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

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

Курс лекций

Репозиторий ВГУ

Витебск
ВГУ имени П.М. Машерова
2020

УДК 346(476)(075.8)
ББК 67.404.013.11(4Беи)я73
Х70

Печатается по решению научно-методического совета учреждения образования «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова». Протокол № 3 от 30.12.2019.

Составитель: старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса ВГУ имени П.М. Машерова **С.П. Вашеткова**

Р е ц е н з е н т ы :
заведующий кафедрой правоведения и социально-гуманитарных дисциплин ВФ УО ФПБ «Международный университет “МИТСО”», кандидат исторических наук, доцент *В.П. Бездель;*
доцент кафедры уголовного права и уголовного процесса ВГУ имени П.М. Машерова, кандидат исторических наук *В.Г. Стаценко*

Хозяйственное право : курс лекций / сост. С.П. Вашеткова. – **Х70** Витебск : ВГУ имени П.М. Машерова, 2020. – 100 с.

Курс лекций содержит необходимый теоретический материал по дисциплине «Хозяйственное право», изложенный в краткой форме и разработанный в соответствии с учебной программой данной дисциплины, может применяться для самоподготовки студентов специальностей 1-24 01 01 Международное право, 1-24 01 02 Правоведение, 1-24 01 03 Экономическое право дневной и заочной форм обучения.

УДК 346(476)(075.8)
ББК 67.404.013.11(4Беи)я73

© ВГУ имени П.М. Машерова, 2020

Репозиторий ВГУ

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. Хозяйственное право и хозяйственное законодательство 4
Тема 2. Общая характеристика хозяйственной деятельности. Государственное регулирование хозяйственной деятельности 11
Тема 3. Правовое регулирование предпринимательства (общие положения) 17
Тема 4. Правовое положение субъектов хозяйственной деятельности 21
Тема 5. Правовой режим имущества субъектов хозяйственной деятельности 31
Тема 6. Правовое регулирование экономической несостоятельности (банкротства) 36
Тема 7. Правовое регулирование приватизации государственной собственности 43
Тема 8. Договор в хозяйственных отношениях (общие положения) 52
Тема 9. Ответственность (санкции) в хозяйственных отношениях 58
Тема 10. Правовое регулирование цен и ценообразования 63
Тема 11. Законодательство о противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции 66
Тема 12. Правовое регулирование рынка ценных бумаг 69
Тема 13. Правовое регулирование деятельности бирж 76
Тема 14. Правовые основы деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций 81
Тема 15. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и валютных операций 87
Литература 96

Репозиторий ВГУ

Тема 1
ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО И ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

1. Понятие хозяйственного права. Концепции хозяйственного права. История становления и развития правового регулирования хозяйственной деятельности.

2. Предмет хозяйственно-правового регулирования.

3. Принципы правового регулирования хозяйственной деятельности (хозяйственных отношений)

4. Методы правового регулирования хозяйственной деятельности (хозяйственных отношений).

5. Понятие, признаки, особенности и роль хозяйственного законодательства. Система источников хозяйственного законодательства.

6. Хозяйственно-правовые нормы: понятие и виды.

1. Понятие хозяйственного права. Концепции хозяйственного права. История становления и развития правового регулирования хозяйственной деятельности

В современной юридической литературе хозяйственное право рассматривается в четырех значениях:

1) как отрасль законодательства;

2) как наука;

3) как учебная дисциплина;

4) как отрасль права.

В качестве отрасли законодательства хозяйственное право есть совокупность нормативных правовых актов, которые призваны регулировать порядок осуществления хозяйственной деятельности; они имеют различную юридическую силу и относятся к различным отраслям функционирующей системы законодательства.

Наука хозяйственного права представляет собой деятельность по выработке теоретических знаний о закономерностях правового регулирования хозяйственных отношений, в результате чего формируется учение о хозяйственном праве, представляющее систему взаимосвязанных и взаимосогласованных понятий, взглядов, идей, концепций и теорий.

Хозяйственное право как учебная дисциплина – это совокупность обобщенных знаний о хозяйственном праве как науке, отрасли законодательства и практике применения последнего.

Если трактовка хозяйственного права как отрасли законодательства, как науки, как учебной дисциплины особых возражений не вызывает ни со стороны теоретиков, ни со стороны практиков, то вопрос о хозяйственном праве как самостоятельной отрасли права дискуссионен.

Еще в советской правовой науке сложились две основные концепции хозяйственного права: хозяйственно-правовая и цивилистическая.

Хозяйственно-правовая концепция возникла в конце 50-х – начале 60-х годов прошлого века, когда в СССР началась работа по кодификации гражданского законодательства: подготовке Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик и гражданских кодексов союзных республик. Она была выдвинута В.В.Лаптевым и поддержана рядом советских ученых (В.К. Мамутовым, И.А. Танчуком, Т.Е. Абовой и др.).

Репозиторий ВГУ

Сторонники хозяйственно-правовой концепции видели в хозяйственном праве самостоятельную отрасль права, характеризующуюся следующими особенностями:

1) предмет хозяйственного права составляют хозяйственные отношения, возникающие в процессе руководства и осуществления хозяйственной деятельности;

2) субъектами хозяйственных отношений являются только организации и их структурные звенья, но не отдельные граждане;

3) в хозяйственных отношениях используются несколько методов правового регулирования, а именно: метод обязательных предписаний, метод автономных решений и метод рекомендаций [15, с. 18].

Лаптев В. В. считает, что хозяйственное право необходимо трактовать как самостоятельную отрасль права, поскольку именно это в большей степени подходит к современным условиям и тем задачам, которые ставит перед собой экономика.

Концепция предпринимательского (хозяйственного) права как самостоятельной отрасли права разработана в трудах В.В. Лаптева, В.К. Мамутова, В.С. Мартемьянова и других ученых.

Хозяйственное право, как самостоятельная отрасль права имеет следующие характеристики: свой предмет и метод регулирования, принципы, своеобразные субъекты права [21, с. 11].

В противоположность хозяйственно-правовой концепции цивилистическая концепция отрицает хозяйственное право как самостоятельную отрасль права. Ее представители изначально определили хозяйственное право как совокупность норм и институтов различных отраслей права, которые функционально взаимодействуют в регулировании хозяйственной деятельности. В соответствии с данной концепцией, хозяйственное право является подотраслью гражданского права, имеющей своим предметом частные предпринимательские отношения. Предпринимательский оборот может успешно действовать и развиваться только в рамках гражданского (частного) права, а не по указаниям публичной власти (в том числе налоговых или иных государственных органов). Налоговое и таможенное законодательство неизбежно вторичны по отношению к гражданскому законодательству, поскольку именно последним при рыночной организации хозяйства определяются содержание и условия экономического оборота. Речь должна идти, по мнении. Сторонников цивилистической концепции, не о слиянии частного и публичного права, а об их взаимодействии в регулировании предпринимательской деятельности [28, с. 21].

Согласно третьей концепции, хозяйственное право - комплексная отрасль права, в которой собраны правовые нормы основных отраслей права, приуроченные к одному предмету правового регулирования - хозяйственной деятельности.

По мнению белорусских ученых (Сидорчук В.К.) на сегодняшний день говорить о хозяйственном праве как о самостоятельной отрасли права не приходится, поскольку для этого нет достаточных оснований. В силу публично-правового характера отношений, которые преобладают в хозяйственном праве, с присущим методом императивного воздействия, не может хозяйственное право быть и подотраслью гражданского права.

В хозяйственном праве согласуются горизонтальные и вертикальные отношения в области хозяйствования, т.е. частноправовые и публично-правовые отношения. Тем самым, это согласование предполагает наличие соответствующих норм права, которые сочетают рыночное саморегулирование экономических отношений и государственного регулирования экономических процессов на макроуровне.

Хозяйственное право призвано регулировать не только коммерческие, но и некоммерческие отношения в сфере хозяйствования.

Начиная со средних веков можно говорить о начале правового регулирования хозяйственной деятельности в Европе. Развитие торговых отношений в Италии, Франции,

Репозиторий ВГУ

Германии и других странах привело к необходимости издания специальных норм, которые должны были регулировать торговую деятельность. Такие нормы были созданы в рамках торгового права. Субъектами торгового права были лишь представители торгового сословия.

Со временем начинает развиваться банковская деятельность, промышленность, грузоперевозки. Эти виды деятельности также подпадали под действие норм торгового права. Таким образом, торговое право стало постепенно регулировать все виды хозяйственной деятельности.

По мере развития капитализма торговое право утрачивает сословный характер. Предметом правового регулирования торгового права становится предпринимательская деятельность, то есть профессиональная деятельность предпринимателей. Появляются и новые термины: предпринимательское право, хозяйственное право, коммерческое право.

Для западных стран характерно использование терминов «коммерческое» или «торговое» право. Для регулирования предпринимательской деятельности существует специальное коммерческое или торговое законодательство. В некоторых странах континентальной Европы наряду с гражданскими кодексами приняты торговые или коммерческие кодексы. Это именуется дуализмом частного права. Такое положение характерно для многих стран Западной Европы и не только (в Японии наряду с Гражданским кодексом, есть и Торговый кодекс).

Когда мы говорим о дуализме частного права, необходимо учитывать, что в торговых кодексах зарубежных стран, имеются как частноправовые, так и публично-правовые нормы (Торговое уложение Германии имеет ряд норм, являющихся публично-правовыми, к примеру нормы, регулирующие порядок ведения торговых книг).

Несмотря на то, что в большинстве стран континентальной Европы имеются торговые кодексы, есть и такие государства (Нидерланды), в которых Гражданский кодекс включает в себя нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность.

Если рассматривать страны англо-саксонской правовой системы, то для них характерно наличие специального предпринимательского законодательства. Почти во всех штатах США изданы коммерческие кодексы.

2. Предмет хозяйственно-правового регулирования

Предмет правового регулирования хозяйственной деятельности – совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе хозяйственной деятельности и при ее организации (регулированию) (хозяйственные отношения по горизонтали и вертикали). Предмет включает в себя три сложных группы общественных отношений:

1) предпринимательские;

2) тесно с ними связанные иные, в т.ч. некоммерческие;

3) отношения по государственному регулированию хозяйственной деятельности в целях обеспечения интересов государства и общества.

Предпринимательские отношения отношений складывается при осуществлении предпринимательской деятельности. Статья 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную деятельность юридических и физических лиц, которая осуществляется ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направлена 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.

Репозиторий БГУ

Однако хозяйственная деятельность осуществляется не только в ходе производства товаров (выполнения работ, оказания услуг). Для начала производства необходимо иметь производственные помещения, которые могут быть приобретены или построены, закупить оборудование, сырье, топливо. После окончания цикла производства можно говорить о возникновении отношений по реализации товаров, их доставке, хранению и т.д.

Важной частью предпринимательской деятельности является также хозяйственный оборот. Все эти отношения являются центральными, они входят в 1-ю группу в предмете хозяйственного права.

Исходя из данного в ГК Республики Беларусь определения, можно выделить следующие характерные признаки предпринимательской деятельности:

1) субъектами предпринимательской деятельности являются юридические лица, независимо от формы собственности, места нахождения, подчиненности, характера деятельности, национальной принадлежности, и физические лица, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, политических и иных убеждений и других обстоятельств, если иное не предусмотрено Конституцией и иными законодательными актами Республики Беларусь (определенные ограничения могут быть предусмотрены в силу возраста и других факторов);

2) в качестве условий осуществления предпринимательской деятельности можно указать на то, что она должна осуществляться субъектами предпринимательской деятельности:

– в гражданском обороте (то есть при переходе имущества от одного лица к другому на основе сделок или в силу иных юридических фактов);

– самостоятельно от своего имени (субъекты предпринимательской деятельности должны обладать дееспособностью и правоспособностью, вправе осуществлять названную деятельность лично сами либо с привлечением наемных работников, но от своего имени);

– на свой риск (то есть указанные субъекты должны быть готовы к возможности получения как положительного, так и отрицательного результата от принимаемого решения или совершаемого действия (получить прибыль или понести убытки);

– под свою имущественную ответственность (то есть субъекты предпринимательской деятельности должны осознавать возможные отрицательные последствия для своего имущества, предусмотренные законодательством или обязательством, за ненадлежащее исполнение заключенных сделок и договоров, нарушение прав других лиц и иные нарушения законодательства);

3) целью предпринимательской деятельности является систематическое получение прибыли. Собственно, только преследующая указанную цель деятельность может быть признана предпринимательской.

4) источниками прибыли выступают пользование имуществом, продажа вещей, произведенных, переработанных или приобретенных субъектами предпринимательской деятельности для продажи, а также выполнение работ или оказание услуг;

5) конечный результат предпринимательской деятельности должен иметь следующую направленность: эти работы или услуги предназначены для дальнейшей реализации иным лицам и не должны быть использованы для собственного потребления. Следовательно, признаки «натурального хозяйства» предпринимательской деятельности не присущи [9, с. 15–16].

Вторая группа: отношения, тесно связанные с предпринимательскими, в том числе и некоммерческие, возникающие в процессе хозяйственной деятельности.

Предпринимательские отношения тесно связаны с другими, которые не имеют основной цели получения прибыли (хозяйственная деятельность организационно-

Репозиторий ВГУ

имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, управлению собственностью). В такую деятельность включается на базе собственного имущества государство, организующее свои предприятия; оно устанавливает для них определенный режим хозяйствования. В качестве собственников своего имущества действуют административно-территориальные единицы, входящие в Республику Беларусь. В хозяйственной деятельности этих субъектов преобладают элементы организационного плана. Вместе с тем им присуще и непосредственное ведение хозяйственной деятельности, установление договорных отношений с другими субъектами хозяйствования. Участвуют в хозяйственных отношениях и регионы, управляющие своей собственностью и организующие деятельность соответствующего хозяйства. Такая деятельность носит некоммерческий характер, но в связи с предпринимательством охватывается хозяйственно-правовым регулированием.

Некоммерческий характер может носить и ведение хозяйства без цели извлечения прибыли. Например, деятельность фондовых и иногда товарных бирж не преследует непосредственно цели получения прибыли, но способствует прибыльности учредителей, лиц, пользующихся услугами бирж, росту стоимости акции бирж, наращивающих свой производственный потенциал.

Некоммерческий характер носит деятельность потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, которые вступают в хозяйственные правоотношения для решения своих уставных задач. Эти отношения тесно связаны с предпринимательской деятельностью, по форме осуществления они не отличаются от ее реализации и поэтому охватываются хозяйственным правом.

Такие отношения представляют вторую группу отношений хозяйственного права.

К 3-й группе относятся отношения по государственному регулированию экономики.

Государство в ходе реализации публичных интересов общества влияет на субъекты, которые осуществляют хозяйственную деятельность, государство призвано регулировать и контролировать ее [10, с. 6].

3. Принципы правового регулирования хозяйственной деятельности (хозяйственных отношений)

Термин «принцип» происходит от латинского слова «pricipium», что в переводе означает «основа», «начало».

Принципами правового регулирования хозяйственной деятельности являются правовые идеи, лежащие в основе нормативного закрепления хозяйственных отношений. Это - центральные, стержневые начала хозяйственного права как отрасли законодательства.

Нормативное закрепление указанных принципов осуществляется в различных формах. Некоторые из них прямо зафиксированы в нормах права, другие - логически выводятся из содержания ряда норм права.

Основные принципы:

1. Свобода предпринимательской деятельности.
2. Юридическое равенство форм собственности.
3. Государственное регулирования хозяйственной деятельности.
4. Свободаконкуренции и зашита от монополизма.
5. Законность – в его основу положен механизм осуществления хозяйственной (предпринимательской) деятельности, не нарушая правовых основ государства, т.е. в строгом соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

4. Методы правового регулирования хозяйственной деятельности (хозяйственных отношений)

Под методами понимается комплекс способов и приемов воздействия друг на друга государства и иных участников правоотношений в хозяйственной деятельности, которые применяются в соответствии с условиями и целями правового регулирования. Методы должны обеспечивать различные режимы воздействия: властные и диспозитивные. Частное право не может существовать без публичного, поскольку нормы публичного права обеспечивают эффективное применение норм частного права.

Общие методы хозяйственного права:

– метод обязательных предписаний (включающий метод приказа и метод запрета), выражающийся в необходимости строгого соблюдения установленных требований в сфере хозяйственной деятельности. Императивный метод, ограничивая автономию воли адресата, предписывает ему модель поведения. Императивный метод применим при принятии решений собственником имущества (о создании, реорганизации, ликвидации организации); при государственном регулировании хозяйственной деятельности (разрешительная деятельность органов публичной власти осуществляется посредством реализации широкого спектра процедур – лицензирование, регистрация, разрешение, квотирование, аккредитация, сертификация, стандартизация, конкурс, экспертиза, согласование, аттестация, оценка, допуск);

– метод самостоятельных (автономных) решений. Для того, чтобы обеспечить оптимальное ведение хозяйственной деятельности, субъекты хозяйствования наделены правом принятия самостоятельных управленческих решений;

– метод согласования. Для выработки взаимовыгодных решений при заключении договоров создает возможность хозяйствующим субъектам координировать деятельность на общем товарном рынке;

– метод рекомендаций, предусматривающий издание уполномоченными субъектами предложений относительно ведения хозяйственной деятельности;

– метод принуждения применяется в отношениях по поводу применения дисциплинарных, имущественных, административных и уголовных санкций за правонарушения при ведении хозяйственной деятельности [24, с. 20].

5. Понятие, признаки, особенности и роль хозяйственного законодательства. Система источников хозяйственного законодательства

Хозяйственное законодательство является совокупностью НПА, которые содержат положения по регулированию хозяйственных отношений. Хозяйственное законодательство рассматривается как самостоятельная отрасль законодательства, у которой есть свой предмет, им в данном случае выступает государственное управление отдельными сферами экономики для реализации общественных интересов, а также имущественные и тесно связанные с ними иные, в том числе организационные, отношения, которые возникают в процессе хозяйственной деятельности.

В силу особенности общественных отношений, складывающихся в хозяйственной деятельности, хозяйственное законодательство не может опираться только лишь на одну отрасль – гражданское или административное право. Хозяйственное право – это комплексная отрасль, своеобразный срез, в который включены нормы различных отраслей права для решения конкретных проблем в строго определенной сфере (в сфере хозяйственной деятельности).

В системе законодательства Республики Беларусь можно выделить значительное число НПА, содержащих нормы не только хозяйственного, но 2-х или более иных самостоятельных отраслей законодательства. В той части, в которой эти акты регулируют

Репозиторий ВГУ

осуществление хозяйственной деятельности, они могут рассматриваться как элементы системы хозяйственного законодательства (его отдельных подотраслей).

Хозяйственное законодательство, тем самым, представляется комплексным образованием, которое, по общепринятому мнению, возникло и развивается на основе сочетания норм гражданского, административного, финансового, экологического и ряда иных отраслей права. При этом хозяйственное законодательство представляет собой правовой массив, имеющий внутренне согласованную систему, характеризующийся внешними и внутренними взаимосвязями, обладающий определенной логикой построения и развития.

Хозяйственное законодательство представляет собой систему нормативных правовых актов, принятых компетентными государственными органами в целях регулирования хозяйственных отношений, в которых устанавливаются (санкционируются) общеобязательные правила поведения и предусматривается обеспечение их реализации [7, с. 38].

К источникам хозяйственного права следует относятся нормативные акты, международные договоры, а также торговые обычаи.

Источники можно разделить на общие и специальные. В общих, наряду с хозяйственными, содержаться иные нормативные предписания, применимые к различным отраслям регулирования. Специальные же регламентируют определенные правоотношения.

К основным источникам хозяйственного права можно отнести:

1. Конституцию Республики Беларусь – Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

Нормы Конституции предопределяют формирование вертикальной и горизонтальной структуры хозяйственного законодательства, закрепляют системообразующие положения о соподчиненности и взаимозависимости правовых актов.

2. Кодексы Республики Беларусь (Гражданский кодекс Республики Беларусь, Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, Банковский кодекс Республики Беларусь и др.).

3. Законы («Об экономической несостоятельности (банкротстве)», «О хозяйственных обществах», «О валютном регулировании и валютном контроле» и др.).

4. Декреты президента (№ 1 от 16.01.09 г. «Об утверждении положения о государственной регистрации и ликвидации деятельности субъектов хозяйствования» № 7 от 23.11.2017 г. «О развитии предпринимательства»).

5. Указы президента (№ 450 01.09.10 «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

6. Директивы (№ 4 от 31.12.2010 г. «О развитии предпринимательской инициативы и стимулировании деловой активности в Республике Беларусь»).

7. Постановления Совета Министров (№ 126 04.02.04 «Об утверждении положения о создании комиссии по предупреждению экономической несостоятельности (банкротстве)»).

8. Акты Верховного суда (Постановления Пленумов).

9. Акты республиканских органов (Постановления министерств, НацБанка, департаментов, комитетов).

10. Решения местных органов власти.

Огромное значение в хозяйственной деятельности отводится судебной практике, которая относится к актам законодательства. Это постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 июня 2001 г. № 6 «О судебной практике по делам о незаконной предпринимательской деятельности» или постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 23 декабря 2004 г. № 11 «О неко-

Репозиторий ВГУ

торых вопросах практики применения законодательства, регулирующего вопросы экономической несостоятельности (банкротства)».

Велика роль локальных нормативных актов, принимаемых самими хозяйствующими субъектами в целях регулирования собственной предпринимательской деятельности. Такие акты могут относиться как к деятельности предпринимателей, так и предприятий, регулировать внутрихозяйственную деятельность. Например, режим коммерческой тайны предприятия регулируется локальным нормативным актом.

Составной частью правовой системы Республики Беларусь являются общепризнанные акты бывшего СССР и нормы международного права.

6. Хозяйственно-правовые нормы: понятие и виды

Хозяйственно-правовые нормы – это установленные компетентными органами в официальном порядке и зафиксированы в специальных правовых документах индивидуально не персонифицированы правила в сфере хозяйствования.

Виды:

– Нормы-принципы (принцип свободы предпринимательской деятельности – ст. 13 Конституции Республики Беларусь, принципы в сфере противодействия монополистической деятельности – ст. 5 Закона Республики Беларусь «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»);

– Нормы-определения – нормы, содержащие определения терминов, используемых в определенном акте законодательства (ст. 1 ГК, ст. 1 Закона Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»);

– Компетенционные нормы (компетенции аудиторских объединений – ст. 8 Закона Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности»);

– Нормы-запреты (например, запрет осуществлять виды деятельности, подлежащие лицензированию, без получения лицензии – ст. 3 Указа Президента Республики Беларусь от 1 сентября 2010 г. № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности»);

– Технико-экономические нормы (государственные стандарты, государственные строительные нормы и правила, технические условия и т.п.).

В хозяйственном праве можно выделить 4 группы правовых норм, а именно нормы, которые:

– регулируют организационно-хозяйственные отношения (процессы создания, реорганизации, ликвидации субъектов хозяйствования);

– регулируют производственно-хозяйственную деятельность;

– регулируют отношения между органами власти и предпринимателями;

– относятся к рассмотрению хозяйственных споров.

Тема 2
ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Хозяйственная деятельность субъектов хозяйствования: понятие, признаки, виды.

2. Виды деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства, и реализация исключительного права государства на осуществление отдельных видов деятельности.

Репозиторий ВГУ

3. Формы государственного регулирования хозяйственной деятельности. Регулирование условий хозяйственной деятельности. Прямое управление хозяйственной деятельностью. Контроль и надзор за осуществлением хозяйственной деятельности.

4. Планирование – элемент государственного регулирования хозяйственной деятельности.

5. Защита прав субъектов хозяйствования и потребителей.

1. Хозяйственная деятельность субъектов хозяйствования: понятие, признаки, виды

Хозяйственная деятельность – вид экономической деятельности, подразумевающий под собой порядок организации, руководства и непосредственного осуществления экономической деятельности в соответствии с правилами, которые устанавливают органы государственной власти и управления и самими субъектами хозяйствования.

В условиях рыночной экономики хозяйственная деятельность основывается на коммерческом подходе, предпринимательстве, инициативе и риске. Она охватывает такие различные сферы экономики, как банковское дело, внешнеэкономические связи, капитальное строительство, инвестиционная и инновационная деятельность, производство и реализация (оптовая купля-продажа, поставка) продукции производственно-технического назначения и иных товаров, обращение ценных бумаг, техническое переоснащение производства, страхование коммерческих рисков и т.д.

Признаки хозяйственной деятельности: системность, постоянство, направленность на удовлетворение чужих нужд, профессиональная основа осуществления.

Хозяйственная деятельность разнообразна, что вызывает потребность ее классификации с целью обеспечения оптимального правового регулирования.

Хозяйственную деятельность можно классифицировать по различным признакам.

По критерию цели осуществления хозяйственная деятельность может быть:

– коммерческой (предпринимательской)

– некоммерческой

Коммерческая деятельность (предпринимательство) имеет место, если ее субъект (предприниматель) действует с целью получения прибыли; некоммерческая хозяйственная деятельность осуществляется для достижения определенных экономических и социальных результатов, однако цель получения прибыли при этом отсутствует.

По предмету хозяйственной деятельности различают производственную, торговую, банковскую, страховую, инновационную и др.

В зависимости от рынка (внутренний или внешний), национальной принадлежности субъектов хозяйствования (отечественные товаропроизводители / резиденты или иностранные инвесторы и нерезиденты) различают хозяйственную деятельность с участием отечественных товаропроизводителей (резидентов) и внешнеэкономическую деятельности (с участием резидентов и нерезидентов), в том числе иностранное инвестирование (с участием иностранного инвестора).

2. Виды деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства, и реализация исключительного права государства на осуществление отдельных видов деятельности

Статья 10 Закона Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства» к видам деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства, относит:

1) ведение Национальной системы мониторинга окружающей среды в Республике Беларусь;

Репозиторий ВГУ

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

3) лесоустройство;

4) землеустройство;

5) геодезическую и картографическую деятельность в части выполнения геодезических и картографических работ, результаты которых имеют общегосударственное, межотраслевое назначение;

6) государственную регистрацию недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, техническая инвентаризация недвижимого имущества;

7) навигационную деятельность, обеспечивающую оборону и безопасность государства;

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

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

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

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

12) добычу, переработку руд драгоценных и радиоактивных металлов, руд редкоземельных элементов, драгоценных камней;

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

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

15) осуществление фельдъегерской и специальной связи;

16) осуществление импорта алкогольной продукции;

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

18) осуществление импорта табачного сырья и табачных изделий;

19) импорт пресноводной рыбы, продуктов переработки рыбы и морепродуктов, перечень которых определяется актами Президента Республики Беларусь;

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

Все вышеуказанные виды деятельности могут осуществлять уполномоченные государственные органы, иные организации от имени государства.

3. Формы государственного регулирования хозяйственной деятельности

Необходимость государственного регулирования хозяйственной деятельности определяется: обеспечением государственных нужд; приоритетами государственного и социального развития; формированием республиканского и местных бюджетов; охраной окружающей среды; обеспечением занятости населения; обеспечением безопасно-

Репозиторий ВГУ

сти и обороноспособности страны; реализацией свободы предпринимательства; соблюдением порядка осуществления внешнеэкономической деятельности.

Задачами государственного регулирования экономической деятельности являются: обеспечение устойчивого и динамичного развития экономики, удовлетворение государственных нужд в товарах, работах и услугах, обеспечении занятости населения, безопасности и обороноспособности страны, свободы предпринимательства, защита прав потребителей и т.д. В соответствии со ст. 13 Конституции Республики Беларусь государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях.

В качестве важнейших можно назвать следующие формы государственного регулирования хозяйственной деятельности.

1. Прогнозирование - представляет собой подготовку представлений о возможном состоянии экономического и социального развития. Закон Республики Беларусь от 5 мая 1998 «О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Республики Беларусь» определяет основные цели разработки прогнозов, их временные рамки – на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективу, главные составляющие – систему научно аргументированных представлений (предположений) о направлениях, критериях, принципах, целях и приоритетах социально-экономического развития Республики Беларусь на соответствующий период с указанием основных прогнозируемых показателей, целевых ориентиров и мер по обеспечению их достижения. Официальное закрепление прогнозы находят в планах. В свою очередь прогнозирование является предпосылкой для планирования.

2. Планирование – это определение целей, задач, пропорций, темпов, этапов, конкретных показателей и сроков достижения тех или иных результатов (экономических, социальных, оборонных и иных.

3. Денежная политика – использует такие инструменты, как цены, налоги, валютное регулирование.

4. Антимонопольное регулирование – призвано обеспечивать условия, необходимые для развития конкуренции как основы предпринимательства, создания и эффективного функционирования товарного рынка и защиты прав потребителей.

