

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования «Витебский государственный
университет имени П.М. Машерова»
Кафедра гражданского права и гражданского процесса

Т.В. Лобацкая

**ОСНОВЫ БИЗНЕСА И ПРАВА
В ИНФОРМАЦИОННЫХ
ТЕХНОЛОГИЯХ**

Курс лекций

*Витебск
ВГУ имени П.М. Машерова
2017*

УДК 347:004(075.8)
ББК 67.404я73
Л68

Печатается по решению научно-методического совета учреждения образования «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова». Протокол № 1 от 19.10.2017 г.

Автор: старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса ВГУ имени П.М. Машерова **Т.В. Лобацкая**

Рецензент:
заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса
ВГУ имени П.М. Машерова, кандидат юридических наук,
доцент *И.И. Шматков*

Лобацкая, Т.В.
Л68 Основы бизнеса и права в информационных технологиях : курс лекций / Т.В. Лобацкая. – Витебск : ВГУ имени П.М. Машерова, 2017. – 52 с.

Краткий курс лекций подготовлен в соответствии с учебной программой по дисциплине «Основы бизнеса и права в информационных технологиях» для студентов заочной формы обучения математического факультета, специальности ПОИТ. При изложении материала учтены изменения и дополнения в действующем законодательстве (по состоянию на сентябрь 2017 года).

УДК 347:004(075.8)
ББК 67.404я73

© Лобацкая Т.В., 2017
© ВГУ имени П.М. Машерова, 2017

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ТЕМА 1. ОСНОВЫ БИЗНЕСА И ПРАВА В ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЯХ КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА	5
1.1 Основы бизнеса и права в информационных технологиях как учебная дисциплина: понятие, предмет и объект	5
1.2 Цель и основные задачи	5
1.3 Характеристика понятий: «предпринимательство», «бизнес»	6
ТЕМА 2. МОТИВАЦИЯ ТРУДА В СИСТЕМЕ ИТ-БИЗНЕСА	7
2.1 Сущность содержательных теорий мотивации: классификация по А. Маслоу, Ф. Герцбергу и Д. Мак Клееланду	7
2.2 Характеристика основных процессуальных теорий мотивации: теория «справедливости» Дж. Адамса, теория «ожидания» В. Врума, комплексная модель Портера-Лоулера	8
ТЕМА 3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИТ-БИЗНЕСА	10
3.1 Формы организации бизнеса и их правовое регулирование	10
3.2 Формы государственной поддержки ИТ-рынка	11
ТЕМА 4. ЗАЩИТА ИТ-БИЗНЕСА	13
4.1 Виды объектов интеллектуальной собственности	13
4.2 Авторское право	15
4.3 Патентное право	18
4.4 Лицензирование ИТ-бизнеса	19
4.5 Основные виды лицензий	22
ТЕМА 5. КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА ПРЕДПРИЯТИЯ. КОНФИДЕНЦИАЛЬНАЯ ИНФОРМАЦИЯ	24
5.1 Понятия «коммерческая тайна», «конфиденциальная информация»	24
5.2 Правовое обеспечение конфиденциальной информации в Беларуси	27
5.3 Конфиденциальная ИТ-информации	29
ТЕМА 6. ДОГОВОР В СФЕРЕ ИТ-БИЗНЕСА	30
6.1 Понятие «договор», «контракт»	30
6.2 Классификация договоров	32
6.3 Основные разделы договора	33
6.4 Заключение и исполнение договоров	34
ТЕМА 7. ОРГАНИЗАЦИОННО- ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ БИЗНЕСА	36
7.1 Акционерные общества	36
7.2 Общества ограниченной и дополнительной ответственности как субъекты хозяйственной деятельности	39
7.3 Хозяйственные товарищества, кооперативы, унитарные предприятия как субъекты хозяйственной деятельности	41
ТЕМА 8. ЛИКВИДАЦИЯ И РЕОРГАНИЗАЦИЯ КОММЕРЧЕСКИХ ПРЕДПРИЯТИЙ	45
8.1 Правовые особенности ликвидации коммерческих предприятий	45
8.2 Понятие, виды реорганизация юридического лица	48
8.3 Передаточный акт, разделительный баланс	50

ВВЕДЕНИЕ

Как отмечает А.В. Равино, основы бизнеса и права в информационных технологиях – учебная дисциплина, которая исследует экономические, предпринимательские и правовые отношения, процессы и явления, происходящие на рынке ИТ-продуктов, а также свойственные ему законы и закономерности, принципы функционирования и методы управления этими процессами.

Также А.В. Равино указывает на то, что объектом изучения дисциплины является рынок ИТ-продуктов как система экономических, правовых отношений бизнес в сфере информационных технологий как вид экономической деятельности. Предметом изучения дисциплины является система экономических, правовых и бизнес-отношений, возникающих по поводу формирования и развития рынка ИТ-продуктов, осуществления предпринимательской ИТ-деятельности, а именно: основы предпринимательской и управленческой деятельности в сфере информационно-коммуникационных технологий; особенности функционирования рынка информационных услуг, программных продуктов; организационно-правовое обеспечение предпринимательской и управленческой деятельности в секторе информационно коммуникационных технологий; экономика, менеджмент организации, маркетинг услуг и продуктов ИКТ; сущность межкультурных аспектов бизнеса программных продуктов. Концепция построения учебной дисциплины основана на взаимосвязи рынка ИТ продуктов, ИТ-индустрии и системы экономического развития общества.

Под ИТ-компаниями понимаются компании, предметом деятельности которых является разработка программного обеспечения. Согласно общегосударственному классификатору Республики Беларусь ОКРБ 005-2006 "Виды экономической деятельности", утвержденному постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 28.12.2006 N 65, сюда можно отнести, в частности:

- деятельность, связанную с анализом, проектированием и программным обеспечением информационных систем;
- анализ информационных потребностей пользователей, консультирование по вопросам наиболее экономичного решения;
- проектирование, разработку, поставку и документирование индивидуального программного обеспечения, отвечающего заказам конкретных потребителей;
- проектирование, разработку, поставку и документирование готового программного обеспечения общего пользования;
- проектирование, разработку, поставку и документирование программного обеспечения автоматизированных систем управления;
- проектирование, разработку и оформление web-страниц;
- производство программ по указанию пользователя.

Сегодня ИТ-компании используют три основных бизнес-модели, а именно:

- 1) разработка собственных программных продуктов;
- 2) разработка программного обеспечения и информационных систем на заказ;
- 3) одновременное использование двух предыдущих бизнес-моделей.

ТЕМА 1. ОСНОВЫ БИЗНЕСА И ПРАВА В ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЯХ КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

1.1 Основы бизнеса и права в информационных технологиях как учебная дисциплина: понятие, предмет и объект

Как отмечает Гориш И.В. признаком научной дисциплины «Основы бизнеса и прав информационных технологиях» является:

- 1) наличие предмета и объекта исследований, методологии;
- 2) фактичность исследований публикаций в печати;
- 3) издание книг по тематике технологии и автоматизации делопроизводства;
- 4) осуществление государственного регулирования в области делопроизводства и архивного дела.

Предметом дисциплины «Основы бизнеса и прав информационных технологиях» по мнению Гориша И.В. является:

- 1) организация предпринимательской деятельности и ее правовое обеспечение в условиях информационного общества;
- 2) высокотехнологичные методы и средства обеспечения предпринимательской деятельности;
- 3) приобретение теоретических знаний и выработка компетенций в области правовой защиты информации.

Объектом же дисциплины согласно Гориша И.В. является:

- 1) высокотехнологичные методы и средства осуществления эффективной предпринимательской деятельности, а также нормативно-правовая база и условия ее правовой организации;
- 2) защита информации и ее эффективное осуществление в современном обществе, на предприятии (организации);
- 4) приобретение теоретических знаний и выработка компетенций в области защиты информации.

1.2 Цель и основные задачи

Целью изучения дисциплины «Основы бизнеса и права в информационных технологиях» является формирование у студентов теоретических основ экономических знаний, основ бизнеса и права, менеджмента в сфере информационно-коммуникационных технологий, а также приобретение навыков предпринимательской деятельности по созданию и продвижению ин-формационных технологий и продуктов.

Дисциплина «Основы бизнес и права в информационных технологиях» занимает важное место в подготовке квалифицированных специалистов-профессионалов.

Для достижения данной цели поставлены следующие задачи:

- изучение теоретических основ бизнеса, предпринимательства, права в сфере информационных технологий (ИТ), экономической деятельности ИТ-организаций, условий и особенностей осуществления бизнеса в ИТ-секторе экономики;
- формирование практических навыков по применению теоретических знаний бизнеса, экономики и права в ИТ-среде, по созданию и продвижению собственных ИТ-продуктов.
- выработка у студентов способности применения полученных знаний на практике;
- подготовка потенциальных специалистов в сфере предпринимательской деятельности.

1.3 Характеристика понятий: «предпринимательство», «бизнес»

Согласно ст. 1 Гражданского Кодекса Республики Беларусь Предпринимательская деятельность - это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления.

К предпринимательской деятельности не относятся:

- ремесленная деятельность;
- деятельность по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма;
- деятельность граждан Республики Беларусь, осуществляющих ведение личных подсобных хозяйств, по производству, переработке и реализации произведенной ими сельскохозяйственной продукции;
- адвокатская деятельность;
- нотариальная деятельность нотариусов;
- деятельность третейских судей;
- деятельность медиаторов;
- деятельность, осуществляемая в рамках временных научных коллективов;
- деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг и банковских счетов в качестве средства платежа или в целях сохранения денежных средств и получения дохода и др.

Бизнес (англ. business «дело», «занятие», «предприятие») — предпринимательская, коммерческая или иная деятельность, которая не противоречит закону и направлена на получение прибыли посредством продвижения полезных и качественных продуктов или оказываемых услуг.

Юридическое лицо.

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

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

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

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

К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы), а также иные некоммерческие организации, если иное не установлено настоящим Кодексом, иными законами или актами Президента Республики Беларусь.

В случаях, предусмотренных законами или актами Президента Республики Беларусь, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы могут иметь имущественные права в отношении некоммерческих организаций, в том числе не являясь их учредителями (участниками) (ст. 44 Гражданского кодекса).

В статье 45 Гражданского кодекса закреплена правоспособность юридического лица

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения такого специального разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок и прекращается по истечении срока его действия, если иное не установлено законодательством.

ТЕМА 2. МОТИВАЦИЯ ТРУДА В СИСТЕМЕ ИТ-БИЗНЕСА

2.1 Сущность содержательных теорий мотивации: классификация по А. Маслоу, Ф. Герцбергу и Д. Мак Клеllandу

Как отмечает в своих работах Галяутдинов Р.Р. теория иерархии потребностей – одна из самых известных мотивационных теорий, была разработана американским психологом Абрахамом Маслоу.

Свои идеи Маслоу изложил в 1954 году в книге «Мотивация и личность».

Наглядной моделью иерархии потребностей в теории А. Маслоу является широко известная пирамида потребностей (пирамида Маслоу). Сегодня общепринято изображать «лестницу» человеческих потребностей именно в виде пирамиды. Суть теории иерархии потребностей по Маслоу в следующем. Потребности человека имеют для него разную степень важности, и на первом месте стоят более примитивные вещи. Пока человек не удовлетворит базовые простейшие потребности, он не будет (и не сможет) испытывать потребности более высоких уровней. Пирамида потребностей А. Маслоу Иерархия потребностей по А. Маслоу включает в себя семь уровней. То есть в первую очередь человека заботят проблемы отдыха, утоления голода, жажды, сексуальных потребностей. Затем человек задумается о своей безопасности. И только

будучи сытым, отдохнувшим и имеющим крышу над головой, человек почувствует потребность в дружбе и любви. Затем потребность в одобрении, уважении и признании его заслуг. И только в самую последнюю очередь человека будут занимать духовные потребности: стремление к знаниям, искусство, самореализация

Следующая содержательная теория мотивации – теория потребностей Дэвида МакКлелланда, еще одного американского психолога, разработанная им в 1940-е годы.

Теория МакКлелланда делает упор на три потребности высших уровней: 1. Потребность в причастности; 2. Потребность во власти; 3. Потребность в успехе.

Теория потребностей МакКлелланда отличается тем, что делает упор на высшие потребности (причастность, власть и успех), не учитывая потребности физиологические. Аналогии этих потребностей также можно обнаружить в пирамиде А. Маслоу.

Теория мотивации Герцберга предполагает наличие двух групп факторов влияющих на мотивацию работников (поэтому ее часто называют двухфакторной теорией Герцберга): 1. Гигиенические факторы (удерживающие на работе) – условия труда, контроль за работой, размер заработной платы, взаимоотношения с коллегами и начальством; 2. Факторы-мотиваторы (побуждающие к работе) – достижения работника, возможности карьерного роста, возможность самореализации, признание заслуг, успехи.

