловой репутации и степени доверия потребителей к продукции данного субъекта, в силу отсутствия альтернативы в виде продукции конкурентов. Взыскание убытков, причиненных потребителям негативными свойствами продукции единственного на товарном рынке производителя, также не может стать решающим фактором, стимулирующим данного производителя к улучшению качества своей продукции. Суммы убытков, взысканных с данного производителя в пользу отдельных потребителей, могут быть покрыты данным производителем посредством установления монопольных (чрезмерно высоких) цен на свою продукцию.

Таким образом, конкуренция, как и любой другой позитивный вид общественных отношений, нуждается в правовой защите.

При этом необходимо отметить, что у любого субъекта хозяйствования имеется масса причин, побуждающих его к действиям, направленным на недопущение, устранение или ограничение конкуренции на соответствующем товарном рынке:

- возможность установления монопольных цен;
- возможность получения монопольной (чрезмерно высокой) прибыли;
- возможность снижения затрат на качество продукции, ее асортимент.

Действия по недопущению, устранению или ограничению конкуренции именуется монополистической деятельностью.

Данная деятельность является противоправной. Для предотвращения и пресечения монополистической деятельности в законодательстве многих государств содержится система мер антимонопольного регулирования. Законодательство Республики Беларусь в этом не является исключением.

Под системой мер антимонопольного регулирования понимается совокупность мер административного и экономического характера, направленных на предотвращение монополизации то-

варных рынков и устранение уже имеющих место актов монополизации рынков.

В зависимости от содержания меры антимонопольного регулирования подразделяются на:

- правовые запреты;
- правовые ограничения;
- контрольные меры;
- меры-санкции: меры административной и организационной ответственности, применяемые за осуществление монополистической деятельности.

В зависимости от субъектов, на которые направлены меры антимонопольного регулирования, данные меры классифицируются на две группы:

1) меры антимонопольного регулирования, применяемые в отношении субъектов хозяйствования, занимающих доминирующее положение – установленные антимонопольным законодательством запреты, ограничения на совершение субъектом хозяйствования, занимающим доминирующее положение, а равно иными лицами, действий, направленных на усиление доминирующего положения соответствующего субъекта хозяйствования на товарном рынке;

2) иные меры антимонопольного регулирования – установленные антимонопольным законодательством запреты, ограничения на совершение любым субъектом хозяйствования (государственным органом) действий, направленных на устранение или ограничение добросовестной конкуренции.

Для применения к конкретному субъекту хозяйствования меры антимонопольного регулирования, относящейся к первой из вышеуказанных групп, необходимо наличие факта установления доминирующего положения данного субъекта на товарном рынке.

Доминирующее положение субъекта хозяйствования на товарном рынке – это исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителей, либо взаимозаменяемых товаров, дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товар-

ном рынке или затруднять доступ на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Установление доминирующего положения субъекта хозяйствования на товарном рынке – процедура, осуществляемая антимонопольным органом Республики Беларусь, состоящая в определении параметров товарного рынка и доли (объёма реализации) продукции субъекта хозяйствования на нём, завершаемая внесением сведений о соответствующем субъекте в Государственный реестр субъектов хозяйствования, занимающих доминирующее положение.

Установление доминирующего положения отнесено законодательством к компетенции Департамента по ценовой политике Министерства экономики Республики Беларусь и управлений ценовой политики областных исполнительных комитетов и Минского городского исполнительного комитета (далее антимонопольный орган).

Департамент или управления ценовой политики облисполкомов и Минского горисполкома рассматривают вопросы определения доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках на основании заявлений хозяйствующих субъектов, органов управления и по собственной инициативе.

При установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы хозяйствующих субъектов) определяются следующие количественные и качественные параметры товарного рынка:

- товарные границы рынка;
- состав покупателей и продавцов;
- географические границы рынка;
- емкость товарного рынка.

Следует рассмотреть порядок установления указанных параметров товарного рынка.

1 Определение товарных границ рынка представляет собой процедуру определения товара (его потребительских свойств), взаимозаменяемых товаров. При определении товара устанавливается принадлежность его к классификационной группе. При этом рекомендуется использовать Товарную номенклатуру внешнеэкономической деятельности Республики Беларусь (ТН ВЭД Республики Беларусь).

Определение взаимозаменяемых товаров, включаемых в определяемую товарную группу, осуществляется по критерию взаимозаменяемости товарной продукции. Для анализа взаимозаменяемости по потреблению (спросу) используются методы экспертных оценок. Если несколько видов товаров признаны взаимозаменяемыми, то они рассматриваются как одна товарная группа, являющаяся товарными границами одного товарного рынка.

2 Определение состава продавцов и покупателей осуществляется посредством выявления всех фактически действующих, а также потенциально возможных продавцов и покупателей товара в рамках установленных товарных границ рынка.

3 Определение географических границ товарного рынка осуществляется посредством установления экономических, технологических и административных барьеров, ограничивающих возможности участия потребителей в приобретении данного товара на рассматриваемой территории. Территория, в пределах которой отсутствуют вышеуказанные барьеры, препятствующие свободному обращению товара, признается одним товарным рынком.

К административным барьерам, исключающим возможность включения нескольких регионов в один товарный рынок, прежде всего, следует отнести таможенную границу.

К экономическим барьерам, исключающим возможность включения нескольких регионов в один товарный рынок, прежде всего, следует отнести:

- высокий уровень (5 % и более от цены товара) транспортных расходов на перемещение покупателя к месту реализации товара;
- высокий уровень (до 5 % от цены товара) дополнительных издержек на транспортировку товара от продавца к месту нахождения покупателя и другие.

4 Емкость (объем) товарного рынка определяется как объем реализованного товара и всех его взаимозаменителей в пределах географических границ товарного рынка за определенный период времени.

После установления емкости товарного рынка определяется доля конкретного субъекта хозяйствования на соответствующем товарном рынке.

Доля субъекта хозяйствования на товарном рынке – это удельный вес реализованной им продукции в объеме реализованной продукции на данном товарном рынке всеми продавцами за определенный период времени.

Факт доминирования хозяйствующего субъекта хозяйствования (группы субъектов) может быть констатирован при наличии одного из двух оснований:

- если величина его доли на соответствующем товарном рынке превышает предельные величины, установленные законодательством (табл. 3; 4);

- если доля субъекта хозяйствования не превышает установленную законодательством предельную величину, но является стабильно высокой относительно размера долей конкурентов, и при этом на данном товарном рынке ограничена возможность доступа на этот рынок новых конкурентов либо имеются иные факторы, способствующие усилению положения соответствующего субъекта хозяйствования (табл.3; 4).

Таблица 3

Значение минимальной предельной величины доли субъекта хозяйствования (группы субъектов) на товарном рынке любого товара народного потребления, позволяющей констатировать его (их) доминирующее положение на соответствующем рынке		
Количество субъектов хозяйствования, чье доминирующее положение устанавливается	Их совокупная доля в объеме реализованной на товарном рынке продукции соответствующего вида	Доля каждого из них в объеме реализованной на товарном рынке продукции соответствующего вида
1	2	3
1	30 %	30 %
2	54 %	20 %
3	78 %	20 %
4	95 %	20 %

Таблица 4

Значение минимальной предельной величины доли субъекта хозяйствования (группы субъектов) на товарном рынке любого товара производственно технического назначения, позволяющей констатировать его (их) доминирующее положение на соответствующем рынке		
Количество субъектов хозяйствования, чье доминирующее положение устанавливается	Их совокупная доля в объеме реализованной на товарном рынке продукции соответствующего вида	Доля каждого из них в объеме реализованной на товарном рынке продукции соответствующего вида
1	2	3
1	45 %	30 %
2	67 %	20 %
3	86 %	20 %
4	100 %	20 %

Субъект хозяйствования (группа субъектов хозяйствования) признается занимающим доминирующее положение на товарном рынке с момента включения данного субъекта (группы субъектов) в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках.

9.2 Меры антимонопольного регулирования, применяемые в отношении доминирующих субъектов хозяйствования

После установления доминирующего положения субъекта хозяйствования в отношении данного субъекта могут быть применены соответствующие меры антимонопольного регулирования.

Право выбора конкретных мер антимонопольного регулирования, применяемых к доминирующему субъекту хозяйствования, отнесено законодательством к компетенции Департамента по ценовой политике Министерства экономики Республики Беларусь и управлений ценовой политики облисполкомов и Минского горисполкома. Некоторые меры антимонопольного регулирования

подлежат применению в отношении доминирующих субъектов хозяйствования по решению суда.

Группа мер антимонопольного регулирования, применяемых исключительно в отношении доминирующих субъектов хозяйствования, включает в себя четыре подгруппы мер антимонопольного регулирования.

Первая подгруппа, включает в себя следующие меры, являющиеся по своему содержанию правовыми запретами:

- запрет на установление (поддержание) цен для получения монопольно высокой прибыли;
- запрет на заключение и (или) исполнение договора при условии принятия контрагентом обязательств, не относящихся к предмету договора или невыгодных для данного контрагента при добросовестном исполнении договора, а также любое иное навязывание таких условий или отказ от заключения договора по причине отказа их принятия возможным контрагентом;
- запрет на выдачу акцепта на заключение договора лишь при условии внесения в него положений, касающихся товаров, в которых контрагент (потребитель) не заинтересован;
- запрет на осуществление иных действий (бездействия), приводящих к устранению или ограничению конкуренции, а равно к получению монопольно высокой прибыли.

Вторую подгруппу мер, применяемых в отношении доминирующих субъектов, составляют меры, являющиеся по своему содержанию правоограничениями.

Согласно закону Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» установлена обязательная процедура согласования с антимонопольным органом сделок (договоров), предметом которых являются акции или имущественные права на доли, пай в уставных фондах субъектов, занимающих доминирующее положение, либо сделок, влекущих усиление доминирующего положения субъекта хозяйствования. Получение предварительного согласия антимонопольного органа необходимо для совершения следующих сделок (действий):

- сделок, совершаемых хозяйствующим субъектом, охватывающим более 30 процентов рынка определенного товара, с акция-

ми другого хозяйствующего субъекта, совершающего операции на товарном рынке с аналогичным товаром;

- сделок, направленных на приобретение любым юридическим или физическим лицом, иностранным государством, международной организацией или их органами более 25 % долей или паев в уставных фондах доминирующих хозяйствующих субъектов;

- сделок с более чем 25 % акций доминирующего субъекта хозяйствования, совершаемых любым юридическим или физическим лицом, иностранным государством, международной организацией или их органами;

- иных сделок, в результате которых у любого юридического или физического лица, иностранного государства, международной организации возникнет возможность оказывать реальное влияние на принятие решений какого-либо хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке;

- сделок (действий), направленных на вхождение (избрание, назначение) физического лица в уставные (руководящие) органы двух и более хозяйствующих субъектов, внесенных в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках по одной и той же товарной группе либо по группам товаров различных стадий одного и того же производственно-сбытового процесса.

К числу антимонопольных мер-правоограничений следует отнести правомочие антимонопольного органа по установлению регулируемых цен в отношении продукции доминирующего субъекта хозяйствования.

Третью подгруппу мер антимонопольного регулирования, применяемых в отношении доминирующих субъектов хозяйствования, составляют контрольные меры:

- контроль за объемом производства продукции доминирующих субъектов;

- контроль за качеством продукции доминирующего субъекта;

- контроль уровня цен на продукцию доминирующего субъекта.

Реализация данных мер отнесена законодательством к компетенции антимонопольного органа.

Четвертая группа мер, применяемых в отношении доминирующих субъектов, включает в себя меры-санкции.

Прежде всего, к данной подгруппе относится такая мера организационно-правовой ответственности как принудительная реорганизация доминирующего субъекта хозяйствования, в случае злоупотребления им своим доминирующим положением на товарном рынке.

Применение данной меры отнесено законодательством к компетенции антимонопольного органа.

Принудительная реорганизация доминирующих хозяйствующих субъектов, путем разделения либо выделения из него одного или нескольких новых субъектов, осуществляется с учетом следующих условий:

- возможности организационного и (или) территориального обособления предприятий, структурных подразделений или структурных единиц;
- отсутствия тесной технологической взаимосвязи предприятий, структурных подразделений или структурных единиц;
- разграничения сфер деятельности предприятий, структурных подразделений или структурных единиц в рамках узкой предметной специализации;
- невозможности в силу причин экономического или политического характера привлечения других контрагентов на соответствующие товарные рынки.

В случае, если доминирующее положение на товарном рынке возникло в результате организации выпуска товара, свойства которого превосходят уровень аналогичных товаров, решение антимонопольного органа о принудительной реорганизации может быть принято не ранее одного года с момента появления на товарном рынке данного товара, если иное не установлено законами или актами Президента Республики Беларусь.

10.3 Иные меры антимонопольного регулирования

Монополизация рынка того или иного товара возможна и при отсутствии доминирующего положения субъектов хозяйствования, совершающих действия, устраняющие или ограничивающие конкуренцию на данном рынке. Устранение или ограничение

конкуренции может быть достигнуто несколькими недоминирующими субъектами хозяйствования посредством заключения и реализации монопольных соглашений о разделе рынка, о согласованном повышении и понижении цен, а также посредством их участия в хозяйственных группах, созданных с целью координации деятельности данных субъектов таким образом, чтобы устранить или ограничить конкуренцию.

Именно по этой причине законом Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» была установлена группа мер антимонопольного регулирования, применяемых в отношении субъектов хозяйствования, независимо от наличия или отсутствия их доминирующего положения.

Меры этой группы, делятся на подгруппы.

Первую подгруппу мер составляют **правовые запреты**.

1 Запрет на заключение и реализацию монопольных соглашений (согласованных действий) о разделе товарного рынка.

Соглашения о разделе товарного рынка могут быть следующих видов:

а) соглашения о разделе товарного рынка по территориальному принципу. Такие соглашения предусматривают закрепление за каждым субъектом определённого территориального сектора в рамках географических границ товарного рынка, в пределах которого, согласно принятому противоправному обязательству, он должен реализовывать свою продукцию;

б) соглашения о разделе товарного рынка по видам сделок. Такие соглашения предусматривают принятие субъектами хозяйствования противоправных обязательств по реализации каждым из них продукции только на основании сделок одного вида, в то время как данная продукция может быть предметом сделок нескольких видов, и у субъектов хозяйствования имеется возможность их совершения;

в) соглашения о разделе рынка по объемам сделок. Такие соглашения предусматривают принятие субъектами хозяйствования противоправных обязательств по реализации каждым из них продукции только в определенном и заранее согласованном с другими участниками соглашения количестве, при наличии у каждого

из данных субъектов реальной возможности реализовывать свою продукцию в разном количестве;

г) соглашения о разделе рынка по качеству продукции и кругу потребителей. Такие соглашения предусматривают принятие субъектами хозяйствования противоправных обязательств по реализации каждым из них продукции только определенного уровня качества, ориентированного на определенный круг потребителей с определенной степенью платежеспособности, при наличии у каждого из данных субъектов реальной возможности производить и реализовывать продукцию разного уровня качества.

2 Запрет на заключение соглашений (согласованных действий) о согласованном повышении или понижении цен.

Соглашение о согласованном понижении цен на продукцию направлено на недопущение или вытеснение с товарного рынка одного или нескольких субъектов хозяйствования. Механизм реализации данного соглашения состоит в том, что несколько хозяйствующих субъектов согласованно понижают цену на реализуемую ими продукцию в момент появления на рынке данной продукции одного или нескольких новых субъектов хозяйствования. Новые субъекты хозяйствования не имеют экономических возможностей поддерживать столь низкий уровень цен. В результате их продукция не находит спроса на данном товарном рынке, и данные субъекты вытесняются с него. После вытеснения новых субъектов хозяйствования, субъекты, участвовавшие в согласованном понижении цен, заключают и реализуют соглашение о согласованном повышении цен, с целью покрытия убытков, вызванных временным поддержанием низких цен на свою продукцию.

Рассмотренные и некоторые другие монополистические соглашения (согласованные действия) в случае их реализации могут быть признаны хозяйственным судом недействительными по иску заинтересованных субъектов:

- антимонопольного органа;
- субъектов хозяйствования, чьи законные интересы были ущемлены данными соглашениями;
- потребителей;
- общественных организаций защиты прав потребителей.

3 Запрет на осуществление недобросовестной конкуренции.

Под недобросовестной конкуренцией понимается конкуренция, осуществляемая с нарушениями законодательства, предоставляющими субъектам хозяйствования, допустившим их, незаконные конкурентные преимущества перед добросовестными участниками хозяйственных правоотношений.

