

Витебский государственный университет

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
ХОЗЯЙСТВЕННОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Витебский государственный университет

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ
УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«ВИТЕБСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНОЛОГИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Конспект лекций

для слушателей специальностей переподготовки
1-26 02 76 «Маркетинг»,
1-25 03 75 «Бухгалтерский учёт и контроль в
промышленности»

ВИТЕБСК
2013

УДК 347
ББК 67.404
П-68

Рецензенты:

Бугаев А. В., кандидат экономических наук, профессор кафедры экономики УО «ВГТУ», аудитор.

Акулинский П. В., старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса УО «ВГУ им. П. М. Машерова».

Рекомендовано к изданию редакционно-издательским советом УО «ВГТУ», протокол № 4 от 24 мая 2013 г.

П-68 Правовое регулирование хозяйственной деятельности : конспект лекций / сост. Л. О. Остапишина. – Витебск : УО «ВГТУ», 2013. – 87 с.

ISBN 978–985–481–319–6

В конспекте лекций освещаются вопросы правового регулирования хозяйственной деятельности, хозяйственных правоотношений, дано понятие и признаки предпринимательской деятельности, рассмотрены вопросы правового регулирования обеспечения качества продукции, работы и услуг.

Предназначено для проведения учебных занятий по правовому обеспечению хозяйственной деятельности, предусматривающих разнообразные формы работы.

Для слушателей ФПК и ПК, а также для всех интересующихся проблемами хозяйственных правоотношений.

УДК 347
ББК 67.404

ISBN 978–985–481–319–6

© Остапишина Л.О., 2013
© УО «ВГТУ», 2013

Введение

Структура курса лекций соответствует учебной программе по дисциплине «Правовое регулирование хозяйственной деятельности». В курсе лекций рассматриваются понятие и основы правового регулирования хозяйственной деятельности, правовое положение граждан и коммерческих организаций как субъектов хозяйственной деятельности, изучаются различные организационно-правовые формы коммерческих организаций, в том числе исследуются правовые аспекты регулирования различных механизмов хозяйственной деятельности субъектов хозяйствования; правовое регулирование обеспечения качества товаров, работ и услуг; государственное регулирование деятельности с ценными бумагами и др.

Данный курс лекций подтверждает возможность использования данного пособия для изучения дисциплины «Правовое регулирование хозяйственной деятельности» и подготовки для итоговой аттестации.

Тема 1. Понятие правового регулирования хозяйственной деятельности. Хозяйственное право. Хозяйственные правоотношения

Хозяйственные правоотношения составляют важнейшую часть общественных отношений, так как затрагивают сферу материального производства, потребления и руководство ею. В связи с этим правовое регулирование хозяйственных отношений играет важную роль в осуществлении экономической политики государства, в реализации его экономических программ, в удовлетворении, в конечном счете, материальных и духовных потребностей граждан. Правовое регулирование придает стабильность, устойчивость хозяйственным отношениям, создает строгий порядок в поведении субъектов хозяйствования и соответствующих органов управления. Четкость правового регулирования и рациональность хозяйствования – это взаимосвязанные и взаимообусловленные понятия. Нельзя отрицать и тот факт, что правовое регулирование экономики осуществляется, в известной степени, и другими отраслями права: административным, гражданским, трудовым и т. д. Однако хозяйственное право занимает здесь ведущее место.

В нормах хозяйственного права устанавливаются принципы, формы и методы хозяйствования. Особенно возросла роль хозяйственного права в условиях становления и развития рыночных отношений, многообразия форм и видов собственности, расширения прав субъектов хозяйствования.

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.

Хозяйственное право как отрасль законодательства представляет собой совокупность нормативных правовых актов, регулирующих порядок осуществления хозяйственной деятельности.

Наука хозяйственного права представляет собой деятельность по исследованию теоретических проблем с целью разработки практических рекомендаций по совершенствованию законодательства, а также по анализу действующих норм права на предмет их соответствия экономической действительности.

Хозяйственное право как учебная дисциплина — это система 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.