Двухфакторная теория Герцберга говорит о 2-х группах факторов, влияющих на мотивацию: гигиенических и мотиваторах. Согласно теории Ф. Герцберга гигиенические факторы важны, так как плохие условия труда и низкая зарплата приведут к неудовлетворенности человека своей работой. Но при этом они не могут мотивировать работника. С другой факторы-мотиваторы могут мотивировать работников, но их отсутствие не вызывает у людей неудовлетворенности своей работой.

Зарплата по Герцбергу не является мотивирующим фактором. В теории Герцберга также прослеживаются параллели с теорией Маслоу (например, к гигиеническим факторам можно отнести физиологические потребности, потребности в безопасности и социальные потребности; оставшиеся ступени пирамиды А. Маслоу относятся к факторам-мотиваторам).

2.2 Характеристика основных процессуальных теорий мотивации: теория «справедливости» Дж. Адамса, теория «ожидания» В. Врума, комплексная модель Портера-Лоулера

Галаяудинов Р.Р отмечает в своих работах, что процессуальные теории мотивации – анализируют то, как человек распределяет свои усилия для достижения цели, и какой вид поведения при этом выбирает. Можно сказать, что они больше ориентированы на процесс достижения цели (потому и называются процессуальными теориями), а не на содержание цели (как содержательные теории мотивации). Но при этом процессуальные теории вовсе не отвергают роль потребностей в мотивации человеческой деятельности, просто согласно им не менее важны и условия удовлетворения потребностей: ожидаемое вознаграждение и справедливая оценка результата проделанной работы.

К процессуальным теориям мотивации относятся:

- теория ожиданий В. Врума;
- теория справедливости Дж. Адамса;
- комплексная теория мотивации Портера-Лоулера;
- теория Х и теория Y МакГрегора.

Теория ожиданий Врума (Expectancy Theory) - говорит о том, что наличие у человека потребности не является единственным условием для возникновения у него мотивации к достижению данной цели (обусловленной потребностью). Важным условием является ожидание человеком того, что выбранный им тип поведения и предпринимаемые действия действительно приведут к получению желаемого. То есть мало наличие у человека потребности, надо чтобы он ожидал, что затраченные им усилия, в самом деле, помогут ему ее удовлетворить.

Автор теории ожиданий – американский ученый Виктор Врум впервые изложил свою теорию в книге «Труд и мотивация» (1964). Врум, в своей теории ожиданий, выделяет три ключевых фактора влияющих на мотивацию:

- ожидание того, что затраченные усилия приведут к желаемому результату (цели);
- ожидание того, что достижение результата будет вознаграждено (то есть достижение результата – основной инструмент для получения вознаграждения);
- ожидание того, что вознаграждение будет ценным (валентным)

Теория справедливости Адамса, еще одна довольно распространенная процессуальная теория мотивации, это теория справедливости или теория равенства. Ее предложил в 1963 году американский психолог Джон Стейси Адамс. Теория справедливости Адамса (Equity Theory) – утверждает, что люди всегда субъективно оценивают соотношение между полученным вознаграждением и затраченными на его достижение усилиями, а также сравнивают его с соотношением других работников, выполняющих аналогичную работу. Джон Адамс выделил шесть возможных реакций работника на несправедливость:

- сокращение прикладываемых усилий;
- попытка добиться увеличения вознаграждения за свой труд;
- снижение самооценки;
- попытка повлиять на зарплату или нагрузку других работников;
- выбор другого объекта для сравнения ;
- попытка перейти в другой отдел, цех или организацию.

Комплексная мотивационная теория, объединяющая в себе элементы, как теории ожиданий, так и теории справедливости, является теория, предложенная в 1968 году Лайманом Портером и Эдвардом Лоулером.

Теория Портера-Лоулера основана на утверждении, что на мотивацию человека влияет целый ряд факторов, важнейшими из которых являются: затраченные усилия, полученный результат, вознаграждение, его восприятие и степень удовлетворенности.

В модели Портера-Лоулера на мотивацию работника влияет не только ожидание вознаграждения или чувство справедливости, но все эти факторы и иные в совокупности:

1. Затраченные усилия – уровень приложенных работником усилий зависит от ожидаемого вознаграждения и уверенности в том, что вознаграждение будет адекватно затраченным усилиям.

2. Полученный результат – эффективность работы зависит не только от приложенных работником усилий, но и от его способностей, особенностей личности, осознания им своей роли в общем деле и т.д.

3. Вознаграждение и его восприятие – работник сравнивает полученное вознаграждение с затраченными усилиями и решает справедливое оно или несправедливое. Если вознаграждение воспринимается как справедливое, это повышает мотивацию работника и наоборот.

4. Степень удовлетворенности – как итог внешнего (премия, похвала) и внутреннего (чувство собственной значимости, самовыражение) вознаграждения и мерило его ценности.

ТЕМА 3. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИТ-БИЗНЕСА

3.1 Формы организации бизнеса и их правовое регулирование

Как отмечает Базылев Н.И., Базылева М.Н. в учебном пособии «Основы бизнеса» бизнес развивается во множестве форм. Он может быть предпринимательским, коммерческим, финансовым. Каждый вид такого бизнеса имеет свои формы и специфические черты. Вместе с тем, если брать организационные начала и принципы правового регулирования, оказывается, что все формы бизнеса имеют ряд черт, позволяющих свести их к единой классификации, и тогда выделяются такие формы, как индивидуальный, коллективный, корпоративный и международный бизнес. Каждый из них имеет свою специфику, свои преимущества и недостатки, которые следует взвешивать при организации дела.

Индивидуальное предпринимательство — самая простая и доступная форма бизнеса. Это в равной степени касается начала предпринимательства, процессов функционирования и ликвидации бизнеса.

Коллективный бизнес — сложное явление. Общим для его форм является коллективный принцип предпринимательской деятельности. Но новое предпринимательство всегда специфично, оно своеобразно для каждого из видов коллективного производства. Известно, что кооперативы образуются за счет денежных и других взносов его членов, доходов, полученных от реализации продукции, и иной деятельности, предусмотренной уставом кооператива. В хозяйственные общества и товарищества вступают не индивидуальные работники, а хозяйствующие звенья со своими материально-техническими и финансовыми средствами. Здесь уже складывается иной принцип технологического и производственного союза, а значит и иной характер формирования производственного технологического комплекса, а также распределения произведенного продукта.

Известный американский экономист Дж. Гелбрейт считает корпорацию единственно возможной и эффективной с точки зрения общественных интересов формой организации производства. Следует отметить, что по мнению экономистов США, корпорациями называются любые акционерные компании.

Под корпорации подходят наименования союзов и организаций, создающихся в целях защиты коллективных интересов или привилегий.

Корпорации бывают различных видов: некоммерческие и коммерческие.

К формам международного бизнеса следует относить две основные формы сотрудничества — совместные предприятия и межфирменные соглашения.

Для совместных предприятий характерно установление соглашения между двумя или несколькими партнерами о создании совместной организации для производственной деятельности.

Межфирменное соглашение — это официальное или неофициальное соглашение между партнерами, предусматривающее определенную степень сотрудничества.

Как отмечает Мачихин С.И. сегодня в Республике Беларусь активно развивается сфера информационно-коммуникационных технологий, о чем свидетельствуют постоянно увеличивающееся число отечественных ИТ-компаний, достигнутые успехи в деятельности белорусской "силиконовой долины" - Парка высоких технологий - и ряд других фактов. Субъекты хозяйствования, работающие в данном сегменте экономики,

На сегодняшний день не сложилось единого понимания термина "бизнес-модель". Так, Сооляттэ А.Ю. приводит четыре различных варианта понимания этого термина:

- модель бизнеса - это то, как компания выбирает потребителя, формулирует и разграничивает свои предложения, распределяет ресурсы, определяет, какие задачи она сможет выполнить своими силами и для каких придется привлекать специалистов со стороны, выходит на рынок, создает ценность для потребителя и получает от этого прибыль;

- бизнес-модель - это представление о том, как организация делает (или намеревается сделать) деньги;

- бизнес-модель компании - это способ, который компания использует для создания ценности и получения прибыли;

- бизнес-модель - это описание предприятия как сложной системы с заданной точностью.

Под ИТ-компаниями понимаются компании, предметом деятельности которых является разработка программного обеспечения. Согласно общегосударственному классификатору Республики Беларусь ОКРБ 005-2006 "Виды экономической деятельности", утвержденному постановлением Государственного комитета по стандартизации Республики Беларусь от 28.12.2006 N 65, сюда можно отнести, в частности:

- деятельность, связанную с анализом, проектированием и программным обеспечением информационных систем;

- анализ информационных потребностей пользователей, консультирование по вопросам наиболее экономичного решения;

- проектирование, разработку, поставку и документирование индивидуального программного обеспечения, отвечающего заказам конкретных потребителей;

- проектирование, разработку, поставку и документирование готового программного обеспечения общего пользования;

- проектирование, разработку, поставку и документирование программного обеспечения автоматизированных систем управления;

- проектирование, разработку и оформление web-страниц;

- производство программ по указанию пользователя.

3.2 Формы государственной поддержки ИТ-рынка

Сегодня ИТ-компаниями используются три основных бизнес-модели, а именно:

1) разработка собственных программных продуктов;

2) разработка программного обеспечения и информационных систем на заказ;

3) одновременное использование двух предыдущих бизнес-моделей.

По мнению белорусского законодателя, компьютерная программа есть представленная в объективной форме упорядоченная совокупность команд и данных, предназначенных для использования на компьютере и в иных системах и устройствах в целях обработки, передачи и хранения информации, производства вычислений, получения аудиовизуальных изображений и других результатов (абзац одиннадцатый статьи 4 Закона Республики Беларусь от 17.05.2011 N 262-3 "Об авторском праве и смежных правах" (далее - Закон "Об авторском праве и смежных правах"), и в этом качестве является объектом авторского права (абзац одиннадцатый части первой пункта 5 статьи 6 Закона "Об авторском праве и смежных правах"). Следовательно, весьма важным аспектом деятельности ИТ-компаний при выборе бизнес-модели является решение вопроса о принадлежности имущественных прав на компьютерную программу как объект интеллектуальной собственности.

Вопросы авторского права на компьютерную программу специально оговариваются в статье 13 Закона "Об авторском праве и смежных правах".

В частности, пункт второй статьи 13 Закона "Об авторском праве и смежных правах" предусматривает, что автору или иному правообладателю в отношении компьютерной программы принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать установку компьютерной программы на компьютер или иное устройство, запуск и работу с ней (использование заложенных в компьютерную программу функциональных возможностей), а также иные действия согласно статье 16 Закона "Об авторском праве и смежных правах", за исключением случаев, предусмотренных главой 4 Закона "Об авторском праве и смежных правах".

Напомним, что статья 16 Закона "Об авторском праве и смежных правах" определяет содержание имущественных прав на произведение. В частности, частью первой пункта 2 названной статьи предусмотрено, что исключительное право на произведение означает право автора или иного правообладателя использовать произведение по своему усмотрению в любой форме и любым способом. При этом автору или иному правообладателю принадлежит право разрешать или запрещать другим лицам использовать произведение.

Часть вторая названного пункта предусматривает конкретные способы использования произведения, среди которых к компьютерным программам прежде всего могут быть применены воспроизведение, распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности; прокат компьютерной программы в случае, если она сама является основным объектом проката.

Работая по первой из названных моделей, ИТ-компания, как правило, действует на свой риск и под свою имущественную ответственность, самостоятельно реализуя тот или иной проект по разработке программного обеспечения, привлекая для этого необходимые трудовые и финансовые ресурсы. После окончания разработки программного продукта осуществляется его коммерциализация, то есть выпуск на рынок. Такая бизнес-модель называется иногда "продуктовой". Зачастую "продуктовая" бизнес-модель предполагает сохранение исключительных прав на программное обеспечение за компанией-разработчиком. В таком случае компании-разработчики, как правило, основную прибыль при коммерциализации принадлежащих им программных продуктов получают от осуществления деятельности по предоставлению разрешений (лицензий) на использование таких продуктов.

Такая форма взаимодействия обладателя прав на компьютерную программу и заинтересованного в ее использовании лица опосредуется заключением лицензионного договора.

Пунктами 2 и 3 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах" предусмотрены два вида лицензий: исключительная и простая (неисключительная).

По договору исключительной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав определенным способом в пределах, установленных договором. При этом лицензиар не имеет права использовать и разрешать другим лицам использование объекта авторского права или смежных прав в части, предоставленной лицензиату, но сохраняет право использовать и разрешать другим лицам использование объекта авторского права или смежных прав в части, которая не предоставлена лицензиату (пункт 2 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах").

По договору простой (неисключительной) лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав с сохранением за лицензиаром права использования объекта авторского права или смежных прав и права выдачи лицензии другим лицам (пункт 3 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах").

Именно использование договоров простой (неисключительной) лицензии наиболее широко практикуется ИТ-компаниями, работающими по "продуктовой" модели.