Недобросовестная конкуренция может выражаться в следующих формах:

- незаконное (без установления договорных отношений с правообладателями) использование в хозяйственной деятельности объектов интеллектуальной собственности (изобретений, полезных моделей, товарных знаков, объектов авторских и смежных прав и др.). Такое использование позволяет недобросовестному хозяйствующему субъекту незаконно высвободить денежные средства, которые он обязан был бы уплатить, в соответствии с законодательством обладателю прав на объекты интеллектуальной собственности по лицензионному или авторскому договору. Высвобожденные таким образом денежные средства могут быть направлены недобросовестным хозяйствующим субъектом на модернизацию производства, его расширение и т.п. цели, что даст ему необоснованные конкурентные преимущества перед теми субъектами, которые приобрели права на объекты интеллектуальной собственности за денежные средства по лицензионным и авторским договорам;

- копирование внешнего облика товаров другого субъекта хозяйствования. Такое действие также может дать субъекту хозяйствования необоснованное конкурентное преимущество. Его продукция может пользоваться повышенным спросом не из-за своих свойств, а из-за заблуждения потребителей, которые могут считать, что эта продукция другого субъекта хозяйствования, хорошо зарекомендовавшего себя на товарных рынках;

- недобросовестная реклама продукции. Такая реклама осуществляется посредством демонстрации положительных свойств продукции субъекта хозяйствования, за счет акцентирования на негативных свойствах аналогичной продукции других конкретных субъектов хозяйствования. Данная реклама может увеличить спрос на продукцию недобросовестного субъекта из-за заблуждения потребителей, которые могут переоценить значимость для них как рекламируемого достоинства продукции недобросовест-

ного субъекта, так и указываемых в рекламе недостатков продукции его конкурентов.

Наряду с рассмотренными правовыми запретами к рассматриваемой группе мер антимонопольного регулирования относятся и меры, являющиеся по своему содержанию правоограничениями.

Например, процедура согласования с антимонопольным органом создания объединения юридических лиц.

Ко второй подгруппе рассматриваемой группы мер антимонопольного регулирования относятся *меры-санкции*.

Кодекс Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях» устанавливает меры административной ответственности за совершение следующих деяний:

- нарушение антимонопольного законодательства. Под нарушением данного законодательства, согласно вышеуказанному Кодексу понимается уклонение должностного лица государственного или иного органа управления или юридического лица от исполнения предписаний антимонопольных органов, либо ненадлежащее или несвоевременное их исполнение, либо представление этим органам информации (документов, объяснений), необходимой для осуществления антимонопольными органами своих функций, либо представление заведомо ложной информации;

- ограничение конкуренции. Под ограничением конкуренции понимается заключение и исполнение индивидуальными предпринимателями или должностными лицами юридических лиц соглашений о разделе рынков, об устранении с рынков конкурентов, а также создание иных условий, существенно ограничивающих конкуренцию, либо совершение иных действий, направленных на ущемление законных интересов лиц, ведущих аналогичную деятельность.

10.4 Правовое регулирование правомерной монополистической деятельности

По общему правилу монополистическая деятельность является противоправной, однако существуют изъятия из данного правила.

Законом Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конку-

ренции» установлено три вида монополистической деятельности, которые являются правомерными: государственная монополия; чрезвычайная монополия и естественная монополия.

Государственная монополия – это система общественных отношений, при которой исключительное право осуществлять отдельные виды деятельности (в том числе предпринимательскую) имеет государство в лице определенных государственных органов или иных специально уполномоченных субъектов права. Следует отметить, что рассматриваемая норма права указывает исключительно на производство и реализацию продукции, изъятой из гражданского оборота или ограниченной в данном обороте. Государственная монополия на рынке продукции, не изъятой из гражданского оборота, не допускается.

Чрезвычайная монополия – система общественных отношений на товарном рынке по созданию, реализации или потреблению товаров, санкционированная государством на определенный период времени. Чрезвычайная монополия может вводиться в случае введения чрезвычайного положения.

Естественная монополия – система общественных отношений, санкционированная государством, при которой удовлетворение спроса на товарном рынке эффективнее в отсутствии конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объемов производства), соответствующие товары не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке в меньшей степени зависит от изменения цены, чем спрос на другие товары.

Иными словами, для отнесения той или иной сферы деятельности к числу естественных монополий законом положен в основу критерий снижения издержек производства по мере роста объема производства. Если рост объема производства не снижает издержки производства или увеличивает их – соответствующая сфера деятельности не может быть признана естественной монополией.

Согласно статье 3 закона Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О естественных монополиях» естественными монополиями признаются следующие сферы деятельности:

- транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам;
- транспортировка газа по магистральным и распределительным трубопроводам;
- передача и распределение электрической и тепловой энергии;
- централизованное водоснабжение и водоотведение;
- услуги электрической и почтовой связи общего пользования;
- услуги, оказываемые коммуникациями железнодорожного транспорта, обеспечивающими движение транспорта общего пользования, управление движением поездов, железнодорожные перевозки;
- услуги транспортных терминалов, аэропортов;
- обслуживание и эксплуатация воздушных трасс сообщения, управление воздушным движением.

Субъект хозяйствования, осуществляющий деятельность в одной из указанных сфер, признается субъектом естественных монополий.

Учитывая, что реализация продукции в сферах, являющихся естественными монополиями может осуществляться одним субъектом хозяйствования, либо несколькими субъектами, которые в силу тесной организационной взаимосвязи не конкурируют друг с другом, на субъекты естественных монополий законодательство налагает более жесткие запреты и ограничения чем на доминирующие субъекты хозяйствования. Поскольку на товарном рынке, где имеется один или несколько доминирующих субъектов, у потребителей все же имеется возможность удовлетворить свой спрос за счет продукции других субъектов хозяйствования. На товарном рынке, относящемся к сфере деятельности естественных монополий, потребитель может удовлетворить свой потребительский спрос только за счет продукции одного субъекта хозяйствования либо продукции взаимозависимых с ним лиц.

По этой причине на субъекты естественных монополий налагаются следующие правовые запреты:

- запрет на совершение действий, приводящих или могущих привести к невозможности производства (реализации) товаров в условиях естественных монополий;
- запрет на отказ от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров в условиях есте-

ственных монополий при наличии у них возможности произвести (реализовать) такие товары. Таким образом, в отличие от доминирующих субъектов хозяйствования, субъекты естественных монополий отнесены законодательством к числу субъектов, для которых заключение договора является не правом, а обязанностью;

- запрет на навязывание потребителям условий доступа к товарам, произведенным (реализуемым) в условиях естественных монополий.

По той же причине, что и указанные правовые запреты, на субъекты естественных монополий законодательством налагается ряд правоограничений.

Данные субъекты обязаны заявить в орган регулирования деятельности субъектов естественных монополий ходатайство о даче согласия на совершение следующих действий:

- на совершение любых сделок, в результате которых субъект естественной монополии приобретает право собственности на основные средства или право пользования основными средствами, не предназначенными для производства (реализации) товаров в условиях естественных монополий, если стоимость таких основных средств превышает 10 процентов стоимости чистых активов субъекта естественной монополии по последнему балансу;

- на осуществление инвестиций в производство (реализацию) товаров, не отнесенных законодательством к сферам деятельности субъектов естественных монополий, если размер данных инвестиций превышает 10 процентов стоимости чистых активов субъекта естественной монополии по последнему балансу;

- на совершение любых сделок, в результате которых юридическое или физическое лицо приобретает право собственности на часть основных средств субъекта естественной монополии, балансовая стоимость которых превышает 10 процентов стоимости чистых активов субъекта естественной монополии по последнему балансу.

Целью рассмотренных запретов и ограничений является минимизация возможности прекращения или снижения объемов производства продукции субъектов естественных монополий, а также недопущение дискриминации отдельных потребителей со

стороны субъектов естественных монополий, посредством уклонения от заключения договоров с данными потребителями.

Нормативные правовые акты и литература

1 О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции : закон Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г., № 2034-XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Об утверждении Правил проведения государственного антимонопольного контроля за соблюдением требований статьи 12 Закона «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» : постановление Министерства предпринимательства и инвестиций Республики Беларусь от 15 января 2001 г., № 1 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 Об утверждении Инструкции по выявлению и пресечению антиконкурентных соглашений (согласованных действий) о ценах: постановление Министерства предпринимательства и инвестиций Республики Беларусь от 28 апреля 2000 г., № 9 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Об утверждении Инструкции по выявлению монопольных цен : постановление Министерства предпринимательства и инвестиций Республики Беларусь от 28 апреля 2000 г., №10 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 Об утверждении Инструкции по определению доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках : постановление Министерства экономики Республики Беларусь от 17 октября 2002 г., № 229 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

6 Об утверждении Инструкции по реорганизации хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Республики Беларусь : постановление Министерства предпринимательства и инвестиций Республики Беларусь от 27 марта 2000 г., № 5 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

7 Мартемьянов, В. С. Хозяйственное право : учебник для вузов в 2 томах / В. С. Мартемьянов. – М.: Изд-во БЕК. – 312 с. – Т.1.

8 Санько, Г. Г. Монополия и конкуренция / Г. Г. Санько. – Мн., 1999. – 223 с.

9 Орлова, Л. М. Недобросовестная конкуренция в условиях рынка / Л. М. Орлова // Юридический журнал – 2005. – № 2. – С. 47 – 51.

10 Орлова, Л. М. Конкуренция в современных экономических условиях / Л. М. Орлова // Экономика и управление. – 2005. – № 2. – С. 18 – 21.

11 Сергеев, А. Законодательные основы борьбы с недобросовестной конкуренцией (комментарий к Закону Республики Беларусь от 02.12.2002 № 154 – З) / А. Сергеев // Юрист. – 2003. – № 9. – С. 10 – 13.

Тема 11

Правовое регулирование учёта, отчётности и аудита в хозяйственной деятельности

- 11.1 Субъекты, объекты и организация бухгалтерского учёта
- 11.2 Порядок ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской отчётности
- 11.3 Понятие, виды и сопутствующие аудиту услуги
- 11.4 Договор об оказании аудиторских услуг

11.1 Субъекты, объекты и организация бухгалтерского учёта

Согласно закону Республики Беларусь от 18 октября 1994 г. «О бухгалтерском учете и отчетности» под бухгалтерским учетом понимается система непрерывного и сплошного документального отражения информации о хозяйственной деятельности организации методом двойной записи в денежном выражении на счетах бухгалтерского учета.

Согласно указанному закону субъектами бухгалтерского учета являются:

- юридические лица;
- филиалы и представительства юридических лиц, в том числе представительства иностранных организаций;
- хозяйственные группы;
- простые товарищества (участники договора о совместной деятельности);
- государственные органы, не являющиеся юридическими лицами.

Действие закона «О бухгалтерском учете и отчетности» не распространяется на индивидуальных предпринимателей. Индивидуальные предприниматели ведут учет доходов и расходов в порядке, установленном налоговым законодательством Республики Беларусь (налоговый учет).

Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения (за исключением организаций, уплачивающих налог на добавленную стоимость, а также республиканских и коммунальных унитарных предприятий, имущество которых находится на праве хозяйственного ведения, хозяйственных обществ, в отношении которых Республика Беларусь либо ее административно-территориальная единица, обладая акциями (долями в уставных фондах) или иным, не противоречащим законодательству, обра-

зом могут определять решения, принимаемые этими хозяйственными обществами), освобождаются от обязанности ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской отчетности и ведут учет в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения. Указанные организации вместо книги учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, вправе вести бухгалтерский учет и отчетность на общих основаниях.

Объектами бухгалтерского учета являются хозяйственные операции, совершаемые субъектами бухгалтерского учета. Под хозяйственной операцией понимается действие или событие, вызывающее изменения в объеме, составе, размещении и использовании активов и (или) пассивов организации.

При этом под активами организации понимается имущество, в том числе имущественные права, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности. Под обязательствами понимается задолженность организации, которая возникает в результате хозяйственных операций, совершенных до отчетной даты, и погашение которой приведет к уменьшению активов или увеличению капитала.

Следует отметить, что понятие «хозяйственная операция» не следует отождествлять с понятием «сделка». Понятие «хозяйственной операции» является более широким, чем понятие «сделки». Изменения в объеме, стоимости, составе размещении и использовании активов могут быть вызваны не только действиями организации, направленными на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей (т.е. сделками), но и другими юридическими фактами. Например, выбытие имущества из владения организации в результате хищения не является результатом какой-либо сделки, но влечет изменения в стоимости и составе активов организации, то есть является хозяйственной операцией. Такое изменение в стоимости и составе активов организации также подлежит отражению в бухгалтерском учете, как если бы оно было вызвано отчуждением имущества по возмездной сделке.

Под организацией бухгалтерского учета понимается установленный законодательством порядок распределения обязанностей по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности субъектом бухгалтерского учета.

Закон Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности» устанавливает три формы организации бухгалтерского учета:

- создание бухгалтерской службы в качестве структурного подразделения организации;
- введение в штат организации специалиста-бухгалтера;
- передача обязанностей, связанных с ведением бухгалтерского учета и составлением отчетности специализированной аудиторской организации или специалисту-бухгалтеру – индивидуальному предпринимателю на основании договора об оказании услуг по ведению учета и составлению отчетности. Заказчиком услуг по данному договору выступает организация-субъект бухгалтерского учета, а исполнителем – специализированная аудиторская организация или специалист, являющийся индивидуальным предпринимателем;
- ведение бухгалтерского учета руководителем организации. Организация бухгалтерского учета в данной форме допускается только для унитарных предприятий, основанных на частной форме собственности.

Первые две формы организации бухгалтерского учета предполагают наличие в штате организации лица, осуществляющего руководство бухгалтерским учетом в данной организации.

Руководство бухгалтерским учетом в организации осуществляет главный бухгалтер, при отсутствии в штате должности главного бухгалтера – бухгалтер.

Главный бухгалтер назначается на должность и освобождается от должности руководителем организации в соответствии с ее учредительными документами.

Главный бухгалтер, осуществляющий руководство бухгалтерским учетом в организации, подчиняется непосредственно руководителю организации.

В компетенцию главного бухгалтера входят:

- постановка и ведение бухгалтерского учета в организации;
- формирование учетной политики организации;

- составление и своевременное представление полной и достоверной бухгалтерской отчетности;

- контроль за движением активов и выполнением обязательств.

Указания и распоряжения главного бухгалтера в пределах его компетенции обязательны для всех структурных подразделений и работников организации.

Денежные и расчетные документы без подписи главного бухгалтера (лица, им уполномоченного) считаются недействительными и не должны приниматься к исполнению.

В случае возникновения разногласий между руководителем организации и главным бухгалтером по вопросам совершения отдельных хозяйственных операций документы по ним должны быть приняты к исполнению главным бухгалтером по письменному распоряжению руководителя этой организации, который несет всю полноту ответственности за последствия совершения таких операций.

Прием и сдача дел при назначении на должность и освобождении от должности главного бухгалтера оформляются актом.

11.2 Порядок ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской отчетности

Организация обязана непрерывно вести бухгалтерский учет с момента ее создания до реорганизации или ликвидации в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

Бухгалтерский учет активов, обязательств и хозяйственных операций ведется в белорусских рублях. Документирование активов, обязательств и хозяйственных операций, ведение регистров бухгалтерского учета и составление бухгалтерской отчетности осуществляются на русском или белорусском языке.

Активы, находящиеся в собственности (хозяйственном ведении, оперативном управлении) организации, учитываются обособленно от находящихся на бухгалтерском учете данной организации активов иных организаций и имущества физических лиц.

Все хозяйственные операции подлежат своевременной регистрации на счетах бухгалтерского учета.

В бухгалтерском учете организации отдельно учитываются текущие затраты на производство продукции, выполнение работ, оказание услуг и затраты, связанные с капитальными и финансовыми вложениями.

Хозяйственные операции фиксируются в бухгалтерском учете на дату их совершения и отражаются в бухгалтерской отчетности в тех периодах, к которым они относятся, независимо от времени проведения денежных или неденежных расчетов, связанных с этими операциями (допущение временной определенности хозяйственных операций).

Хозяйственные операции фиксируются в бухгалтерском учете с применением способов и методов, составляющих учетную политику организации. Под учетной политикой организации понимается совокупность способов и методов ведения бухгалтерского учета, используемых ею.