Существует предложение рассматривать хозяйственное право как комплексную отрасль права, которая включает "гражданское хозяйственное право"

и "административное хозяйственное право" (С. С. Алексеев), поскольку хозяйственное право основывается на сочетании частноправовых и публично-правовых начал.

В соответствии с этой концепцией хозяйственное право включает нормы как гражданского, так и административного права, которые в то же время остаются нормами соответствующих отраслей права. Исходя из такого понимания, предлагается рассматривать хозяйственное право как комплексную отрасль права с тенденцией перерастания в основную отрасль, как отрасль права второго уровня, сочетающую в себе признаки и методы ряда базовых отраслей. В итоге хозяйственное право оказывается некой "лоскутной" отраслью, в которой искусственно объединяются, в принципе, отличные друг от друга институты, взятые из ряда отраслей права.

Такой подход позволяет охватить хозяйственным правом как отношения по осуществлению хозяйственной деятельности, так и отношения по ее государственному регулированию. Однако сохранение соответствующих норм в "базовых" отраслях затрудняет проявление их хозяйственно-правовой специфики и формирование общих положений, характерных как для частноправовых, так и для публично-правовых элементов хозяйственного права.

Хозяйственное право – это комплексное образование, не имеющее собственного предмета и метода (В. К. Мамутов). Оно является комплексным образованием (лучше, чем комплексная отрасль права), регулирующим особого рода отношения в сфере хозяйствования: хозяйственно-имущественные, хозяйственно-управленческие, внутрихозяйственные. Как комплексное образование хозяйственное право не имеет собственного предмета и метода правового регулирования в их традиционном понимании, поскольку в предмет хозяйственного права невозможно включить диаметрально противоположные хозяйственно-имущественные (гражданские) и хозяйственно-управленческие (административные) отношения.

Хозяйственное право – это сложная отрасль права (В. В. Лаптев). В современных условиях разделение отношений в сфере хозяйствования на регулируемые гражданским правом и административным иногда невозможно. Например, институт юридических лиц относится к гражданско-правовым средствам. Однако порядок (процедура) их государственной регистрации носит административно-правовой характер. Провести условное разграничение между ними по отраслевому критерию не вызывает затруднений.

Несамостоятельность хозяйственного права как отрасли права отстаивается, прежде всего, специалистами по гражданскому праву, считающими, что хозяйственное право составляет часть гражданского права. Одним из доводов в пользу этой позиции является то, что некоторые нормы предпринимательского права включены в Гражданский кодекс.

Однако Гражданский кодекс (далее – ГК Республики Беларусь), будучи частноправовым нормативным актом, включает лишь те нормы предпринимательского права, которые имеют частноправовой характер. Публично-правовые

нормы по организации хозяйственной деятельности им не охватываются. К отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении, гражданское законодательство не применяется.

Понимание хозяйственного права как части гражданского права означает, по существу, сведение государственного воздействия на предпринимательскую деятельность к частноправовым формам, но это неправильно как по теоретическим, так и по практическим соображениям.

С теоретической точки зрения такой подход необоснован, поскольку экономика является сложной системой, включающей как горизонтальные, так и вертикальные связи, причем последние частным правом охватываться не могут. С практических позиций сведение государственного воздействия на экономику к частноправовым формам не дает возможности решать многие проблемы в интересах государства и общества.

Игнорирование необходимости использовать при регулировании экономики не только частноправовые, но и публично-правовые формы привело к появлению в начале 90-х годов прошлого столетия так называемой "шоковой терапии", сторонники которой полагали, что экономика должна строиться на основе полного саморегулирования без какого-либо государственного вмешательства. Использование такого подхода породило катастрофические последствия: целые отрасли промышленности оказались разрушенными, возникло огромное социальное неравенство, появились другие неблагоприятные последствия.

В последнее время в нашей стране используются различные способы публично-правового воздействия государства на хозяйственную деятельность. Применяются такие меры государственного регулирования, как прогнозирование социально-экономического развития, государственная поддержка малого предпринимательства, государственная регистрация субъектов предпринимательской деятельности, лицензирование отдельных видов деятельности, антимонопольное регулирование, техническое регулирование, ценообразование и др.