В свою очередь, возможны различные варианты правового оформления предоставления такой лицензии. Во-первых, нормы, регулирующие вопросы передачи прав, могут быть закреплены напрямую в лицензионном договоре. В таком случае непосредственно в текст договора среди прочего включаются соответствующие положения, определяющие объем передаваемых прав, а также срок действия такого договора и территорию, на которой допускается использование компьютерной программы как объекта авторского права.

Во-вторых, речь может идти о так называемой оберточной лицензии. Как отмечает С.С.Лосев, "такowymi называют лицензионные договоры о предоставлении права использования компьютерной программы или базы данных, условия которых излагаются на упаковке или приложены к каждому экземпляру программы или базы данных". Возможность заключения такого договора прямо предусмотрена частью второй пункта 7 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах".

Формы государственной поддержки предпринимательства можно разделить на несколько главных блоков:

- 1) Финансовая поддержка.
- 2) Имущественная поддержка.
- 3) Информационная поддержка.
- 4) Иные формы поддержки, к которым относятся:

Государственная финансовая поддержка предоставляется субъектам малого предпринимательства на конкурсной основе. Финансовая поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется в соответствии с законодательством за счет средств республиканского и местных бюджетов.

Основными целями государственной политики в сфере поддержки малого и среднего предпринимательства являются:

- создание благоприятных условий для развития субъектов малого и среднего предпринимательства и конкуренции;
- оказание содействия субъектам малого и среднего предпринимательства в продвижении производимых ими товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) на рынок Республики Беларусь и рынки иностранных государств;
- увеличение количества субъектов малого и среднего предпринимательства;
- увеличение доли производимых субъектами малого и среднего предпринимательства товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) в объеме валового внутреннего продукта.

ТЕМА 4. ЗАЩИТА ИТ-БИЗНЕСА

4.1 Виды объектов интеллектуальной собственности

С античных времен и до эпохи позднего Средневековья юридическому оформлению отношений, связанных с созданием и использованием результатов технического или художественного творчества, не придавалось особого значения. В то же время моральные права автора широко признавались обществом, плагиат осуждался еще в античную эпоху. По мере распада существовавшей в европейских городах жесткой цеховой системы и

перехода к мануфактурному производству, с изобретением книгопечатания возникла необходимость оградить интересы владельцев мануфактур и издателей от недобросовестной конкуренции со стороны лиц, не вкладывавших средства в создание новых произведений искусства или освоение новых технических достижений.

Первые зафиксированные сведения о правовой охране объектов интеллектуальной собственности относились к произведениям, охраняемым авторским правом (Статут королевы Великобритании и Ирландии Анны Стюарт 1710 г., предоставивший автору опубликованного произведения исключительное право разрешать его переиздание в течение 21 года с момента вступления Статута в силу. Для неопубликованных произведений срок действия исключительного права составлял 14 лет с правом его возобновления на последующие 14 лет при жизни автора. Согласно Статуту незаконная перепечатка книг наказывалась уничтожением неправоммерно напечатанных экземпляров и штрафом. Охранялись согласно Статуту только книги, и в нем ничего не говорилось о других произведениях. Непременным условием принятия произведения под охрану являлась его регистрация в реестре компании книгоиздателей).

Определенное распространение теория интеллектуальной собственности получила и в США, где она была воплощена в законодательстве некоторых штатов. Законодатели под влиянием идей французских просветителей также исходили из того, что труд человека создает как материальные, так и духовные ценности. Поэтому результаты труда являются собственностью лица, их создавшего.

Согласно ст. 980 Гражданского кодекса Республики Беларусь к объектам интеллектуальной собственности относятся:

1) результаты интеллектуальной деятельности:

- произведения науки, литературы и искусства;
- исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;
- изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- секреты производства (ноу-хау);

2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг:

- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- географические указания;

3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законодательными актами.

Гражданским законодательством установлено, что правовая охрана объектов интеллектуальной собственности возникает в силу факта их создания либо вследствие предоставления правовой охраны уполномоченным государственным органом в случаях и в порядке, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законодательными актами.

Условия предоставления правовой охраны секретам производства (ноу-хау) определяются настоящим Кодексом и иными законодательными актами.

В статье 982 Гражданского кодекса Республики Беларусь установлено, что авторам результатов интеллектуальной деятельности принадлежат в отношении этих результатов личные неимущественные и имущественные права.

Производителям фонограмм и организациям вещания принадлежат в отношении этих объектов только имущественные права.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.

Обладателям права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации) принадлежат в отношении этих средств имущественные права.

Право авторства (право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности) является личным неимущественным правом и может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности.

Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо.

Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами. В отношении отдельных объектов интеллектуальной собственности законодательством может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами произведения в целом.

Обладателю имущественных прав на результат интеллектуальной деятельности (за исключением секретов производства (ноу-хау)) или средство индивидуализации принадлежит исключительное право правомерного использования этого объекта интеллектуальной собственности по своему усмотрению в любой форме и любым способом.

Использование другими лицами объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых их правообладателю принадлежит исключительное право, допускается только с согласия правообладателя.

Обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности вправе передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности и вправе распорядиться им иным образом, если это не противоречит настоящему Кодексу или иному закону.

Ограничения исключительных прав, в том числе путем предоставления возможности использования объекта интеллектуальной собственности другим лицам, признание этих прав недействительными и их прекращение (аннулирование) допускаются в случаях, пределах и порядке, установленных настоящим Кодексом или иным законом.

Ограничения исключительных прав допускаются при условии, что такие ограничения не наносят ущерба нормальному использованию объекта интеллектуальной собственности и не ущемляют необоснованным образом законных интересов правообладателей.

4.2 Авторское право

Источники авторского права и смежных прав Республики Беларусь:

- Конституция Республики Беларусь (ст.51);
- Гражданский кодекс Республики Беларусь (глава 61);
- Закон Республики Беларусь "Об авторском праве и смежных правах" от 16.05.96 № 370-ХІІІ;
- Постановления Совета Министров, которыми определяются минимальные ставки авторского вознаграждения и др.

Международные конвенции в области авторского права и смежных прав:

- Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 г. Бернская конвенция установила минимальный срок охраны, который составляет жизнь автора и 50 лет после его смерти. Указанный срок подлежит обязательному применению в странах-участницах.

- Всемирная конвенция об авторском праве от 06.09.1952г.;

-Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций (Римская конвенция) от 26.10.1961г.;

-Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм (Конвенция по фонограммам) от 29.10.1971г.;

-Договор ВОИС по авторскому праву (ДАП) от 20.12.1996г.;

-Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ) от 20.12.1996 г.

Первым крупным международно-правовым соглашением, в котором участвовала наша страна, явилась Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве, к которой СССР присоединился 27 мая 1973 г. В соответствии с Конвенцией выпущенные в свет произведения граждан государств - участников Конвенции, как и произведения, впервые опубликованные на территории такого государства, охраняются в любом другом государстве - участнике Конвенции так же, как и произведения его граждан. Произведения, не выпущенные в свет, соответственно пользуются той охраной, которую это государство предоставляет не выпущенным в свет произведениям своих граждан. Всемирная конвенция не имеет обратной силы, т.е. предоставляет конвенционную охрану тем произведениям иностранных авторов, которые были опубликованы после вступления в силу Конвенции для присоединившейся страны. Все произведения, опубликованные до указанной даты, охране не подлежат.

Конвенция дает примерный перечень охраняемых произведений. Действие Всемирной конвенции распространяется также на авторские права лиц без гражданства, поскольку каждое государство имеет право предоставлять одинаковую авторско-правовую охрану всем лицам, постоянно проживающим на территории данного государства.

Всемирная конвенция установила исключительное право автора на перевод, определила минимальный срок охраны авторского права, который не может быть менее жизни автора и 25 лет после его смерти. В остальном применяется принцип национального режима, который состоит в том, что в соответствии со ст. II Конвенции граждане любого договаривающегося государства пользуются в отношении своих произведений, впервые выпущенных на территории своего государства, правовой охраной в любом другом договаривающемся государстве наравне с его гражданами.

В соответствии с Гражданским Кодексом и иными актами законодательства авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, существующие в какой-либо объективной форме:

1) на территории Республики Беларусь независимо от гражданства авторов и их правопреемников;

2) за пределами границ Республики Беларусь, и признается за авторами - гражданами Республики Беларусь и их правопреемниками;

3) за пределами границ Республики Беларусь, и признается за авторами - гражданами других государств и их правопреемниками в соответствии с международными договорами Республики Беларусь.

Произведение считается опубликованным в Республике Беларусь, если в течение тридцати дней после даты первого опубликования за пределами Республики Беларусь оно было опубликовано на территории Республики Беларусь.

При предоставлении на территории Республики Беларусь охраны произведению в соответствии с международными договорами Республики Беларусь обладатель авторских прав произведения определяется по законодательству государства, на территории которого имело место действие или событие, послужившее основанием для обладания авторским правом.

Согласно ст. 992 Гражданского кодекса авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

- 1) письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
- 2) устной (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- 3) звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и т.д.);
- 4) изображения (рисунок, эскиз, картина, карта, план, чертеж, кино-, теле-, видео-, фотокадр и т.д.);
- 5) объемно-пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.);
- 6) в других формах.

Авторское право не распространяется на собственно идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено.

Передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте, за исключением случаев, предусмотренных законодательством об авторских и смежных правах.

В статье 993 Гражданского кодекса указаны объектами авторского права, к которым относятся:

- 1) литературные произведения (книги, брошюры, статьи и др.);
- 2) драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения;
- 3) музыкальные произведения с текстом и без текста;
- 4) аудиовизуальные произведения (кино-, теле-, видеофильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- 5) произведения скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства;
- 6) произведения прикладного искусства и дизайна;
- 7) произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- 8) фотографические произведения, в том числе произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- 9) карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, картографии и другим наукам;
- 10) компьютерные программы;
- 10-1) монографии, статьи, отчеты, научные лекции и доклады, диссертации, конструкторская документация и другие произведения науки;
- 11) иные произведения.

К объектам авторского права также относятся:

- 1) производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки и другие переработки произведений науки, литературы и искусства);
- 2) сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Производные и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектом авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

4.3 Патентное право

Согласно ст. 998 Гражданского кодекса право промышленной собственности распространяется на:

- 1) изобретения;
- 2) полезные модели;
- 3) промышленные образцы;
- 4) селекционные достижения;
- 5) топологии интегральных микросхем;
- 6) секреты производства (ноу-хау);
- 7) фирменные наименования;
- 8) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 9) географические указания;

10) другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

Служебные объекты промышленной собственности. Объект промышленной собственности является служебным, если относится к области деятельности нанимателя, а деятельность работника по созданию объекта входит в круг его обязанностей либо при создании был использован опыт, техническое оснащение, денежные средства нанимателя. Патент выдается нанимателю, если договором между автором и нанимателем не установлено иное. Работник обязан письменно сообщить нанимателю о создании, наниматель должен в 3-мес. срок ответить о притязаниях. При отсутствии соответствующего договора или если наниматель не сообщил свое решение в 3-мес. срок (просрочен срок), автор может сам подать заявку. Автор имеет право на выплату вознаграждения. В органах государственного управления вознаграждение выплачивается за счет сэкономленных средств на расходы управления. При не достижении согласия вопросы решаются нанимателем. Условия о вознаграждении могут меняться по взаимному соглашению сторон.

Объекты права промышленной собственности охраняются патентом или свидетельством.

Патент – это выдаваемый патентным органом (НЦИС) от имени государства документ, который удостоверяет авторство, и исключительное право на его использование.

Патентное право – институт права промышленной собственности, отличающийся от других институтов спецификой своих объектов: (изобретения, промышленные образцы, полезные модели, селекционные достижения).

Патент имеет территориальное и временное действие:

1) Срок действия патента исчисляется с даты подачи заявки в патентный орган на протяжении времени на который он выдается согласно законодательства.

- ✓ Патент Республики Беларусь на изобретение действует в течение 20 лет с возможным продлением этого срока не более чем на 5 лет;
- ✓ Патент Республики Беларусь на промышленный образец действует в течение 10 лет с возможным продлением этого срока не более чем на 5 лет;
- ✓ Патент Республики Беларусь на полезную модель действует в течение 5 лет с возможным продлением этого срока не более чем на 3 года;

2) Патент имеет силу на территории того государства, патентным органом которого он выдан.

П

В соответствии с законодательством патент выдается:

- автору (соавторам) объекта промышленной собственности;
- нанимателю автора;
- лицам, которые указаны автором в заявке на выдачу патента;
- правопреемнику (правопреемникам) лиц, указанных выше.

Действие патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель прекращается досрочно:

- 1) на основании заявления патентообладателя, поданного в патентный орган;
- 2) при неуплате в установленный срок годовой пошлины за поддержание патента в силе;
- 3) при признании патента недействительным.

Субъекты права промышленной собственности.

Субъектами права промышленной собственности являются граждане и юридические лица.