Организации, руководствуясь нормативными правовыми актами по бухгалтерскому учету и отчетности, самостоятельно формируют свою учетную политику исходя из их структуры, отраслевых и иных особенностей хозяйственной деятельности.

Учетная политика организации должна быть отражена в следующей документации организации:

- описание принятых методов и способов ведения бухгалтерского учета;
- план счетов бухгалтерского учета – систематизированный перечень счетов, разработанный организацией на основе утвержденного актом законодательства типового плана счетов бухгалтерского учета, с учетом отраслевых и других особенностей хозяйственной деятельности;
- применяемые организацией самостоятельно разработанные и утвержденные первичные учетные документы при отсутствии утвержденных в соответствии с законодательством типовых форм. Под первичным учетным документом понимается документ, подтверждающий факт совершения хозяйственной операции, составленный в момент ее совершения или непосредственно после ее совершения и предназначенный для отражения результата хозяйственной операции на счетах бухгалтерского учета;
- применяемые организацией регистры бухгалтерского учета – документы, предназначенные для систематизации и накопления

учетной информации, содержащейся в принятых к учету первичных учетных документах, в денежном и (или) количественном выражении;

- документы, регламентирующие движение первичных учетных документов и регистров бухгалтерского учета. Движение первичных учетных документов и регистров бухгалтерского учета включает в себя следующие операции с ними: а) принятие к исполнению (только для первичных документов); б) передача на хранение; в) предоставление лицам для осуществления внутреннего контроля и др.

Закон Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности» устанавливает требования к составлению первичных учетных документов, порядок их изъятия органами, имеющими соответствующие полномочия (органы прокуратуры, общие и хозяйственные суды, органы Комитета государственного контроля Республики Беларусь и др.)

Закон Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности» устанавливает ряд требований к документам, составляющим бухгалтерскую отчетность организации.

Бухгалтерская отчетность – система показателей, содержащая информацию о результатах хозяйственной деятельности и финансовом положении организации;

Бухгалтерская отчетность организации должна давать достоверное и полное представление об имущественном и финансовом положении организации, а также о финансовых результатах ее деятельности.

Организация должна составлять бухгалтерскую отчетность за месяц, квартал и год нарастающим итогом с начала отчетного года, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь. При этом месячная и квартальная бухгалтерская отчетность являются промежуточными.

При составлении бухгалтерской отчетности должны быть обеспечены:

- полнота отражения за отчетный период всех хозяйственных операций и результатов инвентаризации активов и обязательств;
- тождество данных аналитического учета данным синтетического учета за отчетный период, а также показателей бухгалтерской отчетности данным синтетического и аналитического учета.

Несоблюдение этих условий рассматривается как неправильное составление бухгалтерской отчетности.

Бухгалтерская отчетность организаций (за исключением организаций, финансируемых из бюджета, а также некоммерческих организаций, не осуществляющих предпринимательскую деятельность и не имеющих, за исключением выбывших активов, оборотов по реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг) состоит из:

- бухгалтерского баланса;
- отчета о прибылях и убытках;
- отчета об изменении капитала;
- отчета о движении денежных средств;
- приложений, предусмотренных нормативными правовыми актами по бухгалтерскому учету и отчетности;
- пояснительной записки.

Организации, достоверность годовой бухгалтерской отчетности которых в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь подлежит обязательному аудиту, прилагают к годовой бухгалтерской отчетности аудиторское заключение.

Состав промежуточной и консолидированной бухгалтерской отчетности определяется Министерством финансов Республики Беларусь (для Национального банка Республики Беларусь, банков – Национальным банком Республики Беларусь), республиканскими органами государственного управления, подчиненными Совету Министров Республики Беларусь, осуществляющими методологическое руководство бухгалтерским учетом и отчетностью организаций соответствующих отраслей экономики, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь.

Бухгалтерская отчетность подписывается руководителем и главным бухгалтером организации.

Бухгалтерская отчетность организаций, в которых бухгалтерский учет ведется организацией, оказывающей услуги по ведению бухгалтерского учета и отчетности, или специалистом-бухгалтером, являющимся индивидуальным предпринимателем, подписывается руководителем обслуживающей организации и (или) специалистом-бухгалтером, ведущим бухгалтерский учет.

11.3 Понятие, виды и сопутствующие аудиту услуги

Согласно закону Республики Беларусь от 8 ноября 1994 г. «Об аудиторской деятельности» под **аудиторской деятельностью (аудитом)** понимается предпринимательская деятельность по независимой проверке бухгалтерского учета и бухгалтерской (финансовой) отчетности и других документов организаций, их обособленных подразделений, индивидуальных предпринимателей, а при необходимости и (или) по проверке их деятельности, которая должна отражаться в бухгалтерской (финансовой) отчетности, в целях выражения мнения о достоверности бухгалтерской (финансовой) отчетности и соответствии совершенных финансовых (хозяйственных) операций законодательству.

Субъектами аудиторской деятельности являются аудиторские организации – юридические лица и аудиторы – индивидуальные предприниматели.

Аудиторская организация может быть создана в любой организационной правовой форме, предусмотренной для создания коммерческих организаций, за исключением ОАО.

Для осуществления аудиторской деятельности необходимо получение лицензии, выдаваемой Министерством финансов Республики Беларусь.

Субъект хозяйствования, чья бухгалтерская отчетность является объектом аудита, признается аудируемым лицом.

Субъект, который заказал услуги по проведению аудита, именуется заказчиком.

Заказчик может совпадать с аудируемым лицом в одном лице, в том случае, если аудит был заказан самим проверяемым субъектом хозяйствования. Однако в том случае, если аудит был заказан учредителем (участником) или собственником имущества проверяемого субъекта хозяйствования, заказчик и аудируемое лицо не совпадут в одном лице.

Основной целью аудита является защита прав и законных интересов учредителей (участников) проверяемого субъекта хозяйствования.

Как показывает судебная практика, экономическая несостоятельность субъекта хозяйствования может быть вызвана не толь-

ко внешними факторами (неисполнением сделок, резкими колебаниями цен и т.п.), но и внутренними факторами, такими, как:

- неправомерные действия руководителя и бухгалтерской службы субъекта хозяйствования, направленные на осуществление хищений имущества организации;

- заключение мнимых и притворных сделок с целью содействия другим субъектам хозяйствования в сокрытии их налоговой базы и т.п.

Эффективной мерой защиты прав и законных интересов учредителя организации в подобных ситуациях может являться только аудит. Налоговая проверка не может затрагивать всю документацию, на основании которой составляется отчетность организации.

Аудиторская деятельность (аудит) классифицируется на виды по нескольким основаниям.

В зависимости от субъекта, осуществляющего аудит, он может быть внешним и внутренним.

Внешний аудит – независимая форма аудита, осуществляемая специализированной аудиторской организацией либо аудитором – индивидуальным предпринимателем на основании договора об оказании аудиторских услуг;

Внутренний аудит – ведомственная или внутренняя форма контроля субъекта хозяйствования, осуществляемая уполномоченными структурными подразделениями (должностными лицами) проверяемого субъекта хозяйствования. Как правило, таким подразделением является ревизионная комиссия организации. Внутренний аудит не может рассматриваться как равнозначный внешнему аудиту. Однако в отдельных случаях, установленных актами Президента Республики Беларусь, организации, имеющие систему ведомственного или внутреннего контроля финансовой и хозяйственной деятельности (внутренний аудит), освобождаются от обязательных аудиторских проверок.

В зависимости от наличия закрепленной законодательством обязанности по проведению аудита, он может быть обязательным и инициативным.

Инициативный аудит – аудит, проводимый по решению субъекта хозяйствования, его учредителей (участников) или собственника его имущества.

Обязательный аудит – аудит, проведение которого является обязанностью субъектов хозяйствования, возложенной на них законодательными актами.

Согласно закону Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности» от 8 ноября 1994 года ежегодно проводится обязательный аудит достоверности годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности следующих категорий хозяйствующих субъектов:

- организаций, являющихся открытыми акционерными обществами;
- банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, бирж, коммерческих организаций с иностранными инвестициями, страховых организаций, а также страховых брокеров;
- иных организаций и индивидуальных предпринимателей, у которых объем выручки от реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг) за предыдущий отчетный год составляет более 600 тысяч евро. При этом не подлежат обязательному аудиту сельскохозяйственные производственные кооперативы и крестьянские (фермерские) хозяйства, имеющие вышеуказанный размер выручки.

В случае проведения контролирующими органами налоговых проверок или проверок (ревизий) финансово-хозяйственной деятельности названных субъектов хозяйствования, эти субъекты освобождаются от обязательного аудита в части, проверенной данными органами.

В соответствии с законодательством, расходы организаций и индивидуальных предпринимателей (заказчиков) на проведение обязательного аудита являются затратами на изготовление и реализацию продукции соответствующих субъектов хозяйствования. Расходы по проведению инициативного аудита не являются затратами и должны осуществляться за счет прибыли проверяемого субъекта хозяйствования.

Наряду с аудитом субъекты аудиторской деятельности могут оказывать другие услуги, связанные с их профессиональной деятельностью, такие услуги именуются сопутствующими аудиту услугами.

Сопутствующие аудиту услуги – это услуги, оказываемые субъектом аудиторской деятельности помимо и независимо от

проведения аудита, с соблюдением требований законодательства, предъявляемых к соответствующим услугам.

В зависимости от возможности их совмещения с аудитом у субъекта хозяйствования, заказавшего их, сопутствующие услуги подразделяются на:

- сопутствующие услуги, совместимые с проведением аудита у данного заказчика;
- сопутствующие услуги, несовместимые с проведением аудита у данного заказчика.

К сопутствующим услугам, совместимым с проведением аудита у заказчика данных услуг, относятся:

- определение состава и оценка стоимости предприятия при заключении договора продажи предприятия либо совершении иных сделок, связанных с установлением, изменением или прекращением вещных прав, а также оценка стоимости иного имущества;

- документальное подтверждение факта формирования уставного фонда;

- подтверждение в установленном порядке происхождения денежных средств учредителей (участников) страховой (перестраховочной) организации при формировании ее уставного фонда;

- постановка бухгалтерского учета;
- составление деклараций о доходах и имуществе;
- анализ финансовой и хозяйственной деятельности;
- консультирование по вопросам бухгалтерского учета и налогообложения;

- оценка предпринимательских рисков;
- разработка и анализ инвестиционных проектов;
- составление бизнес-планов;
- проведение маркетинговых исследований.

К сопутствующим услугам, несовместимым с проведением аудита у заказчика данных услуг, относятся:

- ведение бухгалтерского учета заказчика;
- восстановление бухгалтерского учета заказчика;
- составление бухгалтерской (финансовой) отчетности заказчика.

Аудиторская организация не имеет права проводить аудит за период, в котором оказывала соответствующему заказчику несовместимые с аудитом сопутствующие услуги.

11.4 Договор об оказании аудиторских услуг

Проведение аудиторской проверки отчетности конкретного субъекта хозяйствования может осуществляться только на основании договора оказания аудиторских услуг.

По договору оказания аудиторских услуг одна сторона – аудиторская организация (аудитор – индивидуальный предприниматель) обязуется оказать аудиторские услуги (провести аудит и (или) выполнить сопутствующие аудиту услуги) по заданию другой стороны – заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить эти услуги.

Заказчиками могут выступать аудируемые лица и иные лица в соответствии с законодательством.

Закон Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности» содержит следующие основания, исключающие возможность заключения договора оказания аудиторских услуг между определенными аудиторскими организациями (индивидуальными предпринимателями) и определенными субъектами хозяйствования – заказчиками:

- аудитор – индивидуальный предприниматель, проводящий аудиторскую проверку субъекта хозяйствования – заказчика, является его учредителем (участником, собственником имущества), руководителем, бухгалтером или иным лицом, несущим ответственность за организацию и ведение бухгалтерского учета и составление бухгалтерской (финансовой) отчетности проверяемого субъекта хозяйствования;

- аудитор – индивидуальный предприниматель, проводящий аудиторскую проверку субъекта хозяйствования – заказчика, состоит в близком родстве или свойстве с учредителями (участниками, собственниками имущества) должностными лицами, бухгалтерами проверяемого субъекта;

- руководитель, аудиторы и иные должностные лица аудиторской организации являются учредителями (участниками, собственниками имущества) проверяемого субъекта, а равно явля-

ются должностными лицами, бухгалтерами проверяемого субъекта;

- руководитель, аудиторы и иные должностные лица аудиторской организации состоят в близком родстве или свойстве с учредителями (участниками, собственниками имущества) проверяемого субъекта, а равно являются должностными лицами, бухгалтерами проверяемого субъекта;

- проверяемый субъект хозяйствования, является учредителем (участником, собственником имущества) аудиторской организации;

- аудиторская организация является учредителем (участником, собственником имущества) проверяемого субъекта хозяйствования;

- проверяемый субъект является дочерней, зависимой организацией, а равно филиалом или представительством организации, учредителем которой является соответствующая аудиторская организация;

- учредителем, (участником, собственником имущества) аудиторской организации и проверяемого субъекта хозяйствования является одно третье лицо;

- оказание аудиторской организацией или аудитором – индивидуальным предпринимателем проверяемому субъекту хозяйствования услуг несовместимых с аудитом в том же отчетном периоде (услуг по восстановлению, ведению бухгалтерского учета).

Договор оказания аудиторских услуг заключается в простой письменной форме и включает следующие существенные условия:

- предмет договора;
- сроки выполнения аудиторских услуг;
- стоимость оказываемых аудиторских услуг;
- права и обязанности сторон;
- ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором;
- иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Предметом договора оказания аудиторских услуг являются услуги по проведению проверки достоверности бухгалтерской (финансовой отчетности) аудируемого лица. Следует отметить,

что предмет договора может быть конкретизирован посредством указания метода проведения заказываемой аудиторской проверки.

Аудиторская проверка может проводиться *сплошным* или *выборочным* методом.

Сплошной метод проведения аудиторской проверки предусматривает проверку всей документации заказчика, на основании которой составлялась отчетность субъекта хозяйствования – заказчика за проверяемый отчетный период.

Выборочный метод проведения аудиторской проверки предусматривает проверку отдельных групп документов, на основании которых формировались отдельные показатели, отраженные в отчетности субъекта хозяйствования – заказчика.

Стоимость оказания аудиторских услуг, в том числе и при проведении обязательного аудита, определяется соглашением сторон и отражается в договоре. Стоимость аудиторской проверки, проводимой сплошным методом, в любом случае выше, чем стоимость проверки, проводимой выборочным методом. Размер вознаграждения аудиторской организации за проведение аудита не может быть поставлен в зависимость от выполнения каких бы то ни было требований заказчика о содержании выводов, которые могут быть сделаны в результате аудита и отражены в аудиторском заключении.

На наш взгляд, значительную сложность представляет применение правовых норм, устанавливающих гражданско-правовую ответственность аудиторской организации перед заказчиком за неисполнение (ненадлежащее исполнение обязательств) по договору оказания аудиторских услуг.

Аудиторская организация может нанести ущерб заказчику разглашением сведений, составляющих его коммерческую тайну, а также рекомендациями по изменению данных отчетности, в действительности, являющимися ошибочными и др.

В таких случаях определение размера убытков, причиненных аудиторской организацией заказчику, не представляет значительной сложности, чего нельзя сказать о доказывании размера убытков.

Иная ситуация имеет место при определении размера убытков, причиненных заказчику невыявлением аудиторской организаци-

ей нарушений законодательства проверяемым субъектом, которые могли бы быть выявлены при надлежащем оказании услуг по проверке отчетности проверяемого субъекта.

Мнение о том, что в таком случае аудиторская организация обязана возместить заказчику в качестве убытков всю сумму административных штрафов, взысканных с проверяемого субъекта за невыявленные аудиторской организацией нарушения законодательства является ошибочным: согласно закону Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности» аудиторская проверка не освобождает субъект хозяйствования от ответственности за нарушение порядка осуществления хозяйственной деятельности, несоответствие представляемой бухгалтерской (финансовой) отчетности актам законодательства. Таким образом, по общему правилу, между невыявлением аудиторской организацией нарушений законодательства и штрафами за их совершение, взысканными с аудируемого лица государственными органами, нет причинно-следственной связи – необходимого элемента состава гражданского правонарушения. Поэтому возмещение аудиторской организацией в качестве убытков сумм штрафов, взысканных с проверяемого субъекта, только на том основании, что аудиторская организация не выявила правонарушения, за которые были применены данные штрафы, противоречит нормам гражданского законодательства.