Иными словами, вопрос о формировании хозяйственного права как самостоятельной отрасли права является неопределенным.

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.

Центральной и основной группой, несомненно, выступают предпринимательские отношения, то есть отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Следует отметить, что в настоящее время в современной науке зачастую отождествляются понятия "хозяйственная деятельность" и "предпринимательская деятельность", что, на наш взгляд, является абсолютно необоснованным.

Хозяйственные отношения в широком смысле слова — это отношения, в которые вступают определенные субъекты при осуществлении хозяйственной деятельности. Различают следующие виды хозяйственных отношений: отношения, строящиеся "по горизонтали" и "по вертикали", а также внутривладельческие отношения; отношения имущественного характера и организационные; отношения частные и публичные; отношения коммерческие и некоммерческие.

В свою очередь, хозяйственная деятельность определяется как деятельность, которая связана с производством и реализацией товаров, выполнением работ и оказанием услуг, а также с обеспечением их производителей необходимыми ресурсами. Такое определение встречается на протяжении долгого времени у многих авторов, в том числе и за рубежом.

Законодательство Республики Беларусь также устанавливает, что "хозяйственная деятельность" и "предпринимательская деятельность" — различные понятия.

Такое различие отмечается, в частности, в Законе Республики Беларусь от 28 мая 1991 г. № 813-ХІІ "О предпринимательстве в Республике Беларусь" (далее — Закон о предпринимательстве), в ст. 6 которого среди прочих называются и такие права предпринимателя, как:

- заниматься любой хозяйственной деятельностью, не запрещенной законодательством Республики Беларусь;
- создавать любые предприятия, организация которых не противоречит законодательству Республики Беларусь;
- участвовать своим имуществом и имуществом, полученным на законном основании, в деятельности других хозяйствующих субъектов;
- самостоятельно формировать программу хозяйственной деятельности, выбирать поставщиков и потребителей своей продукции, устанавливать цены и тарифы на продукцию (работы, услуги) в соответствии с законодательством Республики Беларусь и заключенными договорами.

Одновременно Закон о предпринимательстве содержит определение предпринимательской деятельности (ст. 1), перечень субъектов предпринимательства (ст. 2) и формы предпринимательства (ст. 3).

Предпринимательская деятельность — самостоятельная, инициативная деятельность граждан, направленная на получение прибыли или личного дохода и осуществляемая от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность или от имени и под имущественную ответственность юридического лица (предприятия). Предпринимательская деятельность может осуществляться в виде индивидуальной трудовой деятельности, а также в различных организационно-правовых формах предприятия (юридических лиц). Не является предпринимательством деятельность физических лиц по использованию

собственных ценных бумаг, банковских счетов в качестве средств платежа или сохранения денежных приобретений.

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;
- группы граждан (партнеров) – коллективы предпринимателей.

В Республике Беларусь допускаются следующие формы предпринимательской деятельности:

- частное предпринимательство, осуществляемое субъектами предпринимательства на основе своей собственности или на основе имущества, полученного и используемого на законном основании;
- коллективное предпринимательство, осуществляемое предпринимателями на основе коллективной собственности или на основе имущества, полученного и используемого на законном основании.

Предпринимательство может осуществляться без образования юридического лица и с образованием юридического лица, без использования наемного труда и с его использованием. Особой формой предпринимательства является предпринимательская деятельность, осуществляемая руководителем предприятия, если он на основе контракта с собственником имущества или уполномоченным им лицом (органом) наделен правами и обязанностями и несет ответственность, установленную для предпринимателя.

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

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.

Прибыль здесь может рассматриваться в превращенной форме прибавочной стоимости, выступающей как превышение доходов от продажи товаров, услуг и т. д. над произведенными затратами, или как разница, возникающая в случае, когда общая выручка превышает общие затраты;

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 предназначаются для реализации другим лицам и не должны использоваться для собственного потребления. Следовательно, признаки "натурального хозяйства" предпринимательской деятельности не присущи.