Виды (формы) государственного регулирования хозяйственной деятельности:

– регулирование условий хозяйственной деятельности;

– прямое управление хозяйственной деятельностью;

– контроль за хозяйственной деятельностью.

Государственное регулирование условий хозяйственной деятельности осуществляется Национальным собранием Республики Беларусь, Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, другими государственными органами, органами местного управления и самоуправления. Оно призвано обеспечить создание для субъектов хозяйственной деятельности стабильных и благоприятных условий хозяйствования. Пути, использующиеся для государственного регулирования условий хозяйственной деятельности:

1. Бюджетно-финансовая политика. В законе о бюджете Республики Беларусь на очередной год и других актах законодательства определяются приоритетные направления в экономической и социальной сферах, на которые в первую очередь расходуются бюджетные средства.

2. Денежно-кредитная политика. Такая политика направлена на обеспечение экономики страны необходимой денежной массой, привлечение в банки денежных средств граждан и организаций, расширение использования кредитных ресурсов в хозяйственной деятельности.

Репозиторий ВГУ

3. Система налогов. Экономически обоснованные налоги позволяют обеспечить оптимальное сочетание интересов общества и субъектов хозяйствования, стимулировать последних к осуществлению хозяйственной деятельности, способствовать развитию экономики в целом.

4. Проведение амортизационной политики. Целью амортизационной политики является определение для субъектов хозяйствования условий обеспечения процесса простого воспроизводства путем начисления амортизации на основные средства и нематериальные активы и накопления таких средств. В связи с этим устанавливаются нормы амортизации и порядок амортизационных отчислений.

5. Инвестиционная политика. Государство создает благоприятные условия для инвестиционной деятельности и гарантирует стабильность прав инвестора.

6. Предоставление финансовой помощи. В определенных случаях субъекты хозяйствования могут получить от государства финансовую помощь в виде дотаций, субсидий, бюджетных ссуд или бюджетных займов.

7. Недопущение (запрещение) определенных видов хозяйственной деятельности или установление определенных ограничений на ее осуществление.

8. Установление исключительного права (монополии) государства на осуществление отдельных видов деятельности.

9. Лицензирование соответствующих видов хозяйственной деятельности.

10. Установление государственных норм и стандартов. С помощью данных правовых средств государство стремится обеспечить защиту жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды, надлежащее качество товаров, работ и услуг, проведение единой государственной политики в области технического нормирования, стандартизации и измерений, архитектурной, градостроительной и строительной деятельности и т. Д.

11. Антимонопольные меры и развитие конкуренции.

12. Разгосударствление и приватизация государственной собственности.

13. Политика ценообразования. Для обеспечения сбалансированного развития экономики, решения социальных и других задач государство устанавливает правовые основы государственной политики в области ценообразования, определяет сферу применения регулируемого ценообразования, полномочия государственных органов, осуществляющих регулирование ценообразования и контроль за ним, а также права, обязанности и ответственность субъектов ценообразования.

14. Содействие развитию рынка ценных бумаг. Рынок ценных бумаг как неотъемлемая часть рыночной экономики нуждается в соответствующем правовом регулировании, которое должно способствовать мобилизации финансовых ресурсов, их перераспределению между различными сферами деятельности и эффективному использованию, гарантировать права инвесторов.

15. Проведение внешнеэкономической и валютной политики.

16. Установление условий пользования землей и другими природными ресурсами.

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

Определяя условия хозяйственной деятельности, государство осуществляет и контроль за их соблюдением. Соответствующие государственные органы (Комитет государ-

Репозиторий ВГУ

ственного контроля Республики Беларусь, Национальный банк Республики Беларусь, Министерство экономики Республики Беларусь, Министерство финансов Республики Беларусь, Министерство по налогам и сборам Республики Беларусь, Государственный таможенный комитет Республики Беларусь, Государственный комитет по стандартизации и др.) контролируют соблюдение законодательства о предпринимательстве, антимонопольного законодательства, банковского законодательства, законодательства о рынке ценных бумаг, требований к качеству и порядку реализации товаров, работ и услуг, порядку ценообразования, осуществления внешнеэкономической деятельности и валютных операций и т.д. В случаях нарушения законодательства о хозяйственной (предпринимательской) деятельности к субъектам хозяйствования применяются предусмотренные законодательством санкции. Виды (формы) государственного регулирования хозяйственной деятельности закрепляются в законодательных актах и другом действующем законодательстве, как правило, применительно к соответствующей хозяйственной деятельности.

4. Планирование – элемент государственного регулирования хозяйственной деятельности

Планирование представляет собой определение целей, задач, пропорций, темпов, этапов, конкретных показателей и сроков достижения тех или иных результатов (экономических, социальных, оборонных и др.).

В экономике такой вид планирования называют индикативным, поскольку в этом случае используются индикаторы социально-экономического развития, характеризующие динамику, структуру и эффективность экономики, состояние финансово-кредитной системы, денежного обращения. При директивном планировании имеют место обязанность и ответственность соответствующих субъектов за невыполнение плановых показателей. Планы находят свое внешнее выражение, как правило, в нормативных правовых актах (например, Постановление Совета Министров от 01.08.2016 г. № 604 «Об утверждении Национальной программы развития экспорта на 2016–2020 годы»).

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

В систему государственных прогнозов развития Республики Беларусь в социально-экономической сфере входят:

– национальная стратегия устойчивого социально-экономического развития Республики Беларусь на 15 лет и основные направления социально-экономического развития Республики Беларусь на 10 лет – прогнозы на долгосрочную перспективу;

– программа на 5 лет – прогноз на среднесрочную перспективу;

– прогноз социально-экономического развития на 1 год – прогноз на краткосрочный период.

Разрабатывает государственные прогнозы Совет Министров Республики Беларусь.

5. Защита прав субъектов хозяйствования и потребителей

Государство обеспечивает защиту прав и законных интересов субъектов хозяйствования и потребителей.

С момента образования юридических лиц любой формы собственности, приобретения ими прав и обязанностей возникла потребность в защите этих прав и законных

Репозиторий ВГУ

интересов в случае их нарушения или оспаривания, которая реализуется с применением соответствующих форм и методов воздействия.

Форма защиты – это комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов, которые в свою очередь подразделяются:

– на юрисдикционную деятельность компетентных органов по защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов, которую, по общему правилу, осуществляет экономический суд.

– неюрисдикционную деятельность – самостоятельные действия (самозащиту) субъектов хозяйственной деятельности по защите своих прав и законных интересов без обращения в компетентный орган.

Способы защиты – предусмотренные законом меры принуждения, направленные на восстановление нарушенных прав и защиту охраняемых законом интересов. Они осуществляются путем: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права; пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, установления факта ничтожности сделки и применения последствий ее недействительности; признания недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; самозащиты права; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения убытков; взыскания неустойки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; иными способами, предусмотренными законодательством.

Государство дает гарантию всем лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, независимо от форм организации такой деятельности, равные права и равные возможности для привлечения и использования материально-технических, финансовых, трудовых, информационных, природных и других ресурсов.

Государство осуществляет антимонопольно-конкурентную политику и способствует развитию состязательности в сфере хозяйствования. Законами определены правила конкуренции и нормы антимонопольного регулирования.

Охрана прав и интересов, выступая частью правового обеспечения прав и свобод субъектов хозяйствования, осуществляется, по сути, с помощью всей совокупности хозяйственно-правовых норм, которые обеспечивают нормальное и беспрепятственное развитие отношений.

Тема 3
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА (ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ)

1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.
2. Источники правового регулирования предпринимательской деятельности.
3. Субъекты предпринимательской деятельности.
4. Формы предпринимательской деятельности. Предпринимательство (предпринимательская деятельность).

Репозиторий ВГУ

1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Под предпринимательской деятельностью понимают деятельность юридических и физических лиц, которая осуществляется ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направлена эта деятельность 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.

Исходя из данного в ГК Республики Беларусь определения, можно выделить следующие характерные признаки предпринимательской деятельности:

1. Самостоятельность и инициативность осуществления предпринимательской деятельности. Субъекты предпринимательской деятельности должны самостоятельно принимать решения о необходимости занятия предпринимательской деятельностью, о той отрасли хозяйства, где будет осуществляться такая деятельность, это также касается и выбора партнеров и контрагентов, заключения договоров и формирования условий договоров.

2. Осуществление предпринимательской деятельности от своего имени. Имя является средством индивидуализации участников гражданского оборота. В соответствии со ст. 18 ГК гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, собственное имя и отчество, если иное не вытекает из законодательства. Ст. 50 ГК устанавливает норму следующего содержания: юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательными актами случаях - и иных коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

3. Рисковый характер предпринимательской деятельности. Субъекты должны быть готовы к возможности получения как положительного, так и отрицательного результата от принимаемого решения или совершаемого действия (получить прибыль или понести убытки).

4. Предпринимательство – деятельность под свою имущественную ответственность. Субъекты предпринимательской деятельности должны осознавать возможные отрицательные последствия для своего имущества, предусмотренные законодательством или обязательством, за ненадлежащее исполнение заключенных сделок и договоров, нарушение прав других лиц и иные нарушения законодательства.

5. Систематичность извлечения прибыли в результате предпринимательской деятельности как основная цель такой деятельности.

2. Источники правового регулирования предпринимательской деятельности

В основе всей национальной правовой системы лежит Конституция. Конституционная основа предпринимательской деятельности – это система конституционных норм, призванных обеспечивать равновесие между правом всех на свободное осуществление предпринимательской деятельности и обязанностью государства в социальных целях регулировать эту деятельность в строго определенных пределах.

С этой целью конституционные нормы:

1) закрепляют предпосылки для реализации права на осуществление предпринимательской и иных видов экономической деятельности (единая денежная система, единая финансово-кредитная система, право частной собственности и т.д.);

2) определяют условия осуществления предпринимательской деятельности (свобода осуществления, равенство субъектов предпринимательства независимо от формы

Репозиторий ВГУ

собственности, государственное вмешательство в частные дела только в социальных целях и т.д.);

3) устанавливают гарантии прав и интересов предпринимателя (неприкосновенность собственности, возможность ее принудительного отчуждения только при условии соблюдения специальных императивных норм, гарантия судебной защиты прав и интересов и т.д.) [22, с. 46].

Таким образом, конституционная основа предпринимательской деятельности содержит основные направления правового регулирования предпринимательской деятельности в стране.

Особое место в хозяйственном законодательстве занимают кодифицированные акты: Гражданский кодекс, Банковский кодекс, Инвестиционный кодекс. В соответствии с п. 1 ст. 1 ГК отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием являются предметом гражданско-правового регулирования. Кроме указанных, ГК регулирует также имущественные отношения, направленные на удовлетворение потребительских нужд других участников гражданского оборота и прежде всего физических лиц. Следовательно, ГК в его нынешнем виде можно рассматривать как комплексный нормативный правовой акт. Он содержит множество норм, составляющих хозяйственное законодательство: начиная от определения предпринимательской деятельности, ее организационно-правовых форм, правового режима имущества предпринимателей и до предпринимательских договоров, юридически опосредующих хозяйственный оборот, - все это урегулировано нормами ГК.

БК регулирует правовое положение субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере мобилизации и использования временно свободных денежных средств.

ИК определяет правовые условия осуществления отдельного вида предпринимательской деятельности – инвестиционной.

Далее среди источников следует указать обычные законы и акты нормотворчества Президента Республики Беларусь, т. е. декреты и указы.

Законодательные акты Президента Республики Беларусь имеют большой удельный вес в регулировании предпринимательской деятельности. На сегодняшний день нормы декретов и указов, принимаемых Главой государства, регулируют отдельные виды предпринимательской деятельности, изменяют концепцию отдельных правовых институтов.

Важные для правового регулирования предпринимательской деятельности положения содержатся в постановлениях Совета Министров как центрального органа государственного управления, обладающего широкими регулятивными полномочиями в сфере предпринимательских отношений.

На одном уровне с Постановлениями Правительства находятся постановления палат Парламента, Пленума Верховного Суда.

Рассматривая виды иных актов законодательства как способов закрепления моделей поведения субъектов предпринимательской деятельности в целом и отдельных ее видов, в частности банковской, следует указать на нормативные правовые акты Национального банка – постановления Правления Национального банка и постановления Совета директоров Национального банка.

Наибольший удельный вес в системе законодательства о предпринимательской деятельности занимают акты следующего уровня – нормативные правовые акты министерств, иных республиканских органов государственного управления (функциональных или отраслевых). Они могут приниматься в различных формах, однако утверждаются только приказами и постановлениями.

Репозиторий ВГУ

Следующий уровень занимают нормативные правовые акты местных Советов депутатов, исполнительных и распорядительных органов, принимаемые в форме решений.

Особое значение для правового регулирования предпринимательской деятельности имеют локальные нормативные правовые акты. Особенностью указанной разновидности нормативных правовых актов является то, что они действует в рамках одной или нескольких организаций. В частности, к таковым актам относятся учредительные документы организаций со статусом юридического лица, положения: о филиале и представительстве, об учетной политике, о коммерческой тайне.

3. Субъекты предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательской деятельности являются физические и юридические лица, имеющие право заниматься такой деятельностью.

Субъектами предпринимательства являются:

физические лица, не ограниченные в правах в порядке, определяемом законодательными актами Республики Беларусь, в том числе иностранные граждане и лица без гражданства в пределах прав и обязанностей, предусмотренных действующим законодательством Республики Беларусь;

юридические лица.

Гражданин приобретает дееспособность в полном объеме при достижении восемнадцатилетнего возраста (если впоследствии дееспособность не будет ограничена или снята полностью в судебном порядке).

Ст. 26 ГК определяет, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может с согласия законных представителей заниматься предпринимательской деятельностью.

Эмансипация производится по решению органов опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, или по решению суда, если такое согласие законных представителей не получено.

Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в том числе по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

Иностранные граждане, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, обладают равной с гражданами предпринимательской правоспособностью.

Существуют категории граждан, которым запрещено заниматься предпринимательской деятельностью.

Запрещается занятие предпринимательской деятельностью должностным лицам и специалистам, работающим в органах государственной власти и управления, прокуратуры и судах (ст. 22 Закона Республики Беларусь от 14.06.2003 № 204-З «О государственной службе в Республике Беларусь»). Государственный служащий не вправе:

– заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, оказывать содействие близким родственникам в осуществлении предпринимательской деятельности, используя служебное положение, а также быть представителем третьих лиц по вопросам, связанным с деятельностью государственного органа, служащим которого он является либо подчиненного и (или) подконтрольного ему;

– принимать участие лично или через доверенных лиц в управлении коммерческой организацией, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

В соответствии со ст. 31 ГК в случаях, предусмотренных законодательными актами, предпринимательская деятельность гражданина (индивидуального предпринимателя, учредителя, участника, собственника имущества или руководителя юридического лица и др.) может быть ограничена в судебном порядке на срок до трех лет.

Гражданин, предпринимательская деятельность которого ограничена, в течение всего срока действия ограничения не может:

Репозиторий ВГУ

– осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;

– своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя и исполнять обязанности собственника имущества (учредителя, участника) юридического лица;

– занимать должности в исполнительных органах юридических лиц;

– выступать в качестве управляющего предприятиями и иным имуществом, которое используется для предпринимательской деятельности.

Предприятие и иное имущество, находящееся в собственности указанного гражданина, может быть использовано им в период действия ограничения для предпринимательской деятельности исключительно путем передачи этого имущества в доверительное управление.

Субъектами предпринимательства являются также юридические лица (коммерческие организации и некоммерческие организации), а также Республика Беларусь и административно-территориальные единицы, от имени которых в хозяйственных отношениях выступают уполномоченные органы и должностные лица (предпринимательство есть общественное отношение, поэтому его субъектом может быть обладающее волей физическое лицо либо объединение физических лиц).

Предпринимательство может осуществляться без образования юридического лица и с образованием юридического лица, без использования наемного труда и с использованием наемного труда.

По степени охвата рынков можно выделить местное предпринимательство, региональное предпринимательство, национальное, международное предпринимательство; по формам собственности: частное, муниципальное и государственное предпринимательство; по видам деятельности: производственное, торгово-посредническое, кредитно-финансовое и другое предпринимательство.

4. Формы предпринимательской деятельности

Предпринимательская деятельность она может осуществляться в 2-х формах:

– без образования юридического лица (индивидуальная предпринимательская деятельность);

– с образованием юридического лица (предпринимательская деятельность, осуществляемая в организационно-правовых формах, предусмотренных Гражданским кодексом).

Тема 4
ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Понятие и виды субъектов хозяйственной деятельности.

2. Общая характеристика порядка создания хозяйственных организаций.

3. Прекращение деятельности хозяйственных организаций. Реорганизация и ликвидация хозяйственных организаций.

4. Правовое положение структурных подразделений хозяйственных организаций. Представительства и филиалы хозяйственных организаций. Правовое положение представительств иностранных организаций.

5. Правовое положение граждан как субъектов хозяйственной деятельности.

Репозиторий БГУ

6. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты хозяйственной деятельности.

1. Понятие и виды субъектов хозяйственной деятельности

Субъекты хозяйственной деятельности – юридические и физические лица, которые осуществляют хозяйственную деятельность на основании права, предоставленного законодательными нормам, и которые в процессе осуществления такой деятельности реализуют свои права и обязанности.

Субъектами хозяйственной деятельности являются:

– индивидуальные предприниматели;

– коммерческие организации;

– некоммерческие организации;

– Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

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.

Согласно ст. 46 ГК юридическими лицами могут быть организации, которые преследуют извлечение прибыли (это является основной целью их деятельности) и (или) распределяют полученную прибыль между участниками (коммерческие организации) либо организации, которые не имеют цели извлечение прибыли и, соответственно, не распределяют полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Юридические лица, которые являются коммерческими организациями, могут быть созданы в различных формах, предусмотренных ГК (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства и др.).

Юридические лица, которые не являются некоммерческими организациями, могут быть созданы в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законодательством.

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

Некоммерческие организации могут создаваться для удовлетворения материальных (имущественных) потребностей граждан либо граждан и юридических лиц в случаях, предусмотренных ГК и другими законодательными актами.

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

Субъектов хозяйствования можно разделить на виды, в зависимости от следующих критериев:

Репозиторий ВГУ

I. В зависимости от формы собственности субъекты могут быть:

– публичными (учреждены Республикой Беларусь и административно-территориальными единицами);

– частными (создаются гражданами и частными юридическими лицами);

– смешанными (образованы на основе публично-частной собственности)

II. В зависимости от происхождения капитала коммерческие организации подразделяются на:

– национальные,

– совместные;

– иностранные коммерческие организации.

III. В зависимости от характера основной деятельности субъекты, осуществляющие деятельность в сферах:

– промышленности;

– сельского хозяйства;

– торговли и т.п.;

IV. В зависимости от среднесписочной численности работников (Закон Республики Беларусь от 01.07.2010 № 148-З «О поддержке малого и среднего предпринимательства»):

– субъекты малого предпринимательства (ИП, микроорганизации (численность работников до 15 человек), малые организации (численность работников от 16 до 100 человек);

– субъекты среднего предпринимательства (средняя численность работников от 101 до 250 человек).

V. В зависимости от соотношения прав на имущество учредителей (участников) организации и самой организации различают организации:

– на имущество которых их учредители имеют право собственности (государственные и муниципальные предприятия и финансируемые собственником учреждения);

– организации – собственники имущества, по отношению к которым учредители (участники) имеют обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы);

– юридические лица, по отношению к которым их учредители (участники) не имеют имущественных прав – ни вещных, ни обязательственных. К ним, в частности, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды.

2. Общая характеристика порядка создания хозяйственных организаций

В гражданском обороте имеется множество юридических лиц и физических лиц – индивидуальных предпринимателей, которые занимаются хозяйственной деятельностью. Способы их создания различны. Субъекты хозяйствования могут создаваться собственниками имущества или уполномоченными ими органами, а также учредителями создаваемого юридического лица.

Создание субъекта хозяйствования – это совершение юридически значимых действий и принятие соответствующих актов, направленных на придание лицу правового статуса субъекта хозяйственной деятельности.

Существуют следующие способы создания субъектов хозяйствования:

1) распорядительный;

2) разрешительный:

3) явочно-нормативный.

Первые 2 способа используются для создания государственных предприятий.

Репозиторий ВГУ

Суть нормативно-явочного (регистрационного) порядка создания юридического лица состоит в том, что граждане или организации вправе свободно по своему усмотрению образовать юридическое лицо, поскольку это разрешено законодательством Республики Беларусь. Регистрирующий государственный орган должен лишь проверить, соблюден ли установленный законодательством порядок образования таких юридических лиц. Нормативно-явочным способом образуются частные унитарные предприятия, хозяйственные товарищества и общества, политические партии, профессиональные союзы, объединения юридических лиц и другие организации с последующей их регистрацией.

Весь процесс создания можно условно разделить на 3 этапа:

1) подготовка документов для государственной регистрации;

2) непосредственно сама государственная регистрация.

3) обязательные действия, которые должны совершить уже зарегистрированные субъекты хозяйствования.

Государственная регистрация субъектов хозяйствования. Государственная регистрация имеет следующие цели: осуществление государственного контроля за ведением хозяйственной деятельности, в частности, за выполнением условий для занятия определенными видами деятельности; проведение налогообложения; получение государственных сведений статистического учета для осуществления мер регулирования экономики; предоставление всем участникам хозяйственного оборота, государственным органам власти и органам местного управления и самоуправления информации о субъектах хозяйственной деятельности.

Государственной регистрации подлежат:

1. Создаваемые (реорганизуемые) юридические лица:

хозяйственные товарищества и общества, унитарные предприятия, производственные кооперативы, в том числе сельскохозяйственные производственные кооперативы, государственные объединения, которые являются организациями, и крестьянские (фермерские) хозяйства (коммерческие организации);

ассоциации (союзы) – объединения коммерческих и (или) некоммерческих организаций, объединения коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей, государственные объединения, являющиеся некоммерческими организациями, потребительские кооперативы, садоводческие товарищества, торгово-промышленные палаты, учреждения, товарищества собственников (некоммерческие организации);

2. Индивидуальные предприниматели.

Государственная регистрация юридического лица производится по месту его нахождения, индивидуального предпринимателя – по месту жительства.

Государственная регистрация осуществляется следующими регистрирующими органами:

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

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

Министерством юстиции – торгово-промышленных палат;

администрациями свободных экономических зон – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей в свободных экономических зонах, за исключением организаций, предусмотренных в абзацах втором и третьем настоящего пункта;

администрацией Китайско-Белорусского индустриального парка «Великий камень» – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринима-

Репозиторий ВГУ

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

облисполкомами и Минским горисполкомом – коммерческих организаций с участием иностранных и международных организаций, за исключением организаций, предусмотренных в абзацах втором, третьем, пятом и шестом настоящего пункта;

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

До подачи в регистрирующий орган для государственной регистрации документов собственник имущества, учредители (участники) создаваемой коммерческой или некоммерческой организации должны:

согласовать с регистрирующим органом наименование коммерческой, некоммерческой организации;

определить предполагаемое местонахождение коммерческой, некоммерческой организации;

принять решение о создании коммерческой, некоммерческой организации и подготовить ее устав (учредительный договор – для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора).

Зарегистрированными считаются:

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

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

3. Прекращение деятельности хозяйственных организаций. Реорганизация и ликвидация хозяйственных организаций

Одной из форм прекращения деятельности субъекта хозяйствования является его ликвидация, под которой следует понимать прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Ликвидация может быть добровольной и принудительной.

Юридическое лицо может быть ликвидировано по решению собственника имущества (учредителей, участников) либо органа юридического лица, уполномоченного уставом (учредительным договором – для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора):

– 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, рассматривающим экономические дела, государственной регистрации юридического лица недействительной.

Репозиторий ВГУ

– в случае неосуществления предпринимательской деятельности в течение двадцати четырех месяцев подряд.

В принудительном порядке субъект хозяйствования прекращает свою деятельность по решению суда, рассматривающего экономические дела, либо по решению регистрирующего органа.

По решению суда ликвидируется юридическое лицо в случае:

непринятия решения о ликвидации в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, нарушением коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного законодательством, признанием судом, рассматривающим экономические дела, государственной регистрации юридического лица недействительной;

осуществления деятельности без надлежащего 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 открытых акционерных обществ, закрытых акционерных обществ, иных коммерческих организаций, для которых установлены минимальные размеры уставных фондов по результатам второго и каждого последующего финансового года ниже минимального размера уставного фонда, определенного законодательством;

нарушения установленных законодательством порядка и сроков ликвидации.

По решению регистрирующего органа в случае:

неосуществления коммерческой организацией предпринимательской деятельности в течение двадцати четырех месяцев подряд;

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

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

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

Деятельность индивидуального предпринимателя может быть прекращена по соответствующим основаниям, предусмотренным для ликвидации юридических лиц.

Документальное подтверждение факта смерти физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, является основанием для принятия решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении из него этого индивидуального предпринимателя.

Собственник имущества (либо орган юридического лица), уполномоченный уставом, принявший решение о ликвидации юридического лица, назначает ликвидационную комиссию (ликвидатора), распределяет обязанности между председателем и членами ликвидационной комиссии и устанавливает порядок и сроки ликвидации.

Репозиторий ВГУ

Срок ликвидации (прекращения деятельности) не может превышать 9 месяцев со дня принятия решения о ликвидации (прекращении деятельности). Данный срок может быть продлен, но не более чем до двенадцати месяцев.

Со дня назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

При ликвидации юридического лица (прекращении деятельности индивидуального предпринимателя) требования его кредиторов удовлетворяются в следующем порядке:

1) требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо (прекращающий деятельность индивидуальный предприниматель) несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

2) расчеты по выплате выходных пособий, вознаграждений по авторским договорам, оплате труда лиц, работающих по трудовым и гражданско-правовым договорам;

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

4) расчеты с другими кредиторами.

Ликвидационная комиссия (ликвидатор) устанавливает размер требований кредиторов первой и второй очередей на основании данных бухгалтерского учета и отчетности ликвидируемого субъекта хозяйствования, а также иных документов, подтверждающих наличие задолженности перед указанными кредиторами. По результатам вносятся необходимые записи в реестр требований кредиторов с соответствующим уведомлением кредиторов первой и второй очередей.

Сведения о том, что юридическое лицо (индивидуальный предприниматель) находится в процессе ликвидации (прекращения деятельности), о порядке и сроке заявления требований его кредиторами размещаются в глобальной компьютерной сети Интернет на официальном сайте юридического научно-практического журнала «Юстиция Беларуси» с последующим опубликованием в приложении к указанному журналу.

Деятельность индивидуального предпринимателя прекращается или приостанавливается в установленном законодательством порядке в связи с прохождением срочной военной или альтернативной службы, нахождением в учреждениях уголовно-исполнительной системы, следственных изоляторах органов государственной безопасности, в случае вынесения индивидуальному предпринимателю приговора, связанного с лишением права заниматься предпринимательской деятельностью, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Юридическое лицо считается ликвидированным, а деятельность индивидуального предпринимателя – прекращенной с даты принятия регистрирующим органом решения о внесении записи в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей об исключении их из этого регистра.

4. Правовое положение структурных подразделений хозяйственных организаций. Представительства и филиалы хозяйственных организаций. Правовое положение представительств иностранных организаций

Хозяйственное общество может создавать представительства и филиалы, которые не являются юридическими лицами и действуют от имени этого общества на основании положений, утвержденных создавшим их хозяйственным обществом.

Репозиторий ВГУ

Представительством хозяйственного общества является обособленное подразделение хозяйственного общества, расположенное вне места нахождения этого общества и осуществляющее представительство и защиту его интересов, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия.

Филиалом хозяйственного общества является обособленное подразделение хозяйственного общества, расположенное вне места нахождения этого общества и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Представительства и филиалы хозяйственного общества наделяются имуществом создавшего их хозяйственного общества, которое учитывается отдельно на балансе этого общества (отдельно в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения).

Руководитель представительства или филиала хозяйственного общества назначается хозяйственным обществом и действует на основании доверенности этого общества, выданной в порядке, установленном законодательством.

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

Ответственность за деятельность представительств и филиалов хозяйственного общества несет создавшее их хозяйственное общество.

Основными нормативными актами, регулирующим вопросы создания и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, являются ст. 51-1 Гражданского кодекса Республики Беларусь и Положение о порядке открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 408 от 30.05.2018 г.

Представительства юридических лиц и иных организаций, зарегистрированных в установленном порядке в иностранном государстве, органов управления административно-территориальных единиц иностранных государств могут открываться и осуществлять деятельность на территории Республики Беларусь на основании разрешений, выдаваемых областными исполнительными комитетами или Минским городским исполнительным комитетом.