Причинно-следственная связь между фактом взыскания административного штрафа и фактом невыявления аудиторской организацией правонарушения, за которое был применен данный штраф, будет установлена в том случае, если заказчик докажет, что своевременное выявление аудиторской организацией данного нарушения позволило бы проверяемому субъекту хозяйствования избежать применения административного штрафа. В таком случае сумма административного штрафа, взысканного с аудируемого лица, может быть взыскана в качестве убытков с аудиторской организации, не выявившей соответствующее нарушение.

Таким образом, чтобы взысканные с аудируемого лица штрафы стали убытками заказчика, причиненными ненадлежащим исполнением аудиторской организацией своих обязательств по договору, необходимо установление возможности освобождения заказчика от административной ответственности при своевре-

менном выявлении соответствующего нарушения. При этом определяющее значение имеют формулировки составов административных правонарушений, содержащихся в Кодексе Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях». Если из норм данного Кодекса вытекает, что устранение или прекращение длящегося (продолжаемого) правонарушения до его выявления уполномоченным государственным органом освобождает субъект хозяйствования от ответственности за его совершение, следует сделать вывод о том, что своевременное выявление аудиторской организацией данного нарушения позволило бы аудируемому лицу устранить или прекратить правонарушение.

Примером такого нарушения является состав, предусмотренный статьей 13.6 вышеуказанного Кодекса – неуплата налогов. Если налоги будут уплачены с нарушением сроков их уплаты, но до даты назначения налоговой проверки, в ходе которой могла бы быть выявлена неуплата данных налогов, плательщик освобождается от ответственности за данное правонарушение. Выявление аудиторской организацией этого правонарушения до даты назначения налоговой проверки могло бы позволить плательщику устранить нарушение и не понести административной ответственности. Если аудиторская организация не выявила данное нарушение в ходе аудиторской проверки, причинно-следственная связь между невыявлением неуплаты налогов и штрафом, взысканным с аудируемого лица за неуплату, будет иметь место. А сумма штрафа будет являться убытками заказчика, подлежащими возмещению со стороны аудиторской организации.

Нормативные правовые акты и литература

1 О бухгалтерском учете и отчетности : закон Республики Беларусь от 18 октября 1994 г., № 3321 – XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Об аудиторской деятельности : закон Республики Беларусь от 8 ноября 1994 г., № 3373 – XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 Об утверждении Положений «О лицензировании видов дея-

тельности, лицензирование которых осуществляет Министерство финансов : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 17 октября 2003 г., № 1346 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Об утверждении инструкции о регулировании аудиторской деятельности в банках, небанковских кредитно-финансовых организациях, банковских группах и банковских холдингах: постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 4 января 2008 г., № 1 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 О некоторых вопросах аудиторской деятельности: постановление Совета Министров Республики Беларусь от 4 января 2008 г., № 7 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

6 Об утверждении Правила аудиторской деятельности «Отчет аудиторской организации по специальному аудиторскому заданию» : постановление Министерства финансов Республики Беларусь от 23 января 2002 г., № 8 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

7 Об утверждении Правила аудиторской деятельности «Существенность и аудиторский риск» : постановление Министерства финансов Республики Беларусь 6 марта 2001 г., №24 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

8 Об утверждении Правила аудиторской деятельности «Изучение и оценка систем бухгалтерского учёта и внутреннего контроля в ходе аудита» : постановление Министерства финансов Республики Беларусь от 19 июня 2002 г., №86 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

9 Об утверждении Правила аудиторской деятельности «Порядок заключения договоров оказания аудиторских услуг» : по-

становление Министерства финансов Республики Беларусь от 31 октября 2001 г., №106 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

10 Об утверждении Правила аудиторской деятельности «Сопутствующие аудиту услуги» : постановление Министерства финансов Республики Беларусь 24 июня 2003 г., № 100 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

11 Правовая бухгалтерия / отв. ред. С. Г. Чаадаев. – М., 2001. – 432 с.

12 Цыпарков, Н. Г. Правовое регулирование учёта, анализа и аудита (бухгалтерское право) : учеб.-метод комплекс. – 3-е изд., перераб. И доп. / Н. Г. Цыпарков. Мн.: Изд.-во МИУ, 2008. – 388 с.

13 Литовко, С. Кто должен подписывать бухгалтерскую отчётность предприятия / С. Литовко // Юрист. – 2008. – № 5. – С. 78 – 79.

Тема 12

Расчётные правоотношения

12.1 Правовое регулирование расчетных отношений между субъектами хозяйствования. Общие положения

12.2 Понятие, виды и порядок проведения валютных операций

12.3 Понятие и формы безналичных расчётов

12.1 Правовое регулирование расчетных отношений между субъектами хозяйствования. Общие положения

Указом Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г. № 359 «Об утверждении порядка расчётов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь» установлен приоритет безналичных расчетов, в качестве принципа правового регулирования расчетных отношений между субъектами хозяйствования.

Безналичная форма расчетов позволяет значительно повысить эффективность контроля за соблюдением налогового, валютного и иного законодательства при проведении субъектами хозяйствования хозяйственных операций. В этой связи достаточно отметить, что именно безналичная форма расчета является основным фактором, способствующим выявлению такого способа сокрытия (занижения) налоговой базы, как совершение между двумя и более субъектами хозяйствования мнимой сделки, по которой ни поставка, ни платеж не осуществляются. Такого рода сделки позволяют их участникам необоснованно увеличивать размер налоговых вычетов по налогу на добавленную стоимость и занижать налогооблагаемую прибыль. Безналичная форма расчета позволяет выявить факт неосуществления платежа по таким сделкам путем сверки платежных документов, хранящихся у субъекта хозяйствования и в обслуживающем его банке. Наряду с изложенным следует отметить, что безналичная форма расчетов позволяет выявлять факты несоответствия размера выручки и расходов, отраженных в учетной документации, с их фактическим размером. Конечно, безналичная форма расчетов не позволяет в полном объеме устранить возможность недостоверного отражения финансовых результатов деятельности субъекта хозяйствования в

его учетной документации, в том числе для целей хищений, сокрытия (занижения) налоговой базы, обмана кредиторов и участников коммерческой организации. Однако безналичная форма значительно усложняет реализацию многих из данных способов, с одной стороны, и упрощает их выявление – с другой.

Таким образом, расчеты между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями допускаются только в безналичной форме, за исключением случаев, когда сумма платежа является незначительной или, когда безналичная форма расчетов приводит к значительному снижению эффективности хозяйственных операций.

Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г., № 359 «Об утверждении порядка расчётов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь» устанавливает перечень оснований, при которых допускается применение наличной формы расчетов в отношениях между субъектами хозяйствования.

Базовым основанием применения наличной формы расчетов является минимальная сумма платежа. Минимальной признается сумма платежа, проведенного субъектом хозяйствования наличными денежными средствами, не превышающая 50 базовых величин в месяц. При этом количество сделок и платежей, проведенных по ним, значения не имеет. Однако для проведения платежей наличными денежными средствами в указанном размере субъект хозяйствования обязан получить разрешение руководителя банка, осуществляющего его расчетное обслуживание (в котором данным субъектом хозяйствования открыт текущий счет).

Наряду с данным базовым основанием, вышеназванный законодательный акт содержит основания, при наличии которых допускается осуществление расчетов наличными денежными средствами с превышением вышеуказанного лимита (50 базовых величин в месяц).

Данными основаниями являются:

- осуществление индивидуальными предпринимателями расчетно-кассовых операций по внесению наличных денежных средств, полученных от реализации товаров (работ, услуг) в кассы банков для последующего их зачисления на текущие счета данных предпринимателей;

- осуществление субъектами хозяйствования расчетов с рынками за оказываемые ими услуги, за исключением услуг по передаче помещений в аренду;
- осуществление расчетов с магазинами-складами за приобретаемые у них товары;
- осуществление расчетов с ветеринарными и фитосанитарными службами;
- осуществление международными автомобильными перевозчиками грузов расчетов за топливо и некоторые услуги, перечень которых определяется СМ;
- осуществление субъектами платежей в бюджет за приобретенную ими у государства (административно-территориальных единиц) продукцию, в том числе за услуги по представлению аренды помещений, при условии, что данные платежи осуществляются посредством внесения данных денежных средств в кассы банков с последующим их зачислением на счета получателей;
- осуществление субъектами хозяйствования приема наличных денежных средств в кассы от других субъектов хозяйствования при реализации им продукции в рамках осуществления выставочной деятельности, за исключением услуг по предоставлению помещений в аренду для проведения выставок.

Осуществление расчетов между субъектами хозяйствования наличными денежными средствами при отсутствии вышеназванных оснований, образует состав административного правонарушения и влечет административную ответственность.

Сужение сферы применения наличной формы расчетов обуславливает наличие обязанности субъектов хозяйствования иметь расчетный (текущий) счет в банке. Данная обязанность предусмотрена указом Президента Республики Беларусь № 82 от 22 февраля 2000 г. «О некоторых мерах по упорядочению расчётов в Республике Беларусь». При этом согласно данному законодательному акту обязанность иметь расчетный (текущий) счет не распространяется на две категории индивидуальных предпринимателей:

- предпринимателей, ежемесячный размер выручки от реализации товаров (работ, услуг), кроме выручки, полученной от осуществления видов деятельности, по которым эти предприниматели уплачивают единый налог, не превышает сумму, эквива-

лентную 1000 базовых величин, на первое число месяца, в котором производилась реализация товаров (работ, услуг);

- предпринимателей, получивших выручку от осуществления видов деятельности, облагаемых в соответствии с законодательством единым налогом, независимо от ее размера. Перечень видов деятельности, облагаемых единым налогом с индивидуальных предпринимателей и иных физических лиц, утвержден Указом Президента Республики Беларусь № 285 от 18 июня 2005 г. «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности».

Субъекты хозяйствования и обслуживающие их банки обязаны соблюдать очередность осуществления платежей с банковских счетов. Целью установления данной очередности является защита интересов наиболее нуждающихся в получении денежных средств, в частности, работников субъекта хозяйствования, а также поставщиков импортируемых в Республику энергоносителей и т.п.

Данная очередность предусмотрена указом Президента Республики Беларусь № 359 от 29 июня 2000 г. «Об утверждении порядка расчётов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь». Она устанавливает четыре очереди платежей, а также категорию платежей, осуществляемых вне очереди.

К категории внеочередных отнесены следующие платежи:

- платежи, направленные на погашение задолженности субъекта хозяйствования по выплате заработной платы, в суммах, соответствующих 1,5 размера бюджета прожиточного минимума на каждого работника с учетом коэффициентов повышения тарифных ставок рабочих;

- выплаты страховых взносов на вышеуказанные суммы по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь; выплаты выходных пособий, алиментов, пособий по государственному социальному страхованию, а также подоходного налога, исчисленного из данных сумм доходов, подлежащих налогообложению и др.

К первой очереди расходных операций по счету субъекта хозяйствования отнесены следующие виды платежей:

- платежи в бюджет, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды;

- платежи по исполнительным документам о взыскании (выплате) заработной платы, алиментов, расходов, затраченных государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;

- платежи по исполнению обеспеченных залогом обязательств по банковским кредитам за счет средств, полученных от реализации заложенного имущества в соответствии с законодательством и др.

Ко второй очереди расходных операций по счету субъекта хозяйствования отнесены следующие виды платежей:

- платежи, осуществляемые субъектом хозяйствования за полученные им природный газ, электрическую и тепловую энергию;

- платежи за коммунальные услуги;

- платежи, направленные на погашение задолженности по банковским кредитам и процентов по ним и др.

К третьей очереди расходных операций по счету субъекта хозяйствования отнесены платежи за сельскохозяйственную продукцию, продукты ее переработки, продовольственные товары, лекарственные препараты, книжную продукцию, связанную с образованием, наукой и культурой, за исключением продукции рекламного и эротического характера.

Четвертую очередь расходных операций составляют платежи, которые не являются внеочередными и не отнесены к первым трем очередям расходных операций по счетам субъектов хозяйствования.

Последовательность осуществления платежей, отнесенных к одной и той же очереди, определяется в зависимости от даты поступления платежных инструкций плательщика и получателей платежа на их осуществление в обслуживающий субъекта хозяйствования-плательщика банк. В рамках четвертой очереди субъект хозяйствования имеет право самостоятельно определять последовательность платежей.

Рассмотренная очередность осуществления расходных операций по счету субъекта хозяйствования не распространяется на платежи, осуществляемые при ликвидации (прекращении деятельности) субъекта хозяйствования для удовлетворения требований их кредиторов. Данные платежи осуществляются в соответствии с очередностью удовлетворения требований кредиторов при ликвидации субъекта хозяйствования, определенной Гражданским кодексом Республики Беларусь и законодательством об экономической несостоятельности и банкротстве.

12.2 Понятие, виды и порядок проведения валютных операций

Под *валютными операциями* понимаются расчетные операции с участием нерезидентов Республики Беларусь, и (или) средством платежа по которым выступает иностранная валюта, ценные бумаги, номинированные в иностранной валюте.

Валютные операции в зависимости от цели и срока их осуществления классифицируются на текущие валютные операции и операции, связанные с движением капитала.

Операции, связанные с движением капитала – это долгосрочные операции, направленные на осуществление инвестиций или на осуществление расчетов по внешнеторговым сделкам со значительным сроком (свыше 180 суток) между моментом поставки (передачи работ) и моментом платежа.

Текущие валютные операции – это краткосрочные операции, направленные на осуществление расчетов по внешнеторговым сделкам с незначительным сроком (менее 180 суток) между моментом поставки (передачи работ) и моментом платежа.

Текущие валютные операции осуществляются без уведомления Национального банка Республики Беларусь.

Валютные операции, связанные с движением капитала в зависимости от их вида осуществляются:

- при наличии разрешения Национального банка Республики Беларусь на их проведение;
- при наличии факта их регистрации Национальным банком Республики Беларусь;
- при наличии факта уведомления Национального банка Республики Беларусь.

В зависимости от субъектов-участников и валюты платежа валютные операции подразделяются на три группы:

- валютные операции, совершаемые между резидентами, средством платежа по которым выступает иностранная валюта;
- валютные операции, совершаемые между резидентами и нерезидентами, средством платежа по которым может выступать как иностранная валюта, так и национальная валюта;
- валютные операции, совершаемые между нерезидентами, средством платежа по которым выступает национальная валюта Республики Беларусь.

К первой группе относятся валютные операции, совершаемые между резидентами, средством платежа по которым выступает иностранная валюта. Если в расчетах между резидентами будет использована национальная валюта Республики Беларусь, то такое расчетное правоотношение не будет иметь статуса валютной операции.

Использование иностранной валюты, в качестве средства платежа при осуществлении расчетов между субъектами хозяйствования-резидентами Республики Беларусь, допускается только при наличии оснований, предусмотренных законодательством о валютном регулировании.

Данными основаниями являются:

- осуществление субъектами хозяйствования расчетов с транспортными и (или) экспедиторскими организациями за перевозку и (или) экспедирование грузов за пределы и из-за пределов Республики Беларусь, а равно за пределами Республики Беларусь или при транзите через территорию Республики Беларусь;
- осуществление расчетов при предоставлении займов путем перечисления иностранной валюты со счета заимодавца на счет заемщика, а также при возврате займов, процентов за пользование ими;
- осуществление лизингодателем расчетов за автомобильную технику белорусского производства, приобретаемую им для передачи в лизинг, а также осуществление расчетов по договорам финансовой аренды (лизинга);
- осуществление расчетов между субъектами хозяйствования – резидентами по договору комиссии, по условиям которого комиссионер осуществляет экспорт либо импорт за иностранную

валюту;

- осуществление расчетов между субъектами хозяйствования – резидентами в рамках договоров о погашении задолженности по иностранным кредитам, полученным под гарантию Правительства Республики Беларусь;

- осуществление расчетов с участием резидента свободной экономической зоны Республики Беларусь;

- осуществление расчетов по ценным бумагам, номинальная стоимость которых выражена в иностранной валюте;

- осуществление расчетов, направленных на возврат иностранной валюты, ценных бумаг в иностранной валюте и (или) платежных документов в иностранной валюте в случаях изменения или расторжения договоров, а равно – на возврат ошибочно и (или) излишне перечисленных (переданных) валютных средств; а равно – на возврат валютных средств, в связи с установлением недействительности сделки и др.

Если ни одного из предусмотренных оснований не имеется в наличии, то валютная операция, участниками которой являются резиденты Республики Беларусь, допускается только при наличии у данных резидентов разрешений (лицензий) Национального банка Республики Беларусь.