Для сравнения можно привести недавно появившееся в законодательстве определение ремесленной деятельности. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 16 мая 2005 № 225 "О некоторых вопросах осуществления физическими лицами ремесленной деятельности" (п. 1.1) под ремесленной деятельностью понимается не являющаяся предпринимательской деятельностью физических лиц по изготовлению и реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг с применением ручного труда и инструмента, в том числе электрического, осуществляемая самостоятельно, без привлечения иных физи-

ческих лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам и направленная на удовлетворение бытовых потребностей граждан.

Представляют интерес в рамках исследуемого вопроса и такие понятия, как "коммерческая деятельность" и "производственная деятельность". Эти понятия нередко используются как близкие по содержанию.

Как правило, коммерческая деятельность рассматривается как разновидность предпринимательской деятельности, которая предусматривает покупку сырья, материалов, комплектующих, готовых товаров и последующую их продажу с целью получения прибыли, производственная деятельность (производственный процесс, производство) определяется как совокупность всех действий людей и орудий труда, необходимых для изготовления основной продукции. Производство предполагает использование факторов производства (рабочей силы, технических средств, материалов, энергии, различных услуг), требует соблюдения технических условий и правил, а также учета социально-этических норм.

Из приведенных определений однозначно усматривается, что производственная деятельность значительно шире не только коммерческой, но и предпринимательской деятельности. Поэтому использование словосочетания "производственная или иная коммерческая деятельность" явно не отражает реального положения. Можно также сделать вывод, что понятие "производственная деятельность" ближе к понятию "хозяйственная деятельность" и входит в последнее составной частью. Хозяйственная деятельность отличается от предпринимательской и иных видов деятельности по многим признакам: по субъектам, источникам правового регулирования и содержанию.

1. Отличие по субъектам деятельности. На первый взгляд, субъекты предпринимательской и хозяйственной деятельности совпадают – это юридические лица и индивидуальные предприниматели. Однако более детальный анализ субъектов хозяйственной деятельности показывает, что их круг более широк, чем круг субъектов предпринимательской деятельности. В частности, к числу субъектов хозяйственной деятельности относятся крестьянские (фермерские) хозяйства, государственные учреждения, объединения, союзы, общественные организации.

Важное значение имеет и качественный анализ таких субъектов: многие из них предпринимательской деятельностью не занимаются вообще, для других она не является основной деятельностью, а некоторые даже не вправе ею заниматься. Например, запрещено в войсковых формированиях, на предприятиях, в учреждениях и организациях Министерства обороны, Министерства внутренних дел, Комитета государственной безопасности заниматься посреднической, торговой, торгово-закупочной и иной коммерческой деятельностью, а также деятельностью по сдаче в аренду, залог и отчуждению имущественных комплексов, зданий, сооружений и других материальных ценностей. В то же время хозяйственной деятельностью перечисленные организации заниматься вправе.

2. Отличие по источникам правового регулирования. Правовой основой хозяйственной деятельности являются не только Конституция (ст. 13, 44 и др.), гражданское законодательство (ГК Республики Беларусь и другие акты гражданского законодательства), но и нормы административного, банковского, земельного, налогового, финансового и других отраслей публичного права.

В частности, правовое регулирование хозяйственной деятельности осуществляется следующими кодифицированными источниками: Банковским кодексом Республики Беларусь, Воздушным кодексом Республики Беларусь, Инвестиционным кодексом Республики Беларусь, Кодексом Республики Беларусь о недрах, Кодексом внутреннего водного транспорта Республики Беларусь, Кодексом Республики Беларусь о земле, Кодексом торгового мореплавания Республики Беларусь, Лесным кодексом Республики Беларусь, Таможенным кодексом Республики Беларусь.