К их числу относятся:

- ✓ авторы
- ✓ патентообладатели
- ✓ патентные поверенные
- ✓ НЦИС

Автор – физическое лицо, творческим трудом которого создан объект. Не имеет значения возраст и состояние дееспособности. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет самостоятельно осуществляют принадлежащие им права из факта создания (ст.25 ГК). За лиц младше 14 лет и недееспособных все действия осуществляют их законные представители. Юридические лица авторами не являются.

Соавторство – создание объекта ИС в результате совместного творческого труда (3/4 объектов создаются именно так). Порядок использования прав определяется соглашением между соавторами. Не имеет значения степень участия; не обязательно, чтобы соавторы работали вместе на одном предприятии.

Патентообладатель – физическое или юридическое лицо, которому выдан патент. Первоначально правом на патент обладает автор, но закон позволяет ему уступить это право, что оформляется договором.

4.4 Лицензирование ИТ-бизнеса

Положением «О лицензировании отдельных видов деятельности» утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 01.09.2010 N 450 закреплены основные понятия в сфере лицензирование:

лицензиат - юридическое лицо Республики Беларусь, индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в Республике Беларусь, иностранное юридическое лицо, иностранная организация, адвокат, физическое лицо, осуществляющее деятельность, связанную с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов, которые имеют специальные разрешения (лицензии) (далее - лицензии);

лицензионные требования и условия - совокупность установленных настоящим Положением требований и условий, предъявляемых к соискателю лицензии при ее выдаче и к лицензиату при осуществлении им деятельности, на которую требуется лицензия. К лицензионным требованиям и условиям не могут быть отнесены требования о соблюдении законодательства в соответствующей сфере деятельности в целом, требования законодательства, соблюдение которых является обязанностью любого субъекта хозяйствования, требования к конкретным видам и объему

выпускаемой или планируемой к выпуску продукции, а также требования к объему выполняемых работ, оказываемых услуг;

лицензирование - комплекс реализуемых государством мер, связанных с выдачей лицензий, их дубликатов, внесением в лицензии изменений и (или) дополнений, приостановлением, возобновлением, прекращением их действия, аннулированием лицензий, контролем за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий;

лицензирующие органы - республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь, местные исполнительные и распорядительные органы, другие государственные органы, уполномоченные в соответствии с настоящим Положением осуществлять лицензирование;

лицензия - специальное разрешение на осуществление вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом соискателю лицензии;

Лицензия выдается на конкретный вид деятельности с указанием работ и (или) услуг, составляющих этот вид деятельности.

Для получения лицензии ее соискатель либо его уполномоченный представитель представляет в соответствующий лицензирующий орган:

- заявление о выдаче лицензии с указанием;
- даты государственной регистрации и регистрационного номера соискателя лицензии - юридического лица, индивидуального предпринимателя в Едином государственном регистре юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, наименования регистрирующего органа;
- почтового адреса, номера контактного телефона, адреса электронной почты (при его наличии) соискателя лицензии;
- лицензируемого вида деятельности, а также работ и (или) услуг, составляющих соответствующий лицензируемый вид деятельности, если они определены настоящим Положением, которые соискатель лицензии намерен осуществлять;

В заявлении о выдаче лицензии также указывается, что сведения, изложенные в этом заявлении и прилагаемые к нему документах, достоверны;

-легализованную выписку из торгового реестра страны, в которой иностранная организация учреждена, или иное эквивалентное доказательство юридического статуса иностранной организации в соответствии с законодательством страны ее учреждения;

- документ об уплате государственной пошлины за выдачу лицензии и другие документы предусмотренные Положением «О лицензировании отдельных видов деятельности» утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 01.09.2010 N 450.

По договору исключительной лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав определенным способом в пределах, установленных договором. При этом лицензиар не имеет права использовать и разрешать другим лицам использование объекта авторского права или смежных прав в части, предоставленной лицензиату, но сохраняет право использовать и разрешать другим лицам использование объекта авторского права или смежных прав в части, которая не предоставлена лицензиату (пункт 2 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах").

По договору простой (неисключительной) лицензии лицензиар предоставляет лицензиату право использования объекта авторского права или смежных прав с сохранением за лицензиаром права использования объекта авторского права или

смежных прав и права выдачи лицензии другим лицам (пункт 3 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах").

Как указывает Мачихин С.И. именно использование договоров простой (неисключительной) лицензии наиболее широко практикуется ИТ-компаниями, работающими по "продуктовой" модели.

В свою очередь, возможны различные варианты правового оформления предоставления такой лицензии. Во-первых, нормы, регулирующие вопросы передачи прав, могут быть закреплены напрямую в лицензионном договоре. В таком случае непосредственно в текст договора среди прочего включаются соответствующие положения, определяющие объем передаваемых прав, а также срок действия такого договора и территорию, на которой допускается использование компьютерной программы как объекта авторского права.

Во-вторых, речь может идти о так называемой оборотной лицензии. Как отмечает С.С.Лосев, "такowymi называют лицензионные договоры о предоставлении права использования компьютерной программы или базы данных, условия которых излагаются на упаковке или приложены к каждому экземпляру программы или базы данных". Возможность заключения такого договора прямо предусмотрена частью второй пункта 7 статьи 44 Закона "Об авторском праве и смежных правах".

Матренин. И.Д. в своих работах указывает, что лицам, намеревающимся приобрести компьютерную программу, необходимо учитывать, что сама по себе передача конечному пользователю материального носителя с копией компьютерной программы, в том числе по договору купли-продажи, не приводит к наделению его правом на использование данной программы в силу факта передачи. В обязательном порядке требуется оформление в той или иной предусмотренной законодательством форме предоставления имущественных прав на программный продукт.

Практикой выработаны и иные формы работы в рамках "продуктовой" модели, хотя они и используются гораздо реже. В частности, можно говорить о случаях, когда ИТ-компания:

- на свой страх и риск разрабатывает программный продукт, а затем уступает исключительные права на него другому лицу;

- на свой страх и риск разрабатывает программный продукт, а затем осуществляет его коммерческую эксплуатацию через использование модели SaaS (Software as a Service).

Когда речь идет о передаче исключительных прав на созданный программный продукт, применяется такой вид договоров, как договор уступки исключительного авторского права.

Предметом такого договора применительно к рассматриваемому нами вопросу, если исходить из части первой пункта 1 статьи 43 Закона "Об авторском праве и смежных правах", является отчуждение правообладателем принадлежащего ему исключительного права на компьютерную программу в полном объеме другой стороне на весь срок действия авторского права. Иными словами, компания-разработчик компьютерной программы безвозвратно передает все принадлежащие ей имущественные права на программу как на объект авторского права другому лицу. Поступать так ИТ-компаниям могут ввиду различных обстоятельств, например отсутствия необходимых организационных и финансовых ресурсов для самостоятельного продвижения продукта на рынке, сознательно выбранной стратегии, предполагающей специализацию именно на разработке программного обеспечения, и т.д.

Следует отметить, что в литературе не сложилось однозначной позиции по вопросу о критериях, позволяющих отличать договор уступки исключительных авторских прав от договора исключительной лицензии. Если С.С.Лосев говорит о том, что "критерием для отграничения сферы применения договора уступки

исключительного права от лицензионного договора становится срок, на который передается исключительное право: правила о лицензионном договоре применяются к договору, предусматривающему предоставление исключительного права на определенное время, а правила о договоре уступки - к договору, предусматривающему передачу исключительного права на весь срок его действия", то Ю.А.Федорова замечает, "что по лицензионному договору согласно п. 1 ст. 985 Гражданского Кодекса правообладатель (лицензиар) не передает (отчуждает, уступает) исключительное право, а всего лишь предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение использовать объект интеллектуальной собственности". Повидимому, следует принять за основу позицию С.С.Лосева, поскольку, как он отмечает далее в своем комментарии, возможны ситуации, когда предусматриваемые в лицензионном договоре объем передаваемых исключительных прав и срок, на который они передаются, фактически совпадут с таковыми по договору уступки исключительных прав.

Модель SaaS получила развитие относительно недавно и в настоящее время пользуется все большей популярностью на рынке ИТ. SaaS может быть определена как "модель использования бизнес-приложений в качестве интернет-сервисов" отмечает Федорова, Ю.А. Так согласно сведениям из приведенного источника технологически она функционирует так: "SaaS-приложения работают на сервере SaaS-провайдера, а пользователи получают к ним доступ через интернет-браузер". Иными словами, то или иное программное обеспечение с определенным функционалом располагается на сервере ИТ-компании-правообладателя (или на серверах компании, оказывающей услуги хостинга, с которой у компании-правообладателя заключено соглашение на оказание соответствующих услуг). Лицо, заинтересованное в использовании такой программы, обращается к компании-правообладателю с запросом на ее использование (в настоящее время обращение происходит зачастую через сеть Интернет). После получения доступа к программе посредством введения направленного пользователю логина и пароля (как правило, после предварительной уплаты определенной денежной суммы) он начинает использование программы. При этом фактически создания копии программы на компьютере пользователя не происходит. Пользователь обращается к серверу, на котором такая программа находится, применяя при этом браузер (программное обеспечение для просмотра веб-сайтов, то есть для запроса веб-страниц (преимущественно из Сети), их обработки, вывода и перехода от одной страницы к другой. Поскольку компьютерная программа находится не на компьютере пользователя, он передает все требующие обработки данные через сеть Интернет на удаленный по отношению к нему сервер. Хранятся такие данные также на этом же сервере.

4.5 Основные виды лицензий

В переводе с латинского «лицензия» означает право, разрешение.

Предоставление лицензии на объект интеллектуальной собственности представляет собой торговую сделку, которая оформляется в виде лицензионного договора.

Под лицензией понимается предоставление прав на использование изобретений, промышленных образцов, товарных знаков и других научно-технических достижений владельцем этих прав – лицензиаром другому заинтересованному лицу – лицензиату за обусловленное вознаграждение и на определенных условиях.

Виды лицензий:

1) По объему передаваемых прав:

- неисключительные (простые);
- исключительные;
- полные.

При простой (неисключительной) лицензии лицензиар, на согласованных условиях, предоставляет лицензиату право на изготовление и продажу определенной продукции, но в тоже время такие же права оставляет и за собой. Это означает, что лицензиар может выдать несколько простых лицензий на одной и той же территории и, кроме того, сам может осуществлять все права по распоряжению объектом лицензии.

При исключительной лицензии предоставляется право монопольного использования объекта лицензии одному лицу на конкретном рынке в объеме, определяемом условиями договора. Причем лицензиар не вправе использовать предмет лицензии на данной территории в течение указанного в договоре срока, а также предоставлять лицензии другим лицам.

Полная лицензия дает лицензиату право на использование объекта лицензии без ограничения территории и срока действия (на объекты промышленной собственности на весь срок действия патента).

2) По способу правовой охраны лицензии могут быть:

- патентные, если передача прав осуществляется на запатентованные изобретения, полезные модели, промышленные образцы, защищенные свидетельствами товарные знаки и др. объекты промышленной собственности;
- беспатентные, когда объектом лицензии являются незапатентованные решения, ноу-хау, техническая документация и т.п.

3) в зависимости от степени самостоятельности:

- так называемые «чистые лицензии»- в рамках самостоятельного лицензионного договора;
- «сопутствующие лицензии», например - в составе других коммерческих сделок (договора на поставку комплектного оборудования, выполнения инжиниринговых работ, строительства объектов).

При согласии лицензиара лицензиат может предоставить право на использование объекта лицензии третьим лицам – сублицензию на условиях, которые должны быть оговорены в основном лицензионном договоре между лицензиаром и лицензиатом.

4) в зависимости от формы установления платежей:

- лицензионные договоры на базе роялти (платежи осуществляются периодически);
- лицензионные договоры на базе паушальных платежей(платеж взимается единовременно).

Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга)

Согласно ст. 910 Гражданского кодекса по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) (далее - договор франчайзинга) одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на определенный в договоре франчайзинга срок либо без указания срока лицензионный комплекс, включающий право использования фирменного наименования правообладателя, других объектов интеллектуальной собственности, предусмотренных договором франчайзинга, а также нераскрытой информации в предпринимательской деятельности пользователя.

Договор франчайзинга предусматривает использование лицензионного комплекса, в определенном объеме (с установлением минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории его использования применительно к определенным видам предпринимательской деятельности.

Сторонами по договору франчайзинга могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Вознаграждение по договору франчайзинга может выплачиваться пользователем правообладателю в форме фиксированных разовых или периодических платежей, отчислений от выручки или в иной форме, предусмотренной договором франчайзинга.

Форма и регистрация договора франчайзинга

1. Договор франчайзинга заключается в письменной форме.
2. Договор франчайзинга подлежит регистрации в патентном органе в порядке, установленном законодательством.