В соответствии с Положением представительства иностранных организаций могут быть открыты в целях осуществления деятельности от имени и по поручению представляемой ими организации, название которой указано в разрешении на открытие представительства. Цели, для достижения которых может быть открыто представительство, определены в зависимости от того, является ли организация, открывающая свое представительство, коммерческой или некоммерческой.

Представительства коммерческих иностранных организаций могут быть открыты только в целях осуществления от имени и по поручению представляемой ими организации деятельности подготовительного и вспомогательного характера, в том числе по:

содействию реализации международных договоров Республики Беларусь о сотрудничестве в сфере торговли, экономики, финансов, науки и техники, транспорта, поиска возможностей для его дальнейшего развития, совершенствованию форм этого сотрудничества, установлению и расширению обмена экономической, коммерческой и научно-технической информации;

изучению товарных рынков Республики Беларусь;

изучению возможностей для инвестиционной деятельности в Республике Беларусь;

созданию коммерческих организаций с участием иностранных инвесторов;

продаже билетов и бронирования мест компаний авиационного, железнодорожного, автомобильного и морского транспорта;

Репозиторий ВГУ

иной общественно полезной деятельности.

Представительства некоммерческих иностранных организаций могут быть открыты только в целях осуществления представительством от имени и по поручению представляемой им иностранной организации:

социальной поддержки и защиты граждан, включая улучшение материального положения малообеспеченных, социальную реабилитацию безработных, инвалидов и иных лиц, которые в силу своих физических или интеллектуальных особенностей, иных обстоятельств не способны самостоятельно реализовывать свои права и законные интересы;

подготовки населения к преодолению несчастных случаев, промышленной аварии, иной опасной ситуации техногенного характера, катастрофы, опасного природного явления, стихийного или иного бедствия, социальных, этнических, религиозных конфликтов и оказания помощи в преодолении их последствий, а также жертвам репрессий, беженцам и вынужденным переселенцам;

содействия в укреплении мира, дружбы и согласия между народами, в предотвращении социальных, этнических и религиозных конфликтов;

содействия в укреплении престижа семьи в обществе;

содействия в защите материнства, отцовства и детства;

содействия деятельности в таких сферах, как образование, наука, культура, искусство, просвещение, духовное развитие личности;

содействия деятельности в сфере профилактики и охраны здоровья граждан, а также в сферах пропаганды здорового образа жизни, улучшения морально-психологического состояния граждан;

содействия деятельности в сфере физической культуры и массового спорта;

охраны окружающей среды и защиты животных;

охраны и должного содержания зданий, сооружений, иных объектов и территорий, имеющих историческое, культурное, культовое или природоохранное значение, и мест захоронения;

иной общественно полезной деятельности.

В целях содействия осуществлению международного сотрудничества в сфере образования могут быть открыты представительства иностранных организаций образования.

Выдача разрешения на открытие представительства в иных общественно полезных целях осуществляется исполнительным комитетом после получения согласия заинтересованных государственных органов Республики Беларусь (их территориальных органов).

Вместе с тем, представление интересов иностранной организации лицами, командированными в Республику Беларусь для ведения переговоров, может осуществляться без открытия представительства.

Представительство не является юридическим лицом. Представительство – это обособленное подразделение иностранной организации, расположенное на территории Республики Беларусь, осуществляющее защиту и представление интересов данной организации и иные не противоречащие законодательству Республике Беларусь функции.

В соответствии с целями деятельности представительство может от имени и по поручению представляемой им иностранной организации совершать юридические действия, в том числе заключать сделки, приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, выступать истцом и ответчиком в судах. Как правило, представительство заключает и исполняет сделки, целью которых является материально-техническое и информационное обеспечение деятельности представительства на территории Республики Беларусь. Объем полномочий представительства устанавливается открывшей его иностранной организацией с учетом норм законодательства Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

Представительство осуществляет свою деятельность в соответствии с законодательством Республики Беларусь в пределах, предоставленных ему иностранной организацией.

Для организации деятельности представительства иностранная организация по своему усмотрению может наделять представительство имуществом, в том числе денежными средствами.

Представительство имеет право открыть в банках Республики Беларусь счета как в национальной, так и в иностранной валютах. Открытие счетов производится после представления в банк ряда документов, конкретный перечень которых определяется локальным нормативным актом банка.

5. Правовое положение граждан как субъектов хозяйственной деятельности

Индивидуальный предприниматель - дееспособный гражданин, который зарегистрирован в установленном порядке в данном качестве, осуществляющий на свой риск и под свою имущественную ответственность самостоятельную профессиональную хозяйственную деятельность.

Свойства, которыми должно обладать физическое лицо, желающее получить статус индивидуального предпринимателя:

1) дееспособность;

2) легитимизация в результате государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя без статуса юридического лица.

Согласно ст. 22 ГК гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с Указом № 285 для занятия предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя гражданин вправе привлекать не более трех физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из законодательства или существа правоотношения.

Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом, на которое в соответствии с законом может быть обращено взыскание, также он осуществляет свою деятельность на основе свободы предпринимательства.

6. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты хозяйственной деятельности

Республика Беларусь, административно-территориальные единицы отличаются от граждан и юридических лиц тем, что по своей правовой природе обладают властными полномочиями, что накладывает несомненный отпечаток на правовой режим их участия в гражданском обороте и позволяет характеризовать их как особые субъекты гражданского права.

Государственные органы издают акты законодательства, которыми должны руководствоваться все субъекты, и административные акты, могущие быть основаниями возникновения, изменения или прекращения гражданско-правовых отношений, иначе говоря, государство в нормативном порядке регулирует имущественные и иные гражданско-правовые отношения, определяет правосубъектность участников гражданского оборота (в том числе и в отношении себя). Властными полномочиями обладают также и административно-территориальные единицы, что вытекает из ст. 120–122 Конституции Республики Беларусь [9, с. 60].

Репозиторий ВГУ

Органы, через которые государство и административно-территориальные единицы реализуют свою гражданскую правоспособность, весьма разнообразны. Большинство из них являются юридическими лицами, а поэтому могут выступать в гражданском обороте как от имени Республики Беларусь или административно-территориальных единиц, так и от своего собственного имени, приобретая тем самым гражданские права и обязанности для себя, а не для государства или административно-территориальных единиц соответственно. Другие органы (в частности, Совет Министров) юридическими лицами не являются и способны участвовать в гражданских правоотношениях только от имени Республики Беларусь или административно-территориальной единицы.

Непосредственное участие государства во внутреннем хозяйственном обороте осуществляется путем вступления в оборот государственных органов, действующих при этом не как обособленные юридические лица, а как особые представители государства. Это вытекает из ст.125 ГК, согласно которой в отношениях, регулируемых гражданским законодательством от имени Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, могут выступать государственные органы, действующие в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

На республиканском уровне от имени государства могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде как представительные, так и исполнительные органы Республики Беларусь: Национальное собрание, Президент, Правительство, министерства, государственные комитеты и др. От имени административно-территориальных единиц своими действиями могут приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности органы местного управления и самоуправления, действующие в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус соответствующих органов.

Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое может находиться только в республиканской или коммунальной собственности.

Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами.

Республика Беларусь не отвечает по обязательствам административно-территориальных единиц.

Административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам Республики Беларусь.

Тема 5
ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ИМУЩЕСТВА СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1. Имущество в сфере хозяйствования: общая характеристика. Структура имущества субъектов хозяйственной деятельности.

2. Правовой режим имущества субъектов хозяйственной деятельности: понятие, значение и виды.

3. Источники формирования имущества субъектов хозяйственной деятельности.

1. Имущество в сфере хозяйствования: общая характеристика. Структура имущества субъектов хозяйственной деятельности

Репозиторий ВГУ

Для осуществления предпринимательской деятельности хозяйствующий субъект должен обладать определенным имуществом, так как оно является, с одной стороны, средством для осуществления предпринимательской деятельности, а с другой стороны, необходимым условием для занятия предпринимательской деятельностью.

Под имуществом, используемым в предпринимательской деятельности, понимается совокупность вещей, т.е. материальных объектов, обладающих вещественными признаками, а также иных объектов, не имеющих материального характера, но имеющих денежную оценку.

На основе юридических признаков выделяют следующие виды имущества:

1) движимое и недвижимое имущество. Недвижимыми вещами являются земельные участки, участки недр, поверхностные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, машино-места.

Предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река-море», космические объекты также приравниваются к недвижимому имуществу. Законодательством к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Все остальные вещи, в том числе деньги и ценные бумаги, являются движимым имуществом.

2) оборотоспособное, ограниченно оборотоспособное и изъятое из оборота и т.д. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте.

Исходя из экономических критериев, имущество, используемое в предпринимательской деятельности, делят на:

– основные и оборотные средства - в зависимости от степени участия имущества в процессе производства продукции, стоимости и длительности использования;

– имущество производственного и непроизводственного назначения в зависимости от возможности использования имущества в процессе производства продукции;

– материальные и нематериальные активы - в зависимости от наличия или отсутствия овеществленной формы имущества;

– фонды различного назначения - в зависимости от целевой направленности имущества.

2. Правовой режим имущества субъектов хозяйственной деятельности: понятие, значение и виды

Правовой режим имущества – совокупность прав и обязанностей субъектов хозяйствования в отношении принадлежащего им имущества.

Правовой режим имущества означает существование особых правил реализации правомочий по приобретению, владению, пользованию и распоряжению имуществом в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Имущество за предприятием может закрепляться по одному из трех основных правовых титулов: на праве собственности, праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления. Помимо названных, вещными правами являются: право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного пользования земельным участком и право временного пользования земельным участком; сервитуты.

Репозиторий ВГУ

Имущественную основу ведения хозяйственной деятельности составляет право собственности. Определение права собственности, используемое в хозяйственном обороте, было сформулировано А.В. Венедиктовым, согласно которому право собственности - это право индивида или коллектива использовать средства и продукты производства своей властью и в своем интересе.

В сочетании признаков «своей власти» и «своего интереса» заключается специфическое отличие права собственности от других – как вещных, так и обязательственных прав на те же объекты. Право собственности представляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, которое дает возможность собственнику определять содержание и направления использования принадлежащего ему имущества (за исключением ограничений, устанавливаемых законодательными актами). В п. 1 ст. 210 ГК Республики Беларусь содержание права собственности раскрывается с помощью «триады» правомочий: владения, пользования и распоряжения, охватывающих в своей совокупности все возможности собственника.

Собственник имеет право на совершение в отношении принадлежащего ему имущества любых действий, которые не противоречат законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносят вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляют прав и защищаемых законом интересов других лиц, в число прав входит право на отчуждение своего имущества в собственность другим лицам, передачу им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, передачу имущества в залог и обременение его другими способами, а также распоряжение им иным образом.

Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами в той мере, в какой их оборот допускается законодательством, может осуществляться их собственником свободно, при условии, что это не нанесет ущерба окружающей среде и не нарушит прав и защищаемых законом интересов других лиц.

Собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Эти действия не влекут перехода права собственности к доверительному управляющему, он обязан осуществить управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

В отношениях собственности взаимосвязаны две стороны: право обладания имуществом и получения доходов от его использования и обязанность несения связанных с этим расходов, издержек и риска.

Статья 276 ГК определяет право хозяйственного ведения как право унитарного предприятия или государственного объединения владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством.

Имущество, которое передается унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, выбывает из фактического обладания собственника-учредителя и зачисляется на баланс предприятия, поэтому он уже не может осуществлять в отношении данного имущества правомочия владения и пользования (а в значительной мере - и правомочие распоряжения). Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом и не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества, за исключением случаев, предусмотренных ГК.

Собственник имущества в соответствии с законодательством решает вопросы создания унитарного предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает руководителя унитарного предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию имущества. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью этого имущества, а также имеет право на получение части прибыли от его использования.

Репозиторий ВГУ

Право оперативного управления – это право учреждения или казенного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, которое закреплено за ним собственником, в пределах, установленных законодательством, и соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

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

Гражданский кодекс регламентирует объем правомочий по распоряжению имуществом, принадлежащим субъекту права оперативного управления. Казенное предприятие вправе отчуждать или иным образом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника (п. 1 ст. 278 ГК).

Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законодательством (часть вторая п. 1 ст. 278 ГК).

Собственник устанавливает также и порядок распределения доходов казенного предприятия (п. 2 ст. 278 ГК), что отличает его возможности от аналогичных возможностей по отношению к обычному унитарному предприятию, где он вправе получить лишь часть прибыли от своего имущества.

Что касается учреждения, то оно в соответствии с прямым указанием (п. 1 ст. 279 ГК) не вправе без согласия собственника отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то полученные от такой деятельности доходы и приобретенное за счет их имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе (отдельно в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения), если иное не предусмотрено законодательством. Это является особенностью правового положения учреждений.

Право хозяйственного ведения или оперативного управления на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента передачи этого имущества, если иное не установлено законодательством (п. 1 ст. 280 ГК).

Прекращение названных вещных прав происходит по основаниям и в порядке, предусмотренных законодательством для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия или учреждения по решению собственника (п.3 ст. 280 ГК).

3. Источники формирования имущества субъектов хозяйственной деятельности

Источниками формирования имущества субъектов хозяйствования являются:

денежные и материальные взносы учредителей;

доходы, полученные от реализации продукции, работ, услуг, а также от других видов хозяйственной деятельности;

доходы от ценных бумаг;

кредиты банков и других кредиторов;

капитальные вложения и дотации из бюджетов;

безвозмездные или благотворительные взносы, пожертвования организаций, предприятий и физических лиц;

иные источники, не запрещенные законодательными актами Республики Беларусь.

Уставный фонд – имущественная основа начала хозяйственной деятельности.

Репозиторий ВГУ

Уставный фонд есть совокупность материальных и денежных средств, представляющих постоянный вклад учредителей (участников) в созданную ими компанию, хозяйственное общество, зафиксированный в уставе для начала деятельности. В законодательстве Республики Беларусь для всех коммерческих организаций применяется термин «уставный фонд».

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

Вкладом в уставный фонд хозяйственного общества могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие оценку их стоимости.

Определяют размеры уставного фонда сами объединения (акционерные общества, общества с дополнительной или ограниченной ответственностью, унитарные предприятия). Минимальный размер уставного фонда в РБ указан лишь в случае ЗАО и ОАО. Минимальная сумма для таких организаций устанавливается в белорусской валюте и зависит от базовой величины. На данный момент для открытых и закрытых АО минимальный уставный фонд – 400 и 100 базовых величин соответственно.

Постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 23 июня 2015 г. № 380 «О минимальном размере уставного фонда банка» установлен минимальный размер уставного фонда банка в сумме 450,0 млрд. белорусских рублей.

4. Правовое регулирование оценки имущества субъектов хозяйственной деятельности

С учетом развития рыночных отношений и методов регулирования предпринимательской деятельности, важным является определение полной и достоверной стоимости имущества. Для этого проводится соответствующая оценка.

Оценочная деятельность регулируется положением об оценке стоимости объектов гражданских прав в Республике Беларусь, утвержденным Указом Президента Республики Беларусь от 13.10.2006 № 615 (далее – Положение) и другими нормативными правовыми актами.

В соответствии с Положением, законодатель выделяет 2 основных вида оценки:

1. Внутренняя оценка

2. Независимая оценка.

Под внутренней оценкой понимается оценка стоимости, проводимая самостоятельно юридическими и физическими лицами, в том числе ИП, на основании собственного решения без привлечения исполнителя оценки.

Следовательно, внутренняя оценка проводится специалистами, которые являются работниками данной организации и основанием для ее проведения является решение руководителя организации.

Независимая оценка – оценка стоимости, которая проводится исполнителями оценки на основании договоров.

Стоимость объектов оценки в Республике Беларусь может определяться с использованием:

1. рыночных методов оценки, в том числе:

сравнительного метода, основанного на сравнении и учете отличий объекта оценки и аналогичных объектов, сходных с объектом оценки по основным экономическим, техническим, технологическим и иным характеристикам;

доходного метода, основанного на расчете доходов, ожидаемых от использования объекта оценки в будущем, и преобразовании их в стоимость объекта оценки;

Репозиторий ВГУ

затратного метода, основанного на определении затрат, необходимых для воспроизводства либо замещения объекта оценки за вычетом его износа, или на разнице активов и обязательств по балансу;

2. иных методов оценки, в том числе:

индексного метода, основанного на применении коэффициентов и (или) индексов к стоимости, принятой в качестве базы для определения оценочной стоимости объектов оценки, за исключением предприятий как имущественных комплексов, долей в уставных фондах юридических лиц, ценных бумаг;

метода балансового накопления активов, основанного на использовании данных бухгалтерского учета на дату оценки и применяемого для определения оценочной стоимости предприятий как имущественных комплексов, долей в уставных фондах юридических лиц, ценных бумаг;

метода кадастровой оценки, основанного на использовании сведений, содержащихся в государственном земельном и градостроительном кадастрах.

Тема 6
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)

1. Понятие экономической несостоятельности (банкротства).
2. Субъекты, которые могут быть признаны экономически несостоятельными (банкротами).
3. Производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).
4. Процедуры, стадии производства по делу об экономической несостоятельности.

1. Понятие экономической несостоятельности (банкротства)

Закон Республики Беларусь 13 июля 2012 г. № 415-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»

Указ Президента Республики Беларусь 5 февраля 2013 г. № 63 «О некоторых вопросах правового регулирования процедур экономической несостоятельности (банкротства)».

Постановление Совета Министров Республики Беларусь 12 декабря 2011 г. № 1672 «Об определении критериев оценки платежеспособности субъектов хозяйствования».

Постановление Пленума Верховного суда Республики Беларусь 25 июня 2015 г. № 7 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве)»

Понятие экономической несостоятельности (банкротства) содержится в Законе Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

Экономическая несостоятельность – неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда об экономической несостоятельности с санацией должника.

Банкротство – неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда о банкротстве с ликвидацией должника – юридического лица, прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя.

Репозиторий ВГУ

Неплатежеспособность – неспособность в полном объеме удовлетворить требования кредитора (кредиторов) по платежным обязательствам, а также по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений.

Закон не определяет понятие «устойчивый характер». Для признания субъекта предпринимательской деятельности неплатежеспособным необходимо провести анализ финансового состояния и платежеспособности субъекта предпринимательской деятельности, целью которого является установление неудовлетворительной структуры бухгалтерского баланса и, как следствие, неплатежеспособности.

Постановление Совета Министров Республики Беларусь 12 декабря 2011 г. № 1672 «Об определении критериев оценки платежеспособности субъектов хозяйствования» в качестве критериев для оценки удовлетворительности структуры бухгалтерского баланса устанавливают следующие показатели:

коэффициент текущей ликвидности, характеризующий общую обеспеченность субъекта хозяйствования краткосрочными активами для погашения краткосрочных обязательств;

коэффициент обеспеченности собственными оборотными средствами, характеризующий наличие у субъекта хозяйствования собственных оборотных средств, необходимых для его финансовой устойчивости;

коэффициент обеспеченности обязательств активами, характеризующий способность субъекта хозяйствования рассчитываться по своим обязательствам.

Эти признаки являются экономическими. В законодательстве также предусмотрены признаки несостоятельности, имеющие юридический характер:

1) неплатежеспособность, имеющая устойчивый характер;

2) неплатежеспособность, приобретающая устойчивый характер.

Эти признаки и выясняются в ходе судебного разбирательства.

2. Субъекты, которые могут быть признаны экономически несостоятельными (банкротами)

К субъектам экономической несостоятельности (банкротства) относят:

– неплатежеспособные индивидуальные предприниматели;

– юридические лица – коммерческие организации (за исключением унитарных предприятий, основанных на праве оперативного управления);

– юридические лица – некоммерческие организации (потребительские кооперативы, благотворительные и иные фонды).

Не могут быть признаны банкротами:

– субъекты естественных монополий;

– юридические лица, являющиеся режимными и особо режимными объектами;

– юридические лица, имеющие объекты, находящиеся только в собственности государства, обеспечивающие поддержание необходимого уровня обороноспособности, функционирование стратегически значимых отраслей экономики и реализующие исключительное право государства на осуществление отдельных видов деятельности.

3. Производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве)

Дела об экономической несостоятельности (банкротстве) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей рассматривает экономический суд. Заявления о признании должника экономически несостоятельным (банкротом) подаются в суд, рассматривающий экономические дела, по месту нахождения должника. Дело о банкротстве не может передаваться на рассмотрение третейскому суду.

Репозиторий ВГУ

Лицами, участвующими в деле об экономической несостоятельности (банкротстве), являются:

Должник – неплатежеспособное юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией (за исключением унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления (казенного предприятия)) либо некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность в форме потребительского кооператива, благотворительного и иного фонда, неплатежеспособный индивидуальный предприниматель;

Управляющий – индивидуальный предприниматель, юридическое или физическое лицо (гражданин Республики Беларусь либо иностранный гражданин, лицо без гражданства, имеющие вид на жительство в Республике Беларусь), назначаемые экономическим судом для осуществления своих полномочий в процедурах экономической несостоятельности (банкротства) (временный управляющий – в защитном периоде, антикризисный управляющий – в конкурсном производстве);

Кредиторы – лица, имеющие по отношению к должнику права требования по денежным обязательствам, по обязательствам об уплате обязательных платежей, о выплате выходных пособий и об оплате труда лиц, работающих по трудовому договору (контракту); в том числе конкурсные кредиторы, их представители;

собственник имущества должника – унитарного предприятия, его представители;

учредители (участники) должника – юридического лица, их представители;

государственные органы, в подчинении (составе) которых находится должник или которые осуществляют управление принадлежащими Республике Беларусь либо находящимися в коммунальной собственности акциями (долями в уставном фонде) должника;

местный исполнительный и распорядительный орган по месту нахождения должника – юридического лица;

орган государственного управления по делам об экономической несостоятельности (банкротстве) в случае подачи им заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) должника;

налоговые и другие государственные органы, имеющие право требования по обязательным платежам;

представитель работников должника;

прокурор;

другие заинтересованные государственные органы, привлеченные хозяйственным судом в качестве лиц, участвующих в деле об экономической несостоятельности (банкротстве);

иные лица.

Государственные органы иностранных государств, международные организации (их полномочные представители) могут быть привлечены (с их согласия) хозяйственным судом в качестве лиц, участвующих в деле об экономической несостоятельности (банкротстве) юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих государственные и (или) международные заказы.

При рассмотрении дела об экономической несостоятельности (банкротстве) должника – юридического лица применяются следующие процедуры экономической несостоятельности (банкротства):

защитный период;

конкурсное производство;

мировое соглашение.

При рассмотрении дела об экономической несостоятельности (банкротстве) должника – индивидуального предпринимателя могут применяться следующие процедуры экономической несостоятельности (банкротства):

Репозиторий ВГУ

защитный период – в случае необходимости завершения досудебного оздоровления, если оно не завершено до возбуждения производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве);

конкурсное производство;

мировое соглашение.

Конкурсное производство включает следующие процедуры:

завершение подготовки дела к судебному разбирательству;

санацию;

ликвидационное производство.

С момента возбуждения производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) должника в целях завершения досудебного оздоровления, а также проверки наличия оснований для открытия конкурсного производства и обеспечения сохранности имущества должника экономическим судом устанавливается защитный период, продолжительность которого не может превышать трех месяцев. По ходатайству должника, органов, принявших решение о проведении досудебного оздоровления, экономический суд вправе установить защитный период сроком до трех лет в целях завершения досудебного оздоровления.

Защитный период – процедура экономической несостоятельности (банкротства), применяемая к должнику с момента принятия судом заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) в целях завершения досудебного оздоровления, а также проверки наличия оснований для открытия конкурсного производства и обеспечения сохранности имущества должника.

Для реализации целей защитного периода экономический суд назначает временного управляющего.

Временным управляющим могут быть физические и юридические лица, которые занимаются предпринимательской деятельностью. Физическое лицо должно иметь высшее юридическое или экономическое образование и опыт работы в данной сфере, необходимо сдать экзамен на получение аттестата.

По итогам защитного периода временный управляющий составляет отчет, этот отчет предоставляется в экономический суд. Затем экономический суд рассматривает заявление и отчет временного управляющего. По итогам рассмотрения экономический суд может принять решение:

1) возбуждает конкурсное производство – в случае, если существует неплатежеспособность

2) прекращает производство по делу, если неплатежеспособность отсутствует

3) утверждает мировое соглашение, если оно было заключено

4) передает материалы дела в правоохранительные органы для возбуждения уголовного дела о ложном или преднамеренном банкротстве.

Экономический суд возбуждает конкурсное производство:

если неплатежеспособность должника имеет устойчивый характер;

при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что должник будет не в состоянии исполнить платежные обязательства и (или) произвести выплаты по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, в установленный срок ввиду своей неплатежеспособности, приобретающей устойчивый характер (в предвидении банкротства) (ст. 41 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»).

Согласно ст. 1 Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» конкурсное производство – процедура банкротства, осуществляемая в целях максимально возможного удовлетворения требований кредиторов в установленной очередности, защиты прав и законных интересов должника, а также кредиторов и иных лиц в процессе сана-

Репозиторий ВГУ

ции, а при невозможности проведения санации или отсутствии оснований для ее проведения – в процессе ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов.

По результатам рассмотрения заявления (заявлений) о банкротстве должника хозяйственный суд при наличии оснований выносит определение о возбуждении в отношении должника конкурсного производства и подготовке дела к судебному разбирательству (далее – определение об открытии конкурсного производства), освобождает временного управляющего от обязанностей, если был введен защитный период, а также назначает управляющего либо прекращает производство по делу о банкротстве должника.

Дело об экономической несостоятельности (банкротстве) должно быть рассмотрено в заседании хозяйственного суда в срок, не превышающий восьми месяцев со дня поступления заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) должника в хозяйственный суд.

В случае установления экономическим судом защитного периода сроком до трех лет в целях завершения досудебного оздоровления дело об экономической несостоятельности (банкротстве) должно быть рассмотрено в заседании хозяйственного суда в срок, не превышающий трех лет и пяти месяцев со дня поступления заявления об экономической несостоятельности (банкротстве) должника в хозяйственный суд.

Рассмотрение дела об экономической несостоятельности (банкротстве) в заседании хозяйственного суда может быть отложено на срок не более двух месяцев.

По результатам рассмотрения дела о банкротстве хозяйственный суд принимает (выносит) один из следующих актов:

решение о банкротстве с санацией должника;

решение о банкротстве с ликвидацией должника;

определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

4. Процедуры, стадии производства по делу об экономической несостоятельности

Санация – процедура конкурсного производства, применяемая в целях обеспечения стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности, восстановления платежеспособности должника. Санация вводится хозяйственным судом на основании решения собрания кредиторов либо по собственной инициативе. Санация вводится на срок, не превышающий восемнадцати месяцев со дня вынесения решения о ее проведении.

Для восстановления платежеспособности должника могут приниматься следующие меры:

ликвидация дебиторской задолженности;

исполнение обязательств должника собственником имущества должника – унитарного предприятия либо учредителями (участниками) должника или иными третьими лицами;

предоставление должнику финансовой помощи в порядке, установленном законодательством;

перепрофилирование производства;

закрытие нерентабельных производств;

продажа части имущества должника;

уступка требования должника;

предоставление отсрочки и (или) рассрочки уплаты налогов, сборов;

продажа предприятия должника как имущественного комплекса;

размещение в установленном порядке дополнительного выпуска акций должника;

иные меры.

Репозиторий ВГУ

При санации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих государственные и (или) международные заказы, запрещаются:

переход права собственности на предприятие как имущественный комплекс или его значимую часть, принадлежащие должнику, за исключением перехода их в собственность Республики Беларусь или ее административно-территориальной единицы;

перепрофилирование или закрытие производства, связанного с выполнением соответствующего заказа.

В целях восстановления платежеспособности должника планом санации может быть предусмотрено увеличение уставного фонда должника – акционерного общества путем выпуска дополнительных акций. При этом оплата дополнительных акций может быть осуществлена только денежными средствами.

После принятия судом решения о санации управляющий вправе в соответствии с планом санации должника приступить к продаже имущества должника, в том числе его дебиторской задолженности, на торгах; к продаже предприятия должника как имущественного комплекса на торгах.

В процедуре санации управляющий не реже одного раза в месяц представляет комитету кредиторов, а в случае его отсутствия – собранию кредиторов отчет о своей деятельности, включающий копию реестра требований кредиторов с указанием размера погашенных требований, информацию о финансовом состоянии и платежеспособности должника, его имуществе на дату введения санации и на дату соответствующего отчетного периода санации, а также по требованию собрания (комитета) кредиторов иную необходимую информацию.