Кроме того, хозяйственная деятельность регулируется:

- законами Республики Беларусь: "Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь" от 5 июля 2004 г. № 300-З и т. д.;

- Декретами Президента Республики Беларусь от 5 февраля 1997 г. № 1 "О мерах по обеспечению порядка при осуществлении валютных операций" (с изм. и доп.), от 23 декабря 1998 г. № 24 "О мерах по совершенствованию охранной деятельности в Республике Беларусь", от 16 марта 1999 г. № 11 (с изм. и доп.) "Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования" и иными;

- указами Президента Республики Беларусь, например, Указом Президента Республики Беларусь от 4 января 2000 года № 7 "О совершенствовании порядка проведения и контроля внешнеторговых операций" и другими;

- постановлениями Правительства Республики Беларусь, в частности, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1196 "Об утверждении Устава железнодорожного транспорта общего пользования" и т. д.;

- постановлениями Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, в частности, постановлением названного органа от 16 декабря 1999 г. № 16 "О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров" (в редакции постановления от 6 апреля 2005 г. № 7) и иными;

- многими другими актами законодательства (положения, инструкции).

Наряду с государственным регулированием хозяйственная деятельность в большей степени регулируется хозяйственными договорами.

3. Отличие по содержанию деятельности. 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.

В отличие от предпринимательской деятельности, которая всегда направлена на систематическое получение прибыли, хозяйственная деятельность может не преследовать такую цель (деятельность религиозных, социально-культурных организаций, государственных учреждений, фондов и т. д.).

Для занятия многими видами предпринимательской деятельности законодательство требует наличия специальных разрешений (лицензий), в то время как для занятия хозяйственной деятельностью в целом лицензия не требуется.

Одно из официальных определений хозяйственной деятельности содержится в Законе Республики Беларусь от 18 октября 1994 г. №3321-XII "О бухгалтерском учете и отчетности" (в редакции Закона от 25 июня 2001 г. № 42-3), в соответствии с которым хозяйственная деятельность – совокупность хозяйственных операций, проводимых организацией. А под хозяйственной операцией понимается действие или событие, влекущие изменения в объеме и (или) составе имущества и (или) обязательств организации (ст. 2). Даже такое определение хозяйственной деятельности свидетельствует, что рассматриваемое понятие значительно шире, чем понятие предпринимательской деятельности.

В целом же проведенный анализ позволяет утверждать, что два вышеназванных понятия соотносятся как общее и частное, то есть хозяйственная деятельность может включать в себя и предпринимательскую деятельность.

В качестве итога рассмотрения понятия "хозяйственная деятельность" попробуем сформулировать данное определение.

1. Хозяйственная деятельность – это деятельность субъектов хозяйствования, связанная с осуществлением и прекращением изготовления (приобретения) и реализации товаров (продукции), выполнения работ и оказания услуг.

2. Хозяйственные отношения, тесно связанные с предпринимательскими, не имеющие непосредственной цели извлечения прибыли, складываются при осуществлении деятельности организационно-имущественного характера по созданию и прекращению деятельности юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, получению ими лицензий, сертификатов.

Создание коммерческих организаций – последовательное совершение действий, имеющих правоустанавливающее значение и направленных на приобретение статуса субъекта хозяйствования. Создание коммерческих организаций проходит в несколько стадий:

- инициатива образования;
- подготовка учредительных документов;
- согласование наименования создаваемой коммерческой организации;
- формирование уставного капитала;
- государственная регистрация.

Государственная регистрация является завершающей стадией образования организации и имеет конститутивное значение. Статус индивидуального пред-

принимателя также возникает после государственной регистрации физического лица в качестве субъекта хозяйствования.

Осуществление юридическими и физическими лицами отдельных видов предпринимательской деятельности может быть реализовано только после получения в установленном порядке специальных разрешений (лицензий).

Как видим, такая деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу предпринимательской деятельности, а зачастую является ее необходимым условием, предпосылкой. Именно поэтому отношения, возникающие в указанных случаях, охватываются хозяйственно-правовым регулированием.

3. И, наконец, государство в целях реализации публичных интересов общества воздействует на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, регулируя эту деятельность различными способами и с применением различных форм.