В случаях, когда в отношениях между субъектами хозяйствования – резидентами Республики Беларусь – разрешено использование иностранной валюты, ценных бумаг в иностранной валюте, иностранная валюта может использоваться при уплате неустойки (штрафов, пени) либо возмещении убытков, если это предусмотрено документами, являющимися основанием для проведения расчетов.

Если иное не установлено актами валютного законодательства, вид иностранной валюты для расчетов, а также вид иностранной валюты, в которой выражены ценные бумаги, определяется по договоренности сторон.

Вторую группу валютных операций составляют операции, совершаемые между резидентами и нерезидентами, средством платежа по которым может выступать как иностранная валюта, так и национальная валюта. Валютные операции данной группы, как правило, одновременно имеют статус внешнеторговых операций, так как они направлены на осуществление расчетов за реализо-

ванную на экспорт продукцию и за принятую по импорту продукцию. Субъектами валютных операций данной группы должны являться, как минимум, один субъект хозяйствования – резидент Республики Беларусь и один субъект хозяйствования – нерезидент Республики Беларусь.

Денежные обязательства по валютным операциям между резидентом и нерезидентом могут быть выражены и исполнены в иностранной валюте, официальный курс белорусского рубля к которой установлен Национальным банком, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь.

Использование национальной валюты Республики Беларусь в качестве средства платежа по валютным операциям между резидентами и нерезидентами допускается только при наличии следующих оснований:

- если расчеты осуществляются со счета нерезидента либо на счет нерезидента, открытый в банке-резиденте Республики Беларусь в белорусских рублях;
- если расчеты осуществляются между резидентом и нерезидентом, являющимся субъектом иностранного государства, с которым Республикой Беларусь заключен вступивший в силу международный договор об использовании в расчетах национальных валют. Такие соглашения на сегодняшний день заключены (и вступили в силу) со всеми государствами СНГ, а также с Латвией, Литвой и Эстонией.

Третью группу валютных операций составляют операции, совершаемые между нерезидентами, средством платежа по которым выступает национальная валюта Республики Беларусь.

12.3 Понятие и формы безналичных расчётов

Безналичные расчёты – это такая форма расчётов, при которой отсутствует факт движения наличных денежных средств от плательщика к получателю платежа, а имеет место списание денежных средств со счёта плательщика и зачисление этой суммы на счёт получателя.

Нормативные правовые акты Национального банка Республики Беларусь устанавливают две основные формы безналичных

расчётов: банковский перевод и банковские документарные операции.

Банковский перевод – это последовательность операций, начинающаяся с выдачи инициатором платежа платежных инструкций, в соответствии с которыми один банк (банк-отправитель) осуществляет перевод денежных средств за счет плательщика в другой банк (банк-получатель) в пользу лица, указанного в платежных инструкциях (бенефициара). Банковский перевод завершается акцептом банком-получателем платежного поручения банка-отправителя. Случаи, когда платежное поручение банка-отправителя считается акцептованным банком-получателем, определены Банковским кодексом Республики Беларусь.

Банковский перевод может осуществляться в трех формах:

- кредитового перевода на основании платёжных поручений;
- кредитового перевода на основании платёжных требований-поручений;
- дебетового перевода на основании платёжных требований.

Банковские документарные операции – это последовательность операций, направленных на проведение платежа против предоставления плательщику отгрузочных и иных документов, подтверждающих поставку получателем платежа товаров, выполнение или оказание им работ или услуг.

Банковские документарные операции могут быть двух видов:

- документарные операции с применением инкассо;
- документарные операции с использованием аккредитива.

Нормативные правовые акты и литература

1 Банковский кодекс Республики Беларусь принят Палатой представителей 2 июня 2000 г.; одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 Об утверждении порядка расчётов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь : указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000

г., №359 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

3 О некоторых мерах по упорядочению расчётов в Республике Беларусь : указ Президента Республики Беларусь от 22 февраля 2000 г., № 82 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Об утверждении Инструкции «О порядке совершения банковских документарных операций : постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 29 марта 2001 г., № 67 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 Об утверждении Инструкции «О банковском переводе» : постановление Правления Национального Банка Республики Беларусь от 29 марта 2001 г., № 66 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

6 Об утверждении Правил проведения валютных операций и внесении изменений в Правила открытия банками счетов клиентам в Республике Беларусь : постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 30 апреля 2004 г., № 72 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

7 Тосунян, Г. А. Банковское право Российской Федерации Общая часть : учебник / Г. А. Тосунян, А. Ю. Викулин, А. М. Экмалян; под общ. ред. акад. Б. Н. Топорнина. – М.: Юристъ, 1999. – 448 с.

8 Буянов, В. П. Анализ нормативного обеспечения банковских расчётов / В. П. Буянов, Д. Г. Алексеева. – М.: Экзамен, 2002. – 320 с.

9 Круглов, В. А. Банковское право : понятие и схемы : учебное пособие / В. А. Круглов, Т. В. Телятицкая. – Мн.: Амалфея, 2005. – 271 с.

10 Довнар, Ю. П. Банковское право. Особенная часть / Ю. П. Довнар. – Мн.: Амалфея, 2007. – 339 с.

Тема 13

Правовое регулирование рынка ценных бумаг

13.1 Правовое регулирование эмиссии ценных бумаг

13.2 Порядок государственной регистрации ценных бумаг

13.3 Вторичный рынок ценных бумаг

13.4 Особенности правового регулирования отдельных видов профессиональной деятельности по ценным бумагам

13.1 Правовое регулирование отношений, складывающихся на первичном рынке ценных бумаг

Рынок ценных бумаг является эффективным регулятором многих стихийно протекающих в экономике процессов. Наиболее важным из них является процесс инвестирования капитала, который предполагает, что движение капитала обеспечивает его приток к местам необходимого приложения и одновременно отток капитала из тех отраслей производства, где имеет место его излишек. На практике это ведет к тому, что в рыночной экономике при помощи, в первую очередь, фондового рынка капитал размещается главным образом в производствах, необходимых обществу. В результате такого перераспределения возникает оптимальная структура общественного производства – оно начинает соответствовать общественному спросу.

Рынок ценных бумаг, представляя собой систему отношений, связанных с выпуском, размещением и перепродажей различного рода ценных бумаг, подразделяется на первичный и вторичный рынок. Данное деление, хотя и достаточно условное, характеризует разные типы этих отношений. На **первичном рынке** в качестве партнеров выступают эмитент и инвестор. Продажа ценных бумаг непосредственно эмитентом или через посредника инвестору называется размещением или их первичной продажей и производится на первичном рынке. **Вторичный рынок ценных бумаг** – это наиболее активная часть фондового рынка, где осуществляется большинство операций с ценными бумагами, за исключением первичной эмиссии и первичного размещения. Цель вторичного рынка – обеспечить реальные условия для покупки, продажи и проведения других операций с ценными бумагами по-

сле их первичного размещения. Вторичный рынок служит средством постоянного перехода капитала из одной формы в другую, что создает условия, на которых можно в любое время извлечь в денежной форме свой, ранее вложенный в ценные бумаги, капитал и перевести его в другие сферы применения.

Таким образом, в юридическом смысле **под первичным рынком ценных бумаг** понимается совокупность общественных отношений, складывающихся по поводу эмиссии ценных бумаг и их первоначальное размещение (обращение ценных бумаг, в части их продаж эмитентами первым после эмиссии владельцам). Под **вторичным рынком ценных бумаг** понимается совокупность общественных отношений, складывающихся по поводу последующего обращения ранее выпущенных ценных бумаг, фондовой торговли такими бумагами. Под обращением ценных бумаг понимается переход права собственности на ценные бумаги в результате гражданско-правовых сделок.

Отношения, складывающиеся на первичном рынке ценных бумаг, могут быть подразделены на две группы:

- отношения, складывающиеся по поводу выпуска (эмиссии) ценных бумаг;
- отношения, складывающиеся по поводу их первичной продажи эмитентами первичным инвесторам непосредственно после выпуска.

Содержание норм, регулирующих отношения, складывающиеся по поводу выпуска ценных бумаг определяется, прежде всего видом выпускаемых ценных бумаг.

Основными видами ценных бумаг, выпускаемыми субъектами хозяйствования, являются акции и облигации.

Эмитентами акций могут быть только ОАО и ЗАО, облигаций – любые организации.

Процесс эмиссии акций ОАО и ЗАО состоит из нескольких этапов (стадий):

- формирование уставного фонда акционерного общества в соответствии с законодательством;
- заключение договора на депозитарное обслуживание эмитента;
- представление в регистрирующий орган документов для государственной регистрации акций. Для регистрации акций акционерного общества, которая осуществляется Департаментом по

ценным бумагам при Министерстве финансов Республики Беларусь, предоставляются следующие документы: а) заявление установленного образца; б) копия протокола учредительного собрания, утвердившего решение о выпуске акций; в) нотариально засвидетельствованные копии действующей редакции устава акционерного общества и (или) изменений и дополнений к нему; г) копия платежного документа, удостоверенная банком, подтверждающая внесение соответствующей платы. Для ЗАО с иностранными инвестициями дополнительно представляется копия аудиторского заключения, подтверждающего факт формирования уставного фонда в полном объеме (представляется ЗАО с иностранными инвестициями). Документы для государственной регистрации акций должны быть предоставлены в регистрирующий орган в месячный срок с момента государственной регистрации акционерного общества;

- государственную регистрацию акций. Государственная регистрация акций включает в себя следующие юридически значимые действия: внесение соответствующих сведений в Государственный реестр ценных бумаг; присвоение номера государственной регистрации ценных бумаг; выдачу свидетельства о государственной регистрации ценных бумаг. Факт государственной регистрации акций подтверждается свидетельством о государственной регистрации акций, выдаваемым акционерному обществу Департаментом по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь. Государственная регистрация акций завершает процесс их эмиссии.

Акции первого (после государственной регистрации акционерного общества) подлежат распределению между учредителями акционерного общества, лицами, принявшими участие в процессе его создания, формирования уставного фонда. Акции первого выпуска распределяются между учредителями в количестве, определённом учредительными документами общества.

Как ОАО, так и ЗАО наделены правом дополнительного выпуска (эмиссии) акций.

Размещение акций ОАО дополнительного выпуска среди инвесторов осуществляется путем проведения открытой подписки на них или путём их открытой продажи.

Под открытой подпиской на акции понимается форма их размещения, предусматривающая направление публичной оферты об их продаже, адресованной неограниченному кругу инвесторов, при обращении которых ОАО обязано осуществить отчуждение акций.

Направление публичной оферты в данном случае включает в себя публикацию в СМИ краткой информации о подписке на акции и направление проспекта эмиссии акций в места проведения подписки на акции.

Проспект эмиссии составляется и издается эмитентом или по его поручению профессиональным участником рынка ценных бумаг и в целях ознакомления всех потенциальных инвесторов. Данный документ должен быть в наличии в местах проведения открытой подписки на акции. Проспект эмиссии подлежит регистрации в Департаменте по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь.

Краткая информация о подписке на акции подлежит заверению в вышеуказанном органе и публикуется акционерным обществом в периодическом печатном издании не позднее одного месяца с даты ее заверения.

После публикации краткой информации, регистрации и направления проспекта эмиссии в места проведения подписки, ОАО получает право на заключение договоров подписки на акции с первичными инвесторами.

Продолжительность проведения открытой подписки на акции не должна превышать двух лет со дня принятия решения о проведении подписки на акции, включая дату проведения общего собрания акционеров, утверждающего результаты подписки.

Для ЗАО размещение акций дополнительного выпуска путем открытой подписки не допускается. ЗАО могут размещать дополнительно выпущенные акции только посредством проведения закрытого размещения (подписки или продажи акций) среди заблаговременно определённого круга лиц. При этом не требуется наличия проспекта эмиссии и публикации краткой информации.

Продолжительность закрытого размещения акций путем проведения подписки не должна превышать трех месяцев со дня принятия решения о проведении подписки, включая дату прове-

дения общего собрания акционеров, утверждающего результаты подписки.

Облигации выпускаются субъектом хозяйствования (за исключением эмитента банка) под обеспечение (залог имущества, банковскую гарантию, страхование).

При обеспечении облигаций залогом имущества облигации выпускаются в размере не более восьмидесяти процентов стоимости (размера) обеспечения.

Банки могут выпускать облигации с согласия Национального банка Республики Беларусь в размере не более восьмидесяти процентов собственного капитала, рассчитанного в соответствии с законодательством, либо не более размера банковской гарантии, предоставленной иным банком.

Выпуск облигаций включает следующие этапы:

- принятие эмитентом решения о выпуске облигаций;
- утверждение проспекта эмиссии и краткой информации (при открытой продаже облигаций);
- регистрацию проспекта эмиссии и заверение краткой информации в регистрирующем органе (при открытой продаже облигаций);
- представление в регистрирующий орган документов для государственной регистрации облигаций;
- государственную регистрацию облигаций.

Размещение облигаций может осуществляться как посредством проведения открытой продажи облигаций, так и посредством их закрытого размещения путем продажи заранее определенному кругу лиц.

13.2 Правовое регулирование отношений, складывающихся на вторичном рынке

Все последующие продажи и иные сделки с ценными бумагами, за исключением эмиссии и первоначального размещения, осуществляются на вторичном фондовом рынке.

Вторичный рынок не является дополнительным по отношению к первичному фондовому рынку. От работы вторичного рынка ценных бумаг зависит их ликвидность. При отсутствии или бездействии вторичного рынка ранее выпущенные ценные бумаги не могут автоматически стать ликвидными. Постоянно находясь

у одних держателей, ценные бумаги будут постепенно терять спрос, а как следствие – их стоимость будет понижаться.

Данные сделки в соответствии с законодательством могут совершаться как на бирже, так и вне фондовой биржи. Поэтому в зависимости от места и способа совершения сделок вторичный рынок ценных бумаг подразделяется на биржевой рынок и внебиржевой.

В соответствии с законодательством – указом Президента Республики Беларусь № 277 от 28 апреля 2006 г. «О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг» и постановлением Министерства финансов Республики Беларусь № 112 от 12 сентября 2006 г. «О регулировании рынка ценных бумаг» – установлены категории ценных бумаг, совершение сделок с которыми допускается только на биржевом рынке. К таким ценным бумагам относятся:

- акции открытых акционерных обществ, прошедшие процедуру допуска к обращению на фондовой бирже (листинг);
- акции и облигации, являющиеся предметом сделки, участниками которой являются профессиональные участники рынка ценных бумаг. Под профессиональным участником понимается юридическое лицо, имеющее лицензию Министерства финансов Республики Беларусь на осуществление одного или нескольких видов профессиональной деятельности по ценным бумагам.

Законодательством установлен перечень категорий ценных бумаг, сделки с которыми наоборот могут совершаться только на внебиржевом фондовом рынке. Не допускается обращение на биржевом фондовом рынке именных приватизационных чеков «Имущество».

В Республике Беларусь биржевой рынок ценных бумаг представлен одной фондовой биржей – ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа». Основным акционером ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» является Национальный банк Республики Беларусь.

Акции ОАО могут обращаться на данной бирже только при прохождении ими процедуры допуска ценных бумаг к обращению на бирже (листинга).

Листинг – это совокупность процедур по включению ценных бумаг в котировальный лист биржи (список ценных бумаг опре-

делённого вида и выпуска, допущенных к обращению на бирже), а также по осуществлению контроля за соответствием эмитента и его ценных бумаг условиям и требованиям, установленным правилами биржи.

Допуск к обращению в ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» осуществляется в соответствии с Правилами листинга данной биржи, согласованными с Департаментом по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь.

Процедура допуска ценных бумаг к обращению на фондовой бирже – листинг ценных бумаг – регламентируется локальным нормативным актом ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» – Правила листинга ценных бумаг в ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» от 28 апреля 2003 г. № 55.

Данными Правилами установлено три уровня листинга.

Под уровнем листинга понимается котировальный лист биржи с определёнными требованиями, предъявляемыми к ценным бумагам для включения их в данный лист в целях группировки ценных бумаг, обращающихся на бирже в зависимости от их качества и надежности.