ТЕМА 5. КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА ПРЕДПРИЯТИЯ. КОНФИДЕНЦИАЛЬНАЯ ИНФОРМАЦИЯ

5.1 Понятия «коммерческая тайна», «конфиденциальная информация»

Согласно Закону Республики Беларусь от 5 января 2013 г. N 16-3 «О коммерческой тайне» под коммерческой тайной понимается сведения любого характера (технического, производственного, организационного, коммерческого, финансового и иного), в том числе секреты производства (ноу-хау), соответствующие требованиям настоящего Закона, в отношении которых установлен режим коммерческой тайны.

Режим коммерческой тайны может устанавливаться в отношении сведений, которые одновременно соответствуют следующим требованиям:

- не являются общеизвестными или легкодоступными третьим лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобными сведениями;
- имеют коммерческую ценность для их обладателя в силу неизвестности третьим лицам;
- не являются объектами исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности;
- не отнесены в установленном порядке к государственным секретам.

Сведения имеют коммерческую ценность в случае, если обладание ими позволяет лицу при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, сократить расходы, сохранить положение на рынке товаров, работ или услуг либо получить иную коммерческую выгоду.

В статье 6 указанного закона коммерческую тайну не могут составлять сведения:

- содержащиеся в учредительных документах юридического лица, а также внесенные в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- содержащиеся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- являющиеся врачебной, адвокатской, банковской, налоговой или иной охраняемой законом тайной;
- о недвижимом имуществе, правах и ограничениях (обременениях) прав на недвижимое имущество, содержащиеся в едином государственном регистре недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним;

- о составе имущества государственных юридических лиц и юридических лиц, акции (доли в уставных фондах) которых принадлежат государству;
- об использовании средств республиканского и (или) местных бюджетов;
- о состоянии окружающей среды, противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих или способных оказать негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и населения в целом;
- о подлежащих уплате суммах налогов, сборов (пошлин) и других обязательных платежей;
- о численности и составе работников, об условиях и охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, а также о наличии свободных рабочих мест (вакансий);
- о задолженности нанимателей по выплате заработной платы и по социальным выплатам;
- о нарушениях законодательства и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;
- об условиях аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче принадлежащих Республике Беларусь или ее административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ в доверительное управление, в том числе с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления, а также о проданных объектах приватизации, об условиях их продажи и о покупателях;
- о финансовом состоянии лица, предоставляемые в соответствии с требованиями законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве);
- иные сведения, определенные законодательными актами.

Право на установление в отношении сведений режима коммерческой тайны принадлежит лицу, правомерно обладающему такими сведениями.

Обладание сведениями является неправомерным в случае получения их в результате незаконного ознакомления со сведениями, составляющими коммерческую тайну другого лица, в том числе при получении сведений от третьих лиц, если получившее эти сведения лицо знало или должно было знать, что они составляют коммерческую тайну другого лица и что лицо, разглашающее такие сведения, не имеет на это законного основания.

Контрагент имеет право устанавливать режим коммерческой тайны в отношении сведений, к которым он получил доступ, в пределах, определенных настоящим Законом и гражданско-правовым договором, заключенным с владельцем коммерческой тайны.

Согласно Закону Республики Беларусь 10 ноября 2008 г. № 455-З «Об информации, информатизации и защите информации» конфиденциальность информации - требование не допускать распространения и (или) предоставления информации без согласия ее обладателя или иного основания, предусмотренного законодательными актами Республики Беларусь.

Правовое регулирование информационных отношений осуществляется на основе следующих принципов:

- свободы поиска, получения, передачи, сбора, обработки, накопления, хранения, распространения и (или) предоставления информации, а также пользования информацией;
- установления ограничений распространения и (или) предоставления информации только законодательными актами Республики Беларусь;

- своевременности предоставления, объективности, полноты и достоверности информации;
- защиты информации о частной жизни физического лица и персональных данных;
- обеспечения безопасности личности, общества и государства при пользовании информацией и применении информационных технологий;
- обязательности применения определенных информационных технологий для создания и эксплуатации информационных систем и информационных сетей в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь.

В статье 5 Закона Республики Беларусь «Об информации, информатизации и защите информации» указаны субъекты информационных отношений, к которым относятся:

- Республика Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь;
- государственные органы, другие государственные организации (далее, если не предусмотрено иное, - государственные органы);
- иные юридические лица, организации, не являющиеся юридическими лицами (далее - юридические лица);
- физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели (далее - физические лица);
- иностранные государства, международные организации.

Субъекты информационных отношений могут выступать в качестве:

- обладателей информации;
- пользователей информации, информационных систем и (или) информационных сетей;
- собственников и владельцев программно-технических средств, информационных ресурсов, информационных систем и информационных сетей;
- информационных посредников;
- операторов информационных систем.

Государственные органы, физические и юридические лица вправе осуществлять поиск, получение, передачу, сбор, обработку, накопление, хранение, распространение и (или) предоставление информации, пользование информацией в соответствии с настоящим Законом и иными актами законодательства Республики Беларусь.

Государственные органы, общественные объединения, должностные лица обязаны предоставлять гражданам Республики Беларусь возможность ознакомления с информацией, затрагивающей их права и законные интересы, в порядке, установленном настоящим Законом и иными актами законодательства Республики Беларусь.

Гражданам Республики Беларусь гарантируется право на получение, хранение и распространение полной, достоверной и своевременной информации о деятельности государственных органов, общественных объединений, о политической, экономической, культурной и международной жизни, состоянии окружающей среды в порядке, установленном настоящим Законом и иными актами законодательства Республики Беларусь.

Право на информацию не может быть использовано для пропаганды войны или экстремистской деятельности, а также для совершения иных противоправных деяний.

5.2 Правовое обеспечение конфиденциальной информации в Беларуси

Законодательство о коммерческой тайне и конфиденциальной информации основывается на Конституции Республики Беларусь и состоит из Гражданского кодекса Республики Беларусь, Закона Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-З «О коммерческой тайне», Закона Республики Беларусь «Об информации, информатизации и защите информации» и иных актов законодательства, а также международных договоров Республики Беларусь.

Если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем Законе, то применяются правила международного договора.

Правовая охрана коммерческой тайны возникает с момента установления в отношении сведений, режима коммерческой тайны и не прекращается до тех пор, пока охраняемые сведения соответствуют этим требованиям и действует установленный режим коммерческой тайны.

Реорганизация юридического лица, а также прекращение деятельности индивидуального предпринимателя не являются основанием для прекращения правовой охраны коммерческой тайны.

При ликвидации юридического лица собственник имущества (учредители, участники, другие уполномоченные в соответствии с законодательными актами лица) вправе решить вопрос о порядке дальнейшего сохранения и использования сведений, составляющих коммерческую тайну, и о последствиях принятия такого решения для лиц, получивших доступ к коммерческой тайне до ликвидации юридического лица.

Режим коммерческой тайны считается установленным после определения состава сведений, подлежащих охране в режиме коммерческой тайны, и принятия лицом, правомерно обладающим такими сведениями, совокупности мер, необходимых для обеспечения их конфиденциальности.

Режим коммерческой тайны включает в себя следующие меры:

-ограничение доступа к коммерческой тайне путем установления порядка обращения с носителями коммерческой тайны, а также контроля за соблюдением такого порядка;

-учет лиц, получивших доступ к коммерческой тайне;

-регулирование отношений, связанных с доступом работников к коммерческой тайне, на основании трудового договора (контракта), а также на основании обязательства о неразглашении коммерческой тайны, дополнительно заключаемого по требованию нанимателя с работником, получающим доступ к коммерческой тайне;

-регулирование отношений, связанных с доступом контрагентов к коммерческой тайне, на основании гражданско-правового договора;

-определение работников, ответственных за принятие мер по обеспечению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну.

Наряду с мерами, указанными в части второй настоящей статьи, владелец коммерческой тайны вправе применять не запрещенные законодательством технические средства и методы защиты информации, а также другие меры, не противоречащие законодательству.

Работник имеет право обжаловать в судебном порядке принятие или изменение нанимателем отдельных мер по обеспечению конфиденциальности сведений, составляющих коммерческую тайну, ограничивающих его права.

Владелец коммерческой тайны может на носителях коммерческой тайны применять гриф "Коммерческая тайна" с указанием владельца коммерческой тайны (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для физических лиц

- фамилия, собственное имя, отчество (если таковое имеется) гражданина и место его жительства).

Государственное регулирование в области информации, информатизации и защиты информации включает:

-обеспечение условий для реализации и защиты прав государственных органов, физических и юридических лиц;

-создание системы информационной поддержки решения задач социально-экономического и научно-технического развития Республики Беларусь;

-создание условий для развития и использования информационных технологий, информационных систем и информационных сетей на основе единых принципов технического нормирования и стандартизации, оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации;

-формирование и осуществление единой научной, научно-технической, промышленной и инновационной политики в области информации, информатизации и защиты информации с учетом имеющегося научно-производственного потенциала и современного мирового уровня развития информационных технологий;

-создание и совершенствование системы привлечения инвестиций и механизма стимулирования разработки и реализации проектов в области информации, информатизации и защиты информации;

-содействие развитию рынка информационных технологий и информационных услуг, обеспечение условий для формирования и развития всех видов информационных ресурсов, информационных систем и информационных сетей;

-обеспечение условий для участия Республики Беларусь, административно-территориальных единиц Республики Беларусь, государственных органов, физических и юридических лиц в международном сотрудничестве, включая взаимодействие с международными организациями, обеспечение выполнения обязательств по международным договорам Республики Беларусь;

-разработку и обеспечение реализации целевых программ создания информационных систем, применения информационных технологий;

-совершенствование законодательства Республики Беларусь об информации, информатизации и защите информации;

- иное государственное регулирование.

В зависимости от категории доступа информация делится на:

- общедоступную информацию;

- информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено.

В статье 16 Закона Республики Беларусь «Об информации, информатизации и защите информации» указано, что кобщедоступной информации относится информация, доступ к которой, распространение и (или) предоставление которой не ограничены.

Не могут быть ограничены доступ к информации, распространение и (или) предоставление информации:

-о правах, свободах, законных интересах и обязанностях физических лиц, правах, законных интересах и обязанностях юридических лиц и о порядке реализации прав, свобод и законных интересов, исполнения обязанностей;

-о деятельности государственных органов, общественных объединений;

-о правовом статусе государственных органов, за исключением информации, доступ к которой ограничен законодательными актами Республики Беларусь;

-о социально-экономическом развитии Республики Беларусь и ее административно-территориальных единиц;

-о чрезвычайных ситуациях, экологической, санитарно-эпидемиологической обстановке, гидрометеорологической и иной информации, отражающей состояние общественной безопасности;

о состоянии здравоохранения, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства;

-о состоянии преступности, а также о фактах нарушения законности;

-о льготах и компенсациях, предоставляемых государством физическим и юридическим лицам;

-о размерах золотого запаса;

-об обобщенных показателях по внешней задолженности;

-о состоянии здоровья должностных лиц, занимающих должности, включенные в перечень высших государственных должностей Республики Беларусь;

-накапливаемой в открытых фондах библиотек и архивов, информационных системах государственных органов, физических и юридических лиц, созданных (предназначенных) для информационного обслуживания физических лиц.

К информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено, относится (ст. 17 закона «Об информации, информатизации и защите информации») :

-информация о частной жизни физического лица и персональные данные;

-сведения, составляющие государственные секреты;

-служебная информация ограниченного распространения;

-информация, составляющая коммерческую, профессиональную, банковскую и иную охраняемую законом тайну;

-информация, содержащаяся в делах об административных правонарушениях, материалах и уголовных делах органов уголовного преследования и суда до завершения производства по делу;

-иная информация, доступ к которой ограничен законодательными актами Республики Беларусь.

5.3 Конфиденциальная ИТ-информации

Как указывает Е. Харламова конфиденциальность в ИТ является весьма злободневной темой на сегодняшний день. Причем понятия конфиденциальности практически у каждого из представителей современного бизнеса существуют собственные. Основная идея защиты конфиденциальных данных весьма и весьма проста: если вы защищаете ценную для вас информацию – вам удастся сохранить конкурентное преимущество. На лестнице компаний-конкурентов вы всегда будете занимать первую ступень. Если же создаваемые вами проекты требуют от вас выхода на рынок в самый последний момент, то у вас появится время, которое позволит вам занять определенную нишу – к примеру, если вы занимаетесь разработкой мобильных либо же финансовых приложений.

Следующей причиной является то, что на просторах СНГ фактически в каждой стране действует законодательство о коммерческой тайне. И для того, чтобы это условие сохранялось, необходимо внедрение соответствующего режима. Работает коммерческая тайна только в том случае, если вы предприняли определенные меры внутри компании. Это касается России, Украины, Казахстана, Молдовы и, естественно, Беларуси.

Еще одной причиной, согласно которой необходимо принимать меры по защите конфиденциальной информации, является сотрудничество с зарубежными партнерами. В нашей стране практически 70% ИТ-компаний работают на зарубежный рынок, и заказчиками их выступают европейские и американские предприятия. В каждом из

случаев заключения контракта с иностранным заказчиком, компания-разработчик берет на себя обязательство перед данным предприятием о сохранении конфиденциальности в отношении той разработки, в которой она участвует.

