

внесудебное ограничение предоставленного человеку права на занятие предпринимательской деятельностью, иными словами, это «поражение в правах», так как только суд может применить такую дополнительную меру уголовно-правового воздействия, как лишение права заниматься определенной деятельностью. В противоречие к вышеуказанному, Декрет № 8 предусматривает лишение права выступить учредителем (участником) на основании не решения суда, а самого факта осуждения.

Таким образом, несмотря на провозглашенный заявительный принцип регистрации, основанный на доверии к субъектам хозяйствования, законодательство в то же время содержит ряд противоречий, требующих разрешения.

На основании вышеизложенного можно сделать ряд теоретических и практических выводов:

1. необходимо исключить п. 29 и дополнить список документов, предоставляемых при регистрации, анкетой установленного образца о собственниках имущества (учредителях, участниках), а также физических лицах, регистрируемых в качестве индивидуальных предпринимателей, что исключит право регистрирующего органа делать соответствующие запросы и будет способствовать реальной реализации заявительного принципа регистрации;

2. представляется целесообразным изложить п. 34 Декрета № 8 в следующей редакции:

«Основаниями для отказа в государственной регистрации являются следующие фактические обстоятельства, содержащиеся в документах, поданных для государственной регистрации:...»

3. необходимо исключить пп. 3.4.7, так как лишение права на занятие предпринимательской деятельностью входит в сферу уголовно-правового, а не гражданско-правового регулирования, «поражая человека в правах» на основании самого факта осуждения за экономические преступления.

В целом, по мнению экспертов, механизм регистрации и ликвидации предприятий приблизился к европейским стандартам. В Европе действует еще более либеральный уведомительный принцип регистрации, когда человек просто сообщает государству о своем намерении заниматься тем или иным бизнесом [2, с.2]. Введенное изменение будет способствовать в полной мере реализации заявительного принципа регистрации, основанного на доверии к субъектам хозяйствования, а также создаст условия для привлечения инвестиций в национальную экономику посредством создания доступных возможностей для ведения бизнеса.

Литература

1. Положение о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования: Декрет Президента Респ. Беларусь, 17 декабря 2007г. № 8 // Эталон-Беларусь [Электронный ресурс]; Нац. центр правовой информации Респ. Беларусь. – Минск, 2006.
2. Ермак, Д. Заявил – и работай. Революционные изменения в порядке регистрации и ликвидации / Д. Ермак // «Экономическая газета». – 2007. – 20 дек. – С. 2.

К ВОПРОСУ О ПРИНЦИПАХ ФОРМИРОВАНИЯ УСТАВНОГО ФОНДА КОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

И.Н. Главницкая

Белорусский государственный университет, г. Минск, Беларусь

glavnitskaya@tut.by

Формирование уставного фонда коммерческих организаций включает в себя ряд стадий (этапов): определение состава имущества, вносимого в качестве вклада в уставный фонд, передача этого имущества создаваемому юридическому лицу с совершением всех необходимых формальностей, государственная регистрация перехода имущественных прав к юридическому лицу и др. Каждая из этих стадий регулируется соответствующими нормативными актами. Исходя из содержания действующего законодательства в сфере регулирования правового режима уставного фонда можно сформулировать основные принципы формирования уставного фонда коммерческих организаций.

Под принципами формирования уставного фонда мы будем понимать основные нормативные правила (положения), регламентирующие формирование уставного фонда коммерческих организаций. Их условно разделим на общие (универсальные) и частные (специальные) принципы.

Общими принципами являются положения, относящиеся ко всем стадиям формирования уставного фонда. Они универсальны и вытекают из принципов гражданского законодательства, закрепленных в соответствующих частях ст. 2 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) [1]. К таким принципам относятся: законность (верховенство права); равенство участников (учредителей); добросовестность и разумность участников (учредителей); беспрепятственное осуществление гражданских прав и др.

Принцип законности (верховенства права) закрепляет положение о том, что участники (учредители) коммерческих организаций должны осуществлять свои права и выполнять обязанности в соответствии с Конституцией Республики Беларусь и иными актами законодательства, регулирующими правовой режим уставного фонда коммерческих организаций.

Принцип равенства участников (учредителей) означает, что учредители (участники) коммерческих организаций равны перед законом, не могут пользоваться привилегиями, противоречащими закону, и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов.

Принцип добросовестности и разумности участников (учредителей) коммерческих организаций закрепляет правило о том, что добросовестность и разумность участников (учредителей) коммерческих организаций предполагается, поскольку не установлено иное.

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав означает, что участники (учредители) коммерческих организаций вправе осуществлять защиту своих прав в суде (хозяйственном суде) и иными способами, предусмотренными законодательством, а также самозащиту своих прав с соблюдением пределов, определенных в соответствии с гражданско-правовыми нормами.

Частные принципы формирования уставного фонда закрепляют отдельные положения о формировании уставного фонда коммерческих организаций, содержащиеся в конкретных статьях нормативно-правовых актов Республики Беларусь. К ним относятся следующие принципы: имущественная природа и денежная оценка вносимых вкладов; экспертиза денежной оценки неденежных вкладов; обязательность формирования минимального размера уставного фонда; специальный правовой режим уставного фонда для некоторых видов коммерческих организаций (например, для страховых организаций, банков, организаций с иностранными инвестициями) и иные принципы.

Принцип имущественной природы и денежной оценки вносимых в уставный фонд вкладов содержится в ч. 2 ст. 47¹ ГК, а также в ч. 1 ст. 29 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» (далее – Закон об обществах): вкладом в уставный фонд хозяйственного общества могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку [2]. Таким образом, вкладом в уставный фонд является имущество, которое можно оценить в деньгах.