Правилами листинга 2003 г. устанавливается возможность эмитента по включению его ценных бумаг в следующие котировальные листы:

- котировальный лист «А» первого уровня, направленный на обеспечение операций с наиболее надёжными ценными бумагами наиболее стабильных и крупных эмитентов. Данный котировальный лист является высшим уровнем листинга;

- котировальный лист «А» второго уровня, направленный на обеспечение операций с относительно надёжными ценными бумагами стабильных и средних (по уровню активов) компаний. Данный котировальный лист является средним уровнем листинга;

- котировальный лист «Б», направленный на обеспечение операций с ценными бумагами значительно более низкой степени надёжности (по сравнению с котировальными листами «А») относительно стабильных эмитентов.

Биржевые сделки, то есть сделки с допущенными к обращению на бирже ценными бумагами, классифицируются в зависимости от кода расчётов.

Согласно Правилам заключения сделок по купле-продаже негосударственных ценных бумаг в ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» № 250 от 1 декабря 2003 г. установлены следующие виды биржевых сделок в зависимости от кода расчетов по ним:

- сделка с кодом расчетов $S - T + 0$ – сделка по продаже (покупке) ценных бумаг, подлежащая исполнению в день её заключения через расчетно-клиринговую систему ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа»;

- сделка с кодом расчетов $S - T + n$ – сделка по продаже (покупке) ценных бумаг, подлежащая исполнению через установленный участниками в момент заключения сделки срок через расчетно-клиринговую систему ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа»;

- сделка с кодом расчетов NS – сделка по продаже (покупке) ценных бумаг, по которой продавец обязуется передать ценные бумаги, а покупатель оплатить ценные бумаги в порядке и сроки, установленные участниками в момент заключения сделки. Данная сделка может быть исполнена не через расчетно-клиринговую систему ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа»;

- сделка с кодом расчетов $S - REPO$, сущность которой состоит в приобретении определённых ценных бумаг с обязательством их последующей продажи первоначальному владельцу (обратная продажа), для одной стороны, и в отчуждении определённых ценных бумаг с обязательством их последующего приобретения (обратная покупка) – для другой.

Обращение акций и облигаций на внебиржевом рынке осуществляется с обязательной регистрацией совершаемой сделки профессиональным участником рынка ценных бумаг, осуществляющим депозитарную и (или) брокерскую деятельность, за исключением случаев:

- изменения или прекращения прав на акции и облигации и (или) обязанностей по их передаче на основании решения суда или по решению ликвидационной комиссии;

- передачи акций и облигаций в залог;

- обмена акций ОАО, созданных в процессе разгосударствления и приватизации, на именные приватизационные чеки «Иму-

щество», а также при льготной продаже государством акций за денежные средства по цене на 20 % ниже номинальной стоимости;

- расторжения ранее заключенных договоров, кроме случаев, когда по таким договорам произошел переход права собственности на ценные бумаги;

- иных случаев, предусмотренных законодательством.

Сделки купли-продажи акций ОАО, облигаций юридических лиц регистрируются после объявления об условиях их совершения в котировочной автоматизированной системе биржи по истечении двух рабочих дней, не считая дня подачи объявления.

13.3 Особенности правового регулирования отдельных видов профессиональной деятельности по ценным бумагам

С ценными бумагами могут осуществляться следующие виды профессиональной деятельности:

- посредническая деятельность по ценным бумагам;
- коммерческая деятельность по ценным бумагам;
- деятельность инвестиционного фонда;
- деятельность депозитария;
- доверительная (трастовая) деятельность;
- деятельность специализированного регистратора (независимого реестродержателя);
- прочие виды деятельности.

Посредническая деятельность по ценным бумагам – это осуществление сделок купли-продажи ценных бумаг за счет и по поручению клиента. Посреднические операции с ценными бумагами преимущественно осуществляются посредством заключения с клиентами договоров поручения на куплю-продажу ценных бумаг от имени и за счет клиентов. Однако посреднические операции с ценными бумагами могут осуществляться профессиональными участниками рынка ценных бумаг и на основании договоров комиссии. В силу данного договора одна сторона комиссионер обязуется совершить одну или несколько сделок от своего имени, но в интересах другой стороны – комитента.

На профессионального участника, в силу ст. 32 закона Республики Беларусь «О ценных бумагах и фондовых биржах», возложена обязанность информировать Департамент по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь об операциях

своих клиентов, связанных с приобретением крупных пакетов акций (о приобретении 5 % акций одного эмитента), под угрозой взыскания дохода, полученного с нарушением данного требования.

Любое лицо, намеревающееся купить более 50 процентов акций предприятия-эмитента с правом голоса, обязано сделать предложение о скупке всех акций данного эмитента, обращенное ко всем акционерам, и уведомить об этом Департамент по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь.

Профессиональный участник гарантирует качество ценных бумаг, выпущенных третьими лицами, если он как посредник или комиссионер содействует инвестору в приобретении ценных бумаг.

Для приобретения членства на бирже профессиональный участник должен заключить следующие договоры с биржей:

- договор купли-продажи акций. Это договор, по которому биржа продаёт одну свою акцию каждому новому члену, желающему после вступления в Секцию фондового рынка проводить операции с ценными бумагами;

- договор обслуживания участника торгов в системе торгов ОАО «БВФБ» по ценным бумагам. Это основной договор между биржей и членом Секции фондового рынка, желающим торговать негосударственными ценными бумагами;

- депозитарно-расчётный договор.

Коммерческая деятельность по ценным бумагам – это выполнение профессиональным участником рынка ценных бумаг сделок по купле и продаже ценных бумаг от своего имени и за свой счет с обязательством заключать сделки по объявляемым данным юридическим лицам ценам покупки и продажи. Банки не могут осуществлять коммерческую деятельность по ценным бумагам эмитентов, которых они обслуживают. Для обеспечения коммерческой деятельности применяются нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь о договоре купли-продажи.

Деятельность инвестиционного фонда – это выпуск акций с целью мобилизации денежных средств инвесторов и их вложения от имени фонда в ценные бумаги, а также на банковские счета, вклады и депозиты, при котором все риски, связанные с такими вложениями, в полном объеме относятся на счет акционеров этого фонда и реализуются ими за счет изменения текущей цены ак-

ций фонда. Указанными видами деятельности могут заниматься только инвестиционные фонды.

Инвестиционный фонд может быть образован только в форме акционерного общества. Порядок проведения операций фондом, конкретные направления вложений мобилизованных им средств, условия совершения операций, ответственность учредителей и управляющих перед акционерами фонда, порядок исчисления активов фонда, приходящихся на одну выпущенную им акцию, и другие важные для акционеров вопросы содержатся в уставе фонда. Использование средств фонда с нарушением устава не допускается.

Инвестиционный фонд не вправе направлять более 10 % своего капитала на приобретение ценных бумаг одного эмитента, а также приобретать более 25 % ценных бумаг одного эмитента.

Направление инвестиционным фондом более 10 % своего имущества на приобретение ценных бумаг одного эмитента, а также приобретение инвестиционным фондом более 25% ценных бумаг одного эмитента образует состав административного правонарушения.

Деятельность депозитария – это деятельность по учету, расчетам и хранению ценных бумаг, а также по расчетам, начислению и выплатам доходов по ценным бумагам.

В соответствии с законодательством предметом депозитарной деятельности является оказание депозитарием услуг по:

- учету прав на ценные бумаги, в отношении которых в соответствии с законодательством разрешено осуществление депозитарной деятельности, путем ведения системы записей о депоненте и о ценных бумагах, обеспечивающей фиксацию прав депонента на ценные бумаги;
- хранению документарных ценных бумаг;
- осуществлению расчетов по операциям с ценными бумагами.

Депозитарная деятельность, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь, осуществляется в отношении следующих видов ценных бумаг: акций, облигаций, государственных облигаций.

Депозитарии в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь, могут осуществлять свою деятельность с ценными бумагами иных видов.

Депозитарий не может осуществлять посредническую и ком-

мерческую деятельность по ценным бумагам эмитентов, которых он обслуживает.

Доверительная (трастовая) деятельность с ценными бумагами – это деятельность по управлению ценными бумагами, принадлежащими конкретному лицу на праве собственности, осуществляемая другим лицом путем передачи ему владельцем на определенный срок этих бумаг во владение и доверительное управление.

Лицо, которому ценные бумаги переданы во владение и доверительное управление, действует за вознаграждение от своего имени в интересах владельца ценных бумаг или указанных им лиц.

Деятельность специализированного регистратора (независимого реестродержателя) – выполнение функций держателя реестра акционеров, осуществляемых по договору с эмитентом.

Специализированный регистратор (независимый реестродержатель) не может осуществлять посредническую и коммерческую деятельность по ценным бумагам эмитентов, которых он обслуживает, за исключением случаев первичного размещения.

Прочие виды деятельности – это взаимосвязанные с выше-рассмотренными видами деятельности, осуществляемые юридическими лицами, прежде всего по предоставлению консультационных услуг в области операций с ценными бумагами.

Нормативные правовые акты и литература

1 О ценных бумагах и фондовых биржах : закон Республики Беларусь от 12 марта 1992 г., № 1512 -XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юр-Спектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

2 О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг : указ Президента Республики Беларусь от 28 апреля 2006 г., № 277 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

3 О регулировании рынка ценных бумаг : постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 12 сентября 2006 г., № 112. // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000

[Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

4 Основные условия выпуска отдельных государственных ценных бумаг Республики Беларусь : утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 13 февраля 2003 г., № 173 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

5 Об утверждении Инструкции «О порядке выпуска, размещения, обращения и погашения отдельных видов государственных ценных бумаг Республики Беларусь» : постановление Министерства финансов Республики Беларусь от 18 августа 2003 г., № 118 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

6 Об утверждении Основных условий выпуска, размещения и погашения государственных облигаций, номинированных в свободно конвертируемой валюте : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 10 декабря 1999 г., № 1929 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2008.

7 Об утверждении Правил листинга в ОАО «Белорусская валютно-фондовая биржа» № 55 : протокол Наблюдательного совета ОАО «БВФБ» от 28 апреля 2003 г., №17 // Белорусский фондовый рынок. – 2003. – № 5. – С. 4 – 16.

8 Килячков, А. А. Рынок ценных бумаг и биржевое дело / А. А. Килячков, Л. А. Чалдаева. – М., 2000. – 704 с.

9 Бердникова, Т.Б. Рынок ценных бумаг и биржевое дело : учебное пособие / Т. Б. Бердникова. – М., 2000. – 270 с.

10 Касперович, А. Рынок корпоративных ценных бумаг в Республике Беларусь / А. Касперович // Белорусский фондовый рынок. – 2004. – № 2. – С. 39 – 42.

11 Рынок ценных бумаг и биржевое дело : учебник для вузов / под ред. проф. О. И. Дегтяревой, проф. Н. М. Коршунова, проф. Е. Ф. Жукова. – М., 2002. – 501 с.

12 Калимов Д. А. Фондовое право: (Правовое регулирование рынка ценных бумаг).– Минск: Вэвэр, 1996.– 224 с.

13 Колтынюк, Б. А. Ценные бумаги : учебник / Б. А. Колтынюк. – второе изд. – СПб, 2001. – 304 с.

- 14 Тьюлз, Р. Фондовый рынок / Р. Тьюлз, Э. Брэдли, Т. Тьюлз. – М., 1997. – 648 с.
- 15 Скуратов, В. Г. Правовое регулирование деятельности на рынке ценных бумаг : курс лекций. – Гомель, 2004.
- 16 Тихонов, Р. Ю. Фондовый рынок /Р. Ю. Тихонов, Ю. Р. Ти-хонов. – Мн., 2000. – 224 с.
- 17 Рубцов, Б. Б. Зарубежные фондовые рынки: инструменты, структура, механизм функционирования / Б. Б. Рубцов. – М., 1996. – 304 с.
- 18 Лялин, В. А. Ценные бумаги и фондовая биржа / В. А. Лялин, П. В. Воробьев. – М., 2000. – 248 с.
- 19 Михайлов, Д. И. Правовое регулирование обращения ценных бумаг на вторичном биржевом фондовом рынке : монография / Д. И. Михайлов.– Гомель, Гомельский гос. ун-т им. Ф. Скорины: ЦИИР, 2005.– 164 с.
- 20 Аксенов, А. Регламентные, технологические и договорные условия биржевых операций / А. Аксенов // Белорусский фондовый рынок. – 2002. – № 7. – С. 10 – 13.

Тема 14

Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности

14.1 Понятие и методы государственного регулирования внешнеэкономической деятельности

14.2 Основные требования законодательства к содержанию внешнеторгового договора и к срокам проведения внешнеторговых операций

14.3 Ответственность субъектов хозяйствования за нарушение порядка осуществления внешнеторговой деятельности

14.1 Понятие и методы государственного регулирования внешнеторговой деятельности

В соответствии с п. 1.3 ст. 1 закона Республики Беларусь от 25 ноября 2004 г. «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» под внешнеторговой деятельностью понимается деятельность по осуществлению внешней торговли товарами и (или) услугами, и (или) объектами интеллектуальной собственности.

Исходя из данного определения, внешнеторговая деятельность – это комплексное понятие, состоящее из определённых составляющих, а именно: а) внешняя торговля товарами; б) внешняя торговля услугами; в) внешняя торговля объектами интеллектуальной собственности.

Внешней торговли товарами – это, согласно вышеуказанному законодательному акту, импорт и (или) экспорт товаров.

Внешней торговли услугами – оказание услуг на основании договора, заключенного между резидентом и нерезидентом Республики Беларусь. При этом не имеет значения место оказания услуг: была ли услуга оказана на территории Республики Беларусь или на территории иностранного государства, либо услуга была оказана как на территории Республики Беларусь, так и на территории иностранного государства. В любой из перечисленных ситуаций договор о возмездном оказании услуг, заключенный между резидентом и нерезидентом Республики Беларусь, приобретает статус внешнеторговой сделки – основной составляющей внешней торговли услугами. В отношении внешней тор-

говли товарами законодательством Республики Беларусь установлен аналогичный критерий. Как уже отмечалось выше, под внешней торговлей товарами, согласно закону от 25 ноября 2004 г. «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» понимается экспорт и импорт товаров. Указ Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций» определяет экспорт и импорт продукции как операции, сопряжённые с передачей товаров соответственно резидентом нерезиденту и нерезидентом резиденту, в том числе и при отсутствии фактического вывоза или ввоза соответствующих товаров.

Таким образом, законодательство о государственном регулировании внешней торговли распространяется на любые сделки, совершаемые между резидентами и нерезидентами Республики Беларусь независимо от того, предусматривают ли они фактический ввоз (вывоз) товаров, а также от места выполнения (оказания) по соответствующей сделке работ и услуг.

Внешняя торговля объектами интеллектуальной собственности – это полная или частичная передача исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности резидентом нерезиденту Республики Беларусь или нерезидентом резиденту Республики Беларусь на основании возмездных сделок.

Закон Республики Беларусь «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» содержит понятие внешней торговли информацией. Внешняя торговля информацией – это внешняя торговля товарами, если получение информации непосредственно связано с передачей этих товаров, или внешняя торговля объектами интеллектуальной собственности, если информация передается как следствие полной или частичной передачи исключительных прав на эти объекты на основании возмездных сделок, а в иных случаях – внешняя торговля услугами. Таким образом, субъект хозяйствования не наделен правом заключения внешнеторгового договора о возмездной передаче информации. Так, согласно вышеизложенной императивной норме, информация может быть передана на основании договора о передаче исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или на основании договора купли-продажи товара или на основании договора о возмездном оказании услуг.

Правом на осуществление внешнеторговой деятельности обладают организации, индивидуальные предприниматели, Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы. Однако законодательными актами могут устанавливаться виды продукции, в отношении которых осуществление внешнеторговой деятельности допускается только определенными субъектами.

Государственное регулирование внешнеторговой деятельности – это система мер, устанавливаемых государством в целях осуществления внешнеторговой политики, основанных на использовании экономических и административных методов в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Целью такого регулирования является обеспечение экономической безопасности Республики Беларусь, стимулирование развития национальной экономики и обеспечение условий эффективной интеграции в мировую экономику.

Контроль за осуществлением внешнеторговой деятельности и соблюдением законодательства возложен на следующие государственные органы и иные организации: Государственный таможенный комитет Республики Беларусь, таможи Республики Беларусь, Национальный банк Республики Беларусь, банки-резиденты Республики Беларусь, Министерство торговли Республики Беларусь, Комитет государственного контроля Республики Беларусь и его территориальные органы.

Государственное регулирование внешнеторговой деятельности осуществляется посредством следующих методов:

- а) таможенно-тарифного регулирования;
- б) нетарифного регулирования;
- в) установления запретов и ограничений внешней торговли услугами и объектами интеллектуальной собственности;
- г) установление особых запретов и ограничений внешней торговли товарами, услугами и объектами интеллектуальной собственности;
- д) установления мер экономического и административного характера, содействующих развитию внешнеторговой деятельности.