Какую информацию в IT-компаниях есть смысл охранять? В первую очередь, конечно, исходные коды. Они обязательно должны попасть в список конфиденциальной информации. Помимо этого, политики конфиденциальности должны затрагивать бета-версии программных продуктов, методологию программирования, технику дизайна, техническую документацию, а также все спецификации, которые подписываются в рамках проектов. Это могут быть как контрактные спецификации, так и проектные спецификации, которые хранятся внутри системы разработчика программного обеспечения. Если вы применяете какие-то уникальные методологии, разработали внутренние системы по созданию программного обеспечения – их также необходимо включать в список конфиденциальной информации.

Особое внимание следует уделять защите идей – в отличие от авторского права, охранять которое невозможно, коммерческая тайна как раз позволяет это сделать.

Очень актуальной информацией является логическое построение бизнес-процессов. Звучать это может достаточно размыто, однако на самом деле построение в компании бизнес-процессов по разработке программного обеспечения во многих случаях позволяет создать уникальное конкурентное преимущество данной компании. Компания может достаточно грамотно выстроить политику бизнес-рекрутинга, а также рекламных мероприятий, проведения собеседований. Все эти процессы являются достаточно уникальными и позволяют с легкостью подыскивать новых компетентных специалистов. Их также обязательно необходимо включать в список конфиденциальной информации.

ТЕМА 6. ДОГОВОР В СФЕРЕ ИТ-БИЗНЕСА

6.1 Понятие «договор», «контракт»

Согласно ст. 390 Гражданского кодекса Республики Беларусь договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

К договорам применяются правила о дву- и многосторонних сделках, предусмотренных главой 9 настоящего Кодекса.

К договорам, заключаемым более чем двумя сторонами, общие положения о договоре применяются, если это не противоречит многостороннему характеру таких договоров.

Гражданским законодательством установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством.

Если иное не предусмотрено законодательными актами, стороны могут заключать договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор). К отношениям сторон по

смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Условия договора определяются по усмотрению сторон в порядке и пределах, предусмотренных законодательством.

В случаях, когда условия договора предусмотрены нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением установить условие, отличное от предусмотренного в ней, если это не противоречит законодательству. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Статья 393 Гражданского кодекса Республики Беларусь устанавливает, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством.

Если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством.

Договор согласно ст. 395 Гражданского кодекса вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

Законодательством или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств - участников содружества независимых государств от 17 мая 2012 г. № 37-17 «О глоссарии модельного законодательства для государств - участников содружества независимых государств в области интеллектуальной собственности» под контрактом понимает договор, заключенный головным исполнителем (исполнителем) с исполнителем (другим исполнителем) и предусматривающий обязательства сторон и их ответственность за выполнение условий договора.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров» одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей у участников гражданских отношений является договор (статья 7 ГК). В силу этого каждый договор должен отвечать требованиям статей 2 и 391 ГК (принцип свободы договора); пункта 3 статьи 155 ГК (наличие согласованной воли сторон для заключения договора); статей 161, 162, 164, 165 ГК (соблюдение соответствующей формы); статьи 392 ГК (соответствие договора законодательству); статьи 402 ГК (согласование сторонами договора всех его существенных условий).

Согласно подпункту 1 части первой статьи 162 Гражданского Кодекса сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, и сделок, указанных в пунктах 2 и 3 статьи 160 Гражданского Кодекса), заключаемые юридическими лицами между собой и с гражданами, должны совершаться в простой письменной форме. При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с пунктом 2 статьи 404

Гражданского Кодекса договор в письменной форме может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Договор, заключаемый в письменной форме путем составления одного документа, должен быть подписан сторонами (пункт 2 статьи 404 Гражданского Кодекса).

Нотариальному удостоверению подлежат договоры об ипотеке, о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (пункт 2 статьи 320 Гражданского Кодекса); об уступке требования или о переводе долга, основанных на сделке, совершенной в нотариальной форме (статьи 360 и 362 Гражданского Кодекса).

Согласно части второй пункта 1 статьи 404 Гражданского Кодекса, если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

В соответствии со статьей 1147 Гражданского Кодекса до вступления в силу акта законодательства о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним обязательное нотариальное удостоверение требуется также для договоров продажи недвижимости (статья 521 Гражданского Кодекса), продажи предприятия (статья 531 Гражданского Кодекса) и дарения недвижимого имущества (пункт 3 статьи 545 Гражданского Кодекса) по правилам, установленным законодательством, действовавшим до вступления в силу Гражданского Кодекса.

В соответствии с пунктом 3 статьи 9 Закона Республики Беларусь "О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним" государственной регистрации подлежат договоры, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения подлежащих государственной регистрации прав и ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество. Такие договоры считаются заключенными не с момента государственной регистрации перехода прав на недвижимое имущество, а с момента государственной регистрации договора.

6.2 Классификация договоров

Как указывает Чигир В.Ф. классификация договоров в научных целях осуществляется по разным критериям в зависимости от целей, которые ставятся в данном случае. Это ведет к тому, что один и тот же договор фигурирует в разных разрядах классификации. Так Чигир В.Ф. предлагает следующую классификацию договоров:

1.1. По соотношению прав и обязанностей сторон в договоре различают договоры

синаллагматические (двусторонние) и односторонние.

1.2. В зависимости от наступления момента, когда договор считается совершенным, договоры подразделяются на консенсуальные и реальные.

Консенсуальные (от лат. consensus – согласие) совершаются согласованием вои сторон договора. К консенсуальным относится большинство договоров.

Реальные (от лат. res – вещь) совершаются не только согласованием воли их сторон, но и обязательной передачей вещи

Практическое значение этого деления заключается в том, что консенсуальные договоры подлежат принудительному исполнению. Соглашение сторон реального договора не порождает обязанности одной стороны исполнять его по требованию другой стороны.

1.3. По возможности получить встречное удовлетворение договоры делятся на возмездные и безвозмездные.

Согласно ст. 393 Гражданского кодекса договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

Договор предполагается возмездным, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное.

1.4. По признаку, кто является адресатом интереса, с целью достижения которого заключен договор, различают договоры в интересах их сторон и договоры в пользу третьего лица.

Договоры в интересах сторон порождают права и обязанности для каждой из них,

независимо от того, кому произведено исполнение — кредитору или по его указанию другому лицу.

Согласно договору в пользу третьего лица права, вытекающие из договора, получает не сторона в договоре, а третье лицо, имеющее право требовать исполнения обязательства в свою пользу

1.5. По уровню правового регулирования различают договоры именные и безымянные. Это деление имело важное значение в римском частном праве.

Именные контракты – те, которые были установлены *ius civile*. Им соответствовали иски, носившие имя соответствующего контракт.

Безымянные контракты составляли специальную категорию контрактов, построенных посредством *interpretatio* (полномочия), когда несмотря на отсутствие санкции *ius civile* стали давать *actio praescriptis verbis*.

1.6. Исходя из учета риска наступления неблагоприятных последствий договоры делятся на меновые и рискованные (алеаторные). И те, и другие относятся к возмездным синаллагматическим договорам.

В меновых договорах определяется размер встречных предоставлений и последние должны быть предоставлены каждой из сторон, независимо от каких-либо неизвестных событий.

В рискованном договоре предусмотренное предоставление одна из сторон передает другой при заключении договора, а другая сторона обещает предоставление при условии наступления определенного события, неизвестность наступления которого не позволяет в момент заключения договора определить, будет ли эффект заключения договора положительным или отрицательным.

1.7. По соотношению между собой и юридической значимости договоры делятся на основные (главные) и придаточные. Основные (главные) могут существовать самостоятельно и независимо от придаточных.

Придаточный же договор самостоятельно существовать не может. Он прекращается с прекращением основного договора.

Если основной договор признан недействительным, то и придаточный теряет силу.

У Чигира В.Ф. существует и иные критерии классификации договоров.

6.3 Основные разделы договора

Разделы договора:

1. Структура договора
2. Преамбула
3. Предмет договора
4. Права и обязанности сторон
5. Цены и порядок расчетов
6. Ответственность сторон
7. Срок действия договора
8. Прочие условия
9. Реквизиты и подписи сторон
10. Приложения и дополнительные соглашения к договору
11. Исполнение договора

6.4 Заключение и исполнение договоров

Согласно ст. 402 Гражданского кодекса договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законодательстве как существенные, необходимые или обязательные для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Если в соответствии с законодательством для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества.

Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, а при необходимости нотариального удостоверения и регистрации - с момента регистрации договора, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Договор, заключаемый на бирже, считается заключенным с момента, определенного законодательством, регулирующим деятельность такой биржи, или правилами, действующими на бирже (ст. 403 Гражданского кодекса).

В ст. 404 Гражданского кодекса определена форма договора. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если настоящим Кодексом и иными актами законодательства для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

Если законодательством для данного вида договора не требуется письменной (простой или нотариальной) формы, но стороны договорились заключить его в простой письменной форме, то договор считается заключенным с момента придания ему простой письменной формы.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

Согласно Постановлению Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. N 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров» денежная сумма договора (цена) определяется соглашением сторон, если по конкретному виду товаров, работ, услуг, в отношении которых заключена сделка, законодательством Республики Беларусь не установлено применение цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.), определяемых или регулируемых уполномоченными на то государственными органами.

Цена устанавливается соглашением сторон договора с соблюдением норм законодательства, а в предусмотренных законодательством случаях определяется или регулируется уполномоченными на то государственными органами.

Соглашением сторон вместо определенной цены могут быть установлены порядок и способ определения цены.

Споры о заключении договоров подразделяются на споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров.

Гражданским кодексом урегулирован порядок изменения и расторжения договора.

Так изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом и иными актами законодательства или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными актами законодательства или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законодательством или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (с. 420 Гражданского кодекса).

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- 1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях (ст. 421 Гражданского кодекса).

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

При изменении договора обязательства сторон продолжают действовать в измененном виде.

В случаях расторжения или изменения договора обязательства считаются прекращенными или измененными с момента достижения соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора, а при расторжении или изменении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении или изменении договора.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения или изменения договора, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон.

Если основанием для расторжения или изменения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением или изменением договора (ст. 423 Гражданского кодекса).

ТЕМА 7. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ БИЗНЕСА

7.1 Акционерные общества

Согласно Закону Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный фонд которого разделен на определенное число акций.

Уставный фонд акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций.

Уставный фонд открытого акционерного общества и закрытого акционерного общества должен быть не менее минимального размера, предусмотренного законодательством.

В случае уменьшения стоимости чистых активов акционерного общества по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже установленного

законодательством минимального размера уставного фонда это акционерное общество подлежит ликвидации в порядке, установленном настоящим Законом и иным законодательством.

Акционерное общество может быть открытым или закрытым.

Акционерное общество, акции которого могут размещаться и обращаться среди неограниченного круга лиц, является открытым акционерным обществом. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на эмитируемые им акции либо открытую продажу акций дополнительного выпуска в порядке и на условиях, устанавливаемых законодательством о ценных бумагах, а также закрытое размещение акций дополнительного выпуска в случае, предусмотренных законодательными актами.

Число акционеров открытого акционерного общества не ограничено.

Акционерное общество, акции которого размещаются и обращаются только среди акционеров этого общества и (или) определенного в соответствии с частью третьей статьи 76 настоящего Закона ограниченного круга лиц, является закрытым акционерным обществом. Такое акционерное общество не вправе проводить открытую подписку на эмитируемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать пятидесяти. В противном случае оно подлежит реорганизации в течение одного года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число участников не уменьшится до предела, установленного настоящей частью.

Наименование акционерного общества должно содержать слова "открытое акционерное общество" или "закрытое акционерное общество". Сокращенное наименование акционерного общества должно содержать аббревиатуру "ОАО" или "ЗАО" (ст. 66).

Учредители акционерного общества заключают договор о создании акционерного общества в письменной форме. К договору о создании акционерного общества применяются общие положения гражданского законодательства о договорах и других обязательствах, если из существа договора не вытекает иное. Договор о создании акционерного общества определяет:

- сведения об учредителях акционерного общества;

- категории акций (простые (обыкновенные) и привилегированные), подлежащих распределению среди учредителей, их номинальную стоимость и количество акций каждой категории;

- порядок размещения акций среди учредителей акционерного общества.

По решению учредителей в договор о создании акционерного общества могут быть включены другие сведения, не противоречащие законодательству.

Договор о создании акционерного общества признается заключенным с момента его подписания всеми учредителями. В случае единогласного решения учредителей о заключении договора о создании акционерного общества в нотариальной форме такой договор признается заключенным с момента его нотариального удостоверения.

Договор о создании акционерного общества не является учредительным документом и его действие прекращается с момента исполнения всеми учредителями обязательств по данному договору.