Управляющий обязан представить конкурсным кредиторам отчет управляющего по итогам санации не позднее пятнадцати дней до истечения ее срока. Одновременно с представлением отчета по итогам санации управляющий вносит на собрание кредиторов предложение о:

прекращении санации в связи с восстановлением платежеспособности должника;

заключении мирового соглашения;

продлении установленного срока санации;

прекращении санации и заявлении в хозяйственный суд ходатайства об открытии ликвидационного производства при невозможности продолжения хозяйственной (экономической) деятельности должника или отсутствии оснований для ее продолжения.

Ликвидационное производство – процедура конкурсного производства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, продажи имущества должника и удовлетворения требований кредиторов в соответствии с установленной очередностью.

Ликвидационное производство открывается со дня принятия хозяйственным судом решения об открытии ликвидационного производства. Срок ликвидационного производства не может превышать одного года. Суд вправе продлить срок ликвидационного производства на шесть месяцев.

В процедуре ликвидационного производства осуществление операций по основному счету должника и совершение им сделок допускаются только в объеме и сроки, установленные планом ликвидации должника – юридического лица либо планом прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя, утвержденными собранием (комитетом) кредиторов.

Очередность удовлетворения требований кредиторов

Вне очереди подлежат возмещению судебные расходы, а также производятся расчеты по обязательствам должника, возникшим после открытия конкурсного производства, в том числе по:

Репозиторий ВГУ

требованиям физических лиц, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью;

выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих (работавших) у должника по трудовым договорам (контрактам), а также по выплате вознаграждений по авторским договорам;

уплате налогов, сборов (пошлин) и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, включая государственные целевые бюджетные фонды, и по уплате обязательных страховых взносов и иных платежей в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь.

Одновременно с выплатой заработной платы производится уплата обязательных страховых взносов и иных платежей в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь в порядке, установленном законодательством.

Требования кредиторов, возникшие до момента открытия конкурсного производства, удовлетворяются в следующей очередности:

в первую очередь удовлетворяются требования физических лиц, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих (работавших) у должника по трудовым договорам (контрактам) и гражданско-правовым договорам, предметом которых являются выполнение работ, оказание услуг или создание объектов интеллектуальной собственности, по обязательным страховым взносам, взносам на профессиональное пенсионное страхование, иным платежам в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь, а также по уплате страховых взносов по обязательному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

в третью очередь удовлетворяются требования по обязательным платежам (за исключением отнесенных ко второй и пятой очереди);

в четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника;

в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами.

Кредиторы, требования которых в процедуре ликвидационного производства не были удовлетворены в полном объеме в связи с недостаточностью или отсутствием имущества должника, имеют право требования к третьим лицам, незаконно получившим имущество должника, в размере непогашенной части долга. Указанное требование может быть предъявлено в течение десяти лет со дня завершения в отношении должника ликвидационного производства.

В случае, если после полного погашения всех требований кредиторов и произведения необходимых выплат у должника осталось имущество, оно по уведомлению управляющего, направляемому собственнику этого имущества, учредителям (участникам) должника, не позднее десяти дней со дня проведения расчета с последним кредитором передается по акту собственнику этого имущества, учредителям (участникам) должника или лицу, уполномоченному собственником имущества, учредителями (участниками) должника, если иное не установлено законодательными актами.

После завершения расчетов с кредиторами управляющий обязан представить в хозяйственный суд отчет по итогам ликвидационного производства. После рассмотрения хозяйственным судом отчета управляющего по итогам ликвидационного производства и признания его обоснованным, а также при отсутствии оснований для признания недействительными итогов ликвидационного производства хозяйственный суд выносит определение о завершении ликвидационного производства.

Репозиторий ВГУ

Определение хозяйственного суда о завершении ликвидационного производства является основанием для внесения записи об исключении должника из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Мировое соглашение в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) – процедура экономической несостоятельности (банкротства) в виде соглашения между должником, конкурсными кредиторами, а также третьими лицами об уплате долгов, в котором предусматриваются освобождение должника от долгов, или уменьшение сумм долгов, или рассрочка (отсрочка) их уплаты, а также срок уплаты долгов и тому подобное, применяемого на любой стадии конкурсного производства в целях прекращения производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) и утверждаемого хозяйственным судом, рассматривающим дело об экономической несостоятельности (банкротстве).

Мировое соглашение может быть заключено с момента возбуждения хозяйственным судом производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди, но не ранее проведения первого собрания кредиторов.

Решение о заключении мирового соглашения от имени конкурсных кредиторов принимается собранием кредиторов.

Мировое соглашение подлежит утверждению судом. При утверждении мирового соглашения суд выносит определение об утверждении мирового соглашения и прекращает производство по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).

Односторонний отказ от выполнения вступившего в силу мирового соглашения не допускается.

Мировое соглашение заключается в письменной форме.

Мировое соглашение может быть заключено на условиях:

отсрочки и (или) рассрочки исполнения обязательств должника;

уступки требования должника;

исполнения обязательств должника третьими лицами;

перевода долга;

обмена в соответствии с частью четвертой настоящей статьи требований кредиторов на акции;

удовлетворения требований кредиторов иными способами, не противоречащими законодательству Республики Беларусь.

Тема 7
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИВАТИЗАЦИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

1. Понятие и значение приватизации государственной собственности.

2. Субъекты и объекты приватизации. Виды государственных предприятий, организаций и виды имущества, не подлежащие приватизации.

3. Планирование приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества.

4. Организация приватизации.

5. Формы приватизации государственной собственности.

6. Договоры по приватизации.

7. Порядок оплаты объекта приватизации и ответственность за его нарушение. Гарантии работникам при продаже предприятий как имущественных комплексов.

Репозиторий ВГУ

8. Преобразование государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества: значение, порядок, правовое регулирование.

1. Понятие и значение приватизации государственной собственности

Приватизация государственного имущества – продажа объектов приватизации субъектам приватизации в порядке и на условиях, установленных Законом.

Приватизация не является целью; ее можно рассматривать как институциональный процесс, обеспечивающий переход к более свободной, в меньшей степени регулируемой государством экономике, в которой у хозяйствующих субъектов образуется не только большее количество прав, но и больше ответственности. Приватизация государственного имущества имеет место во многих странах, которые различаются между собой и уровне благосостояния, структуре экономики и культуре, но ее проведение обусловлено рядом общих причин, которые актуальны и для Республики Беларусь.

Проведение приватизации в значительной степени связано со стремлением повысить эффективность деятельности предприятий и экономики в целом.

Основными причинами приватизации являются:

1) возможности государства, которые реализуются через органы власти разных уровней и сфер регулирования, в обеспечении эффективного управления и поддержания деятельности предприятий объективно ограничены. Для некоторых сфер деятельности более эффективным является управление частными собственниками, нежели государственными структурами;

2) излишнее увеличение государственного сектора приводит, во-первых, к расходованию им все большего количества ресурсов, которые перераспределяются в его пользу от населения и частного сектора экономики, и, во-вторых, ограничивает функционирование и развитие частного сектора из-за желания предприятий, относящихся к государственному сектору, к монополизации рынков и возможности продвигать введение различного рода административных и экономических ограничений;

3) у предприятий государственного сектора, как правило, отсутствуют мотивации к повышению эффективности деятельности. Это вызвано тем, что государственные предприятия имеют возможность ограничить конкуренцию неэкономическими методами. Также характерны для государственных предприятий является избыточная занятость, которая часто обосновывается общественной необходимостью.

4) макроэкономический дисбаланс. Неэффективность государственного сектора вызывает необходимость поддержания его деятельности путем дотирования или реструктуризации задолженности предприятий, обеспечения развития через проведение модернизации за счет бюджетных средств или банковских кредитов, выданных под гарантии государства. Это приводит государство к необходимости печатать или занимать деньги, инфляции и девальвации, поддержанию высокого уровня налоговой нагрузки, что препятствует частным инвестициям и вызывает отток капитала [26].

Принципы, на которых базируется приватизация государственной собственности:

законность;

плановость и системность;

гласность, открытость и широкое информирование общественности по вопросам приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;

равенство субъектов приватизации;

возмездность отчуждения объектов приватизации субъектам приватизации;

соблюдение и защита прав собственников;

содействие развитию эффективной социально ориентированной рыночной экономики.

Репозиторий ВГУ

2. Субъекты и объекты приватизации

Субъектами приватизации могут являться:

физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, иностранные граждане и лица без гражданства;

юридические лица Республики Беларусь, за исключением государственных организаций и хозяйственных обществ, в уставных фондах которых количество акций (размер доли), принадлежащих Республике Беларусь и (или) ее административно-территориальным единицам, превышает 50 процентов;

иностранные государства и их административно-территориальные единицы;

международные организации;

иностранные юридические лица;

иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами.

Объекты приватизации государственного имущества – предприятия как имущественные комплексы государственных унитарных предприятий, акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ, находящиеся в собственности Республики Беларусь или в собственности административно-территориальных единиц.

Органы приватизации – республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом, его территориальные органы, местные исполнительные и распорядительные органы, выступающие при приватизации и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества от имени Республики Беларусь или административно-территориальных единиц как собственников государственного имущества. По решению Президента Республики Беларусь отдельные полномочия органов приватизации могут осуществляться иными государственными органами (организациями).

Органы приватизации наделены следующими полномочиями:

– они реализуют единую государственную политику в области приватизации;

– осуществляют организацию приватизации;

– вправе привлекать специалистов для выполнения работ по приватизации;

– создают комиссии по приватизации;

– готовят проекты решений о приватизации;

– принимают решения о преобразовании государственных унитарных предприятий в ОАО;

– готовят предложения о способе и условиях продажи объектов приватизации;

– выступают учредителями открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе преобразования государственных унитарных предприятий;

– организуют проведение аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;

– создают комиссии по проведению аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и комиссии по проведению конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;

– подают исковые заявления по спорам, возникающим по договорам по приватизации, в том числе об установлении фактов ничтожности сделок по приватизации и о применении последствий недействительности таких сделок;

– осуществляют иные полномочия в соответствии с актами законодательства.

Республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом в случаях, установленных актами Президента Республики Беларусь, принимает решения о приватизации объектов приватизации, находящихся в соб-

Репозиторий ВГУ

ственности Республики Беларусь, и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь.

Не подлежат приватизации предприятия (объединения), организации и виды имущества, отнесенные законом к перечню объектов, которые могут находиться только в собственности государства (ст. 7 Закона Республики Беларусь от 15 апреля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства»).

3. Планирование приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества формируются на трехлетний период:

1. Республиканским органом государственного управления по управлению государственным имуществом для объектов приватизации, которые находятся в собственности Республики Беларусь. Утверждаются планы в отношении таких объектов Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

2. Для объектов приватизации, которые находятся в собственности административно-территориальных единиц, и по коммунальным унитарным предприятиям – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. Утверждение данных планов производится соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами

План приватизации должен содержать перечень государственных унитарных предприятий, имущественные комплексы которых подлежат приватизации, перечень хозяйственных обществ, акции (доли в уставных фондах) которых подлежат приватизации, предполагаемые сроки их приватизации.

План преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества должен содержать перечень государственных унитарных предприятий, подлежащих преобразованию в открытые акционерные общества, предполагаемые сроки их преобразования.

Планы приватизации должны быть опубликованы в печатных средствах массовой информации, размещаться в глобальной компьютерной сети Интернет на сайтах органов приватизации.

4. Организация приватизации

Приватизация предприятия как имущественного комплекса осуществляется посредством его продажи на аукционе. Для этого орган приватизации должен создать комиссию по приватизации, которая определяет состав приватизируемого предприятия, определяет дебиторов и кредиторов государственного унитарного предприятия, подготавливает предложения по дальнейшему использованию объектов социального назначения или объектов, которые являются исключительной собственностью государства, также предложения по использованию жилых помещений государственного жилищного фонда. Также в обязанности комиссии входит определение оценочной стоимости предприятия как имущественного комплекса. Комиссия устанавливает начальную цену продажи предприятия и условия такой продажи (в случае продажи по конкурсу).

В состав комиссии по приватизации входят представители органа приватизации, представители коллектива работников государственного унитарного предприятия, представитель государственного органа, в подчинении которого находится приватизируемое предприятие.

Репозиторий ВГУ

С момента создания комиссии по приватизации руководитель государственного унитарного предприятия согласовывает с ней совершение сделок, влекущих изменение состава и стоимости имущества государственного унитарного предприятия, сумма каждой из которых превышает 5 процентов чистых активов государственного унитарного предприятия на первое число месяца, в котором совершается сделка. Решения комиссии по приватизации по этим сделкам обязательны для выполнения руководителем и работниками государственного унитарного предприятия.

Орган приватизации назначает своего представителя председателем комиссии по приватизации. Члены комиссии несут ответственность за соблюдение законодательства о приватизации, в том числе за объективность материалов, подготовленных для принятия решения о приватизации предприятия как имущественного комплекса, в соответствии с законодательными актами.

Орган приватизации готовит проект решения о приватизации:

предприятия как имущественного комплекса – на основании заключения комиссии по приватизации;

акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь, – на основании предложений государственных органов, государственных организаций;

акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности административно-территориальных единиц, – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов.

После определения состава подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса и до принятия решения о его приватизации руководитель государственного унитарного предприятия обеспечивает в соответствии с актами законодательства осуществление государственной регистрации создания предприятия как имущественного комплекса и возникновения прав на него.

Продавцами объектов приватизации выступают в отношении объектов приватизации, находящихся в собственности:

Республики Беларусь, – республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом;

административно-территориальных единиц, – соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы.

Состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса определяется на основании баланса с учетом инвентаризации имущества и обязательств государственного унитарного предприятия.

В состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая капитальные строения (здания, сооружения), оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, иное имущество, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие юридическое лицо, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено актами законодательства.

Начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса при продаже на аукционе (по конкурсу) определяется в размере его оценочной стоимости, которая определяется на первое число месяца и действительна в течение 12 месяцев с даты, на которую она определена.

Решения о приватизации принимаются по объектам приватизации, находящимся в собственности:

Республики Беларусь, – Президентом Республики Беларусь или уполномоченным им государственным органом;

Репозиторий ВГУ

административно-территориальных единиц, – в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. В случаях, установленных законодательными актами, решения о приватизации принимаются по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

В решении о приватизации должны быть определены объект приватизации, способ, начальная цена продажи (цена) и иные условия продажи объекта приватизации, в том числе количество акций, подлежащих продаже по результатам доверительного управления, а также при наличии у государственного унитарного предприятия в хозяйственном ведении объектов социального назначения, объектов, находящихся только в собственности государства, жилых помещений государственного жилищного фонда и в пользовании объектов, составляющих исключительную собственность государства, – условия дальнейшего использования таких объектов.

5. Формы приватизации государственной собственности

Приватизация осуществляется путем продажи:
акций (долей в уставных фондах) на аукционе;
акций (долей в уставных фондах) по конкурсу;
предприятий как имущественных комплексов на аукционе;
предприятий как имущественных комплексов по конкурсу;
акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления.

Продажа объектов приватизации осуществляется на открытых аукционах (конкурсах) только за денежные средства.

Участвовать в аукционах (конкурсах) по продаже объектов приватизации имеют право субъекты приватизации.

Орган приватизации устанавливает размер задатка (не более 10 процентов от начальной цены продажи объекта приватизации), принимает заявления на участие в аукционе (конкурсе), создает комиссию по проведению аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации. Комиссия по проведению аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации определяет участника, выигравшего торги, и оформляет протокол о результатах аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации. Участником, выигравшим конкурс, признается участник, все предложения которого по заключению комиссии по проведению конкурса по продаже объектов приватизации соответствуют условиям конкурса или содержат лучшие условия по сравнению с условиями конкурса.

Продажа акций (долей в уставных фондах) и предприятий как имущественных комплексов на аукционе осуществляется, когда от покупателя не требуется выполнения каких-либо условий.

Продажа на аукционе субъектам приватизации акций закрытых акционерных обществ и долей в уставных фондах иных хозяйственных обществ осуществляется с соблюдением порядка предложения таких акций, долей в уставных фондах их участникам, этим хозяйственным обществам, третьим лицам в соответствии с законодательными актами.

Продажа акций (долей в уставных фондах) осуществляется по конкурсу, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации.

Продажа по конкурсу субъектам приватизации акций закрытых акционерных обществ и долей в уставных фондах иных хозяйственных обществ осуществляется с соблюдением порядка предложения таких акций, долей в уставных фондах их участникам, этим хозяйственным обществам, третьим лицам в соответствии с законодательными актами.

Репозиторий ВГУ

Участниками конкурса по продаже акций (долей в уставных фондах) не могут быть хозяйственные общества, акции (доли в уставных фондах) которых выставлены на продажу.

В решении о приватизации путем продажи акций (долей в уставных фондах) по конкурсу могут быть определены следующие условия:

объемы, сроки и направления вложения инвестиций;

сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;

сохранение в течение определенного срока профиля деятельности хозяйственного общества;

сохранение и финансирование в течение определенного срока объектов социального назначения, находящихся у хозяйственного общества в собственности или по договору безвозмездного пользования;

другие условия.

Продажа предприятий как имущественных комплексов осуществляется по конкурсу, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации.

В решении о приватизации предприятий как имущественных комплексов путем продажи по конкурсу могут быть определены следующие условия:

объемы, сроки и направления вложения инвестиций;

сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;

переподготовка и (или) повышение квалификации работников;

сохранение в течение определенного срока ассортимента производимых товаров (видов выполняемых работ, оказываемых услуг);

сохранение в течение определенного срока профиля деятельности государственного унитарного предприятия;

другие условия.

В случае продажи предприятия как имущественного комплекса по конкурсу с установлением начальной цены продажи, равной одной базовой величине, собственник приватизированного предприятия как имущественного комплекса обязан погасить задолженность по финансовым обязательствам государственного унитарного предприятия, имущественный комплекс которого он приобрел, сохранить определенное количество рабочих мест, обеспечить производственно-хозяйственную деятельность предприятия и выполнить другие условия договора купли-продажи.

Продажа акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления. Продажа части (не более 10 процентов уставного фонда) принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ, задолженность по финансовым обязательствам которых в течение двух лет, предшествующих дате принятия решения о приватизации, преимущественно (не менее 14 месяцев) равна балансовой стоимости активов или превышает ее (далее в настоящей статье – убыточные открытые акционерные общества), может быть осуществлена по результатам доверительного управления акциями убыточных открытых акционерных обществ.

Принадлежащие Республике Беларусь или административно-территориальной единице акции убыточных открытых акционерных обществ могут быть переданы в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления субъектам приватизации – профессиональным участникам рынка ценных бумаг. Без получения специального разрешения (лицензии) на осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам доверительное управ-

Репозиторий ВГУ

ление акциями убыточных открытых акционерных обществ с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления может осуществляться иными субъектами приватизации в случаях, установленных Президентом Республики Беларусь.

Передача субъектам приватизации в соответствии с решениями о приватизации акций убыточных открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления осуществляется по конкурсу, а в случае признания конкурса несостоявшимся – по результатам прямых переговоров с единственным участником конкурса.

Участником, выигравшим конкурс, признается участник, все предложения которого по заключению комиссии по проведению конкурса соответствуют условиям конкурса или содержат лучшие условия по сравнению с условиями конкурса.

В случае признания конкурса несостоявшимся по основанию, указанному в абзаце втором части шестой настоящей статьи, комиссия по проведению конкурса рассматривает предложения единственного участника конкурса и дает заключение о соответствии либо несоответствии его предложений условиям конкурса и оформляет протокол. В случае соответствия предложений единственного участника конкурса условиям конкурса либо достижения в ходе прямых переговоров соглашения о выполнении им всех условий конкурса орган приватизации может принять решение о передаче акций убыточного открытого акционерного общества в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления этому участнику.

Субъект приватизации, заключивший договор доверительного управления акциями с правом выкупа, после завершения срока доверительного управления и в случае выполнения им всех условий договора доверительного управления акциями с правом выкупа имеет право приобрести часть акций, переданных ему в доверительное управление, в собственность по договору купли-продажи на условиях, определенных в договоре доверительного управления акциями с правом выкупа. Цена продажи акций убыточных открытых акционерных обществ определяется по их номинальной стоимости в соответствии с уставами этих обществ на дату заключения договора доверительного управления акциями с правом выкупа.

В случае невыполнения условий договора доверительного управления акциями с правом выкупа субъект приватизации не имеет права выкупа акций убыточного открытого акционерного общества и несет ответственность, предусмотренную договором доверительного управления акциями с правом выкупа.

6. Договоры по приватизации

Продажа объектов приватизации, в том числе продажа акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления, осуществляется на основании заключенного между органом приватизации и субъектом приватизации договора купли-продажи.

Договор купли-продажи акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления заключается после завершения срока доверительного управления акциями и при условии выполнения субъектом приватизации всех условий договора доверительного управления акциями с правом выкупа.

В договоре купли-продажи объекта приватизации определяются:

объект приватизации, цена, порядок и сроки оплаты, срок передачи объекта приватизации субъекту приватизации, ответственность за невыполнение условий договора купли-продажи;

сроки обращения покупателя за государственной регистрацией договора купли-продажи и перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс (при приватизации предприятий как имущественных комплексов);

Репозиторий ВГУ

другие условия в соответствии с актами законодательства, а также устанавливаемые по соглашению сторон.

Предприятие как имущественный комплекс передается покупателю после государственной регистрации договора купли-продажи по передаточному акту. Государственная регистрация перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс осуществляется после полной оплаты покупателем объекта приватизации

в соответствии с договором купли-продажи. Право собственности на предприятие как имущественный комплекс переходит к покупателю с момента государственной регистрации перехода права собственности.

Право собственности на приобретаемые акции (доли в уставных фондах) переходит к покупателю в порядке, установленном актами законодательства и договором купли-продажи.

7. Порядок оплаты объекта приватизации и ответственность за его нарушение. Гарантии работникам при продаже предприятий как имущественных комплексов

Оплата объекта приватизации производится не позднее 30 рабочих дней со дня заключения договора купли-продажи, если иное не указано в решении о приватизации.

В случае несвоевременного перечисления в соответствующий бюджет средств, подлежащих уплате за объект приватизации, субъект приватизации уплачивает в республиканский или соответствующий местный бюджет штраф в размере 10 процентов от цены продажи объекта приватизации и пеню в размере 1/360 ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь, установленной на день перечисления средств (внесения платежей), от неуплаченной суммы за каждый день просрочки.

Взыскание штрафа и пени, указанных в части второй настоящей статьи, производится в бесспорном порядке на основании решений органов Комитета государственного контроля Республики Беларусь, Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь и его территориальных органов, Министерства финансов Республики Беларусь, его территориальных органов и местных финансовых органов по информации, представленной органами приватизации.

Работникам государственных унитарных предприятий при продаже предприятий как имущественных комплексов предоставляются гарантии в соответствии с законодательством о труде.

Законодательными актами могут быть установлены дополнительные гарантии работникам государственных унитарных предприятий при продаже предприятий как имущественных комплексов этих предприятий.

8. Преобразование государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества: значение, порядок, правовое регулирование

Преобразование государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества можно назвать переходным этапом к приватизации, поскольку акции созданных в процессе преобразования государственных унитарных предприятий открытых акционерных обществ принадлежат одному учредителю (государству), интересы которого представляют органы приватизации, и только впоследствии производится отбор других, кроме государства, учредителей открытых акционерных обществ, которые вносят денежные и (или) неденежные вклады в уставные фонды открытых акционерных обществ.

Выбор других, кроме государства, учредителей осуществляется органом приватизации путем проведения конкурса, а в случае признания конкурса несостоявшимся – по

Репозиторий ВГУ

результатам прямых переговоров органа приватизации с единственным участником конкурса.

При преобразовании в открытые акционерные общества государственных унитарных предприятий создаются отраслевые комиссии, в состав которой включаются представители коллектива работников государственного унитарного предприятия и представитель государственного органа, государственной организации, местного исполнительного и распорядительного органа, в подчинении (составе) которых находится преобразуемое государственное унитарное предприятие. Комиссия по преобразованию осуществляет проверку правильности проведения инвентаризации имущества и обязательств государственного унитарного предприятия, определяет состав и стоимость государственного имущества и размер уставного фонда открытого акционерного общества, готовит предложения по дальнейшему использованию объектов социального назначения, объектов, составляющих исключительную собственность государства, объектов, находящихся только в собственности государства, и жилых помещений государственного жилищного фонда, готовит проект преобразования государственного унитарного предприятия в открытое акционерное общество и вносит его в отраслевую комиссию.

Размер уставного фонда открытого акционерного общества определяется исходя из балансовой стоимости активов и пассивов государственного унитарного предприятия либо нескольких государственных унитарных предприятий на 1 января года, в котором проводится преобразование, в порядке, установленном республиканским органом государственного управления по управлению государственным имуществом, а в случае участия другого, кроме государства, учредителя также исходя из стоимости вклада такого учредителя, определенной в соответствии с актами законодательства, и не может быть ниже минимального размера, установленного законодательными актами.

Комиссия по преобразованию вправе принять решение о привлечении для выполнения отдельных работ по преобразованию государственного унитарного предприятия в открытое акционерное общество индивидуальных предпринимателей либо организаций, оказывающих соответствующие услуги.

Отраслевая комиссия осуществляет координацию работ по преобразованию государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества и контроль за их ходом, согласовывает проект преобразования государственного унитарного предприятия в открытое акционерное общество, готовит заключение о возможности создания открытого акционерного общества. На основании заключения органом приватизации принимается решение о создании открытого акционерного общества в процессе преобразования государственного унитарного предприятия либо в процессе преобразования нескольких государственных унитарных предприятий.

Тема 8
ДОГОВОР В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ (ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ)

1. Понятие и признаки хозяйственного (коммерческого) договора. Система хозяйственных (коммерческих) договоров.

2. Понятие, значение и виды хозяйственных обязательств. Основания возникновения хозяйственных обязательств.

3. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях. Простая и сложная структура договорных связей.

4. Порядок заключения хозяйственных (коммерческих) договоров.

Репозиторий ВГУ

5. Содержание хозяйственных (коммерческих) договоров.
6. Форма хозяйственного (коммерческого) договора.
7. Изменение и расторжение хозяйственных (коммерческих) договоров.

1. Понятие и признаки хозяйственного (коммерческого) договора. Система хозяйственных (коммерческих) договоров

Участники хозяйственных отношений в своей предпринимательской и хозяйственной деятельности для достижения поставленных целей прибегают к помощи договора.

Необходимо учитывать тот факт, что в законодательстве Республики Беларусь само понятие «хозяйственный договор» отсутствует. Определение понятия «договор» в белорусском законодательстве содержится в Гражданском кодексе Республики Беларусь. Статья 390 определяет договор как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Однако хозяйственный договор имеет отличительные черты (или признаки), которые помогают отграничить его от любого гражданско-правового договора.

Признаки хозяйственного договора:

1) особый субъектный состав. Сторонами хозяйственного договора являются субъекты, которые осуществляют предпринимательскую деятельность (граждане-предприниматели и юридические лица);

2) возмездность хозяйственного договора. Презумпция возмездности договора закреплена в Гражданском кодексе Республики Беларусь. Часть 3 ст. 393 ГК определяет, что договор предполагается возмездным, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное;

3) предпринимательская цель. Хозяйственный договор заключается с целью удовлетворения основных производственных нужд предприятия.

4) хозяйственный договор всегда направлен на достижение основной хозяйственной деятельности – извлечение прибыли.

Каждый договор должен отвечать следующим требованиям:

– должен быть основан на принципе свободы договора (статьи 2 и 391 ГК);

– для заключения договора необходимо наличие согласованной воли сторон (п. 3 статьи 155 ГК);

– договор должен быть заключен в соответствующей форме (статьи 161, 162, 164, 165 ГК);

– договор должен быть основан на законодательстве и не противоречить ему (статья 392 ГК);

– стороны при заключении договора должны согласовать все существенные условия такого договора (статья 392 ГК).

Хозяйственный договор в сфере осуществления предпринимательской деятельности выступает в нескольких проявлениях:

1 договор – это юридический факт, который служит основанием возникновения, изменения и прекращения правоотношений;

2 договор – это правоотношение, которое порождает взаимные права и обязанности сторон, заключивших данный договор;

3 договор – это письменный документ, который служит средством фиксации соглашения сторон.

Роль хозяйственных договоров наиболее полно раскрывается через их функции – основные направления действия хозяйственных договоров и/или те экономические результаты, достижение которых обеспечивается в случае применения правовой формы хозяйственного договор.