Принцип проведения экспертизы денежной оценки неденежных вкладов в уставный фонд закреплен в ч. 4 ст. 29 Закона об обществах: денежная оценка неденежного вклада в уставный фонд хозяйственного общества подлежит экспертизе и проводится в порядке, установленном законодательством.

Принцип обязательности формирования минимального размера уставного фонда предусмотрен п. 1 ст. 47¹ ГК, а также ч. 3 ст. 28 Закона об обществах: уставный фонд хозяйственного общества должен быть не менее минимального размера, предусмотренного законодательством для соответствующих формы и вида хозяйственного общества.

Принцип специального правового режима уставного фонда для некоторых видов коммерческих организаций предусматривает особенности формирования уставного фонда таких коммерческих организаций, как банки, страховые организации и др. Так, к примеру, Указ Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530 «О страховой деятельности» обозначил новый порядок формирования уставного фонда страховых организаций [3].

Наряду с общими и частными принципами формирования уставного фонда считаем целесообразным выделить «иные» принципы, которые характеризуют качественные признаки уставного фонда как экономико-правовой категории. К таким принципам, на наш взгляд, следует отнести принцип «полифункциональности» уставного фонда и принцип «коммерческой принадлежности» категории «уставный фонд».

«Полифункциональность» уставного фонда выражается в выполнении уставным фондом ряда функций (формирующая, гарантийная, функция определения доли участия и др.). Именно в выполнении этих функций состоит экономико-правовая сущность уставного фонда. Принцип «коммерческой принадлежности» категории «уставный фонд» выражается в том, что формирование уставного фонда законодатель предусматривает лишь для коммерческих организаций. Таким образом, категория «уставный фонд» может употребляться лишь для регламентации деятельности юридических лиц, которые названы в законодательстве в качестве коммерческих.

Содержательный анализ норм ГК, Закона об обществах и других нормативно-правовых актов показал, что для формирования уставного фонда коммерческих организаций участником (учредителем) требуется соблюдение всех принципов в совокупности (общих, частных, «иных»). Перечень данных принципов является открытым и будет изменяться и дополняться в зависимости от содержания положений законодательства.

Литература

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 октября 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 ноября 1998 г.: текст Кодекса по состоянию на 20 апр. 2006 г. – Минск: Амалфея, 2006. – 621с.
2. О хозяйственных обществах: Закон Респ. Беларусь, 9 декабря 1992 г., № 2020-XII: в ред. Закона Респ. Беларусь от 10.01.2006 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2007.
3. О страховой деятельности: Указ Президента Респ. Беларусь, 25 августа 2006 г., № 530: в ред. Указа Президента Респ. Беларусь от 12.01.2007г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2007.

ЦЕЛЬ ПРИОБРЕТЕНИЯ ТОВАРА КАК ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ УСЛОВИЕ ПОСРЕДНИЧЕСКОГО ДОГОВОРА

О.В. Морозова

Белорусский государственный университет, г. Минск, Беларусь
marozava@yandex.ru

Легальное определение торговой посреднической деятельности как предпринимательской деятельности по осуществлению оптовой и (или) розничной торговли товарами несобственного производства содержится в Указе Президента Республики Беларусь от 7 марта 2000 г. № 117 «О некоторых мерах по упорядочению посреднической деятельности при продаже товаров» (далее – Указ № 117) [1]. Подпункт 1.1 Указа № 117 устанавливает перечень способов осуществления торговой посреднической деятельности, который, в частности, включает заключение договоров купли-продажи (розничной купли-продажи, поставки, контракта) и мены, в том числе на основании договоров поручения или комиссии. Буквальный анализ приведенной нормы позволяет сделать вывод, что отношения сторон по договорам поручения и комиссии торговой посреднической деятельностью не являются. К указанному виду деятельности относятся лишь договоры купли-продажи и мены, в том числе *на основании* договоров поручения или комиссии. Иными словами, торговыми посредниками в договорах поручения (комиссии) являются лишь *поверенные* (комиссионеры), при заключении ими договоров с третьими лицами, обусловленных договором поручения (комиссии). Доверители (комитенты) торговыми посредниками не являются.

Следовательно, требования Указа № 117 о необходимости указания в договоре цели приобретения товара (подпункт 1.1) и нормы об ответственности за нарушение указанного требования (подпункт 2.2), распространяются исключительно на договоры купли-продажи и мены.

В соответствии с подпунктом 1.1 Указа № 117 в качестве существенного условия договора, направленного на осуществление торговой посреднической деятельности, должна указываться цель приобретения товара.

Согласно ч. 2 п. 1 ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК), к существенным условиям договора относятся, среди прочих, условия, названные в законодательстве как существенные для договоров данного вида.

При отсутствии в договоре хотя бы одного условия, являющегося существенным, договор в силу ч. 1 п. 1 ст. 402 ГК должен признаваться незаключенным, то есть не влекущим никаких юридических последствий для сторон. В то же время из анализа подпункта 2.2 Указа № 117, устанавливающего ответственность за отсутствие указания в договоре цели приобретения товара, следует, что договор считается заключенным, но не соответствующим «установленному порядку оформления». Согласно ст. 169 ГК, сделка, не соответствующая требованиям законодательства, ничтожна, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима или не предусматривает иных последствий нарушения. В рассматриваемом случае Указ № 117 предусматривает иные последствия нарушения установленных требований к порядку оформления сделки, а именно наложение штрафа на продавца или покупателя в размере 10 процентов от суммы договора. Из вышеизложенного следует, что цель приобретения товара, названная в качестве существенного условия договора в п. 1.1 Указа № 117, не является существенным условием договора в смысле ст. 402 ГК. Следует отметить, что Президиум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь неоднократно указывал на недопустимость признания договоров незаключенными по основа-