В период действия договора о создании акционерного общества и до момента государственной регистрации акционерного общества по единогласному решению его учредителей в него могут быть внесены изменения и дополнения, совершенные в той же форме, что и договор о создании акционерного общества, если из этого договора не вытекает иное.

Договор о создании акционерного общества подлежит предъявлению в государственные органы и иные организации, а также третьим лицам в случаях, установленных законодательными актами, либо по решению учредителей (ст. 67).

Учредительное собрание акционерного общества.

К компетенции учредительного собрания акционерного общества, относится утверждение решения о выпуске акций.

Решение о выпуске акций утверждается учредителями акционерного общества единогласно.

Решения об образовании органов управления акционерного общества, его контрольных органов и избрании их членов принимаются его учредителями большинством не менее трех четвертей голосов от общего количества голосов учредителей акционерного общества.

Число принадлежащих учредителям голосов определяется пропорционально количеству подлежащих распределению среди них акций.

Устав акционерного общества

Устав акционерного общества является учредительным документом акционерного общества и утверждается его учредителями.

Устав акционерного общества, должен содержать сведения:

-об общем количестве акций, их номинальной стоимости, о категориях акций, эмитируемых акционерным обществом, количестве акций каждой категории;

-о фиксированном размере дивиденда по привилегированным акциям (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций) либо о порядке его определения (в случае эмиссии привилегированных акций);

-о фиксированной стоимости имущества (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций), подлежащего передаче владельцу привилегированной акции в случае ликвидации акционерного общества, либо о порядке ее определения (в случае эмиссии привилегированных акций);

-об очередности выплаты дивидендов по каждому типу привилегированных акций, а также распределения имущества между акционерами - владельцами этих акций в случае ликвидации акционерного общества (в случае эмиссии привилегированных акций нескольких типов).

Устав акционерного общества должен содержать и иные сведения, если необходимость их включения в устав предусмотрена настоящим Законом.

В статье 71 вышеуказанного Закона определены права акционеров.

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 в срок, определенный уставом акционерного общества для выплаты дивидендов по привилегированным акциям;

-получение в случае ликвидации акционерного общества фиксированной стоимости имущества либо части имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами;

-на участие в общем собрании акционеров с правом голоса в случаях, предусмотренных частями третьей и четвертой настоящей статьи.

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.

В случае, если на общем собрании акционеров было принято решение о невыплате дивидендов по привилегированным акциям определенного типа или было принято решение об их неполной выплате либо решение о выплате дивидендов в срок, определенный уставом акционерного общества, не было принято, акционеры - владельцы привилегированных акций такого типа могут участвовать в последующих общих собраниях акционеров с правом голоса с момента принятия (непринятия) такого решения до момента выплаты по указанным акциям дивидендов в полном объеме.

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.

Акционерное общество обязано заключить с депозитарием договор на депозитарное обслуживание акционерного общества, в соответствии с условиями которого по требованию этого общества депозитарий осуществляет формирование реестра акционеров. Акционерное общество обязано принимать меры по обеспечению защиты сведений, внесенных в реестр акционеров, и вправе предоставлять такие сведения государственным органам, юридическим или физическим лицам в соответствии с законодательными актами. Члены совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, члены ревизионной комиссии (ревизор) хозяйственного общества, работники аудиторской организации и аудитора - индивидуального предпринимателя, оказывающих хозяйственному обществу аудиторские услуги, а также аудитор - индивидуальный предприниматель, оказывающий хозяйственному обществу аудиторские услуги, иные лица, имеющие (имевшие) в силу служебного положения, трудовых обязанностей или гражданско-правового договора доступ к сведениям, внесенным в реестр акционеров, не вправе передавать такие сведения третьим лицам, за исключением случаев, установленных законодательными актами, или иным образом использовать их в личных целях. За незаконное использование либо распространение указанной информации эти лица несут ответственность в соответствии с законодательными актами.

7.2 Общества ограниченной и дополнительной ответственности как субъекты хозяйственной деятельности

Основные положения об обществе с ограниченной ответственностью.

Обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

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

Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью".

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью, права и обязанности его участников определяются законодательством об обществах с ограниченной ответственностью ст. 86 Гражданского кодекса).

В ст. 87 Гражданского кодекса установлено, что число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать предела, установленного законодательными актами. В противном случае общество с ограниченной ответственностью подлежит реорганизации в течение года, а по истечении этого срока - ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законодательными актами предела.

Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника, в том числе при создании в результате реорганизации юридического лица.

Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является устав, утвержденный его учредителями.

Уставный фонд общества с ограниченной ответственностью составляется из стоимости вкладов его участников.

Уставный фонд определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов.

Не допускается освобождение участника общества с ограниченной ответственностью от обязанности внесения вклада в уставный фонд общества, в том числе путем зачета требований к обществу, за исключением случаев, установленных законодательными актами.

Уменьшение уставного фонда общества с ограниченной ответственностью допускается после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков (ст. 89 Гражданского кодекса).

Высшим органом управления обществом с ограниченной ответственностью согласно Гражданскому кодексу является общее собрание его участников.

В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников. Единоличный орган управления обществом может быть избран также и не из числа его участников.

В обществе с ограниченной ответственностью по решению его учредителей (участников) в соответствии с уставом может создаваться совет директоров (наблюдательный совет).

Компетенция органов управления обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с законодательством об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

- 1) изменение устава общества и размера его уставного фонда;
- 2) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;
- 3) утверждение годовых отчетов и годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности общества (данных книги учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения) и распределение его прибыли и убытков;
- 4) решение о реорганизации или ликвидации общества;
- 5) избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Законодательством об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества с ограниченной ответственностью к исключительной компетенции общего собрания может быть также отнесено решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение исполнительного органа общества.

Для проведения аудита бухгалтерской (финансовой) отчетности общества с ограниченной ответственностью, оказания иных аудиторских услуг, в том числе в отношении филиалов и представительств общества с ограниченной ответственностью, оно вправе, а в случаях и порядке, установленных законодательными актами, обязано привлекать аудиторскую организацию, аудитора, осуществляющего деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - аудитор - индивидуальный предприниматель). Аудит бухгалтерской (финансовой) отчетности общества (данных книги учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения) может быть также проведен по требованию любого из его участников.

Опубликование обществом годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности осуществляется в случаях, предусмотренных законодательством.

Общество с ограниченной ответственностью может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников.

Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются законодательными актами.

Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество, общество с дополнительной ответственностью, хозяйственное товарищество, производственный кооператив или унитарное предприятие.

Общество с дополнительной ответственностью

Основные положения об обществе с дополнительной ответственностью

Обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный фонд которого разделен на доли определенных уставом размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен уставом общества.

Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова "с дополнительной ответственностью".

К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила настоящего Кодекса об обществе с ограниченной ответственностью постольку, поскольку иное не предусмотрено законодательными актами (ст. 94 Гражданского кодекса).

7.3 Хозяйственные товарищества, кооперативы, унитарные предприятия как субъекты хозяйственной деятельности

Согласно Закону Республики Беларусь «о хозяйственных обществах» хозяйственным обществом признается коммерческая организация, уставный фонд которой разделен на доли (акции) ее участников.

Хозяйственное общество:

-имеет в собственности обособленное имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным обществом в процессе его деятельности;

-несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде;

-может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его уставе, а также предмету деятельности, если он указан в уставе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, хозяйственное общество может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии);

-приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и уставом;

-в соответствии с законодательством может создавать юридические лица, а также входить в состав юридических лиц;

-в соответствии с законодательными актами может создавать объединения юридических лиц, не являющиеся юридическими лицами, и участвовать в таких объединениях.

В случаях, предусмотренных законодательными актами, хозяйственное общество может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников.

Правоспособность хозяйственного общества возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации.

Согласно ст. 63 Гражданского кодекса хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (акции) 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.

Хозяйственное общество может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника. Особенности правового положения, создания, деятельности, реорганизации и ликвидации хозяйственного общества, состоящего из одного участника, определяются законодательством о хозяйственных обществах.

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

Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью.

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

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в командитных товариществах могут быть граждане и (или) юридические лица.

Государственные органы и органы местного управления и самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в командитных товариществах, если иное не установлено законодательством.

Унитарные предприятия, государственные объединения, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в командитных товариществах с разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом и иными актами законодательства.

Оценка стоимости неденежного вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законодательством, подлежит экспертизе достоверности такой оценки.

Унитарное предприятие.

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

Унитарное предприятие создается в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами законодательства путем его учреждения или реорганизации юридических лиц.

Учредительным документом унитарного предприятия является устав.

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

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

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

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

Имущество дочернего унитарного предприятия находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и принадлежит дочернему предприятию на праве хозяйственного ведения.

Наименование (фирменное наименование) унитарного предприятия, имущество которого находится в частной собственности юридического лица, не должно содержать указание на форму собственности.

Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на форму собственности, если иное не установлено законодательными актами. Фирменное наименование дочернего предприятия также должно содержать слово "дочернее".

Органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается собственником имущества и ему подотчетен. Собственник имущества унитарного предприятия - физическое лицо вправе непосредственно осуществлять функции руководителя.

Полномочия руководителя унитарного предприятия по решению собственника имущества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) либо индивидуальному предпринимателю (управляющему).

В уставах юридических лиц, учредивших унитарные предприятия, может быть установлен порядок назначения руководителей таких предприятий.

От имени Республики Беларусь права собственника имущества республиканского унитарного предприятия, если иное не определено Президентом Республики Беларусь, осуществляют:

Правительство Республики Беларусь, а также в пределах, установленных законодательством, республиканские органы государственного управления, другие государственные органы и организации, уполномоченные управлять имуществом, находящимся в собственности Республики Беларусь, - в отношении республиканского унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения;

Правительство Республики Беларусь, а также в пределах, установленных законодательством, республиканские органы государственного управления, другие государственные органы - в отношении казенного предприятия.

От имени административно-территориальной единицы права собственника имущества коммунального унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, осуществляют соответствующие органы местного управления и самоуправления, а также в пределах, установленных законодательством, уполномоченные ими государственные организации.

Собственник имущества частного унитарного предприятия свои полномочия осуществляет непосредственно и (или) через уполномоченных им лиц.

Собственник имущества унитарного предприятия, если иное не определено Президентом Республики Беларусь, настоящим Кодексом или решением собственника, принятым в отношении дочернего предприятия:

- принимает решение о создании унитарного предприятия;
 - определяет цели деятельности унитарного предприятия, дает письменное согласие на участие унитарного предприятия в коммерческих и некоммерческих организациях, в том числе государственных объединениях;
 - утверждает устав унитарного предприятия и изменения и (или) дополнения, вносимые в него;
 - формирует уставный фонд унитарного предприятия, принимает решение о его изменении;
 - назначает на должность руководителя унитарного предприятия, заключает, изменяет и прекращает с ним трудовой договор (контракт) или гражданско-правовой договор в соответствии с законодательством, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом;
 - принимает решение об изъятии имущества у унитарного предприятия в порядке и случаях, предусмотренных законодательством либо уставом;
 - осуществляет контроль за деятельностью унитарного предприятия, использованием по назначению и сохранностью имущества, принадлежащего унитарному предприятию;
 - дает письменное согласие на создание, реорганизацию и ликвидацию дочерних предприятий, создание и ликвидацию представительств и филиалов;
 - принимает решение о реорганизации или ликвидации унитарного предприятия в соответствии с законодательством;
 - имеет другие права и несет другие обязанности в соответствии с настоящим Кодексом, иными законодательными актами и уставом.
- На момент осуществления государственной регистрации унитарного предприятия его уставный фонд должен быть полностью сформирован собственником имущества предприятия, если иное не предусмотрено законодательными актами.

В случае принятия учредителем унитарного предприятия решения об уменьшении уставного фонда унитарное предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов. Кредитор унитарного предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков.

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

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

Долевая собственность на имущество унитарного предприятия не допускается.

В случае раздела имущества, находящегося в совместной собственности супругов, а также перехода права собственности на имущество унитарного

предприятия в порядке наследования, правопреемства либо иными не противоречащими законодательству способами к двум и более лицам:

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

-предприятие в целом как имущественный комплекс может быть продано лицу, не являющемуся участником долевой собственности на имущество унитарного предприятия;

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

-унитарное предприятие подлежит ликвидации в порядке, установленном законодательством, если реорганизация или переход имущества в собственность одного лица противоречат законодательству либо невозможны по иным причинам (ст. 113 Гражданского кодекса).