Репозиторий ВГУ

Хозяйственный договор выполняет ряд важных функций. Одни из них присущи любым договорам (регулятивная, координационный, контрольно-информационная, охранительная), другие – преимущественно хозяйственным договорам (планирование, опосредования отношений между субъектами хозяйствования, согласования экономических интересов сторон договорной связи с учетом общехозяйственного интереса).

Многочисленные хозяйственные договоры в своей совокупности образуют определенную систему. Данная система складывается из различных видов договоров.

Классификацию хозяйственных договоров:

1) по распределению прав и обязанностей – односторонние и двусторонние хозяйственные договоры;

2) по моменту заключения – консенсуальные и реальные хозяйственные договоры;

3) возмездные и безвозмездные хозяйственные договоры;

4) по характеру последствий – окончательные (основные) и предварительные хозяйственные договоры;

5) по императивности – свободные и обязательные хозяйственные договоры;

6) договоры с взаимосогласованными условиями и договоры присоединения.

Также возможна еще одна классификация хозяйственных договоров:

1) договоры о передаче имущества в собственность (купля-продажа, поставка, контрактация, энергоснабжение, продажа предприятия);

2) договоры о передаче имущества в пользование (аренда предприятия, финансовая аренда (лизинг));

3) договоры о выполнении работ или оказания услуг (договор страхования, договор хранения, договор перевозки, договор на создание рекламной продукции и оказание рекламных услуг);

4) посреднические договоры (комиссия, поручение);

5) договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) [4, с. 29].

2. Понятие, значение и виды хозяйственных обязательств

Понятие обязательства дается в ст. 288 ГК, согласно которой В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. То есть обязательством является такое правоотношение, в котором одно лицо обязуется совершать какие-либо действия в пользу другого лица, имеющего право требовать выполнения указанных действий.

Хозяйственным обязательство – это обязательство, которое возникает между субъектами хозяйствования и другим участником (участниками) отношений в сфере хозяйствования, в силу которых один субъект обязан совершить определенные действия хозяйственного либо управленческо-хозяйственного характера в пользу другого субъекта, либо воздержаться от определенных действий, а другой субъект имеет право требовать от обязательной стороны исполнения ее обязанности.

Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения и из иных оснований. Договор является наиболее распространенным основанием возникновения обязательства.

Доктринальные классификации хозяйственных обязательств:

1. По основаниям возникновения хозяйственные обязательства можно разделить на:

– договорные обязательства (возникающие из договоров);

– внедоговорные обязательства (возникающие из причинения вреда, неосновательного приобретения (сбережения) имущества и из иных внедоговорных юридических фактов).

Репозиторий ВГУ

2. В зависимости от конкретизации предмета исполнения договора обязательства могут быть:

– однообъектными;

– альтернативными.

В однообъектных обязательствах предмет договора является четко определенным и не подлежит замене. Например, по договору подряда на капитальное строительство генеральный подрядчик не может вместо капитального строения предоставить заказчику стройматериалы на ту же сумму.

В альтернативных обязательствах должник имеет право выбора из нескольких действий, предусмотренных законом или договором. Зачастую в договорах, заключаемых сельхозпроизводителями, им предоставляется выбор: произвести расчет в денежной форме либо частью урожая.

3. По характеру взаимосвязи обязательств различают:

а) главные (основные) – самостоятельные обязательства, которые не зависят от возникновения или прекращения иных обязательств;

б) акцессорные (дополнительные) – сопутствуют главным обязательствам чаще всего в виде обеспечительных мер (поручительство, гарантия, неустойка, иные способы обеспечения исполнения обязательств), поэтому автоматически прекращаются с прекращением главных обязательств.

4. По совокупности прав и обязанностей субъектов обязательства можно выделить:

– простые обязательства (в которых стороны связаны одним правом и одной обязанностью);

– сложные обязательства (в которых субъекты наделены двумя или более правами и обязанностями).

5. По субъектному составу различают:

– двусторонние обязательства;

– многосторонние обязательства.

В двустороннем хозяйственном обязательстве участвуют два субъекта.

Однако такой субъектный состав не всегда удовлетворяет сложным и многогранным хозяйственным отношениям. Зачастую в одном обязательстве участвуют несколько кредиторов и должников. В этом случае говорят об обязательстве со множественностью лиц (многостороннее обязательство). Подобная ситуация возможна, например, в соглашении о замене стороны в обязательстве.

6. В зависимости от круга субъектов хозяйственные обязательства могут быть разделены на:

– общехозяйственные обязательства;

– внутрихозяйственные обязательства.

Общехозяйственные обязательства возникают между участниками хозяйственных отношений, не связанными внутрихозяйственными связями.

3. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях. Простая и сложная структура договорных связей

Под структурой договорных связей понимают состав субъектов, которые заключают договор, определяется она самостоятельно контрагентами.

Законодательство регулирует значительную часть хозяйственных отношений, однако, помимо законодательного регулирования, хозяйственная деятельность зачастую регулируется договорами, заключаемыми между субъектами хозяйствования. Общественные отношения, которые регулируются хозяйственными договорами, являются

Репозиторий ВГУ

многочисленными и разнообразными. Это разнообразие данных отношений объясняет многообразие договорных связей и их структуру.

Под хозяйственным договором в теории хозяйственного права понимают соглашение (встречное волеизъявление) хозяйствующих субъектов, которое направлено на достижение определенных целей (правовых последствий), предусматривающее взаимные права и обязанности. В связи с этим структура хозяйственных договоров может быть рассмотрена с нескольких позиций: 1) одного договора или всей совокупности имеющихся и возможных договоров и 2) совокупности хозяйственных договоров данного субъекта хозяйствования.

В соответствии с 1-й точкой зрения, структура договорных связей зависит от типа и вида хозяйственного договора, целей, для достижения которых он заключается, от количества лиц, которые участвуют в заключении и исполнении конкретного договора, и иных факторов. Она может быть простой либо сложной.

При простой структуре сторонами в договоре выступают, как правило, два субъекта хозяйствования, непосредственно заключающие и исполняющие договор. Например, в договоре поставки это будут поставщик (часто это одновременно и производитель продукции), с одной стороны, и покупатель (потребитель) – с другой.

При наличии сложной договорной структуры помимо основных контрагентов предполагается наличие дополнительных субъектов в качестве контрагентов (одного или нескольких). Можно представить это на следующем примере: производитель – посредник – потребитель, где производитель продукции заключает договор с посредником, а посредник заключает в последствии договор с непосредственным потребителем продукции. Чем больше посредников, тем большее количество договоров необходимо заключить для регулирования отношений между всеми участниками.

Однако сложная договорная структура может иметь место и в рамках одного хозяйственного договора. Ярким примером сложной договорной структуры является договор строительного подряда, когда на стороне подрядчика (генподрядчика) может выступать достаточно большое количество субподрядчиков [13].

4. Порядок заключения хозяйственных (коммерческих) договоров

Одной их важнейших стадий договорного процесса является стадия заключения договора. Именно с момента заключения хозяйственного договора он вступает в силу и приобретает обязательный характер для сторон. Заключенным хозяйственный договор считается с того момента, когда стороны достигли соглашения по всем его существенным условиям.

Условия заключенного договора могут применяться к отношениям контрагентов, которые возникли до заключения такого договора, если стороны сочтут это необходимым. Ответственность за нарушение договора может наступить и после окончания строка действия хозяйственного договора.

Гражданский кодекс в статьях, посвященных договорным отношениям, устанавливает порядок заключения, изменения и расторжения различных видов договоров; эти процедуры могут регламентироваться и другими законодательными актами. Процесс заключения договора состоит из действий сторон, которые направлены на достижение соглашения между ними. Этот процесс состоит из двух стадий, являющихся обязательными: предложения заключить договор (оферта) и принятия предложения (акцепт). Соответственно первая сторона называется оферентом, вторая – акцептантом.

Помимо обязательных стадий, существуют и так называемые необязательные стадии заключения договора: преддоговорные контакты и преддоговорные споры. Споры о заключении договоров подразделяются на споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров. Разрешение этих споров эконо-

Репозиторий ВГУ

мическим судом возможно в тех случаях, когда актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споров о разногласиях по договору – в тех случаях, когда они переданы на разрешение экономического суда в порядке, предусмотренном ст. 415 ГК, либо в силу соглашения сторон.

В частности, заключение договора обязательно в случаях:

заключения публичного договора (ст. 396 ГК);

заключения основного договора, предусмотренного предварительным договором (ст. 399 ГК);

заключения договора с лицом, выигравшим торги (ст. 417, 418 ГК);

заключения договора поставки товаров для государственных нужд (ст. 499 ГК);

в других случаях, предусмотренных законодательством.

Разновидностью исков о понуждении к заключению договора являются иски о переводе на истца прав и обязанностей какой-либо из сторон по заключенному с нарушением его преимущественного права договору (п. 3 ст. 253, п. 1 ст. 592 ГК).

Еще одним способом заключения хозяйственного договора является проведение торгов, если иное не вытекает из существа самого договора. Договор заключается с лицом, выигравшим торги (ст. 417 ГК).

5. Содержание хозяйственных (коммерческих) договоров

Содержание гражданско-правового договора складывается из совокупности условий, определяющих права и обязанности сторон.

Принято различать существенные, обычные и случайные условия договора.

Существенные условия первой группы – это условия, которые признаны существенными по законодательству, необходимость согласования которых вытекает из содержащейся в законодательстве характеристики договора конкретного вида. Такие условия называют объективные существенные условия, независящие от воли сторон и отсутствие которых в договоре повлечет признание его незаключенным.

Существенными условиями являются: условие о предмете договора (наименование передаваемого товара, выполняемой услуги, оказываемой работы и другое); иные условия (о цене, о сроке исполнения, о количестве товара, о местонахождении имущества, о его составе и другие), которые могут быть отнесены к существенным в случаях, если они:

1) названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида (например, количество и наименование товара для договоров купли-продажи или цена товара, порядок, сроки и размер платежей по договору купли-продажи в кредит с условием рассрочки платежа);

2) определены существенными самими сторонами при заключении договора или по заключению одной из сторон и при этом между сторонами достигнуто соглашение;

3) выкают из сути конкретного вида договора.

Единым и общим существенным условием для всех видов договоров, который предусмотрен ГК, является предмет договора. Вид договора определяет конкретное содержание предмета.

Обычными условиями договора являются условия, устанавливаемые в законодательстве, прежде всего диспозитивными нормами и применяемые сторонами без специальной договоренности (например, об обязанностях сторон по содержанию арендованного имущества). При заключении такого договора стороны тем самым соглашаются и с условиями, которые предусмотрены в законодательстве об этом договоре.

Случайные условия – это такие условия, которые вообще не предусмотрены законодательством и их отсутствие в договоре не влияет на признание его заключенным или незаключенным. Но если стороны договорились включить эти условия в договор, то они приобретают статус существенных условий второй группы, указанной выше.

Репозиторий БГУ

6. Форма хозяйственного (коммерческого) договора

Каждый договор должен отвечать требованиям ст. 161, 162, 164, 165 ГК (соблюдение соответствующей формы).

Следует уделять внимание вопросу соблюдения формы договора (нотариальное удостоверение сделки, регистрация договора, вступление в силу договора и др.).

Согласно п. 1 части первой ст. 162 ГК сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, и сделок, указанных в п. 2 и 3 ст. 160 ГК), заключаемые юридическими лицами между собой и с гражданами, должны совершаться в простой письменной форме. При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с п. 2 ст. 404 ГК договор в письменной форме может быть заключен 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 (п. 2 ст. 404 ГК) и скреплен печатями.

Проект договора может быть предложен любой из сторон. В случае, если проект договора составлен как единый документ, он представляется другой стороне в двух экземплярах.

7. Изменение и расторжение хозяйственных (коммерческих) договоров

Изменить или расторгнуть договор возможно по соглашению сторон; по требованию одной из сторон, по решению суда в случае существенного нарушения условий договора другой стороной; также допускается односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично.

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.

Требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

Одностороннее изменение договора, односторонний отказ от исполнения договора полностью или в части допускаются только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Если в договоре предусмотрена возможность односторонних действий, то она касается всех сторон, иначе соответствующее договорное условие - ничтожно.

В частности, односторонний отказ от исполнения договора предусмотрен подп. 1 п. 2 ст. 445 ГК, п. 1 ст. 493 ГК (поставка), п. 4 ст. 669 ГК (подряд), п. 3 ст. 670 ГК, п. 2 ст. 672 ГК, п. 3 ст. 676 ГК.

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются. При изменении договора обязательства сторон продолжают действовать в измененном виде.

Тема 9
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ (САНКЦИИ) В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ

Репозиторий ВГУ

1. Понятие и значение ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях.
2. Формы имущественной ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях.
3. Условия и порядок применения санкций в хозяйственных отношениях.

1. Понятие и значение ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях

Субъекты, являющиеся участниками хозяйственных отношений, должны нести правовую ответственность за правонарушения в хозяйственной сфере путем применения к таким нарушителям хозяйственных санкций.

Хозяйственно-правовая ответственность – последствия, предусмотренные хозяйственным законодательством, которые наступают для субъектов предпринимательства, если те нарушили хозяйственно-правовые нормы или хозяйственные договоры.

Хозяйственно-правовые санкции – меры, которые применяются к правонарушителю, при наличии необходимых условий.

Санкции, которые применяются к нарушителям хозяйственного законодательства, являются мерами оперативного воздействия на нарушителя.

Это означает, что их применение:

1) воспрепятствует дальнейшим нарушениям и защитит заинтересованную сторону, государство и общество от этого нарушения;

2) понудит нарушителя прекратить нарушение и предупредит причинение убытков другим субъектам.

В специальной литературе отмечаются превентивная, восстановительная (компенсационная) и штрафная функции санкций.

Превентивная функция ответственности за нарушение норм права, которые регулируют предпринимательскую деятельность, заключается в том, что возможность применения санкций служит стимулом к надлежащему выполнению договорных обязанностей, соблюдению государственной и договорной дисциплины и предупреждению правонарушений в предпринимательских отношениях под угрозой применения санкций.

Восстановительная (компенсационная) функция: возможность взыскания денежных сумм с правонарушителя (субъекта хозяйствования), которые направляются в пользу потерпевшего от правонарушения хозяйствующего субъекта, тем самым компенсируя потери в имуществе.

Штрафная функция выражается в том, что предусмотренные меры воздействия служат своеобразной формой наказания предприятия или органа управления, допустившего нарушения в предпринимательской сфере [1, с. 320].

Основными видами ответственности в хозяйственном праве являются гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность.

Санкции, которые могут быть применены к правонарушителю, предусмотрены либо законодательными актами, либо договором, который стороны заключили между собой.

Основной отличительной особенностью договорной ответственности является возможность установления непосредственно в самом договоре (с учетом требований законодательства) оснований ответственности, определения ее формы и размера. Это предоставляет сторонам широкие возможности в установлении соотношения убытков и неустойки.

Для возникновения ответственности (договорной) одна из сторон должна нарушить условия договора.

Помимо договорной ответственности существует и ответственность, которая не вытекает из нарушения договорных условий. Такая ответственность получила название внедоговорной. Наступление такого вида ответственности связывают с деликтными обязательствами.

Репозиторий ВГУ

По характеру обязательств ответственность бывает долевой, субсидиарной и солидарной.

При долевой ответственности каждый из ответчиков несет ответственность в доле, которая точно определена. Размер этих долей устанавливается в законе или договоре. Доли предполагаются равными, если иное не вытекает из законодательства или договора. Такой вид ответственности применяется в том случае, если иной вид для нескольких ответчиков не предусмотрен.

При солидарной ответственности истец может предъявить требование ко всем ответчикам совместно, либо к одному из них как в полном объеме нанесенного ущерба, так и в любой его части. В случае, если один солидарный ответчик не сможет обеспечить удовлетворения требований истца, то потерпевший (истец) имеет право требовать возмещения недополученной части от остальных ответчиков. Это правило позволяет истцу истребовать возмещение с того ответчика, кто может в полном объеме их компенсировать, а не с того, кто в наибольшей степени виновен. Такой вид ответственности может быть применена только в тех случаях, если это прямо установлено законом или договором (статья 72 ГК предусматривает такую ответственность для участников полного товарищества).

Субсидиарная ответственность – дополнительная ответственность по отношению к другим видам ответственности. Субсидиарной ответственностью называют особый вид гражданско-правовой ответственности, наступающей у третьего лица в том случае, когда основной должник не исполнил либо не до конца исполнил свое обязательство.

При неисполнении обязательств истцом, когда его обязанность переходит по закону иным лицам, возможно наступление ответственности в порядке регресса (право обратного требования). Лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лицом, управляющим транспортным средством и т.п.), имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не определен законодательством, или в порядке, им устанавливаемом.

Еще одним критерием для классификации ответственности служит объем ответственности. Ответственность может быть полной, ограниченной и повышенной

При полной ответственности ответчик возмещает все убытки, которые были причинены хозяйствующему субъекту.

Ограниченная ответственность может быть установлена несколькими способами: 1) уплата неустойки без возможности взыскания убытков; 2) возмещение не всех убытков, а только части; 3) взыскание определенной суммы.

Повышенная ответственность может быть предусмотрена сторонами договора, если иное не предусмотрено законодательством.

2. Формы имущественной ответственности (санкций) в хозяйственных отношениях

Имущественная ответственность может быть представлена в следующих формах:

1) возмещение убытков;

2) взыскание неустойки.

Возмещение убытков – основная форма гражданско-правовой ответственности. Под возмещением убытков понимают полное восстановление имущественного положения кредитора, которое было изменено вследствие причинения имущественного ущерба в результате неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства, за счет должника.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или

Репозиторий ВГУ

повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В том случае, если в договоре не предусмотрены положения об ответственности в форме убытков, а одна из сторон не исполняет свои обязательства (или исполняет их ненадлежащим образом), тем самым нанося убытки другой стороне, условия о возмещении убытков будут применятся. Если же стороны заключат соглашение, по которому такой вид ответственности будет исключаться, данное соглашение будет ничтожным.

Неустойка (штраф, пеня) – денежная сумма, которая определена законом или договором, уплачиваемая должником в том случае, если он не исполнил или ненадлежащим образом исполнил обязательство, а также просрочил исполнение, в пользу кредитора, на которого по закону не возложена обязанность доказывания причинения ему убытков. Для возможности применения такой формы ответственности, если она не установлена законодательно, необходимо наличие соглашения о неустойке, которое должно быть совершено в письменном виде.

Статьей 366 ГК установлена самостоятельная ответственность за неисполнение денежного обязательства независимо от оснований его возникновения в виде уплаты процентов на сумму этих средств.

3. Условия применения санкций в хозяйственных отношениях

Основанием гражданско-правовой ответственности является гражданское правонарушение. Оно включает:

– субъекта правонарушения (например, должник в обязательстве из договора, причинитель вреда в деликтном обязательстве);

– объект правонарушения: совокупность тех или иных гражданско-правовых отношений, на которые направлено правонарушение;

– субъективную сторону, она проявляется в виновном поведении правонарушителя, однако в ряде случаев вина не является необходимым условием для наступления ответственности;

– объективную сторону – это действия (бездействие), совершаемые правонарушителем, вред, причиненный ими, а также место, время, способ совершения правонарушения и причинная связь между содеянным и вредом.

Для того, чтобы привлечь лицо к гражданско-правовой ответственности необходимо наличие условий, предусмотренных законодательством. Так, лицо, которое не исполнило, ненадлежащим образом исполнило обязательство, понесет ответственность только при наличии вины, если иное не вытекает из требований закона или договора, где могут быть предусмотрены другие основания привлечения к ответственности. Элементы гражданского правонарушения:

– противоправность поведения;

– наличие вреда;

– причинная связь между противоправным поведение и возникающим вредом;

– вина причинителя вреда.

Однако это правило (наличие вины) не распространяется на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, в данном случае ответственность наступает без вины нарушителя. Лицо может быть освобождено от ответственности лишь в том случае, если докажет, что поводом к неисполнению или ненадлежащему исполнению обязательства послужило действие непреодолимой силы (обстоятельства, чрезвычайные и непредотвратимые при данных обстоятельствах).

Репозиторий ВГУ

Так же в договоре сторонами может быть предусмотрено еще одно основание для освобождения от гражданско-правовой ответственности – форс-мажорные обстоятельства.

Репозиторий ВГУ

Тема 10

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЦЕН И ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ

1. Цена как экономическая и правовая категория. Виды цен и тарифов. Законодательство о ценах и ценообразовании.

2. Права субъектов хозяйствования в области ценообразования. Государственное регулирование цен и тарифов и его формы.

3. Формирование отпускных цен субъектами хозяйственной деятельности.

4. Формирование розничных цен субъектами хозяйственной деятельности.

5. Контроль за соблюдением законодательства о ценах и ответственность за его нарушение.

1. Цена как экономическая и правовая категория. Виды цен и тарифов. Законодательство о ценах и ценообразовании

Как известно, главные факторы, формирующие рынок, – это спрос и предложение. Основной способ установления равновесия между ними – цена. Являясь регулятором соотношения спроса и предложения, цена влияет на экономическое положение субъектов предпринимательской деятельности. Последние представляют собой микросистемы, являющиеся элементами макросистемы, в качестве которой выступает экономика страны в целом. Эти два вида систем находятся в постоянном взаимодействии, упорядочить и придать качество которому способен правовой механизм в рамках разумного государственного регулирования. Последнее обстоятельство позволяет рассматривать цену не только как экономическую категорию, но и как правовую категорию.

В качестве экономической категории цена представляет собой денежное выражение (форму) товара.

Как юридическая категория цена представляет собой прежде всего денежную сумму, в которой оплачивается исполнение договора. [6, с. 277]

Цена – денежное выражение стоимости единицы товара. Такое понятие цены дается в статье 3 Закона Республики Беларусь «О ценообразовании».

Также в указанном законе содержится понятие тариф. Тариф – денежное выражение стоимости единицы работы.

Виды цен и тарифов:

Свободная цена (тариф) – цена (тариф), которая складывается под влиянием спроса и предложения, при условии наличия свободной конкуренции;

Регулируемая цена (тариф) – цена (тариф), которая устанавливается субъектами ценообразования, имеющими возможность регулировать цены (тарифы);

Фиксированная цена (тариф) – регулируемая цена (тариф) в твердо выраженной денежной величине

Предельная цена (тариф) – регулируемая цена (тариф), ограниченная верхним и (или) нижним пределами.

Правовые основы ценообразования определены Законом Республики Беларусь от 10 мая 1999 г. № 255-З «О ценообразовании», Законом о противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции, Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. № 162-З «О естественных монополиях».

2. Права субъектов хозяйствования в области ценообразования. Государственное регулирование цен и тарифов и его формы

Субъектами ценообразования в Республике Беларусь являются:

Президент Республики Беларусь;

Репозиторий ВГУ

государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов);

юридические лица, не являющиеся государственными органами (организациями), осуществляющими регулирование цен (тарифов) (далее – юридические лица);

индивидуальные предприниматели;

иные физические лица, имеющие право в соответствии с законодательством осуществлять определенные виды деятельности, не относимые законодательными актами к предпринимательской деятельности, на товары (работы, услуги) которых применяются регулируемые цены (тарифы).

Основными принципами ценообразования являются:

– определение основ государственной политики в области ценообразования;

– сочетание свободных и регулируемых цен (тарифов);

– установление регулируемых цен (тарифов) на товары (работы, услуги) на уровне, который обеспечивает хозяйствующим субъектам покрытие экономически обоснованных затрат и получение достаточной для расширенного воспроизводства прибыли с учетом субсидий и других мер государственной поддержки.

Ценообразование является процессом, в результате которого устанавливаются, регулируются цены или тарифы. Субъектами ценообразования являются юридические лица, индивидуальные предприниматели, иные субъекты.

Структура ценообразования:

– установление цен юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями;

– регулирование цен (тарифов) на государственном уровне.

Для первой группы в структуре ценообразования (ЮЛ, ИП, ФЛ) предусмотрены следующие правомочия: 1) устанавливать цены на товар в том случае, когда в отношении таких товаров не предусмотрено регулирование цен; 2) обжаловать решения, которые принимаются в отношении этих лиц государственными органами, осуществляющими регулирование цен (тарифов), их должностными лицами.

Государственное регулирование цен и тарифов представляет собой влияние со стороны органов государственной власти и управления на процессы по установлению и применению цен хозяйствующими субъектами.

Государственное регулирование цен и тарифов осуществляется в 2-х формах: косвенное (экономическое) и прямое (административное) регулирование.

Косвенное регулирование осуществляется путем использования налоговой, кредитной политики государства.

При прямом регулировании Президент Республики Беларусь, государственные органы (организации), осуществляющие регулирование цен (тарифов), регулируют цены (тарифы) посредством установления:

фиксированных цен (тарифов);

предельных цен (тарифов);

предельных надбавок (скидок, наценок);

предельных нормативов рентабельности, используемых для определения суммы прибыли, подлежащей включению в регулируемую цену (тариф);

порядка установления и применения цен (тарифов);

индексации цен (тарифов);

декларирования цен (тарифов).

3. Формирование отпускных цен субъектами хозяйственной деятельности

При производстве продукции особое внимание уделяется формированию отпускных цен, поскольку именно они напрямую воздействуют на финансовые результаты хозяйственной деятельности, объемы реализации продукции, укрепление позиций на рынке. При установлении цен хозяйствующий субъект обращает внимание на ситуацию на рынке

Репозиторий ВГУ

(спрос и предложение), на законодательство, регулирующее цены, ценообразование, налоговую политику государства; немаловажное значение при установлении цены имеют затраты, которые осуществляет субъект хозяйствования для производства и реализации продукции. Все эти факторы позволяют установить оптимальную цену продукции, включая минимально и максимально возможные цена на конкретное изделие. Также это позволяет определить целесообразно ли вообще выпускать продукцию, будет ли она рентабельна.

При установлении отпускной цены производитель ориентируется на следующие показатели:

– плановые затраты на производство и реализацию продукции;

– необходимость уплаты налогов и иных обязательных платежей;

– возможность получения прибыли с этой продукции.

В том случае, если товар ввозиться на территорию Республики Беларусь с целью дальнейшей продажи на этой территории, отпускную цену на него устанавливает импортер. При установлении цены он ориентируется на контрактные цены, расходы, которые он понес, осуществляя импорт такого товара, на конъюнктуру рынка, на те ограничения, которые могут быть установлены органами государства, осуществляющими регулирование цен (тарифов).

Отпускные цены (тарифы), которые устанавливаются производителями, должны подтверждаться экономическими расчетами (плановой калькуляцией с расшифровкой статей затрат: материальных, трудовых, накладных и прочих). Устанавливаются цены за принятую единицу измерения в белорусских рублях руководителем юридического лица, индивидуальным предпринимателем. Установление цен (тарифов) должно быть подтверждено документом.

4. Формирование розничных цен субъектами хозяйственной деятельности.

Розничная цена – цена, устанавливаемая для реализации товаров для личного потребления населению, а также предприятиям и организациям, в том случае если они закупают товар в розничной торговле.

Устанавливают розничные цена юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые осуществляют розничную торговлю. Происходит определение розничной цены следующим образом: субъект хозяйствования применяет торговые надбавки к отпускным ценам производителей в тех размерах, которые не будут превышать установленных государственными органами цен для данной продукции, также к этой цене суммируются понесенные расходы по доставке товара. Также в итоговую стоимость может быть включена стоимость упаковочного материала в том случае, если товар необходимо расфасовать в одноразовые упаковочные материалы.

Розничные цены на продукцию устанавливают руководители ЮЛ, индивидуальные предприниматели, составляя расчет, где должен быть указан размер торговой надбавки. Экономический расчет для обоснования таких надбавок не составляется.

Субъект хозяйствования может принять решение о предоставлении покупателям скидок, которые, в свою очередь, не должны опускать цену товара ниже предельных минимальных розничных цен.

Если розничные цены на товар являются фиксированными, то их изменение не допускается.

5. Контроль за соблюдением законодательства о ценах и ответственность за его нарушение

Контроль за соблюдением проверяемыми субъектами, осуществляющими реализацию товаров (работ, услуг), законодательства Республики Беларусь о ценообразовании осуществляется органами Комитета государственного контроля Республики Бела-

Репозиторий ВГУ

русь, структурным подразделением с правами юридического лица республиканского органа государственного управления по вопросам экономики, на который в соответствии с законодательством возложены функции регулирования цен (тарифов), областными и Минским городским исполнительными комитетами в соответствии с законодательством.

Лица, виновные в нарушении законодательства Республики Беларусь о ценообразовании, несут ответственность в соответствии с законодательными актами. Соблюдению законодательства о ценообразовании способствует предусмотренная ст.12.4 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях возможность применения штрафных санкций за нарушение установленного порядка формирования и применения цен (тарифов).