Современная модель организации народного хозяйства — смешанная экономика, в которой рыночные отношения сочетаются с государственным регулированием. Еще более значима роль государственного регулирования в переходный период, когда высок удельный вес государственного сектора. В науке административного права регулирование рассматривается как один из элементов государственного управления, присущий в той или иной мере всем органам государственного управления, в качестве которых, как известно, выступают, прежде всего, органы исполнительной власти. Конкретные действия этих и других органов реализуют функции государства по регулированию хозяйственной деятельности. Таковыми являются:

- защита экономического правопорядка;
- распределение и перераспределение доходов между регионами, отраслями и отдельными субъектами хозяйствования;
- контроль за соблюдением законодательства в процессе осуществления хозяйственной деятельности;
- стимулирование развития какой-либо отрасли в заданном направлении.

Таким образом, государственное регулирование хозяйственной деятельности представляет собой целенаправленную деятельность соответствующих законодательных, исполнительных и контролирующих органов, которые посредством системы различных форм и методов обеспечивают достижение поставленных целей, решение различных экономических и социальных задач.

Государственное регулирование предпринимательской деятельности реализуется посредством издания актов. Акт государственного регулирования — это облеченное в установленную форму указание компетентного государственного органа, адресованное субъектам хозяйствования (акт нормативного характера — закон, указ, декрет) или конкретному субъекту (акт ненормативного характера — предписание, решение) и содержащее требование о ведении предпринимательской деятельности надлежащим образом или о приведении ее в определенное состояние. В хозяйственном праве используются различные, связанные между собой методы правового регулирования хозяйственной деятельно-

сти: метод автономных решений (метод согласования), метод обязательных предписаний, метод рекомендаций.

Возникновение в процессе осуществления хозяйственной (предпринимательской) деятельности двух качественно отличных групп общественных отношений (частноправовых (горизонтальных) и публично-правовых (вертикальных)) позволяет говорить о комплексном методе правового воздействия. Составляющими метода правового регулирования хозяйственной (предпринимательской) деятельности, таким образом, будут являться способы и приемы гражданско-правового и административно-правового методов. Хозяйственные отношения, с одной стороны, подвергаются воздействию приемов, способов, характерными чертами которых являются юридическое равенство сторон правоотношения, определение прав и обязанностей на основе двустороннего волеизъявления путем заключения хозяйственных договоров, с другой стороны — способами, характерными чертами которых являются властные отношения между участниками, возникающие на основе четко определенных в нормативных правовых актах обстоятельств, с четко определенными правами и обязанностями участников.

Понятие "принцип" относится к числу фундаментальных в науке. Резюмируя основные существующие дефиниции, под принципами хозяйственного права можно понимать основные начала, руководящие идеи, отправные положения, определяющие сущность правового регулирования хозяйственной деятельности, закрепляемые или отражающиеся в нормах законодательства, имеющие общеобязательный характер в процессе нормотворческой и правоприменительной деятельности.

К основным принципам хозяйственного права относятся принципы:

- свободы предпринимательской деятельности;
- юридического равенства форм собственности;
- государственного регулирования хозяйственной деятельности;
- свободы конкуренции;
- законности;
- обеспечения защиты нарушенных прав.

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности. В соответствии со ст. 13 Конституции Республики Беларусь государство предоставляет всем без исключения право на осуществление хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом. Однако в целях обеспечения защиты прав и интересов общества и государства законодательством может устанавливаться некоторое ограничение осуществления предпринимательской деятельности. Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 3 июня 1993 г. "О правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Республике Беларусь" (с изменениями и дополнениями) иностранные граждане, временно проживающие на территории Республики Беларусь, имеют право заниматься трудовой, хозяйственной или иной деятельностью только при получении специ-

ального разрешения, выданного государственными органами, уполномоченными на то Советом Министров Республики Беларусь.

Кроме того, государственные служащие также не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а лишь могут заниматься преподавательской и научной деятельностью.