ТЕМА 8. ЛИКВИДАЦИЯ И РЕОРГАНИЗАЦИЯ КОММЕРЧЕСКИХ ПРЕДПРИЯТИЙ

8.1 Правовые особенности ликвидации коммерческих предприятий

Ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению:

1) собственника имущества (учредителей, участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано это юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, нарушением коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством, признанием судом государственной регистрации юридического лица недействительной;

2) суда в случае:

-непринятия решения о ликвидации в соответствии с подпунктом 1 настоящего пункта в связи с истечением срока, на который создано это юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, нарушением коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством, признанием судом государственной регистрации юридического лица недействительной;

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

-экономической несостоятельности (банкротства) юридического лица;

-уменьшения стоимости чистых активов коммерческих организаций, для которых законодательством установлены минимальные размеры уставных фондов, по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда, определенного законодательством;

-нарушения установленных законодательством порядка и сроков ликвидации;

-в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законодательными актами.

При обнаружении оснований для ликвидации юридического лица, предусмотренных абзацами вторым, третьим, пятым и шестым части первой настоящего подпункта, уполномоченные государственные органы в пределах своей компетенции обращаются в суд с иском о ликвидации такого юридического лица, если иное не установлено законодательными актами.

При обнаружении основания для ликвидации юридического лица, предусмотренного абзацем шестым части первой настоящего подпункта, кредиторы ликвидируемого юридического лица вправе обратиться в суд с иском о ликвидации такого юридического лица;

3) иных органов в случаях, предусмотренных законодательными актами (ст. 57 Гражданского кодекса)

Порядок ликвидации юридического лица

Председатель ликвидационной комиссии (ликвидатор) в течение десяти рабочих дней после даты принятия решения о ликвидации юридического лица обязан уведомить в письменной форме об этом регистрирующий орган для включения в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

В случаях и порядке, установленных законодательством, сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, о порядке и сроке заявления требований его кредиторами размещаются в глобальной компьютерной сети Интернет с последующим опубликованием в печатных средствах массовой информации. При этом срок для заявления требований кредиторами ликвидируемого юридического лица не может быть менее двух месяцев с даты размещения сведений о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, в глобальной компьютерной сети Интернет, если иной момент начала течения указанного срока не установлен законодательными актами.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) принимает все возможные меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) устанавливает размер требований кредиторов первой и второй очереди, на основании данных бухгалтерского учета и отчетности ликвидируемого юридического лица, а также иных документов, подтверждающих наличие задолженности перед указанными кредиторами.

Осуществление операций по счетам юридического лица, совершение им сделок, не связанных с ликвидацией, запрещаются.

После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается собственником имущества (учредителями, участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица, если иное не установлено законодательными актами.

Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия (ликвидатор) осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном актами законодательства.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией (ликвидатором) в порядке очередности, в

соответствии с промежуточным ликвидационным балансом начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов четвертой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия (ликвидатор) составляет ликвидационный баланс, который утверждается собственником имущества (учредителями, участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица, если иное не установлено законодательными актами.

При недостаточности у ликвидируемого казенного предприятия имущества, а у ликвидируемого учреждения - денежных средств для удовлетворения требований кредиторов последние вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет собственника имущества этого предприятия или учреждения.

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

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - ликвидированным с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении юридического лица из этого регистра (ст. 59 Гражданского кодекса).

Согласно ст. 60 Гражданского кодекса при ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

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

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

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

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

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

Удовлетворение требований кредиторов при ликвидации юридического лица вследствие экономической несостоятельности (банкротства) производится в порядке, установленном законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве).

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

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

8.2. Понятие, виды реорганизация юридического лица

Согласно Закону «О хозяйственных обществах» реорганизация хозяйственного общества может быть осуществлена по решению общего собрания участников этого общества, принятому в соответствии с настоящим Законом и иными законодательными актами, а также в случаях и порядке, установленных законодательными актами, - по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда. Реорганизация хозяйственного общества может быть осуществлена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

Реорганизация хозяйственного общества, в результате которой создаются юридические лица иных организационно-правовых форм, осуществляется в порядке, установленном настоящим Законом, с учетом особенностей, предусмотренных иными законодательными актами.

Хозяйственное общество считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших хозяйственных обществ или юридических лиц иных организационно-правовых форм в порядке, определяемом законодательными актами.

При реорганизации хозяйственного общества в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

В случаях, установленных законодательными актами, реорганизация хозяйственного общества может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

Слияние хозяйственных обществ, хозяйственных обществ и юридических лиц иных организационно-правовых форм

Слиянием хозяйственных обществ, хозяйственных обществ и юридических лиц иных организационно-правовых форм признается создание нового хозяйственного общества или юридического лица иной организационно-правовой формы путем передачи создаваемому в результате слияния новому юридическому лицу всех прав и обязанностей участвующих в слиянии хозяйственных обществ, хозяйственных обществ и юридических лиц иных организационно-правовых форм с прекращением их деятельности в порядке, установленном настоящим Законом и иными законодательными актами.

Хозяйственные общества и юридические лица иных организационно-правовых форм, участвующие в слиянии, заключают договор о слиянии, в котором определяют порядок и условия слияния. Общее собрание участников каждого из участвующих в слиянии хозяйственных обществ и учредители (участники) каждого из участвующих в слиянии юридических лиц иных организационно-правовых форм или органы управления таких юридических лиц, уполномоченные на то учредительными документами, утверждают договор о слиянии. Совместное общее собрание участников хозяйственных обществ и учредителей (участников) юридических лиц иных организационно-правовых форм или органов управления таких юридических лиц, уполномоченных на то учредительными документами, участвующих в слиянии, утверждает учредительные документы возникающего хозяйственного общества или юридического лица иной организационно-правовой формы и образует его органы. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о слиянии либо этим собранием.

При слиянии хозяйственных обществ, хозяйственных обществ и юридических лиц иных организационно-правовых форм права и обязанности каждого из них переходят в соответствии с передаточным актом к вновь возникшему хозяйственному обществу или возникшему юридическому лицу иной организационно-правовой формы (ст. 16).

Присоединение к хозяйственному обществу

Присоединением к хозяйственному обществу признается прекращение деятельности одного или нескольких присоединяемых хозяйственных обществ и (или) одного или нескольких юридических лиц иных организационно-правовых форм с передачей прав и обязанностей последних хозяйственному обществу, к которому осуществляется присоединение.

Присоединяемое хозяйственное общество и (или) юридическое лицо иной организационно-правовой формы и хозяйственное общество, к которому осуществляется присоединение, заключают договор о присоединении, в котором определяют порядок и условия присоединения. Общее собрание участников каждого из участвующих в присоединении хозяйственных обществ и (или) учредители (участники) каждого из участвующих в присоединении юридических лиц иных организационно-правовых форм или органы управления таких юридических лиц, уполномоченные на то учредительными документами, утверждают договор о присоединении. Совместное общее собрание участников хозяйственных обществ и (или) учредителей (участников) юридических лиц иных организационно-правовых форм или органов управления таких юридических лиц, уполномоченных на то учредительными документами, участвующих в присоединении, принимает решение о внесении изменений и дополнений в устав хозяйственного общества, к которому осуществляется присоединение. Порядок голосования на совместном общем собрании определяется договором о присоединении либо на этом совместном общем собрании.

При присоединении к хозяйственному обществу другого хозяйственного общества и (или) юридического лица иной организационно-правовой формы права и обязанности последних переходят в соответствии с передаточным актом к хозяйственному обществу, к которому осуществляется присоединение (ст. 17).

Разделение хозяйственного общества

Разделением хозяйственного общества признается прекращение его деятельности с передачей прав и обязанностей вновь возникшим хозяйственным обществам и (или) юридическим лицам иных организационно-правовых форм.

Общее собрание участников хозяйственного общества принимает решение о порядке и условиях его разделения, о создании новых хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм, составе их участников. Общее собрание участников каждого из вновь возникающих в результате разделения хозяйственных обществ и (или) учредители (участники) каждого из вновь возникающих в результате разделения юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждают их учредительные документы и образуют их органы.

При разделении хозяйственного общества все его права и обязанности переходят в соответствии с разделительным балансом к вновь возникшим хозяйственным обществам и (или) юридическим лицам иных организационно-правовых форм (ст. 18).

Выделение из хозяйственного общества

Выделением из хозяйственного общества признается создание одного или нескольких новых хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм с передачей им части прав и обязанностей реорганизованного хозяйственного общества без прекращения его деятельности.

Общее собрание участников хозяйственного общества принимает решение о порядке и условиях выделения, о создании нового хозяйственного общества (хозяйственных обществ) и (или) юридического лица иной организационно-правовой формы (юридических лиц иных организационно-правовых форм), составе его (их) участников. Учредителями (участниками) каждого из вновь возникающих в результате выделения хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм могут быть только реорганизованное хозяйственное общество и (или) его участники с их согласия. Общее

собрание участников каждого из вновь возникающих в результате выделения хозяйственных обществ и (или) учредители (участники) каждого из вновь возникающих в результате выделения юридических лиц иных организационно-правовых форм утверждают их учредительные документы и образуют их органы.

В случае выделения из хозяйственного общества нового хозяйственного общества, единственным участником которого является реорганизованное хозяйственное общество, утверждение устава этого общества, образование его органов, избрание их членов осуществляются общим собранием участников реорганизованного хозяйственного общества. Первоначальное отчуждение доли (части доли) в уставном фонде (акций) возникшего в результате выделения хозяйственного общества, единственным участником которого является реорганизованное хозяйственное общество, осуществляется по решению общего собрания участников реорганизованного хозяйственного общества в порядке и на условиях, определенных этим общим собранием.

Реорганизация хозяйственного общества, состоящего из одного участника, в форме выделения, в результате которой возникает иное хозяйственное общество, единственным участником которого будет являться реорганизуемое хозяйственное общество, не допускается.

При выделении из хозяйственного общества одного или нескольких хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм права и обязанности реорганизованного хозяйственного общества переходят в соответствии с разделительным балансом к каждому из возникших хозяйственных обществ и (или) юридических лиц иных организационно-правовых форм (ст. 19).

Преобразование хозяйственного общества

Хозяйственное общество одной формы или одного вида может преобразовываться в хозяйственное общество другой формы или другого вида либо в хозяйственное товарищество, производственный кооператив или унитарное предприятие в порядке, установленном настоящим Законом и иными законодательными актами, за исключением хозяйственного общества, состоящего из одного участника, которое может быть преобразовано в хозяйственное общество другой формы или другого вида либо в унитарное предприятие.

Общее собрание участников преобразуемого хозяйственного общества принимает решение о преобразовании, порядке и условиях преобразования. Общее собрание участников возникающего в результате преобразования хозяйственного общества другой формы или другого вида либо учредители (участники) возникающего в результате преобразования юридического лица иной организационно-правовой формы утверждают его учредительные документы, а также образуют его органы.

При преобразовании хозяйственного общества его права и обязанности переходят в соответствии с передаточным актом к вновь возникшему хозяйственному обществу другой формы или другого вида либо юридическому лицу иной организационно-правовой формы, за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему хозяйственному обществу другой формы или другого вида либо юридическому лицу иной организационно-правовой формы (ст. 20).

8.3 Передаточный акт, разделительный баланс

Согласно ст. 22 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного хозяйственного общества в отношении всех его кредиторов и должников, включая обязательства, оспариваемые сторонами.

Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются общим собранием участников хозяйственного общества или органом, принявшим решение о реорганизации этого общества.

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

При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них в соответствии с разделительным балансом переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица.

При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменение организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом, за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему юридическому лицу (ст. 54 Гражданского кодекса).

Реорганизуемое хозяйственное общество или орган, принявшие решение о реорганизации хозяйственного общества, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого хозяйственного общества.

Уведомление лиц, являющихся на дату принятия решения о реорганизации хозяйственного общества его кредиторами, осуществляется не позднее тридцати дней с даты принятия решения о реорганизации этого общества, а при реорганизации хозяйственного общества в форме слияния или присоединения - с даты принятия такого решения последним из хозяйственных обществ или юридических лиц иных организационно-правовых форм, участвующих в слиянии или присоединении. Иные лица уведомляются о принятом решении о реорганизации хозяйственного общества при заключении с ними договоров.

Кредитор реорганизуемого хозяйственного общества вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это общество, и возмещения убытков.

Требования кредитора предъявляются хозяйственному обществу письменно в течение тридцати дней с даты направления ему уведомления о принятом решении о реорганизации хозяйственного общества.

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

Учебное издание

ЛОБАЦКАЯ Татьяна Владимировна

**ОСНОВЫ БИЗНЕСА И ПРАВА
В ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЯХ**

Курс лекций

Технический редактор

Г.В. Разбоева

Компьютерный дизайн

Е.А. Барышева

Подписано в печать 2017. Формат 60x84¹/₁₆. Бумага офсетная.

Усл. печ. л. 3,02. Уч.-изд. л. 3,79. Тираж экз. Заказ .

Издатель и полиграфическое исполнение – учреждение образования
«Витебский государственный университет имени П.М. Машерова».

Свидетельство о государственной регистрации в качестве издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий

№ 1/255 от 31.03.2014 г.

Отпечатано на ризографе учреждения образования

«Витебский государственный университет имени П.М. Машерова».

210038, г. Витебск, Московский проспект, 33.