Основными методами государственного регулирования внешнеторговой деятельности являются методы таможенно-тарифного

и нетарифного регулирования.

Согласно п. 1.22 ст. 1 закона Республики Беларусь «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности», **таможенно-тарифное регулирование** – это метод государственного регулирования внешней торговли товарами, осуществляемый путем установления, введения, изменения и прекращения действия таможенных пошлин на товары, перемещаемые через таможенную границу Республики Беларусь.

Под **таможенной пошлиной** понимается обязательный платеж, подлежащий уплате в бюджет в связи с перемещением товаров через таможенную границу Республики Беларусь (ввозом или вывозом). Снижение ставок таможенной пошлины стимулирует экспорт товаров и импорт той продукции, которая необходима для экономики и не может быть замещена отечественной продукцией. Увеличение ставок таможенной пошлины позволяет ограничить экспорт дефицитных товаров (например, стратегически важного сырья и материалов) и ограничить импорт товаров, наносящий ущерб отечественным производителям идентичных и однородных товаров.

Ставки таможенной пошлины устанавливаются нормативными правовыми актами Совета Министров Республики Беларусь (постановлениями Совета Министров о ставках таможенной пошлины).

В данных нормативных правовых актах ставки таможенной пошлины устанавливаются применительно не к *наименованию* товара, а применительно к коду товара по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности (ТН ВЭД Республики Беларусь). Таким образом, для применения надлежащей ставки таможенной пошлины любой конкретный товар, ввозимый или вывозимый с таможенной территории Республики Беларусь, должен быть правильно классифицирован по ТН ВЭД. Под классификацией товара понимается его отнесение к той или иной товарной позиции ТН ВЭД Республики Беларусь (десятизначному классификационному коду). Согласно ст. 27 Таможенного кодекса Республики Беларусь 2007 г. обязанность классифицировать товар по ТН ВЭД Республики Беларусь возложена на самого декларанта, то есть на субъект хозяйствования, перемещающего товар или на его таможенного агента. Однако, согласно Таможенному ко-

дексу Республики Беларусь, Совет Министров должен определять перечни товаров, классифицируемых по ТН ВЭД Республики Беларусь, на основании решения таможенного органа Республики Беларусь (Государственного таможенного комитета или таможни). Наряду с этим таможенный орган вправе самостоятельно осуществить классификацию товаров в случае установления нарушения правил классификации товаров декларантом, при проверке документов и сведений.

Государственный таможенный комитет Республики Беларусь осуществляет ведение Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности.

Согласно п. 1.17 ст. 1 закона Республики Беларусь «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности», **нетарифное регулирование внешнеторговой деятельности** – это метод государственного регулирования внешней торговли товарами, осуществляемый путем введения, прекращения действия количественных ограничений и иных мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, отличных от мер таможенно-тарифного регулирования. Если метод таможенного тарифного регулирования основан на применении преимущественно экономических мер, то метод нетарифного регулирования основан на применении административных или экономико-административных мер.

Нетарифное регулирование внешней торговли товарами включает в себя следующие **формы**:

- установление количественных ограничений внешней торговли товарами;
- установление мер по защите экономических интересов Республики Беларусь (защитные меры);

Мерами ограничения экспорта являются:

- квотирование экспорта;
- лицензирование экспорта.

Мерами ограничения импорта являются:

- квотирование импорта;
- лицензирование импорта.

Квотирование импорта или экспорта может применяться только одновременно с лицензированием, а лицензирование может применяться и отдельно от квотирования.

Квотирование – это прямое ограничение количества товаров, которые могут быть импортированы или экспортированы в течение определённого периода времени, как правило, календарного года.

На сегодняшний день перечень товаров, экспорт либо импорт которых подлежат квотированию, установлен постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 1267 от 27 сентября 2006 г. «О лицензировании внешней торговли отдельными видами товаров».

Распределение квот при установлении количественных ограничений осуществляется, как правило, путем проведения конкурсов или аукционов республиканским органом государственного управления, определяемым Правительством Республики Беларусь.

Порядок проведения таких конкурсов или аукционов устанавливается Советом Министров Республики Беларусь. Не допускается ограничение числа участников конкурса или аукциона и их дискриминация по признакам формы собственности или места регистрации.

Порядок проведения конкурсов и аукционов определяется Советом министров для распределения квоты на отдельные виды товаров.

К участию в конкурсе не допускаются субъекты хозяйствования:

- находящиеся в состоянии реорганизации или ликвидации;
- сообщившие о себе недостоверные сведения.

Решение об отказе в допуске к участию в конкурсе принимается Комиссией по проведению конкурса.

По итогам рассмотрения и оценки, представленных конкурсными предложениями на соответствие критериям, содержащимся в конкурсной документации, Комиссия определяет победителей конкурса – юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, способных экспортировать или импортировать квотируемую продукцию на наиболее выгодных для Республики Беларусь экономических условиях.

Победители конкурса – юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны выкупить выигранную квоту.

Под лицензированием внешней торговли товарами понимается

установление обязанности по осуществлению экспорта или импорта определенного товара только при наличии у экспортера или импортера лицензии на экспорт или импорт соответствующего товара.

Перечень товаров, экспорт либо импорт которых подлежат лицензированию, установлен постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 1267 от 27 сентября 2006 г. «О лицензировании внешней торговли отдельными видами товаров».

Выдача лицензий на осуществление экспорта или импорта отдельных категорий товаров отнесена к компетенции Министерства торговли Республики Беларусь.

Лицензия, выдаваемая на экспорт (импорт) отдельных категорий товаров может быть трех видов: разовая, генеральная и специальная.

Разовая лицензия выдается на один контракт на срок до 12 месяцев, а для квотируемых товаров – в пределах календарного года.

Срок действия лицензии может быть продлен Министерством торговли Республики Беларусь до 6 месяцев.

Изменения и дополнения в разовую лицензию вносятся на основании дополнений и изменений к договору (контракту), которые должны быть оформлены в установленном порядке сторонами, заключившими контракт, и заверены в Министерстве торговли Республики Беларусь.

Генеральная лицензия выдается на несколько внешнеэкономических контрактов на срок до 12 месяцев, а для квотируемых товаров – в пределах календарного года.

Генеральная лицензия выдается в следующих случаях:

- по решению Совета Министров Республики Беларусь;
- при реализации товаров в пределах установленных квот;
- при выполнении межправительственных соглашений;
- при экспорте лицензируемых товаров собственного производства.

Кроме того, по решению Министерства торговли Республики Беларусь генеральная лицензия может быть выдана на основании ходатайства республиканских органов государственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь, для заявителей, им подчинен-

ных, либо местных исполнительных и распорядительных органов для иных заявителей.

Изменения и дополнения в генеральную лицензию вносятся по письменному мотивируемому обращению заявителя в произвольной форме.

При экспорте текстильных изделий в страны Европейского Союза и Турцию необходимо получение специальной лицензии. Данная лицензия оформляется в двух экземплярах. Первый экземпляр выдается заявителю, второй экземпляр остается в архиве Министерства торговли Республики Беларусь. Кроме того, в необходимых случаях заявителю выдается копия лицензии, подписанная уполномоченным должностным лицом Министерства торговли Республики Беларусь и заверенная печатью Министерства торговли Республики Беларусь.

Лицензирование внешнеторговой деятельности не распространяется на товары, стоимость которых эквивалентна сумме, не превышающей 1500 евро, ввозимые или вывозимые по разовым сделкам (предусматривающим экспорт или импорт одной партии товаров в течение одного календарного года).

Законом Республики Беларусь от 25 ноября 2004 г. «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» предусмотрен такой вид лицензирования как автоматическое лицензирование экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров (далее – автоматическое лицензирование). Этот вид лицензирования представляет собой контроль уполномоченного государственного органа за количественными показателями экспорта и (или) импорта отдельных видов товаров и их изменениями, сопровождаемый обязанностью участников внешнеторговой деятельности информировать в соответствии с законодательством уполномоченный государственный орган о совершаемых внешнеторговых операциях. Автоматическое лицензирование устанавливается как временная мера и не может преследовать цели количественного ограничения или введения разрешительного порядка экспорта и (или) импорта товаров.

Как было отмечено выше, метод нетарифного регулирования включает в себя наряду с рассмотренными мерами ограничительного характера, меры по защите экономических интересов Республики Беларусь (защитные меры), которые могут быть трех ви-

дов:

- специальные защитные меры;
- антидемпинговые защитные меры;
- компенсационные защитные меры.

Специальные защитные меры – меры по ограничению импорта товара, применяемые посредством введения специальной импортной квоты либо специальной пошлины, в том числе временной специальной пошлины.

Специальные защитные меры применяются только на основании результатов расследования, если установлено, что импорт товара осуществляется в Республику Беларусь в таком возросшем количестве (в абсолютном и относительном выражении к общему объему производства или потребления аналогичного или непосредственно конкурирующего товара в Республике Беларусь) и на таких условиях, что причиняет серьезный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный или непосредственно конкурирующий товар, или создает угрозу его причинения.

Антидемпинговые меры – меры по ограничению демпингового импорта товара, применяемые посредством введения антидемпинговой пошлины, в том числе временной антидемпинговой пошлины, либо принятия ценовых обязательств со стороны экспортера этого товара в Республику Беларусь.

Антидемпинговые меры применяются, если установлено, что демпинговый импорт товара причиняет материальный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный товар, или создает угрозу его причинения. Под демпинговым импортом понимается импорт товара, экспортная цена которого ниже его нормальной цены. Под нормальной ценой товара понимается его средняя цена на внутреннем рынке того государства, из которого осуществляется его экспорт в Республику Беларусь.

Компенсационные меры – меры по ограничению импорта товара, производимого и (или) экспортируемого с использованием специфических субсидий иностранного государства (объединения иностранных государств), применяемые посредством введения компенсационной пошлины, в том числе временной компенсационной пошлины, либо принятия обязательств субсидирующим иностранным государством (объединением иностранных

государств) в лице его уполномоченного органа или экспортером субсидируемого товара.

Компенсационные меры применяются только, если установлено, что импорт товара, при производстве и (или) экспорте которого использовались специфические субсидии иностранного государства (объединения иностранных государств), причиняет материальный ущерб отрасли белорусской экономики, производящей аналогичный товар, или создает угрозу его причинения.

14.2 Основные требования законодательства к содержанию внешнеторгового договора и к срокам проведения внешнеторговых операций

Согласно указу Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. N 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций» под **внешнеторговым договором** понимается договор между резидентом и нерезидентом Республики Беларусь, предусматривающий возмездную передачу товаров, выполнение работ, оказание услуг.

Под **внешнеторговой операцией**, согласно данному законодательному акту, понимается каждая экспортная (импортная) отгрузка (поставка) товаров по отдельной таможенной декларации, каждый этап выполнения работ (оказания услуг), оформленный отдельным актом сдачи-приемки выполненных работ (оказанных услуг) либо иным документом, предусмотренным законодательством, а также каждый проведенный (полученный) платеж. **Одна внешнеторговая операция может включать в себя несколько отгрузок, этапов работ (услуг) или платежей, совершённых в течение одного дня в отношении одного контрагента по одному внешнеторговому договору.**

Каждый внешнеторговый договор может включать в себя от двух внешнеторговых операций (одна поставка и один платеж) до неограниченного верхним пределом максимального количества внешнеторговых операций.

Исходя из названных определений, можно сделать однозначный вывод, что внешнеэкономическая сделка — это действие, направленное на возникновение или изменение прав и обязанно-

стей сторон, одной из которых является нерезидент Республики Беларусь.

Внешнеэкономическая сделка должна отвечать следующим признакам:

- наличие двух и более сторон;
- среди участников данной сделки должен быть, как минимум, один резидент и один нерезидент Республики Беларусь.

Согласно пункту 2 статьи 1116 Гражданского кодекса Республики Беларусь, внешнеэкономический договор, хотя бы одним из участников которого является юридическое лицо или гражданин Республики Беларусь, совершается независимо от места заключения договора в письменной форме.

Условия внешнеторгового договора определяются и согласуются сторонами.

Однако при заключении внешнеторговой сделки резидент Республики Беларусь, независимо от примененного при её заключении права, обязан отразить в документе (документах), посредством которого был заключён внешнеторговый договор, условия расчета. При этом под условиями расчета понимается установленное внешнеторговым договором обязательство осуществления одной стороной расчета до исполнения или по факту исполнения обязательства другой стороной. Согласно постановлению Правления Национального банка Республики Беларусь от 11 ноября 2008 г., № 165 «О порядке осуществления расчетов по внешнеторговым договорам, предусматривающим импорт», проведение резидентом-импортером предоплаты продукции по импорту без предварительного разрешения Национального банка запрещено.

Наряду с императивным требованием по включению во внешнеторговый договор условий расчета, следует перечислить рекомендуемые условия и реквизиты соответствующего договора.

Экспортёру (импортёру) следует рекомендовать включить во внешнеторговый договор следующие условия и реквизиты:

- дату и место заключения договора;
- предмет договора, включая: количество продукции;
- цену (стоимость) товара, работы, услуги, охраняемой информации, исключительного права на объект интеллектуальной собственности;
- условие поставки;

- наименования и банковские реквизиты договаривающихся сторон;
- ответственность сторон;
- порядок разрешения споров.

При этом следует отметить, что условие поставки в соответствии с таможенным законодательством должно определяться на основании Правил толкования международных торговых терминов (International commercial terms, Incoterms-2000). Incoterms-2000 (Инкотермс-2000) – это международный правовой обычай, разработанный Международной торгово-промышленной палатой и применяемый к конкретному договору международной купли-продажи товаров только при наличии в данном договоре ссылки на одно из условий поставки, содержащееся в нем. Следует отметить, что отсутствие во внешнеторговом договоре условия поставки или некорректная ссылка на одно из тринадцати условий поставки Incoterms-2000 влечет сложности в определении таможенной стоимости импортируемого товара.

Следует также сделать акцент на значимости отражения во внешнеторговом договоре положения о договорной неустойке (пени). При международно-правовом регулировании внешнеторговых сделок, сочетающем положения международных договоров, обычаев и актов национального гражданского законодательства, определение размера законной неустойки значительно сложнее, чем определение её размера по внутренним сделкам. Значимость договорной неустойки по внешнеторговым сделкам выше, так как она не всегда может быть компенсирована законной неустойкой (процентами за незаконное пользование денежными средствами).

Согласно указу Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г., № 178 на субъекта хозяйствования Республики Беларусь, являющегося экспортёром или импортёром, возлагается обязанность по регистрации заключённой им внешнеторговой сделки в банке, осуществляющем расчётное обслуживание по ней. Такая регистрация должна быть осуществлена, если стоимость товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, работ, услуг), являющихся предметом соответствующей сделки, составляет 3000 евро в эквиваленте и более.

Наряду с внешнеторговыми договорами, регистрации подлежат также отдельно подписанные приложения к ним, в случае, когда в соответствии с условиями данных договоров их исполнение осуществляется на основании отдельно подписанных приложений.

При этом регистрации в банке, осуществляющем расчетное обслуживание резидента Республики Беларусь, не подлежат следующие внешнеторговые сделки (договоры):

- предусматривающие стопроцентную предоплату иностранным покупателем (заказчиком) в пользу белорусского поставщика, подрядчика (исполнителя) до отгрузки товаров, передачи охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, выполнения работ и оказания услуг при экспорте соответствующей продукции;

- не предусматривающие осуществление белорусским покупателем (заказчиком) как полной, так и частичной предоплаты до отгрузки товаров, передачи охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, выполнения работ и оказания услуг в пользу иностранного поставщика, подрядчика (исполнителя) при импорте продукции.

Регистрация сделки осуществляется уполномоченным работником банка, обслуживающего счет экспортера (импортера), по заявительному принципу в день представления экспортером (импортером) документа, посредством которого оформлено заключение внешнеторгового договора, путем проставления на таком документе оттиска штампа банка с указанием регистрационного номера сделки и заверением его подписью уполномоченного работника банка.

Законодательство Республики Беларусь устанавливает требования к срокам осуществления внешнеторговых операций.