Тема 11
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ПРОТИВОДЕЙСТВИИ МОНОПОЛИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И РАЗВИТИИ КОНКУРЕНЦИИ

1. Монополистическая деятельность и ее формы, виды.
2. Антимонопольные органы.
3. Основные меры государственного антимонопольного регулирования.

1. Монополистическая деятельность и ее формы, виды

Согласно ст. 1 Закона Республики Беларусь 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» монополистическая деятельность – злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, заключение соглашений или совершение согласованных действий, а также совершение иных действий (бездействие), направленных на недопущение, ограничение или устранение конкуренции и запрещенных настоящим актами антимонопольного законодательства.

Виды монополистической деятельности:

1) злоупотребление субъектом хозяйствования доминирующим положением на товарном рынке:

а) создание препятствий для доступа на товарный рынок другим субъектам хозяйствования;

б) изъятие товара с целью создания дефицита;

в) установление цен для получения монопольно высокой прибыли;

г) заключение соглашений, влекущих ограничение или устранению контроля над производством продукции, рынками сбыта;

д) заключение соглашения при неравном подходе к различным субъектам хозяйствования;

е) заключение соглашения при условии принятия контрагентом обязательств, которые не относятся к предмету договора и др.

Доминирующее положение – исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на товарном рынке, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять им доступ на этот товарный рынок и (или) уход с товарного рынка.

Репозиторий ВГУ

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на товарном рынке составляет тридцать пять и более процентов или менее тридцати пяти процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из возможности хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке определять уровень цены (тарифа) и оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, наличия экономических, технологических, административных или иных ограничений для доступа на товарный рынок и (или) ухода с товарного рынка, периода существования возможности хозяйствующего субъекта оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке

Установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта влечет его включение в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках. Целью формирования и ведения Государственного реестра является определение перечня хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках, в отношении которых антимонопольным органом будет осуществляться контроль за объемом производства, уровнем цен (тарифов) и иными показателями деятельности, а также выработка и реализация мер в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции.

2) соглашение и действия, ведущие к ограничению конкуренции:

а) раздел товарных рынков;

б) ограничение и исключение доступа на товарный рынок другим субъектам хозяйствования;

в) необоснованное понижение или повышение цен;

г) необоснованное ограничение производства продукции;

д) отказ от заключения договора с определенными покупателями или продавцами и т.д.

3) стандартные условия сделок – любые, заранее сформулированные условия договора, предназначенные для многократного использования, которые одна сторона устанавливает для другой стороны, и которые в деталях не согласовывались сторонами при заключении договора.

Выделяют также правомерные и неправомерные монополии.

Правомерными можно назвать следующие монополии:

1) государственная монополия – система общественных отношений, при которой исключительное право осуществлять отдельные виды деятельности (в том числе предпринимательскую) имеет государство в лице определенных государственных органов или иных специально уполномоченных субъектов права;

2) естественная монополия – система общественных отношений, санкционированная государством, при которой удовлетворение спроса на товарном рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объемов его производства), а соответствующие товары не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке в меньшей степени зависит от изменения цены, чем спрос на другие товары;

3) чрезвычайная монополия – система общественных отношений на товарном рынке, санкционированная государством на определенный период, при которой конкуренция отсутствует или ограничена.

2. Антимонопольные органы

Репозиторий ВГУ

Указом Президента Республики Беларусь 3 июня 2016 г. № 188 Об органах антимонопольного регулирования и торговли Министерство торговли переименовано в Министерство антимонопольного регулирования и торговли, на которое возложены функции по обеспечению противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции (на товарных рынках Республики Беларусь, областей (г. Минска), в том числе функции органа регулирования деятельности субъектов естественных монополий, регулированию цен (тарифов), а также контроль в этих сферах. Согласно п. 2 Указа в систему Министерства антимонопольного регулирования и торговли входят территориальные органы Министерства антимонопольного регулирования и торговли с правами юридического лица, управления (отделы) торговли и услуг областных и Минского городского исполнительных комитетов, открытое акционерное общество «Белорусская универсальная товарная биржа», а также учреждение «Редакция журнала “Гермес”».

Функции Антимонопольного органа:

– осуществление контроля за соблюдением антимонопольного законодательства всеми субъектами;

– выявление нарушений антимонопольного законодательства, принятие мер по противодействию монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции, иным нарушениям антимонопольного законодательства;

– содействие развитию конкуренции.

Принципы государственной политики в сфере противодействия монополистической деятельности и развития конкуренции:

– равенство всех субъектов безотносительно к из форме собственности, организационно-правовой форме, места регистрации, гражданства, места жительства, имущественного и должностного положения и др. в вопросах применения антимонопольного законодательства;

– недопустимость действий (бездействий) государственных органов, их должностных лиц, направленных на ограничение или устранение конкуренции;

– обеспечение эффективного контроля за экономической концентрацией;

– эффективность санкций за совершение антиконкурентных действий;

– информационная открытость. Информация о деятельности антимонопольного органа не является секретной, она размещается в СМИ, на сайтах соответствующих органов;

– эффективность сотрудничества, который предполагает осуществление взаимодействия антимонопольного органа с другими органами государства, органами иностранных государств.

3. Основные меры государственного антимонопольного регулирования

Мерами по государственному антимонопольному регулированию выступают предупреждение, ограничение и пресечение монополистической деятельности. Для того, чтобы указанные меры могли быть реализованы, антимонопольные органы вправе использовать следующие средства правового характера:

– государственный контроль за деятельностью субъектов хозяйствования, которые занимают доминирующее положение на товарном рынке, посредством контроля за объемом производства, качеством выпускаемого товара, ценой, иными показателями, для своевременного обнаружения факта злоупотребления доминирующим положением;

– принятие мер по реорганизации и ликвидации хозяйствующих субъектов, которые занимают доминирующее положение на рынке;

– осуществление государственного контроля за реорганизацией и ликвидацией субъектов хозяйствования.

Репозиторий ВГУ

Тема 12
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЫНКА ЦЕННЫХ БУМАГ

1. Рынок ценных бумаг – неотъемлемая часть рыночной экономики.
2. Фондовая биржа и ее роль в функционировании рынка ценных бумаг.
3. Понятие ценных бумаг и их классификация. Виды ценных бумаг.
4. Субъекты и порядок выпуска ценных бумаг.
5. Обращение ценных бумаг.
6. Профессиональная деятельность по ценным бумагам.

1. Рынок ценных бумаг – неотъемлемая часть рыночной экономики

Рынок ценных бумаг можно определить как обобщенное, собирательное название системы отношений возникающих в процессе купли-продажи разного рода ценных бумаг и в связанных с такими сделками отраслях человеческой деятельности. В мире существует огромное количество производственных предприятий, деятельность которых можно обозначить как последовательный процесс превращения товара в деньги и денег в товар с целью получения прибыли в процессе оборота средств. Конечными получателями прибыли оказываются владельцы этих предприятий. Если разделить право собственности на предприятие и получение прибыли от его деятельности на доли, оформить эти доли документально – то получатся такие ценные бумаги как акции. Ценность акции выражается, в первую очередь, в ожидаемом доходе для ее владельца в определенный период в будущем. Но собственник акции может предпочесть предстоящему доходу получение стоимости акции немедленно, т.е. решит продать ее. Таким образом, возникает торговля ценными бумагами.

Кроме акций существуют и другие виды ценных бумаг, например: облигации, векселя. По сути это долговые расписки обещающие превратиться в деньги в определенный момент. И у владельцев этих ценных бумаг также может появиться желание получить за них некоторую сумму сегодня, а не ожидать предстоящего расчета.

Рынок ценных бумаг играет в рыночной экономике весьма значимую роль. Являясь составной частью финансового рынка, на котором происходит перераспределение свободных капиталов, рынок ценных бумаг позволяет правительствам и предприятиям расширять круг источников финансирования, не ограничиваясь самофинансированием и банковскими кредитами, предоставляет механизмы для реконструирования формы и структуры собственности. Рынок ценных бумаг, используя специфическую систему посредников, формирует механизм для привлечения в экономику инвестиций, выстраивая взаимоотношения между теми, кто испытывает потребность в дополнительных финансовых ресурсах, и теми, кто хочет инвестировать избыточный доход.

Закон «О рынке ценных бумаг» от 5.01.2015 г. № 231-З определяет рынок ценных бумаг как систему отношений между юридическими и (или) физическими лицами, иными субъектами гражданского права в ходе эмиссии (выдачи), обращения и погашения ценных бумаг, осуществления профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам.

Государственное регулирование рынка ценных бумаг осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Национальным банком Республики Беларусь, республиканским органом государственного управления, который осуществляет государственное регулирование рынка ценных бумаг.

Репозиторий ВГУ

Задачи государственного регулирования рынка ценных бумаг: проведение единой государственной политики в сфере рынка ценных бумаг, обеспечение справедливой конкуренции между его участниками и защита интересов инвесторов.

Направления государственного регулирования рынка ценных бумаг:

– принятие (издание) НПА;

– государственная регистрация выпусков эмиссионных ценных бумаг, регистрация проспектов эмиссии, изменений и (или) дополнений, которые вносятся в проспекты эмиссии, контроль за соблюдением эмитентами условий и обязательств, предусмотренных проспектами эмиссий;

– лицензирование профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам;

– установление обязательных требований к деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг;

– создание системы защиты прав владельцев ценных бумаг и контроль за соблюдением их прав эмитентами и профессиональными участниками рынка ценных бумаг;

– осуществление контроля и надзора за эмиссией (выдачей), обращением и погашением ценных бумаг, деятельностью профессиональных участников рынка ценных бумаг.

2. Фондовая биржа и ее роль в функционировании рынка ценных бумаг

Первичный рынок ценных бумаг предполагает обязательное существование вторичного рынка. Более того, существование первичного рынка в условиях отсутствия вторичного рынка практически невозможно.

Вторичным рынком признается рынок, где происходит обращение ценных бумаг посредством их перепродажи. Основным участником вторичного рынка является спекулянт, целью которого является получение прибыли. Прибыль, на которую может рассчитывать участник вторичного рынка, образуется как итог курсовой разницы. Деятельностью спекулянтов является купля-продажа ценных бумаг. В результате на вторичном рынке происходит постоянное перераспределение собственности, имеющее одно направление – от мелких собственников к крупным.

Традиционной формой вторичного рынка ценных бумаг выступает фондовая биржа, которая является регулярно функционирующим рынком ценных бумаг, других финансовых инструментов.

3. Понятие ценных бумаг и их классификация. Виды ценных бумаг

Ценной бумагой является документ, отражающий связанные с ним имущественные права, самостоятельно обращающийся на рынке и являющийся объектом купли-продажи и других сделок, а так же служащий источником получения регулярного дохода.

Ценной бумаге присущи следующие черты:

1) обращаемость на рынке;

2) доступность для гражданского оборота – способность ценных бумаг быть объектом гражданского оборота;

3) стандартность и серийность;

4) документальная форма;

5) ликвидность, то есть способность ценной бумаги быть быстро проданной, превратившись в денежные средства;

6) рискованность;

7) обязательность исполнения, то есть не допускающей отказа от исполнения обязательства, выраженного в ценной бумаге, если не будет доказано, что бумага попала к держателю неправомерным путём.

Репозиторий ВГУ

Ценные бумаги делят на три группы:

1. Основные: акции; облигации.

2. Производные: опцион – контракт, по которому одна из сторон приобретает право на покупку или продажу определенного базисного актива по фиксированной цене, действующей на протяжении всего указанного в контракте срока; а другая сторона обязуется за опционную премию обеспечить осуществление этого права. Различают «кол» – это опцион, дающий право на покупку базисного актива и «пут», дающий право продать базисную актив в течение срока, указанного в контракте; фьючерс – это контракт на покупку или продажу базисного актива в день, установленный контрактом по фиксированной цене. Фьючерсная сделка не сопровождается перемещением базового актива; форвард – это контракт об обязательной покупке или продаже базисного актива в день, установленный контрактом по фиксированной цене. Форвардные сделки сопровождаются перемещением базисного актива; варрант – это ценная бумага, которая удостоверяет право держателя на покупку ценных бумаг, которые впервые выпускаются эмитентом варрантов.

3. Прочие ценные бумаги: векселя; депозитные сертификаты; чеки; ценные бумаги, относящиеся к недвижимости и т.д.

Ценные бумаги могут быть:

1) долевыми (акции);

2) долговыми (облигации, сертификаты, векселя).

Ценные бумаги могут быть краткосрочными (до одного года); среднесрочными (от года до трех лет); долгосрочными (свыше трех лет) и бессрочными (без срока погашения).

По способу выпуска ценные бумаги бывают: 1) эмиссионные; 2) неэмиссионные (выпускаются штучно и имеют индивидуальный объём прав в каждом документе);

Ценные бумаги по способу обозначения управомоченного лица: 1) именные; 2) ордерные (выписываются на имя конкретного лица с правом передачи другому лицу в порядке поручительства); 3) предъявительские;

По виду выпускающего бумаги лица: 1) государственные; 2) частные;

По содержанию имущественных прав: 1) денежные (чеки, векселя, облигации); 2) товарные (на получение определенного количества товара, складские свидетельства); 3) корпоративные (акции).

По форме выпуска различают ценные бумаги, выпущенные:

1) в документарной форме, когда ценные бумаги выпускаются на бланках, имеющих необходимые обязательные реквизиты и соответствующих иным требованиям;

2) в бездокументарной форме, когда ценные бумаги выпускаются как совокупность определенных записей с соблюдением обязательных реквизитов. Подтверждением права на бездокументарную эмиссионную ценную бумагу является выписка о состоянии счета «депо», открытого депозитарием для ее учета.).

К ценным бумагам относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг.

Облигацией является эмиссионная ценная бумага, которая удостоверяет право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может также удостоверять право ее владельца на получение определенного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Доходом по облигации являются процент и (или) дисконт.

Репозиторий ВГУ

Вексель – денежное обязательство, оформляемое в письменном виде по строго установленной форме и предоставляющее держателю векселя право получить у должника по векселю определенную в нем сумму в определенном месте. Должником по векселю может выступать как векселедатель (то есть непосредственно субъект, который выдал вексель), так и любое третье лицо, указанное в векселе, или трассат (такой документ называется переводной вексель).

Чеком является ценная бумага, которая содержит ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Чекодателем является физическое или юридическое лицо, которое имеет денежные средства в банке; этими денежными средствами он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Чекодержатель – юридическое или физическое лицо, в пользу которого выдан чек. Плательщик – банк, в котором находятся денежные средства чекодателя.

Еще одним видом ценной бумаги является сберегательный сертификат, который удостоверяет сумму вклада (депозита) и права вкладчика на получение по истечении установленного срока суммы вклада и процентов по нему.

Депозитный сертификат – ценная бумага, удостоверяющая сумму вклада (депозита), внесенного вкладополучателю, и права вкладчика (юридического лица, индивидуального предпринимателя – держателей сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада (депозита) и процентов по нему у вкладополучателя, выдавшего сертификат, или в любом филиале этого вкладополучателя.

Банковская сберегательная книжка на предъявителя – это сберегательная книжка, по которой право на получение суммы вклада (депозита), а также процентов по этому вкладу (депозиту) имеет лицо, предъявившее такую сберегательную книжку.

Коносамент – товарораспорядительный документ (ценная бумага), удостоверяющий заключение договора перевозки груза или договора буксировки внутренним водным транспортом и служащий доказательством приема перевозчиком указанного в этом документе груза.

Акция – именная эмиссионная ценная бумага, свидетельствующая о вкладе в уставный фонд акционерного общества, эмитируемая на неопределенный срок в бездокументарной форме и удостоверяющая определенный объем прав владельца в зависимости от ее категории (простая (обыкновенная) или привилегированная), типа (для привилегированной акции).

Простая (обыкновенная) акция – акция, удостоверяющая право владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, участие в общем собрании акционеров с правом голоса и получение части имущества акционерного общества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимости при ликвидации этого акционерного общества в порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь.

Привилегированная акция – акция, удостоверяющая право владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде фиксированного размера дивиденда, получение в случае ликвидации акционерного общества фиксированной стоимости имущества либо части имущества акционерного общества, оставшегося после расчетов с кредиторами, и не дающая права на участие в общем собрании акционеров с правом голоса, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь. Типы привилегированных акций различаются объемом удостоверяемых ими прав, в том числе фиксированным размером дивиденда, и (или) очередностью его выплаты, и (или) фиксированной стоимостью имущества, подлежащего передаче в случае ликвидации акционерного общества, и (или) очередностью его распределения. Типы привилегированных акций и объем удостоверяемых этими акциями прав определяются уставом акционерного общества.

Репозиторий ВГУ

4. Субъекты и порядок выпуска ценных бумаг

Участниками рынка ценных бумаг являются государство в лице уполномоченных органов, предприятия, организации различных форм собственности, физические лица, которые продают и покупают ценные бумаги, обслуживают их оборот и осуществляют расчеты по ним. Участники рынка ценных бумаг образуют его институциональную структуру:

– эмитенты;
– инвесторы;
– государственные органы регулирования и контроля;
– организации, обслуживающие рынок;
– информационные агентства;
– фондовая биржа;
– расчетные центры.

Под эмиссией ценных бумаг подразумевается совокупность действий эмитента, которые направлены на возникновение права собственности или иного вещного права на эмиссионные ценные бумаги у их первого владельца.

Эмитентом выступает юридическое лицо Республики Беларусь, которое осуществляет эмиссию ценных бумаг, несет от своего имени обязательства перед владельцами эмиссионных ценных бумаг по осуществлению прав, удостоверенных этими эмиссионными ценными бумагами.

Эмитент-нерезидент – иностранное или международное юридическое лицо (организация, не являющаяся юридическим лицом), иностранное государство, его административно-территориальное образование, осуществляющие эмиссию эмиссионных ценных бумаг в соответствии с иностранным правом.

Инвестор – субъект гражданского права, объектом инвестирования которого являются эмиссионные ценные бумаги.

Эмиссия ценных бумаг включает в себя следующие этапы:

– принятие решения о выпуске ценных бумаг;

– регистрация проспекта эмиссии в случае эмиссии облигаций, а также акций, размещаемых путем открытой подписки (продажи);

– заверение краткой информации об эмиссии в случае эмиссии эмиссионных ценных бумаг, размещаемых путем проведения открытой подписки (продажи);

– государственная регистрация ценных бумаг или регистрация выпуска эмиссионных ценных бумаг фондовой биржей или иной организацией, которая уполномочена на регистрацию эмиссионных ценных бумаг в случае, если выпуск (дополнительный выпуск) эмиссионных ценных бумаг не подлежит государственной регистрации;

– размещение эмиссионных ценных бумаг;

– представление в республиканский орган государственного управления, который осуществляет государственное регулирование рынка ценных бумаг, отчета об итогах размещения выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг.

Государственная регистрация выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг – юридический акт признания и подтверждения государством факта существования выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг, сопровождаемый внесением соответствующих сведений в Государственный реестр ценных бумаг.

Выпуску эмиссионных ценных бумаг присваивается государственный регистрационный номер, который распространяется на все эмиссионные ценные бумаги этого выпуска.

Размещаться ценные бумаги могут как на организованном рынке ценных бумаг, так и на неорганизованном. Действия по размещению ценных бумаг производит эмитент или профессиональный участник рынка.

Репозиторий ВГУ

Количество ценных бумаг, которые будут размещены, не может превышать количества, указанного в решении о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг.

Эмитент не вправе осуществлять размещение эмиссионных ценных бумаг по истечении срока, предусмотренного решением о выпуске (дополнительном выпуске) эмиссионных ценных бумаг.

5. Обращение ценных бумаг

Сделки с эмиссионными ценными бумагами могут совершаться на организованном либо неорганизованном рынках.

Организованный рынок – это обращение ценных бумаг на основе законодательно установленных правил между лицензированными профессиональными посредниками.

Неорганизованный рынок – это обращение ценных бумаг без соблюдения единых для всех участников рынка правил; это рынок, где правила заключения сделок, требования к ценным бумагам, к участникам и т.д. не установлены, торговля осуществляется произвольно, в частном контакте продавца и покупателя. Системы распространения информации о совершенных сделках не существует.

Сделки с эмиссионными ценными бумагами, которые совершаются на организованном рынке, оформляются протоколом о результатах торгов, содержащим информацию, определяемую организатором торговли ценными бумагами.

Сделки на неорганизованном рынке совершаются в простой письменной форме путем заключения договора, существенными условиями которого является предмет договора, номинальная стоимость ценной бумаги, наименование ЮЛ, являющегося эмитентом, количество ценных бумаг, цена одной ценной бумаги, цена договора, порядок и форма расчетов, иные условия.

Сделки с эмиссионными ценными бумагами, которые совершаются на неорганизованном рынке, подлежат обязательной регистрации брокером или депозитарием, за исключением сделок, совершаемых Национальным банком Республики Беларусь, республиканским органом государственного управления по управлению государственным имуществом и иными государственными органами, совершающими сделки с ценными бумагами, в соответствии с возложенными на них функциями в пределах их компетенции, и иных сделок в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь о ценных бумагах. Несоблюдение требования о регистрации сделки с эмиссионными ценными бумагами, совершаемой на неорганизованном рынке, влечет ее недействительность.

Сделки купли-продажи биржевых облигаций совершаются только в торговой системе фондовой биржи, зарегистрировавшей выпуск биржевых облигаций.

В качестве обеспечения исполнения обязательств по сделке с эмиссионными ценными бумагами не могут выступать облигации либо векселя, эмитированные (выданные) лицом, предоставляющим обеспечение.

Сделки с эмиссионными ценными бумагами, совершенные с нарушением требований актов законодательства Республики Беларусь о ценных бумагах или о хозяйственных обществах, являются ничтожными.

Особенности обращения акций. Сделки купли-продажи акций открытых акционерных обществ при их обращении совершаются только на организованном рынке, за исключением:

сделок, стороной по которым выступают Республика Беларусь или ее административно-территориальная единица;

сделок, совершаемых в связи с выкупом акционерным обществом акций этого общества по требованию акционеров;

Репозиторий ВГУ

сделок по приобретению акционерным обществом акций этого общества по решению общего собрания акционеров;

продажи акционерным обществом акций этого общества инвестору на условиях, предусмотренных бизнес-планом эмитента;

сделок, совершаемых по решению Президента Республики Беларусь.

6. Профессиональная деятельность по ценным бумагам

Профессиональная и биржевая деятельность по ценным бумагам – предпринимательская деятельность по совершению сделок с ценными бумагами, эмитированными (выданными) третьими лицами, по осуществлению посреднических операций с ценными бумагами в интересах клиента в целях получения дохода (за исключением сделок, совершенных в целях получения дохода в виде процента и (или) дисконта либо дивиденда, в том числе профессиональными участниками рынка ценных бумаг), по осуществлению работ и услуг, связанных с такими сделками и (или) с реализацией прав, удостоверенных ценными бумагами, а также по осуществлению депозитарной, клиринговой деятельности и деятельности по организации торговли ценными бумагами.

Профессиональным участником рынка ценных бумаг является юридическое лицо, которое получило лицензию на осуществление такой деятельности.

В состав профессиональной деятельности по ценным бумагам входят:

– брокерская деятельность;

– дилерская деятельность;

– деятельность по доверительному управлению ценными бумагами;

– клиринговая деятельность;

– депозитарная деятельность;

– деятельность по организации торговли ценными бумагами.

Не может считаться профессиональной и биржевой деятельностью по ценным бумагам приобретение ценных бумаг для получения дохода в виде процента, дисконта или дивиденда; приобретение и продажа юридическими лицами ценных бумаг при посредничестве профессионального участника рынка ценных бумаг; эмиссия ценных бумаг; осуществление деятельности Национальным банком, иными государственными органами своих функций, касаемых ценных бумаг.

Брокерская деятельность – совершение брокером сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента либо от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров поручения или комиссии с клиентом. Данные сделки могут быть совершены только лишь на основании договоров комиссии, к которым применимы положения о публичном договоре. В обязанности брокера входит выполнение поручений клиента в полном соответствии с указаниями, полученными от него.

Дилерская деятельность – совершение дилером от своего имени и за свой счет с правом одновременной покупки и продажи ценных бумаг, в том числе на условиях публичной оферты, с обязательством купить эти ценные бумаги по цене, ранее заявленной им в публичной оферте, которая должна содержать условия покупки (продажи) ценных бумаг, цену и срок, в течение которого эта цена не изменяется.

Деятельность по доверительному управлению ценными бумагами – деятельность, которая осуществляется доверительным управляющим от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока с переданными ему в доверительное управление и принадлежащими другому лицу (вверителю):

– ценными бумагами;

– денежными средствами, предназначенными для приобретения ценных бумаг в целях последующего доверительного управления этими ценными бумагами;

Репозиторий ВГУ

– денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе доверительного управления этими ценными бумагами.

Клиринговая деятельность – деятельность клиринговой организации по определению обязательств и требований по сделкам купли-продажи ценных бумаг для обеспечения расчетов по передаче ценных бумаг и денежных средств. Такую деятельность вправе осуществлять банки, небанковские кредитно-финансовые организации и организаторы торговли ценными бумагами.

Депозитарная деятельность – деятельность профессионального участника рынка ценных бумаг по оказанию услуг по учету ценных бумаг, прав на них и обременений (ограничений) этих прав путем ведения системы записей о депоненте и ценных бумагах, хранению документарных ценных бумаг, а также по осуществлению переводов (списание, зачисление) ценных бумаг по счетам «депо» (счет «депо» – счет, который открывается в депозитарии для учета ценных бумаг, прав на них и обременений (ограничений) этих прав).

Деятельность по организации торговли ценными бумагами – деятельность организатора торговли ценными бумагами по предоставлению услуг, которые способствуют совершению сделок с ценными бумагами между профессиональными участниками рынка ценных бумаг, юридическими лицами – нерезидентами, имеющими право осуществлять профессиональную деятельность по ценным бумагам в соответствии с иностранным правом, и (или) при их посредничестве путем организации и проведения торгов ценными бумагами по правилам, установленным организатором торговли ценными бумагами.

Тема 13
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ БИРЖ

1. Понятие и значение бирж.
2. Товарная биржа.
3. Фондовая биржа.
4. Понятие биржевой сделки. Виды биржевых сделок.

1. Понятие и значение бирж

В юридической литературе даются различные определения биржи. С правовой точки зрения биржа – это юридическое лицо, целью деятельности которого является организация биржевой (оптовой) торговли определенным биржевым товаром, осуществляемой в форме гласных публичных торгов, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным биржей правилам.

Значение биржи заключается в следующем: а) она позволяет сконцентрировать спрос и предложение на определенный товар в одном месте и тем самым быстро и наиболее верно определить его цену. Достигается это путем котировки цен, т.е. выявления и фиксации в течение биржевого дня средних цен по сделкам с определенным товаром. Биржевая цена товара служит ориентиром при заключении сделок как на бирже, так и во внебиржевом обороте этого товара; б) биржа позволяет получить достаточно четкое представление о конъюнктуре товарного рынка в данный момент: количество спроса и предложений, качество товара, его движение и цена. Тем самым биржа позволяет предпринимателям, обладающим биржевой информацией, строить свою деятельность на основе твердых расчетов [20, с. 162].

Репозиторий ВГУ

В зависимости от цели, ради которой создаются биржи, они подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации. Целью деятельности первых является извлечение прибыли. Полученная ими прибыль распределяется между учредителями. При этом учредители биржи сами на ней, как правило, не торгуют. Биржи как некоммерческие организации не имеют извлечение прибыли в качестве цели своей деятельности. Биржа содержится за счет членских взносов учредителей. Учредители биржи, являясь предпринимателями, участвуют в биржевой торговле в целях извлечения прибыли. Современные западные биржи организуются как некоммерческие организации.

2. По степени вмешательства государства в сферу биржевого оборота различают свободные биржи и биржи, деятельность которых всесторонне регламентируется государством. Первые организуются и действуют на автономных началах как объединения предпринимателей. Они самостоятельно определяют условия доступа на биржу, виды биржевых товаров, правила биржевой торговли и т.п. Такие биржи, предполагающие минимальное участие государства в их деятельности, распространены в западных странах.

3. По характеру биржевой торговли биржи могут быть открытыми и закрытыми. Первые представляют собой доступные для всех желающих собрания, где продавцы и покупатели без посредников находят друг друга и совершают сделки. Исторически вначале появились именно такие биржи. В торгах на закрытых биржах могут участвовать только биржевые посредники (брокеры, дилеры), аккредитованные на данной бирже. Другие лица могут купить или продать товар на бирже только с помощью биржевого посредника, заключив с ним соответствующий договор. Современные биржи за рубежом являются закрытыми.

4. В зависимости от вида биржевого товара различают товарные, фондовые и валютные биржи.

Товарные биржи организуют торговлю материальными ресурсами определенного рода (металл, лес, зерно и т.п.). Они могут быть универсальными, т.е. оперировать разными товарами, и специализированными по отдельным видам товаров. Западные биржи являются преимущественно специализированными, российские товарные биржи пока являются универсальными.

Фондовые биржи оперируют ценными бумагами: акциями, облигациями и некоторыми другими.

На валютных биржах осуществляется купля-продажа иностранной валюты и определяется ее курс.

Возможны также смешанные биржи (например, товарно-фондовые), организующие биржевую торговлю материальными ресурсами, ценными бумагами и иностранной валютой. Однако при этом биржевая торговля каждым из видов биржевого товара проводится отдельно от других, в разных залах или в разное время.

5. В зависимости от характера биржевых операций различают наличные и фьючерсные биржи.

Современные биржи являются фьючерсными, проведение торгов на них допускается без последующей поставки товаров. Основная цель таких биржевых торгов – получение после перепродажи контракта (прекращения сделки) разницы от возможного изменения цены на предмет контракта, а также страхование (хеджирование) сделок с наличным товаром от неблагоприятного изменения цены на него.

В законодательстве Республики Беларусь выделяются товарные биржи (см. Закон Республики Беларусь от 5 января 2009 г. «О товарных биржах») и фондовые биржи (см. Закон Республики Беларусь 5 января 2015 г. «О рынке ценных бумагах»).

Репозиторий ВГУ

2. Товарная биржа

Товарной биржей является ЮЛ, которое осуществляет организацию и регулирование биржевой торговли посредством проведения в заранее определенное время гласных публичных торгов по установленным правилам. Организационной формой товарной биржи является акционерное общество.

Задачи товарной биржи:

– содействие развитию организованного рынка товаров (работ, услуг);

– повышение эффективности экспорта товаров белорусских производителей и устойчивости их материально-сырьевого обеспечения;

– упрощение процедуры поиска продавцов (подрядчиков, исполнителей) и покупателей (заказчиков) биржевых товаров;

– создание торгового механизма, имеющего максимально прозрачную систему заключения биржевых сделок по установленным правилам.

К основным функциям товарной биржи относятся:

создание условий для проведения биржевых торгов;

проведение биржевых торгов;

регистрация биржевых сделок, а также внебиржевых сделок;

организация экспертизы качества биржевого товара в случаях, предусмотренных правилами биржевой торговли товарной биржи;

выявление спроса и предложения товаров (работ, услуг);

котировка цен;

изучение факторов, влияющих на динамику цен на биржевые товары;

информационное обслуживание участников биржевой торговли, клиентов биржевых брокеров и иных заинтересованных лиц;

организация и развитие биржевой логистической деятельности.

Учредителям (участникам) товарной биржи, имеющим возможность влиять или определять решения, которые принимаются товарной биржей, запрещается участвовать в биржевых сделках на этой товарной бирже, использовать в собственных интересах, а также разглашать не являющиеся общедоступными сведения об участниках биржевой торговли, о клиентах биржевых брокеров и их деятельности.

Товарная биржа может создавать гарантийный фонд, необходимый для предоставления гарантий по исполнению обязательств участников биржевой торговли и клиентов биржевых брокеров по биржевым сделкам.

Товарной биржей принимаются правила биржевой торговли, в которых определяются порядок аккредитации лиц как посетителей биржевых торгов, порядок регистрации клиентов биржевых брокеров, виды сделок, осуществляемых на бирже, название секций, порядок проведения торгов на бирже, порядок осуществления сделок, совершаемых на бирже, порядок осуществления контроля, иные положения.

Не могут быть объектами торговли на товарной бирже товары, в отношении которых установлены фиксированные цена, имущественные права на объекты интеллектуальной собственности.

На товарной бирже могут заключаться сделки, являющиеся основанием:

возникновения прав и обязанностей в отношении реального товара;

возникновения прав и обязанностей по выполнению работ (оказанию услуг);

возникновения прав и обязанностей в отношении реального товара с отсроченным сроком его поставки (форвардные сделки);

возникновения прав и обязанностей, связанных с заключением стандартных контрактов (фьючерсные сделки);

уступки прав на будущую передачу прав и обязанностей в отношении биржевого товара, в том числе по стандартным контрактам (опционные сделки).

Репозиторий ВГУ

Сделка будет считаться заключенной с того момента, когда она будет зарегистрирована товарной биржей.

Товарная биржа ведет учет всех сделок, которые заключаются на этой бирже.

Цены на товар, участвующий в биржевой торговле, устанавливаются по соглашению сторон. Однако товарная биржа следит за тем, чтобы цены не были искусственно завышены или занижены.

3. Фондовая биржа

Фондовая биржа – созданный в форме открытого акционерного общества организатор торговли ценными бумагами, предоставляющий услуги, связанные с обеспечением необходимых условий для совершения сделок купли-продажи финансовых активов, в том числе эмиссионных ценных бумаг (за исключением акций закрытых акционерных обществ).

Создаются фондовые биржи в том порядке, что и хозяйственные общества, учитывая особенности, которые определены законодательством о ценных бумагах.

Основной функцией фондовой биржи является обеспечение необходимых условий для совершения сделок купли-продажи финансовых активов, эмиссионных ценных бумаг.

Фондовая биржа вправе совмещать свою деятельность с деятельностью валютной биржи, товарной биржи, клиринговой деятельностью, деятельностью по распространению информации, иными видами деятельности, связанными с выполнением ее функций по организации и проведению торгов.

Фондовая биржа осуществляет контроль за сделками, которые совершаются на ней. Фондовая биржа вправе устанавливать размер и порядок взимания с участников торгов сборов и других платежей за оказываемые ею услуги, а также размер и порядок взимания штрафов за нарушение установленных ею правил.

Участниками торгов на фондовой бирже могут быть брокеры, дилеры, доверительные управляющие, юридические лица – нерезиденты, имеющие право осуществлять профессиональную деятельность по ценным бумагам в соответствии с иностранным правом, соответствующие требованиям, установленным республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг, допущенные фондовой биржей к торгам, а также Национальный банк Республики Беларусь, республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом и иные государственные органы, совершающие сделки с ценными бумагами в соответствии с возложенными на них функциями. Участники торгов на фондовой бирже имеют равные права. Передача права на участие в торгах на фондовой бирже третьим лицам не допускается.

Фондовая биржа не вправе участвовать в собственных торгах, кроме случаев размещения через фондовую биржу или купли-продажи акций, эмитентом которых она является, а также иных случаев, установленных республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг.

4. Понятие биржевой сделки. Виды биржевых сделок

Биржевые сделки – все сделки, заключенные на бирже. Биржевой сделкой является договор, заключенный участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара по итогам биржевых торгов.

Биржевые сделки имеют свои особенности:

1) не могут совершаться от имени и за счет биржи;

2) сделки, совершенные на бирже, но не соответствующие требованиям для заключения данных сделок, не являются биржевыми;

Репозиторий ВГУ

3) биржа вправе применить санкции к участникам биржевой торговли, совершающим внебиржевые сделки на данной бирже;

4) порядок регистрации и оформления биржевых сделок устанавливается биржей.

Основные виды биржевых сделок – это:

- форвардные,
- фьючерсные,
- опционные,
- обычные со взаимной передачей прав и обязанностей по объекту сделки,
- другие.

В свою очередь срочные сделки – при которых срок исполнения не обязан совпадать с днём сделки – разделяются на виды:

- стеллажные,
- онкольные,
- простые, или твёрдые,
- репортные,
- пролонгационные,
- условные.

Наиболее практичен твердый вид сделок – при таком участники обязаны выполнить условия по поставке и покупке в указанный срок, который не меняется.

Фьючерсная сделка – вид сделок на фондовой или товарной бирже. Условия фьючерской сделки предполагают передачу акции или товара с уплатой денежной суммы через определенный срок после заключения сделки по цене, указанной в контракте. Различают простые и премиальные фьючерсные сделки. В первом случае оговаривается выполнение обязательств в определенные условиями сделки сроки по фиксированным на момент ее заключения курсам или ценам. Во втором – предусматривается выплата одним из контрагентов премии, за что другой получает право на отказ ее от сделки или пересмотр ее первоначальных условий. Биржевые фьючерсные сделки заключаются, как правило, не с целью реализации ценных бумаг или товара, а с целью получения разницы в ценах или курсах, возникающей к сроку завершения сделки.

Форвардная сделка — это сделка между двумя сторонами, условия которой предусматривают обязательную взаимную одномоментную передачу прав и обязанностей в отношении базисного актива с отсроченным сроком исполнения договоренности от даты договоренности. Это биржевая сделка, связанная с взаимной передачей прав и обязанностей в отношении реального товара (в т.ч. ценных бумаг) с отсроченным сроком его поставки. Форвардная сделка отличаются от фьючерсной сделки в двух отношениях: совершается между двумя участниками рынка и включает условия, отвечающие пожеланиям сторон, тогда как условия фьючерсных сделок заранее определены и стандартизированы; по форвардной сделке прибыли или потери определяются на момент истечения его срока, по фьючерсным сделкам расчет производится ежедневно по итогам прошедших торгов.

Опционная сделка представляет собой биржевую операцию, дающую право ее участникам на реализацию либо приобретение указанного объема инвестиционного актива, которое осуществляется в заданное время по оговоренной цене. Важной особенностью опциона является то, что купивший его трейдер получает право, но не обязанность, предпринимать с ним определенные действия. Если никаких действий не предпринимается, после наступления даты исполнения опцион полностью теряет свою стоимость, а трейдер — деньги, уплаченные за него.

При обычных торговых сделках взаимно передаются права и обязанности в отношении реального товара.

Репозиторий ВГУ

Тема 14

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ БАНКОВ И НЕБАНКОВСКИХ КРЕДИТНО-ФИНАНСОВЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

1. Банки и их роль в условиях рыночной экономики. Понятие банковского права.

2. Банковская система в Республике Беларусь. Национальный банк Республики Беларусь, банки, небанковские кредитно-финансовые организации.

3. Правовой статус, цели и функции Национального банка Республики Беларусь. Операции, осуществляемые Национальным банком Республики Беларусь. Структура, органы управления и организации Национального банка Республики Беларусь.

4. Банк.

5. Понятие небанковской кредитно-финансовой организации.

1. Банки и их роль в условиях рыночной экономики. Понятие банковского права

Банки – это огромное достижение цивилизации. Сегодня они представляют собой специализированные организации, которые аккумулируют временно свободные денежные средства юридических лиц и населения, предоставляют их во временное пользование в виде кредитов, оказывают посреднические услуги во взаимных платежах и расчетах между предприятиями, учреждениями или отдельными лицами, производят кассовое обслуживание физических и юридических лиц, осуществляют другие операции с деньгами и денежным капиталом [12, с. 196].

Банки являются носителями важных социально-экономических функций. Этими функциями являются:

– эффективное сбережение и аккумулирование денежных средств;

– стимулирование устойчивого развития экономики посредством предоставления субъектам экономических отношений недостающей ликвидности;

– поддержание экономических связей между контрагентами.

Банковское право представляет собой совокупность правовых норм, которые регулируют общественные отношения, складывающиеся по поводу осуществления банковской деятельности.

Операции, которые направлены на излечение прибыли, осуществляемые банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями, в своей совокупности и являются банковской деятельностью.

Задачами банковского законодательства является регулирование системы экономических общественных отношений по мобилизации и использованию временно свободных денежных средств, определение принципов банковской деятельности, правового положения субъектов банковских правоотношений, регулирование отношений между данными субъектами, установление порядка создания, деятельности, реорганизации, ликвидации банков и НКФО.

2. Банковская система в Республике Беларусь. Национальный банк Республики Беларусь, банки, небанковские кредитно-финансовые организации

Банковская система – это система экономических институтов, аккумулирующих временно свободные денежные средства одних экономических субъектов и предоставляющая их в кредит другим экономическим субъектам, а также совокупность связей и отношений между этими институтами, бизнес сектором, населением и государством по поводу распределения временно свободных денежных средств.

Репозиторий ВГУ

Банковская система Республики Беларусь по своей структуре представляется двухуровневой (Национальный банк и другие банки), является составной частью финансово-кредитной системы. Финансово-кредитная система Республики Беларусь кроме банков включает в себя и небанковские кредитно-финансовые организации.

Субъекты: Национальный банк, банки и НКФО.

Участниками банковских правоотношений могут быть Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы, в том числе в лице государственных органов, а также физические лица, индивидуальные предприниматели и юридические лица.

Национальный банк – центральный банк Республики Беларусь. В то же время он является государственным органом. Национальный банк регулирует кредитные отношения и денежное обращение, определяет порядок расчетов.

Банк – юридическое лицо, которое имеет исключительное право осуществлять привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц на счета и (или) во вклады (депозиты);размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и (или) юридических лиц.

Небанковская кредитно-финансовая организация – юридическое лицо, которое имеет право осуществлять отдельные банковские операции, которые устанавливает Национальный банк.

3. Правовой статус, цели и функции Национального банка Республики Беларусь. Операции, осуществляемые Национальным банком Республики Беларусь. Структура, органы управления и организации Национального банка Республики Беларусь

Центральным банком Республики Беларусь является Национальный банк, который подотчетен Президенту Республики Беларусь. Вместе с тем Национальный банк является еще и государственным органом.

Президент утверждает Устав Национального банка, назначает с согласия Совета Республики Национального собрания Республики Беларусь Председателя и членов Правления Национального банка, определяет аудиторскую организацию, которая проводит аудит годовой бухгалтерской отчетности, утверждает этот отчет.

Национальный банк – это юридическое лицо, имеющее печать с изображением Государственного герба Республики Беларусь и надписью «Национальный банк Республики Беларусь». Находится Национальный банк в городе Минске

Основными целями деятельности Национального банка являются:

поддержание ценовой стабильности;

обеспечение стабильности банковской системы Республики Беларусь;

обеспечение эффективного, надежного и безопасного функционирования платежной системы.

Получение прибыли не является основной целью деятельности Национального банка.

Национальный банк выполняет следующие функции:

разрабатывает Основные направления денежно-кредитной политики Республики Беларусь и совместно с Правительством Республики Беларусь обеспечивает проведение единой денежно-кредитной политики Республики Беларусь;

осуществляет операции, необходимые для выполнения основных целей деятельности Национального банка;

является для банков кредитором последней инстанции, осуществляя их рефинансирование;

осуществляет эмиссию денег;

Репозиторий ВГУ

осуществляет эмиссию (выдачу) ценных бумаг Национального банка, определяет порядок эмиссии, обращения и погашения ценных бумаг Национального банка по согласованию с республиканским органом государственного управления, осуществляющим государственное регулирование рынка ценных бумаг;

формирует золотой запас и фонд драгоценных камней Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Республики Беларусь и осуществляет оперативное управление ими в пределах своей компетенции;

создает золотовалютные резервы по согласованию с Президентом Республики Беларусь и управляет ими в пределах своей компетенции;

осуществляет валютное регулирование и валютный контроль в соответствии с законодательством Республики Беларусь;

устанавливает порядок выдачи разрешений и представления уведомлений, необходимых для целей валютного регулирования, выдает разрешения, необходимые для целей валютного регулирования;

регулирует кредитные отношения;

регулирует и организует денежное обращение;

выполняет функции финансового агента Правительства Республики Беларусь и местных исполнительных и распорядительных органов по вопросам исполнения республиканского и местных бюджетов;

устанавливает правила и порядок осуществления банковских операций;

дает в установленном им порядке согласие на осуществление банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями операций с ценными бумагами в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь;

регулирует деятельность банков и небанковских кредитно-финансовых организаций;

осуществляет банковский надзор;

осуществляет лицензирование банковской деятельности;

устанавливает требования к воспроизведению изображений банкнот и монет;

определяет порядок продажи банками памятных банкнот, памятных и слитковых (инвестиционных) монет, являющихся законным платежным средством Республики Беларусь, а также футляров к ним;

определяет порядок проведения банками проверки подлинности банкнот по заявлению физического лица;

и др.

К операциям, осуществляемым Национальным банком, относятся:

кредитование банков в порядке рефинансирования;

расчетное и (или) кассовое обслуживание Правительства Республики Беларусь, организаций, перечень которых определен в Уставе Национального банка, и иных организаций в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь;

переучет векселей;

операции на рынке ценных бумаг;

перевозка наличных денежных средств, драгоценных металлов и драгоценных камней и иных ценностей;

управление золотовалютными резервами в пределах своей компетенции, а также операции с драгоценными металлами, в том числе с памятными и слитковыми (инвестиционными) монетами, являющимися законным платежным средством иностранных государств, и (или) драгоценными камнями в любом виде и состоянии, в том числе их покупка, продажа, мена на территории Республики Беларусь и за ее пределами;

открытие и ведение счетов в драгоценных металлах на территории Республики Беларусь и за ее пределами;

Репозиторий ВГУ

передача драгоценных металлов в виде мерных слитков на безвозмездной основе в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь;

привлечение временно свободных бюджетных средств, денежных средств банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, а также организации, осуществляющей гарантированное возмещение банковских вкладов (депозитов) физических лиц, в депозиты, привлечение денежных средств иных организаций в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, на счета и (или) во вклады (депозиты);

операции в Республике Беларусь и за ее пределами с памятными банкнотами, памятными и слитковыми (инвестиционными) монетами, являющимися законным платежным средством на территории Республики Беларусь, по цене не ниже номинальной;

выдача по решению Президента Республики Беларусь банковских гарантий и поручительств по инвестиционным проектам;

межбанковские расчеты, включая расчеты с небанковскими кредитно-финансовыми организациями, иными организациями в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь;

прием ценностей на хранение;

денежные переводы и иные расчетные операции;

покупка и продажа иностранной валюты и иные валютные операции, предусмотренные законодательством Республики Беларусь, в том числе документарные операции и операции по выдаче кредитов в иностранной валюте;

валютно-обменные операции с физическими лицами, а также организациями, перечень которых определен в Уставе Национального банка, и иными организациями в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь;

банковские услуги правительствам иностранных государств, центральным (национальным) банкам и финансовым органам этих государств, а также международным организациям;

посреднические услуги в качестве финансового агента Правительства Республики Беларусь по размещению государственных ценных бумаг;

операции по обслуживанию государственного долга Республики Беларусь.

Национальный банк не вправе оказывать услуги по осуществлению банковских операций юридическим лицам, не имеющим лицензии на осуществление банковской деятельности, и физическим лицам, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей.

Структура Национального банка

Национальный банк состоит из центрального аппарата и структурных подразделений, находящихся на территории Республики Беларусь и за ее пределами.

Структурные подразделения Национального банка действуют на основании положений, утверждаемых в порядке, установленном Уставом Национального банка.

Органом управления Национального банка является Правление Национального банка – коллегиальный орган, определяющий основные направления деятельности Национального банка и осуществляющий руководство и управление им. Председатель и члены Правления Национального банка являются государственными служащими – работниками Национального банка и не могут занимать государственные должности в других государственных органах, если иное не предусмотрено Конституцией Республики Беларусь и иными законодательными актами Республики Беларусь, а также состоять в политических партиях.

Председатель Правления Национального банка руководит деятельностью Национального банка, а также представляет Национальный банк как государственный орган и центральный банк Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

Работники Национального банка подразделяются на работников, являющихся государственными служащими, и работников, осуществляющих обеспечение деятельности и техническое обслуживание Национального банка, которые не являются государственными служащими.

Национальный банк имеет право по согласованию с Президентом Республики Беларусь создавать организации, необходимые для обеспечения своей деятельности.

Организации Национального банка действуют на основании уставов, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Уставом Национального банка.

4. Банк

Банк является коммерческой организацией, имеющей на основании лицензии на осуществление банковской деятельности исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции:

привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц на счета и (или) во вклады (депозиты);

размещение указанных в абзаце втором настоящей части привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности;

открытие и ведение банковских счетов физических и (или) юридических лиц.

Банк вправе осуществлять иные банковские операции, указанные в лицензии на осуществление банковской деятельности.

Банк создается в форме акционерного общества в порядке и должен иметь не менее двух учредителей.

Банк имеет устав, утверждаемый в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

В уставе банка должны содержаться:

наименование банка с учетом требований, установленных настоящим Кодексом;

указание на его организационно-правовую форму;

сведения о месте нахождения банка (месте нахождения постоянно действующего исполнительного органа банка);

перечень банковских операций в соответствии с настоящим Кодексом;

сведения о размере уставного фонда;

сведения об органах управления, органах внутреннего аудита, о порядке их образования и их полномочиях;

иные сведения, предусмотренные законодательством Республики Беларусь.

Наименование банка должно содержать указание на характер деятельности этого банка посредством использования слова «банк», а также на его организационно-правовую форму.

Уставный фонд банка формируется из вкладов его учредителей.

Минимальный размер уставного фонда создаваемого банка устанавливается Национальным банком по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

При создании банка минимальный размер его уставного фонда должен быть сформирован из денежных средств.

Для формирования уставного фонда банка могут быть использованы только собственные средства учредителей банка, а для увеличения уставного фонда банка – собственные средства акционеров банка, иных лиц и (или) источники собственных средств банка. Денежные вклады в уставный фонд банка вносятся как в белорусских рублях, так и в иностранной валюте.

Государственной регистрации подлежат:

создаваемые, в том числе в результате реорганизации, банки;

изменения и (или) дополнения, вносимые в уставы банков.

Репозиторий ВГУ

Государственная регистрация банков, а также изменений и (или) дополнений, вносимых в уставы банков, осуществляется Национальным банком. Решение о государственной регистрации банка или об отказе в его регистрации принимается Правлением Национального банка в срок, не превышающий двух месяцев со дня представления документов, необходимых для государственной регистрации банка.

Государственная регистрация создаваемого банка не допускается, если:

для государственной регистрации создаваемого банка представлены не все необходимые документы;

в документах, представленных для государственной регистрации создаваемого банка, выявлены недостоверные сведения;

устав банка и (или) иные документы, представленные для его государственной регистрации, не соответствуют законодательству Республики Беларусь;

на момент проведения государственной регистрации уставный фонд банка не сформирован в полном объеме;

установлены факты использования при формировании уставного фонда банка денежных средств или иного имущества, не являющихся собственными средствами учредителей банка, и (или) доходов, полученных преступным путем;

банк, создаваемый в результате реорганизации, не соответствует лицензионным требованиям, установленным настоящим Кодексом;

хотя бы один из учредителей банка или один из его предполагаемых бенефициарных собственников, который станет таковым в отношении не менее пяти процентов акций банка:

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

является общественным объединением, преследующим политические цели;

не соответствует требованиям, установленным Национальным банком.

Банк в течение десяти месяцев со дня государственной регистрации обязан:

принять меры по выполнению лицензионных требований, исходя из перечня банковских операций, которые банк намеревается осуществлять;

обратиться в Национальный банк за получением лицензии на осуществление банковской деятельности.

Лицензионными требованиями для получения лицензии на осуществление банковской деятельности являются:

наличие у банка нормативного капитала не менее минимального размера, установленного Национальным банком;

наличие бизнес-плана (стратегического плана развития банка), соответствующего требованиям, установленным Национальным банком;

наличие в банке совета директоров (наблюдательного совета) и исполнительного органа, соответствие состава совета директоров (наблюдательного совета) требованиям, установленным Национальным банком;

соответствие членов совета директоров (наблюдательного совета), за исключением представителя государства, членов коллегиального исполнительного органа (в случае его образования), а также руководителя и главного бухгалтера банка, их заместителей предъявляемым к ним квалификационным требованиям и (или) требованиям к деловой репутации;

наличие в банке системы управления рисками и системы внутреннего контроля, соответствующих требованиям, установленным Национальным банком;

соответствие банка установленным законодательством Республики Беларусь требованиям к техническим возможностям для осуществления банковских операций;

Репозиторий ВГУ

соответствие организационной структуры банка требованиям, установленным Банковским Кодексом, а также прозрачность структуры его собственности. Критерии оценки прозрачности структуры собственности банка устанавливаются Национальным банком.

Лицензия на осуществление банковской деятельности выдается банку в течение пяти рабочих дней со дня принятия Национальным банком такого решения.

5. Понятие небанковской кредитно-финансовой организации

Небанковская кредитно-финансовая организация создается в форме акционерного общества и осуществляет свою деятельность в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь. Наименование небанковской кредитно-финансовой организации должно содержать указание на характер деятельности этой организации посредством использования слов «небанковская кредитно-финансовая организация либо «НКФО», а также на ее организационно-правовую форму.

Государственная регистрация и лицензирование деятельности небанковских кредитно-финансовых организаций осуществляются Национальным банком в порядке, установленном для банков. Небанковская кредитно-финансовая организация на основании лицензии, выданной Национальным банком, вправе осуществлять отдельные банковские операции и виды деятельности, предусмотренные ст. 14 БК, за исключением осуществления в совокупности следующих банковских операций:

привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц во вклады (депозиты);

размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности;

открытие и ведение банковских счетов физических и (или) юридических лиц.

Допустимые сочетания банковских операций, которые могут осуществлять небанковские кредитно-финансовые организации, устанавливаются Национальным банком.

Минимальный размер уставного фонда небанковской кредитно-финансовой организации, а также порядок его формирования определяются Национальным банком.

Тема 15
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ВАЛЮТНЫХ ОПЕРАЦИЙ

1. Понятие внешнеэкономической деятельности.
2. Субъекты внешнеэкономической деятельности, их виды.
3. Государственное регулирование внешнеэкономической деятельности.
4. Внешнеэкономическая сделка как правовая форма внешнеэкономических отношений.
5. Ответственность за нарушение законодательства о внешнеэкономической деятельности. Разрешение споров, возникающих при осуществлении внешнеэкономической деятельности.
6. Внешнеэкономическая деятельность и валютные отношения.

1. Понятие внешнеэкономической деятельности (ВЭД)

Внешнеэкономические отношения – это совокупность экономических отношений, обеспечивающих организацию экспортно-импортных операций по поводу транснацио-

Репозиторий ВГУ

нальной передачи товаров, услуг, рабочей силы и капитала с целью повышения эффективности функционирования взаимодействующих субъектов.

Внешнеэкономическая деятельность – это сфера хозяйственной деятельности, связанная с международной производственной и научно-технической кооперацией, экспортом и импортом продукции, выходом предприятия на внешний рынок.

Под внешнеэкономическими связями подразумеваются связи страны с иностранными государствами в области торговли, научно-технических областях, производстве и иных сферах.

Внешнеторговая деятельность как форма реализации внешнеторговых связей классифицируется по ряду направлений:

– экспорт – вывоз за границу товаров, проданных иностранным покупателям, предназначенным для продажи на иностранных рынках или для переработки в другой стране.

– импорт – ввоз в страну из-за границы иностранных товаров, технологии, капиталов, услуг для использования на внутреннем рынке страны, удовлетворения потребностей, которые сама страна не в силах обеспечить.

– реэкспорт – вывоз из страны ранее ввезенных, импортированных в нее сырьевых и других товаров в целях их перепродажи другим странам в том же виде или после некоторой переработки.

– реимпорт – обратный ввоз в страну ранее вывезенных за границу товаров, не подвергшихся там переработке. К таким товарам относятся, например, вещи, не проданные на иностранных аукционах, забракованные, возвращаемые за ненадобностью.

Основная цель внешнеэкономической деятельности – формирование условий для развития экономики путем повышения ее эффективности, модернизации за счет углубления отношений страны с мировым рынком.

Направления ВЭД:

– расширение экспорта;

– рационализация объема и структуры импорта;

– углубление взаимодействия с мировым рынком;

– осуществление эффективной внешнеторговой политики, обеспечивающей динамичное развитие внешнеэкономического комплекса страны и защиту национального рынка от неблагоприятного воздействия мировой конъюнктуры.

2. Субъекты внешнеэкономической деятельности, их виды

Субъектами внешнеэкономической деятельности являются государственные органы, осуществляющие ее регулирование, а также субъекты, которые ведут такую деятельность.

Непосредственными участниками внешнеэкономической деятельности являются хозяйствующие субъекты: белорусские и иностранные физические и юридические лица, имеющие право осуществлять предпринимательскую, и в том числе внешнеэкономическую, деятельность.

Внешнеэкономическую деятельность могут осуществлять:

– физические лица, имеющие статус предпринимателя;

– юридические лица, зарегистрированные для ведения предпринимательской деятельности.