Согласно указу Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций» юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны обеспечить исполнение (прекращение) своими иностранными контрагентами (нерезидентами) их обязательств по внешнеэкономическим операциям:

- обеспечить проведение иностранным импортёром платежа при экспорте – не позднее 90 календарных дней с даты экспорт-

ной отгрузки резидентами-экспортёрами товаров, выполнения работ, оказания услуг, передачи охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности;

- обеспечить поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, передачи охраняемой информации иностранным экспортёром при импорте соответствующих объектов – не позднее 60 календарных дней с даты проведения белорусским импортёром платежа.

Совет Министров Республики Беларусь совместно с Национальным банком по согласованию с Президентом Республики Беларусь вправе определить иные сроки исполнения нерезидентами своих обязательств перед резидентами по отдельным видам договоров на осуществление внешнеторговых операций.

Рассмотренные нормы права ограничивают по времени только те внешнеторговые операции, которые направлены на исполнение обязательств нерезидентами Республики Беларусь, срок исполнения которых, согласно внешнеторговому договору наступает позднее срока исполнения корреспондирующих им обязательств резидентов Республики Беларусь.

Например, девяностодневный срок проведения экспортной операции, распространяется только на ситуацию, при которой обязательство резидента Республики Беларусь (белорусского экспортёра) по экспортной поставке товаров (выполнении работ, оказании услуг) было исполнено раньше, чем обязательство нерезидента (иностранного импортёра) по осуществлению платежа за эту продукцию. Если же платёжное обязательство нерезидента (иностранного импортёра) было исполнено до осуществления резидентом Республики Беларусь (белорусским экспортёром) экспортной поставки, то внешнеторговая операция по проведению экспортной поставки не ограничивается девяностодневым сроком.

При применении норм, ограничивающих сроки обязательств нерезидентов, следует помнить, что обязанность белорусского участника внешнеторговой деятельности по обеспечению исполнения иностранным партнёром своего обязательства в указанные предельные сроки, будет считаться выполненной и при ряде других форм прекращения обязательств нерезидента.

Так при экспорте продукции белорусским экспортёром обязательство иностранного импортёра перед соответствующим экспортёром может быть прекращено путём:

- поступления белорусским экспортёром денежных средств за переданные товары (охраняемую информацию, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности), выполненные работы, оказанные услуги согласно внешнеторговому договору (надлежащее исполнение);

- получения белорусским экспортёром страхового возмещения по договору страхования экспортного риска, заключенному между экспортёром (банком) и страховой организацией либо нерезидентом и страховой организацией;

- зачета встречных однородных денежных требований, вытекающих из двусторонних внешнеторговых договоров, а также в соответствии с международными договорами о взаимных безналичных расчетах, осуществляемых на основе клиринга;

- обмена на эквивалентное по стоимости количество товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности), выполненных работ, оказанных услуг, оформленного двусторонним внешнеторговым договором;

- возврата белорусскому экспортёру переданных им по внешнеторговому договору товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности) (отказ иностранного импортёра от товара).

При импорте продукции белорусским импортёром обязательство иностранного экспортёра перед соответствующим импортёром может быть прекращено путём:

- получения белорусским импортёром товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности), выполнения работ, оказания услуг и платы за них согласно внешнеторговому договору;

- обмена на эквивалентное по стоимости количество товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности), выполненных работ, оказанных услуг, оформленного двусторонним внешнеторговым договором;

- зачета встречных однородных требований, выраженных в эквивалентном по стоимости количестве товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллекту-

альной деятельности), выполненных работ, оказанных услуг, вытекающих из двусторонних внешнеторговых договоров, а также в соответствии с международными договорами о взаимных безналичных расчетах, осуществляемых на основе клиринга;

- получения белорусским импортёром страхового возмещения по договору страхования предпринимательского риска, заключенного между импортером и страховой организацией либо иностранным экспортёром и страховой организацией;

- получения белорусским импортёром денежных средств по банковской гарантии;

- возврата белорусскому импортёру денежных средств (за вычетом комиссий банков-нерезидентов), ранее перечисленных в качестве платы за товары (охраняемую информацию, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности), выполненные работы, оказанные услуги.

Следует отметить, что по экспортному внешнеторговому договору допускается уступка белорусским экспортёром своего требования к иностранному импортёру в пользу другого резидента Республики Беларусь. По импортному контракту допускается перевод долга белорусским импортёром перед иностранным экспортёром на иного резидента Республики Беларусь. Однако исполнение таких соглашений о цессии (при экспорте) и переводе долга (при импорте) должно укладываться в рассмотренные предельные сроки внешнеторговых операций с момента их начала первоначальным субъектом обязательства. Заключение иных соглашений о перемене лиц в обязательстве по внешнеторговым договорам, за исключением рассмотренных, не допускается, исключая случаи, прямо предусмотренные законодательными актами.

Продление вышеуказанных предельных сроков исполнения (прекращения) обязательств нерезидентов по внешнеторговым операциям осуществляется Национальным банком Республики Беларусь в соответствии с установленным им по согласованию с Комитетом государственного контроля порядком.

Основаниями для ходатайства о продлении сроков могут являться:

- длительный цикл изготовления технически сложного оборудования предприятием-изготовителем – нерезидентом Республики Беларусь;
- длительный срок транспортировки продукции;
- реализация продукции через агентские и дилерские организации при условии заключения соответствующего соглашения с рассрочкой платежа в сроки, превышающие установленные указом Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций»;
- сезонность и цикличность поставок;
- низкая конкурентоспособность продукции собственного производства, реализуемой в рамках внешнеторгового договора (в том числе в рамках договора консигнации или комиссии);
- наступление форс-мажорных обстоятельств, оговоренных статьей 79 Конвенции ООН от 11 апреля 1980 г. «О договорах международной купли-продажи товаров», подтвержденное компетентными органами;
- наличие международных договоров, регулирующих порядок взаиморасчетов в сроки, превышающие установленные указом Президента от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций».

Следует отметить, что рассмотренные требования по своему содержанию являются требованиями валютного контроля. Они направлены на обеспечение своевременного поступления валютной выручки от экспорта в Республику Беларусь. Данные требования валютного контроля позволяют минимизировать такое негативное хозяйственно-правовое явление, как притворные внешнеторговые сделки, фактически направленные на перечисление и размещение валютных средств за пределами Республики с целью получения дохода от временного, но продолжительного нахождения валютных средств в иностранных банках до поступления этих средств на счета в банках-резидентах Республики Беларусь. Такие операции влекут затруднения при расчетах с поставщиками сырья и материалов, с уплатой обязательных платежей в бюджет, и способствуют присвоению доходов от обращения валютных средств субъекта хозяйствования за пределами Республики неуправомоченными лицами. Однако действие рассмотренных требований валютного контроля, предусмотренных

указом Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г., № 178, не распространяется на следующие категории внешнеторговых сделок (договоров):

- внешнеторговых договоров, предусматривающих передачу имущества в аренду, финансовую аренду (лизинг) независимо от того, является арендатором или арендодателем резидент либо нерезидент, а также от места нахождения имущества, передаваемого в аренду, финансовую аренду (лизинг);
- внешнеторговых договоров, заключённых в рамках выполнения административных процедур;
- внешнеторговых договоров страхования (всех видов),
- займа и кредита и др.

14.3 Ответственность субъектов хозяйствования за нарушение порядка осуществления внешнеторговой деятельности

Предусмотренные законодательством административные правонарушения в сфере осуществления внешнеторговой деятельности могут быть классифицированы на три группы: 1) правонарушения, имеющие место исключительно при экспорте продукции; 2) правонарушения, имеющие место исключительно при импорте продукции; 3) правонарушения, имеющие место как при экспорте, так и при импорте продукции (универсальные составы).

К правонарушениям, имеющим место исключительно при экспорте продукции, относятся следующие административно-наказуемые деяния:

- экспорт товаров (работ, услуг), оплаченных белорусскими рублями за нерезидента. Объективная сторона данного состава, предусмотренного ст. 11.38 Кодекса Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях», состоит из трех действий: а) экспорт субъектом хозяйствования – резидентом Республики Беларусь любой продукции (товаров, работ или услуг) нерезиденту; б) заключение между данным нерезидентом (иностранным импортером) и резидентом Республики Беларусь (третьим лицом) соглашения о переводе на последнего долга перед белорусским экспортером или заключение между белорусским экспортером и другим резидентом Республики Беларусь (третьим

лицом) соглашения об уступке права требования платежа нерезидента (иностранного импортера) за переданную ему по экспорту продукцию; в) осуществление резидентом Республики Беларусь (третьим лицом) платежа в белорусских рублях в пользу белорусского экспортера во исполнение заключенного с нерезидентом (иностранным импортером) соглашения о переводе долга или заключенного с белорусским экспортером соглашения об уступке права требования. Последовательность этих трех действий для констатации объективной стороны данного состава значения не имеет. Субъектом данного правонарушения будет являться субъект хозяйствования, осуществивший платеж белорусскими рублями в пользу белорусского экспортера вместо иностранного импортера. Однако акты законодательства могут предусматривать перечень оснований, исключающих противоправность этого деяния;

- несанкционированное распоряжение денежными средствами от экспорта товаров (работ, услуг) без зачисления на счет субъекта хозяйствования – экспортера. Под несанкционированным распоряжением денежными средствами понимается любая расходная операция с ними до поступления их на счет экспортера без специального разрешения банка, обслуживающего экспортера. Данный состав административного правонарушения предусмотрен ст. 11.39 Кодекса Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях». Акты законодательства могут предусматривать перечень оснований, исключающих противоправность этого деяния. Например, допускается зачисление экспортной выручки на счёт другого резидента Республики Беларусь, в пользу которого резидент-экспортёр осуществил уступку права требования к иностранному импортёру.

К правонарушениям, имеющим место исключительно при импорте продукции, относятся следующие административно-наказуемые деяния:

- превышение суммы перечисленных денежных средств по импорту (стоимости отгруженного товара, выполненных работ, оказанных услуг по экспорту) в сравнении с договорной стоимостью полученного товара, выполненных работ, оказанных услуг (суммой полученных денежных средств);

- представление импортером в обслуживающий банк недостоверной информации по проводимым по внешнеторговому договору платежам. Данный состав административного правонарушения предусмотрен ст. 11.51 Кодекса Республики Беларусь 2003 г. «Об административных правонарушениях».

К третьей группе правонарушений, имеющих место как при экспорте, так и при импорте продукции (универсальным составом), относятся:

- несанкционированное превышение сроков проведения внешнеторговых операций. Под несанкционированным превышением сроков внешнеторговых операций понимается превышение предельных сроков внешнеторговых операций, установленных Указом Президента Республики Беларусь «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций», при отсутствии разрешения Национального банка Республики Беларусь, полученного белорусским экспортером или импортером до истечения данных сроков;

- нарушение установленного порядка проведения внешнеторговых операций: отсутствие лицензии либо других разрешительных документов, паспорта сделки, статистической декларации или периодической статистической декларации, оформляемых в установленных законодательством случаях;

- к данной группе относится ряд других составов административных правонарушений.

Применение к субъектам хозяйствования и их должностным лицам мер административной ответственности за рассмотренные правонарушения отнесено к компетенции органов Комитета государственного контроля, а за совершение отдельных составов – к компетенции таможенных органов.

Нормативные правовые акты и литература

1 О государственном регулировании внешнеторговой деятельности : закон Республики Беларусь от 25 ноября 2004 г., № 347-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

2 О мерах по защите экономических интересов Республики Беларусь при осуществлении внешней торговли товарами : закон Республики Беларусь от 25 ноября 2004 г., № 346-З // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2004. – №193.

3 О таможенном тарифе : закон Республики Беларусь от 3 февраля 1993 г., № 2151-XII // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

4 Об экспортном контроле : закон Республики Беларусь от 6 января 1998 г., №130-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

5 О валютном регулировании и валютном контроле : закон Республики Беларусь от 22 июля 2003 г., № 226-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

6 О Торгово-промышленной палате : закон Республики Беларусь от 16 июня 2003 г., № 208-З // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

7 О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций : указ Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г., № 178 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

8 О лицензировании внешней торговли отдельными видами товаров: Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 27 сентября 2006 г., № 1267 // Консультант плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Мн., 2009.

9 Леанович, Е. Б. Международные коммерческие и внешнеэкономические договоры / Е. Б. Леанович. – Мн., 2003. – 120 с.

10 Вабищевич, С.С. Внешнеэкономическая деятельность в Республике Беларусь: правовые перспективы : монография / С. С. Вабищевич. – Мн.: Молодёжное, 2005. – 232 с.

11 Толочко, О.Н. Частно-правовые аспекты регулирования внешнеэкономических сделок в Республике Беларусь / О. Н. То-

лочко // Современное белорусское право и правоведение: сб. науч. статей. – Гродно: ГрГУ им. Я. Купалы, 1998. – С 181 – 190.

12 Тихиня, В.Г. Международное частное право : учебник / В. Г. Тихиня. – Мн.: Право и экономика, 2004. – 404 с.

13 Гончаров, А.А. Международное торговое право : ответы на экзаменационные вопросы / А. А. Гончаров. – Мн., 2007. – 176 с.

14 Кузьмин, А. С. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности Республики Беларусь : ответы на экзаменационные вопросы / А. С. Кузьмин. – Мн.: ТетраСистемс, 2008. – 176 с.

15 Игнатюк, А.З. Таможенное право Республики Беларусь / А. З. Игнатюк. – Мн., 2002. – 400 с.

16 Хвалей, В.В. Курс правовых основ внешнеэкономической деятельности государств-участников СНГ (Россия, Беларусь, Украина) / В. В. Хвалей, Я. И. Функ – Мн., 2000. – 256 с.

ЛИТЕРАТУРА

- 1 Предпринимательское (хозяйственное) право: Учеб: В 2 т. / под ред. О. М. Олейника.– М.: Юрист, 1999.– Т. 1. – 727 с.
- 2 Вабищевич, С. С. Предпринимательское (хозяйственное) право / С. С. Вабищевич. – Мн., 2003. – 436 с.
- 3 Гусева, Т. А. Предпринимательское право : учеб.-метод. комплекс / Т. А. Гусева.– М., 2006.– 543 с.
- 4 Мартемьянов, В. С. Хозяйственное право : учебник для вузов в 2 т. / В. С. Мартемьянов. – М.: Изд-во БЕК. – 312 с. – Т.1.
- 5 Попондопуло, В. Ф. Коммерческое (предпринимательское) право : учебник / В. Ф. Попондопуло. – М.: Юрист. – 2005. – 668 с.
- 6 Зенин, И. А. Предпринимательское право : учеб. Для вузов / И. А. Зенин. – М.: Высш. образование, 2007. – 629 с.
- 7 Паращенко, В.Н. Хозяйственное право. В 2 ч. Часть 1. Общие положения / В. Н. Паращенко. – Мн., 1998. – 152 с.
- 8 Паращенко, В.Н. Хозяйственное право Республики Беларусь. Особенная часть / В. Н. Паращенко. – Мн., 2000. – 337 с.
- 9 Гальцов В.С., Сачек А.Г., Радоман В.Н. Сальникова А.В. Хозяйственное право: курс лекций. – Мн. Тесей. – 2008. – 344 с.
- 10 Реуцкая, Е. А. Хозяйственное право : курс интенсивной подготовки / Е. А. Реуцкая. – второе изд., перераб. И доп. – Мн.: ТетраСистемс, – 2008. – 384.
- 11 Бродский, М.Н. Законодательная база экономического развития/ М. Н. Бродский. – СПб.: Изд-во «Европейский дом», 2002.– 592 с.

О поддержке малого и среднего предпринимательства: Закон Республики Беларусь от 1 июля 2010 г. N 148-З

Учебное издание

МИХАЙЛОВ Дмитрий Игоревич

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

**КУРС ЛЕКЦИЙ ДЛЯ СТУДЕНТОВ СПЕЦИАЛЬНОСТИ
а. 24 01 02 «ПРАВОВЕДЕНИЕ»**

**Редактор В.И. Шкредова
Корректор В.В. Камрина**

Лицензия № 023 30/ 0549481 от 14.05.09

Подписано в печать ? г. (124) Формат 60х84 1/16. Бумага
писчая № 1. Гарнитура «Таймс». Усл. печ. л. 10,9. Уч.-изд. л.
8,5.

Отпечатано на ризографе
учреждения образования
«Гомельский государственный университет
имени Франциска Скорины»
Лицензия № 023 30/ 0549481 от 14.05.09

246019, г. Гомель, ул. Советская, 104

РЕПОЗИТОРИИ ГГУ ИМЕНИ Ф. СКОРИНЫ