Исходя из вышеизложенного следует, что участники ВЭД представляют собой различные категории лиц, которых по их ролевым функциям и полномочиям можно разделить на следующие группы:

– субъекты ВЭД (лица, непосредственно осуществляющие внешнеэкономическую деятельность, то есть получившие статус «Добросовестный участник ВЭД»);

– государственные органы, осуществляющие регулирование ВЭД;

Репозиторий ВГУ

– потребители в широком смысле (граждане, коммерческие и некоммерческие организации);

– посредники (лица, оказывающие субъектам ВЭД услуги организационного, консультационного и иного характера по содействию и осуществлению внешнеэкономической деятельности);

– прочие участники.

Резиденты и нерезиденты Республики Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь, сама Республика Беларусь имеют право на осуществление внешнеторговой деятельности.

Резидентами Республики Беларусь являются физические лица, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, юридические лица, организации, не являющиеся юридическими лицами, которые созданы в соответствии с белорусским законодательством, находящиеся на территории Республики Беларусь

Нерезидентами Республики Беларусь являются физические лица, которые имеют постоянное место жительства за пределами Республики Беларусь, юридические лица, организации, не являющиеся юридическими лицами, которые созданы по иностранному праву. Нерезидентами Республики Беларусь являются также международные организации.

3. Государственное регулирование внешнеэкономической деятельности

Принципы государственного регулирования ВЭД:

– реализации внешнеторговой политики как составной части единой внешней политики Республики Беларусь;

– обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь, в том числе в экономической сфере;

– единства таможенной территории Республики Беларусь;

– приоритета экономических мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

– невмешательства в частные дела при осуществлении внешнеторговой деятельности, за исключением случаев, когда такое вмешательство осуществляется на основании правовых норм в интересах национальной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья населения, защиты нравственности, прав и свобод других лиц;

– обеспечения выполнения обязательств, принятых Республикой Беларусь по международным договорам, и реализации прав, возникающих из международных договоров Республики Беларусь;

– применения в отношении другого государства (группы государств) мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности с учетом взаимности;

– выбора мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, являющихся не более обременительными для ее участников, чем это необходимо для обеспечения эффективного достижения целей, преследуемых данными мерами;

– обоснованности и объективности применения мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности;

– гарантирования права на судебную защиту прав, свобод и законных интересов участников внешнеторговой деятельности;

– гласности в применении мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности.

Внешнеторговая политика Республики Беларусь осуществляется в целях создания благоприятных условий для резидентов Республики Беларусь.

Государственное регулирование осуществляют Президент Республики Беларусь, Национальное собранием и Правительство Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

Средствами государственного регулирования ВЭД являются:

– таможенно-тарифное регулирование;

– нетарифное регулирование;

– запреты и ограничения внешней торговли услугами и объектами интеллектуальной собственности;

– меры экономического и административного характера, которые содействуют развитию внешнеторговой деятельности

Под таможенно-тарифным регулированием понимается метод государственного регулирования внешней торговли товарами, который осуществляется посредством действия таможенных пошлин на товары, перемещаемые через таможенную границу Республики Беларусь.

Тарифные методы направлены на регулирование внешнеторговых отношений при помощи системы таможенных пошлин.

Таможенная пошлина - разновидность акцизного налога, взимаемого таможенными органами при перемещении товаров через государственную границу. Там пошлина выполняет три основные функции:

– фискальную – пополнение госбюджета;

– протекционистскую – защита отечественных производителей;

– регулирующую – связанную с регулированием товарных потоков в страну и из страны.

Таможенные пошлины базируются на таможенных тарифах, которые представляют собой перечень ставок таможенных пошлин, применяемых к товарам, ввозимым на таможенную территорию страны (импортный таможенный тариф) или вывозимым с нее (экспортный таможенный тариф).

Таможенный тариф – важный инструмент торговой политики и государственного регулирования внутреннего рынка страны при его взаимодействии с внешним рынком.

Процесс государственного таможенного регулирования внешнеэкономической деятельности и внешней торговли, в частности, представляет собой механизм, включающий в себя ряд методов и инструментов по обеспечению порядка и условий перемещения через таможенную границу товаров и транспортных средств, взимания таможенных платежей, таможенного оформления, таможенного контроля и других средств реализации таможенной политики.

Нетарифное регулирование осуществляется путем введения, прекращения действия количественных ограничений и иных мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности, которые отличаются от мер таможенно-тарифного регулирования. Такие меры могут устанавливаться Президентом Республики Беларусь, Правительством по поручению Президента.

Могут вводиться следующие меры нетарифного регулирования:

запрет ввоза и (или) вывоза товаров;

количественные ограничения ввоза и (или) вывоза товаров;

исключительное право на экспорт и (или) импорт товаров;

автоматическое лицензирование (наблюдение) экспорта и (или) импорта товаров;

разрешительный порядок ввоза и (или) вывоза товаров.

4. Внешнеэкономическая сделка как правовая форма внешнеэкономических отношений

Международная торговля представляет собой систему различных коммерческих операций по купле и продаже, осуществляемых между покупателями, продавцами и посредниками различных государств, таким образом торгово-экономическое сотрудни-

Репозиторий ВГУ

чество между государствами опосредуется заключением соответствующих внешнеэкономических сделок (торговых сделок).

Следовательно, важность этих сделок во ВЭД подчеркивается тем, что они в большинстве случаев являются основанием возникновения обязательств во внешнем обороте.

Особенностью внешнеэкономических сделок является то, что товары, услуги в таких сделках как правило «пересекают» границы одного государства и, следовательно, для ввоза и вывоза товара требуется выполнение предусмотренных законом таможенных правил; в качестве средства платежа как правило используется иностранная валюта; существует риск невозможности исполнения внешнеэкономических сделок в результате политических событий, ограничительных действий государства.

Внешнеторговым договором выступает такой договор, сторонами которого являются резидент и нерезидент, заключающие его с целью возмездной передачи товаров, информации, исключительных прав на объекты интеллектуальной деятельности, выполнение работ, оказание услуг. Обязательным условием для белорусских субъектов хозяйствования является письменная форма внешнеторгового договора, в противном случае сделка будет считаться недействительной.

Международные соглашения, участницей которых является Республика Беларусь, определяют условия, на которые необходимо ориентироваться при заключении внешнеэкономических договоров, поскольку такие условия часто являются обязательными для сторон.

Если стоимость внешнеторгового договора составляет 3000 евро в эквиваленте, то сторона такого договора (экспортер или импортер) должен до момента отгрузки товара либо проведения платежей, осуществить регистрацию сделки в банке, который обслуживает счет.

5. Ответственность за нарушение законодательства о внешнеэкономической деятельности. Разрешение споров, возникающих при осуществлении внешнеэкономической деятельности

При заключении, в процессе исполнения договора возможно возникновение споров. Международные соглашения, заключенные Республикой Беларусь, могут отнести разрешение споров к компетенции общих судов или внешнеторгового арбитража, условия проведения которого определяют стороны договора.

В Республике Беларусь действует на постоянной основе Международный коммерческий арбитражный (третейский) суд при Торгово-промышленной палате.

Арбитражное разбирательство в третьей стране – сложная и одновременно дорогостоящая юридическая процедура.

Международным коммерческим арбитражем является негосударственный орган, формирующийся из лиц, которые избираются сторонами, назначаются в порядке, согласованным ими, или в порядке, который устанавливается законом.

Международный коммерческий арбитражный (третейский) суд рассматривает споры, которые возникающие между субъектами права различных стран, вытекающих из гражданско-правовых отношений, которые связаны с международным экономическим и научно-техническим сотрудничеством.

Существуют некоторые категории дел, которые международный арбитражный суд не рассматривает. Это споры, которые связаны с недвижимостью; с использование товарных знаков. Также сюда относятся споры, которые касаются землепользования и природопользования; споры, вытекающие из договоров железнодорожной и воздушной перевозки; споры о выплате рационализаторского вознаграждения.

Репозиторий ВГУ

Для передачи спора на рассмотрение международного арбитража должно быть заключено арбитражное соглашение между сторонами, которое носит название арбитражной оговорки. Арбитражная оговорка должна определять круг споров, которые передаются на разрешение международного арбитража, а также указывать какой именно орган международного коммерческого арбитража компетентен рассматривать спор.

Арбитражное разбирательство завершается вынесение арбитражного решения или определения.

В соответствии с гл. 27 ХПК хозяйственные (экономические) споры и иные дела с участием иностранных лиц относятся к компенсации экономических судов в Республике Беларусь.

6. Внешнеэкономическая деятельность и валютные отношения

Внешнеторговая и инвестиционная деятельность тесно связана с валютными отношениями и, следовательно, валютным и финансовым рынками. Без знания механизма функционирования, а также валютных сделок и операций, методов и форм страхования валютного риска невозможно грамотно осуществлять внешнеторговые операции.

Поскольку белорусский рубль не имеет хождения за пределами страны как иностранная валюта, белорусским и иностранным предпринимателям, находясь на территории Беларуси, при осуществлении внешнеэкономической деятельности приходится иметь дело с иностранной валютой.

В настоящее время международные валютные отношения играют важную роль в процессе регулирования экономики. Валютные отношения обеспечивают взаимосвязь и взаимодействие национальной экономики с внешним миром. В условиях рыночной экономики осуществляется рыночное и государственное регулирование международных валютных отношений. Соотношение между ними часто меняется, однако государство всегда сохраняет валютный контроль в целях регламентации и надзора за валютными отношениями. На национальном уровне регулирование валютных отношений осуществляется посредством проведения валютной политики, валютного регулирования и валютного контроля [5, с. 50].

Валютным регулированием является деятельность органов валютного регулирования, направленная на установление порядка обращения валютных ценностей, в том числе правил владения, пользования и распоряжения ими.

Органами валютного регулирования в Республике Беларусь являются Совет Министров Республики Беларусь и Национальный банк.

Валютный контроль – деятельность органов валютного контроля и агентов валютного контроля, которая направлена на обеспечение соблюдения резидентами и нерезидентами требований валютного законодательства Республики Беларусь.

Валютный контроль в Республике Беларусь является важной частью обеспечения реализации единой государственной валютной политики, а также устойчивости национальной валюты и стабильности внутреннего валютного рынка Республики Беларусь. Основная часть такого контроля заключается в том, чтобы обеспечить наполняемость внутреннего валютного рынка денежными ресурсами и предотвратить незаконный перевод валюты за пределы республики, а также создать эффективную, реально действующую систему контроля за своевременным и полным возвратом валютной выручки от экспорта и за обоснованностью платежей в иностранной валюте за импортируемые товары.

Органами валютного контроля в Республике Беларусь являются Совет Министров Республики Беларусь, Национальный банк, Комитет государственного контроля Республики Беларусь (далее – Комитет государственного контроля), Государственный таможенный комитет Республики Беларусь (далее – Государственный таможенный комитет), если иное не определено Президентом Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

Полномочия органов валютного контроля:

– проведение проверок осуществления валютных операций, полноты и достоверности учета и отчетности по валютным операциям, а при наличии оснований – законности происхождения валютных ценностей;

– осуществление контроля за своевременностью представления отчетности по валютным операциям и соответствием ее требованиям валютного законодательства;

– получение в ходе проведения проверки документов, которые содержат информацию о валютных операциях; приостанавливать операции по счетам резидентов и нерезидентов в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь в случаях и порядке, установленных законодательными актами Республики Беларусь;

– иные полномочия.

Агентами валютного контроля в Республике Беларусь являются республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь, областные (Минский городской) исполнительные комитеты, таможни, банки и небанковские кредитно-финансовые организации, если иное не определено Президентом Республики Беларусь.

Банки и небанковские кредитно-финансовые организации являются агентами валютного контроля, подотчетными Национальному банку.

Республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь, областные (Минский городской) исполнительные комитеты являются агентами валютного контроля, подотчетными Совету Министров Республики Беларусь.

Таможни являются агентами валютного контроля, подотчетными Государственному таможенному комитету.

Валютные операции

Валютные операции – это операции, совершаемые с использованием валютных ценностей. К валютным ценностям относятся иностранная валюта, платежные документы и ценные бумаги в иностранной валюте, а также белорусские рубли, ценные бумаги и платежные документы в белорусских рублях при расчетах между резидентами и нерезидентами.

Валютными операциями являются:

– сделки, которые предусматривают использование иностранной валюты, ценных бумаг в иностранной валюте, платежных документов в иностранной валюте;

– сделки между резидентами и нерезидентами, которые предусматривают использование белорусских рублей, ценных бумаг в белорусских рублях, платежных документов в белорусских рублях;

– сделки между нерезидентами, предусматривающие использование белорусских рублей, ценных бумаг в белорусских рублях, платежных документов в белорусских рублях, совершаемые на территории Республики Беларусь;

– ввоз и пересылка в Республику Беларусь, а также вывоз и пересылка из Республики Беларусь валютных ценностей;

– банковские переводы в иностранной валюте, не связанные с осуществлением расчетов по сделкам, указанным в абзаце втором настоящей части;

– банковские переводы между резидентами и нерезидентами в белорусских рублях, не связанные с осуществлением расчетов по сделкам, указанным в абзаце третьем настоящей части;

– международные банковские переводы в белорусских рублях между резидентами или нерезидентами;

Репозиторий ВГУ

– операции нерезидентов с белорусскими рублями по счетам и вкладам (депозитам) в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь, не влекущие перехода права собственности на эти белорусские рубли;

– операции с иностранной валютой по счетам и вкладам (депозитам) в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь, банках и иных кредитных организациях за пределами Республики Беларусь, не влекущие перехода права собственности на эту иностранную валюту.

Валютные операции, которые проводятся между резидентами и нерезидентами, можно подразделить на текущие валютные операции и валютные операции, связанные с движением капитала.

Текущие валютные операции – валютные операции, которые проводятся между резидентами и нерезидентами, предусматривающие:

– осуществление расчетов по сделкам, предусматривающим экспорт и (или) импорт товаров (за исключением денежных средств, ценных бумаг и недвижимого имущества), охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, работ, услуг;

– осуществление расчетов по сделкам, предусматривающим передачу и (или) получение имущества в аренду (лизинг);

– перевод и получение дивидендов и иных доходов по инвестициям;

– операции неторгового характера.

Валютными операциями, связанными с движением капитала, являются проводимые между резидентами и нерезидентами валютные операции, не относимые к текущим.

Расчеты по валютным операциям, проводимым между юридическими лицами, между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, а также между индивидуальными предпринимателями, осуществляются в безналичной форме, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь и (или) нормативными правовыми актами Национального банка.

Ст. 12 Закона Республики Беларусь «О валютном регулировании и валютном контроле» выделяет валютно-обменные операции, к которым относятся:

– операции по обмену иностранной валюты на белорусские рубли и (или) обмену белорусских рублей на иностранную валюту по установленным обменным курсам (купля-продажа иностранной валюты);

– операции по обмену одного вида иностранной валюты на другой вид иностранной валюты по установленным обменным курсам (конверсия иностранной валюты);

– иные операции, определенные Национальным банком.

Валютно-обменные операции на территории Республики Беларусь осуществляются через банки и небанковские кредитно-финансовые организации, получившие специальные разрешения (лицензии) на осуществление банковской деятельности.

Субъектами валютных операций относятся резиденты и нерезиденты Республики Беларусь.

Резиденты:

физические лица – граждане Республики Беларусь, а также иностранные граждане и лица без гражданства, имеющие вид на жительство в Республике Беларусь;

юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Республики Беларусь, с местом нахождения в Республике Беларусь, а также их филиалы и представительства, находящиеся за пределами Республики Беларусь;

дипломатические и иные официальные представительства, консульские учреждения Республики Беларусь, находящиеся за пределами Республики Беларусь.

Нерезиденты:

физические лица – иностранные граждане и лица без гражданства;

Репозиторий ВГУ

юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местом нахождения за пределами Республики Беларусь, а также их филиалы и представительства, находящиеся в Республике Беларусь и за ее пределами;

организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местом нахождения за пределами Республики Беларусь, а также их филиалы и представительства, находящиеся в Республике Беларусь и за ее пределами;

дипломатические и иные официальные представительства, консульские учреждения иностранных государств, находящиеся в Республике Беларусь и за ее пределами;

международные организации, их филиалы и представительства;

иностранные государства, их административно-территориальные единицы, участвующие в отношениях, регулируемых валютным законодательством Республики Беларусь.

Репозиторий ВГУ

ЛИТЕРАТУРА

Нормативные правовые акты

1. Конституция Республики Беларусь (с изм. и доп., принятыми на респ. референдумах от 24 ноября 1996 г., 17 октября 2004 г.) // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 1999. – № 1. – 1/0; 2004. – № 188. – 1/6032.

2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 07.12.1998 N 218-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

3. Хозяйственный Процессуальный Кодекс Республики Беларусь15 декабря 1998 г. № 219-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

4. Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. N 275-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

5. Банковский кодекс Республики Беларусь от 25.10.2000 N 441-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

6. Налоговый Кодекс Республики Беларусь (Общая часть) 19 декабря 2002 г. № 166-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

7. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях: Кодекс Респ. Беларусь, 21 апреля 2003 г., № 194-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

8. Кодекс Республики Беларусь О Земле 23 июля 2008 г. № 425-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

9. Налоговый Кодекс Республики Беларусь (Особенная часть) 29 декабря 2009 г. № 71-З: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

10. Закон Республики Беларусь 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

11. Закон Республики Беларусь19 января 1993 г. № 2103-XII «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

12. Закон Республики Беларусь 5 сентября 1995 г. № 3848-XII «Об обеспечении единства измерений»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

13. Закон Республики Беларусь 10 мая 1999 г. № 255-З «О ценообразовании»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

14. Закон Республики Беларусь 9 января 2002 г. № 90-З «О защите прав потребителей»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

15. Закон Республики Беларусь 16 декабря 2002 г. № 162-З «О естественных монополиях»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

Репозиторий ВГУ

16. Закон Республики Беларусь 14 июня 2003 № 204-З «О государственной службе в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

17. Закон Республики Беларусь 22 июля 2003 г. № 226-З «О валютном регулировании и валютном контроле»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

18. Закон Республики Беларусь 5 января 2004 г. № 262-З «О техническом нормировании и стандартизации»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

19. Закон Республики Беларусь 25 ноября 2004 г. № 347-З «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

20. Закон Республики Беларусь от 5 января 2009 г. «О товарных биржах»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

21. Закон Республики Беларусь 1 июля 2010 г. № 148-З «О поддержке малого и среднего предпринимательства»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

22. Закон Республики Беларусь 15 июля 2010 г. №169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

23. Закон Республики Беларусь 13 июля 2012 г. № 415-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

24. Закон Республики Беларусь от 12 июля 2013 года № 53-З «Об инвестициях»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

25. Закон Республики Беларусь 12 июля 2013 г. № 56-З «Об аудиторской деятельности»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

26. Закон Республики Беларусь 12 июля 2013 г. № 57-З «О бухгалтерском учете и отчетности»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

27. Закон Республики Беларусь 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»

28. Закон Республики Беларусь5 января 2015 г. № 231-З «О рынке ценных бумаг»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

29. Закон Республики Беларусь 24 октября 2016 г. № 437-З «Об оценке соответствия техническим требованиям и аккредитации органов по оценке соответствия» // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

30. Декрет Президента Республики Беларусь 20 марта 1998 г. № 3 «О приватизации государственной собственности в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

31. Декрет Президента Республики Беларусь 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой

Репозиторий ВГУ

информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

32. Декрет Президента Республики Беларусь 6 августа 2009 г. № 10 «О создании дополнительных условий для осуществления инвестиций в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

33. Декрет Президента Республики Беларусь 23 ноября 2017 г. № 7 «О развитии предпринимательства»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

34. Указ Президента Республики Беларусь 29 июня 2000 г. № 359 «Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

35. Указ Президента Республики Беларусь 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

36. Указ Президента Республики Беларусь 18 июня 2005 г. № 285 «О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

37. Указ Президента Республики Беларусь 28 апреля 2006 г. № 277 «О некоторых вопросах регулирования рынка ценных бумаг»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

38. Указ Президента Республики Беларусь 13 октября 2006 г. № 615 «Об оценочной деятельности в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

39. Указ Президента Республики Беларусь25 февраля 2008 г. № 113 «О порядке и условиях продажи юридическим лицам предприятий как имущественных комплексов убыточных государственных организаций»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

40. Указ Президента Республики Беларусь 25 февраля 2011 г. № 72 «О некоторых вопросах регулирования цен (тарифов) в Республике Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

41. Указ Президента Республики Беларусь 5 апреля 2016 г. № 124 «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

42. Указ Президента Республики Беларусь 5 февраля 2013 г. № 63 «О некоторых вопросах правового регулирования процедур экономической несостоятельности (банкротства)»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

43. Указ Президента Республики Беларусь 3 июня 2016 г. № 188 «Об органах антимонопольного регулирования и торговли»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

44. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 30 мая 2018 г. № 408 «Об утверждении Положения о порядке открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, внесении изменений и дополнений в некоторые постановления Совета Министров Республики Беларусь и признании утратившими силу отдельных структурных элементов постановлений Совета Мини-

Репозиторий БГУ

стров Республики Беларусь»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

45. Постановление Министерства Экономики Республики Беларусь 22 июля 2011 г. № 111 «Об утверждении Инструкции о порядке установления и применения регулируемых цен (тарифов)»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

46. Постановление Министерства Антимонопольного Регулирования И Торговли Республики Беларусь 27 декабря 2017 г. № 62 «Об утверждении Инструкции о порядке формирования и ведения Государственного реестра хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

47. Постановление Правления Национального Банка Республики Беларусь 9 июля 2009 г. № 101 «О проведении внешнеторговых операций»

48. Постановление Правления Национального Банка Республики Беларусь 23 июня 2015 г. № 380 «О минимальном размере уставного фонда банка»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

49. Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 25 июня 2015 г. № 7 «О некоторых вопросах применения судами законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) (с изменениями и дополнениями)»: с изм. и доп. // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2019.

Основная и дополнительная литература

1. Анохин, В.С. Предпринимательское право: курс лекций: в 2 ч. / В.С. Анохин. – М.: ВолтерсКлувер, 2009. – 688 с.

2. Бакиновская, О.А. Хозяйственное право: учеб. пособие /О.А. Бакиновская, И.А. Шарапа, Ю.А. Амельченя. – Минск: изд-во Гревцова, 2010. – 416 с.

3. Батычко, В.Т. Предпринимательское право: конспект лекций / В.Т. Батычко. – Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2011 г. – 116 с.

4. Бондаренко, Н.Л. Гражданское право. Общая часть: ответы на экзаменационные вопросы / Н.Л. Бондаренко. – Минск: ТетраСистемс, 2009. – 160 с.

5. Бородинская, Е.М. Внешнеэкономическая деятельность: практикум для студентов учреждений высшего образования / Е.М. Бородинская, М.М. Радько, Ю.А. Трусь. – Минск: БГАТУ, 2014. – 172 с.

6. Вабищевич, С.С. Хозяйственное право (правовое регулирование хозяйственной деятельности) / С.С. Вабищевич, И.А. Маньковский. – Минск: Молодежное, 2007. – 380 с.

7. Витушко, В.А. Правовое обеспечение хозяйственной деятельности: учебник / В.А. Витушко [и др.]. – Минск: Книжный Дом, 2004. – 832 с.

8. Гальцов, В.С. Хозяйственное право: курс лекций / В.С. Гальцов, А.Г. Сачек, В.Н. Радоман, А.В. Сальникова. – Минск, Тесей, 2008. – 344 с.

9. Говзич, В.Г. Хозяйственное право: курс лекций / В.Г. Говзич. – Минск: БГЭУ, 2008. – 338 с.

10. Годунин, О.З. Хозяйственное право: учеб. пособие для студентов вузов юрид. спец. / О.З. Годунин. – Минск, 2000. – 115 с.

11. Гладкая, Е.Н. Основания признания субъекта хозяйственной деятельности экономически несостоятельным (банкротом). Признаки ложного и преднамеренного банкротства / Е.Н. Гладкая // Общество, Право, Личность: Вопросы взаимодействия в современном мире: сб. ст. междунар. науч.-практ. заочной конф. / УО ФПБ «Международный университет “МИТСО”». – Минск, 2015.

Репозиторий ВГУ

12. Деньги, кредит, банки: учебник / под ред. Белоглазовой. – М.: Высш. образование, 2009. – 392 с.

13. Каменков, В.С. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях / В.С. Каменков // Эталон-онлайн [Электронный ресурс]. – 2007. – Режим доступа: https://etalonline.by/document/?regnum=u01600866&q_id=779914. – Дата доступа: 13.11.2019.

14. Кацубо, С.П. Хозяйственное право: курс лекций / С.П. Кацубо. – Минск: Дикта, 2009. – 272 с.

15. Лаптев, В.В. Хозяйственное право: учебник / В.В. Лаптев. – М.: Юрид. лит., 1983. – 528 с.

16. Лаптева, А.М, Понятие и виды субъектов инвестиционной деятельности / А.М. Лаптева // Вестник СПбГУ. Сер. 14. Право [Электронный ресурс]. – 2014. –№ 1. – Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-i-vidy-subektov-investitsionnoy-deyatelnosti. – Дата доступа: 15.10.2019.

17. Лешко, В. Формирование отпускных цен на продукцию предприятия / В. Лешко // Планово-экономический отдел. – 2004. – № 4(10). – С. 44–49.

18. Максимчук, Т.П. Контроль качества продукции (товаров) / Т.П. Максимчук // Планово-экономический отдел. – 2007. – № 5(47). – С. 23–31.

19. Панова, А.С. О некоторых особенностях правового обеспечения качества продукции / А.С. Панова // Актуальные проблемы экономики и права [Электронный ресурс]. – 2010. –№ 4(16). – Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/o-nekotoryh-osobennostyah-pravovogo-obespecheniya-kachestva-produktsii. – Дата доступа: 15.11.2019.

20. Попондопуло, В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: учебник / В.Ф. Попандопуло. – М.: Норма, 2008. – 800 с.

21. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник / Н.Н. Вознесенская [и др.]; под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. – М.: ВолтерсКлувер, 2006. – 560 с.

22. Реуцкая, Е.А. Хозяйственное право: курс интенсивной подготовки / Е.А. Реуцкая. – Минск: ТетраСистсмс, 2007. – 352 с.

23. Рождественская, Т.Э. Банковское право: учебник и практикум для бакалавриата и магистратуры / Т.Э. Рождественская, А.Г. Гузнов, А.В. Шамраев. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2018. – 371 с.

24. Сидорчук, В.К. Хозяйственное право: учеб. пособие / В.К. Сидорчук. – Минск, РИВШ, 2016. – 406 с.

25. Смертин, А.Н. Юридический анализ права хозяйственного ведения и права оперативного управления / А.Н. Смертин, А.А. Грешных // Вестн. Санкт-Петербургского ун-та Государственной противопожарной службы МЧС России» [Электронный ресурс]. – 2012. – № 2. – Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/yuridicheskiy-analiz-prava-hozyaystvennogo-vedeniya-i-prava-operativnogo-upravleniya. – Дата доступа: 15.11.2019.

26. Смольский, А. Приватизация государственной собственности: правовое регулирование и практика в Республике Беларусь /А. Смольский // Бизнес-Инфо [Электронный ресурс]. – 2016. – Режим доступа: http://bii.by/tx.dll?d=319841. – Дата доступа: 10.11.2019.

27. Смолянко, О. Создание некоммерческих организаций в Беларуси: правовые аспекты / О. Смолянко. – Минск: Медисонт, 2012. – 212 с.

28. Суханов, Е.А. Гражданское право. Общая часть. Том 1. Учебник: в 4 т. / В.С. Ем, Н.В. Козлова, С.М. Корнеев; под ред. Е.А. Суханова. – М.: ВолтерсКлувер, 2008. – 736 с.

29. Тотьев, К.Ю. Публичный интерес в правовой доктрине и законодательстве / К.Ю. Тотьев // Государство и право. – 2002. – № 9. – С. 19–25.

30. Функ, Я.И. О понятии «инвестиционный договор» в законодательстве Республики Беларусь / Я.И. Функ // Эталон-онлайн [Электронный ресурс]. – 2019. – Режим

Репозиторий ВГУ

доступа: http://www.etalonline.by/novosti/mnenie/o-ponyatii-investitsionnyy-dogovor-v-zakonodatelstve-respubliki-belarus/. – Дата доступа: 11.10.2019.

Репозиторий ВГУ

Учебное издание

ХОЗЯЙСТВЕННОЕ ПРАВО

Курс лекций

Составитель
ВАШЕТЬКОВА Светлана Петровна

Технический редактор *Г.В. Разбоева*
Компьютерный дизайн *Л.Р. Жигунова*

Подписано в печать . .2020. Формат 60x84 1/16 . Бумага офсетная.
Усл. печ. л. 5,81. Уч.-изд. л. 7,52. 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.

Репозиторий ВГУ