2. Принцип юридического равенства форм собственности. В соответствии с Конституцией Республики Беларусь государство гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности. Отсюда принцип равенства правового статуса субъектов хозяйствования. Однако следует отметить, что законодательными актами могут устанавливаться ограничения по объектам, которые могут находиться в частной собственности юридических и физических лиц.

Законом Республики Беларусь от 5 мая 1998 года № 156-З "Об объектах, находящихся только в собственности государства" установлен перечень объектов, находящихся в исключительной собственности государства.

3. Принцип государственного регулирования хозяйственной деятельности. Данный принцип также нашел отражение в Конституции Республики Беларусь, в соответствии с которой государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества; обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях. Государственное регулирование предпринимательской деятельности осуществляется путем применения институтов государственной регистрации субъектов хозяйствования, лицензирования и т. д. Безусловно, государственное регулирование порядка осуществления предпринимательской деятельности должно существовать, однако, актуальным является вопрос, связанный с установлением границ и рамок осуществления данной деятельности государства.

4. Принцип свободы конкуренции. Соблюдение данного принципа — необходимое условие развития рыночной экономики и осуществления предпринимательской деятельности, поскольку конкуренция — это основа, стержень рынка и важнейший элемент хозяйственной деятельности. В связи с этим задачей государства стала ее защита посредством антимонопольного законодательства.

5. В качестве важнейшего принципа деятельности государственных органов и должностных лиц Республики Беларусь выступает принцип законности, который предполагает строгое соблюдение норм Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней нормативных правовых актов. С одной стороны, осуществление предпринимательской деятельности должно проходить в строгом соответствии с требованиями законодательства, а с другой — деятельность уполномоченных государственных органов по регулированию этой деятельности также должна соответствовать указанным требованиям.

6. Принцип обеспечения защиты нарушенных прав. В силу этого принципа юридические и физические лица вправе осуществлять защиту нарушенных прав

в суде и иными способами, предусмотренными законодательством, а также самозащиту прав, если такие действия не сопряжены с нарушением законодательства.

Конкретные способы защиты нарушенных прав предусмотрены ст. 11 ГК (признание сделки недействительной, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и др.). Судебная защита является основной формой защиты прав юридических и физических лиц в Республике Беларусь. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суде. Отказ от права на обращение в суд недействителен.

Указанные выше принципы определяют "внешность" хозяйственного права как отрасли законодательства. Они взаимодействуют друг с другом, в совокупности составляют взаимосвязанную и взаимообусловленную систему. Все правовые принципы в равной мере важны и обязательны. Как основополагающие начала они определяют направления, в которых должно совершенствоваться, развиваться действующее хозяйственное законодательство.

Тема 2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности. Законодательство о предпринимательстве

Гражданский кодекс Республики Беларусь определяет предпринимательскую деятельность как самостоятельную деятельность юридических и физических лиц, осуществляемую ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ и оказания услуг, если эти работы и услуги предназначены для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления.

Цель предпринимательства – это получение прибыли или личного дохода. Субъект предпринимательской деятельности действует в гражданском обороте от своего имени и на свой риск. Это означает, что на нем лежат неблагоприятные имущественные последствия предпринимательского риска, риска случайной гибели предмета предпринимательской деятельности и т. п.

Субъект предпринимательской деятельности несет самостоятельную имущественную ответственность. Если речь идет о предпринимательской деятельности юридического лица, то оно в соответствии с законодательством несет ответственность по своим обязательствам всем закрепленным за ним имуществом; в случаях, предусмотренных законодательством, при недостаточности имущества юридического лица по его долгам субсидиарную ответственность несут его учредители. Если речь идет об индивидуальном предпринимателе, то он несет ответственность по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Наиболее распространенной формой осуществления предпринимательской деятельности является создание юридического лица. Какие же функции выполняет институт юридического лица?

Оформление коллективных интересов. Институт юридического лица определенным образом упорядочивает внутренние отношения между участниками юридического лица, преобразуя их волю в волю юридического лица в целом, позволяя ему выступать в гражданском обороте от собственного лица.

Объединение капиталов. Юридическое лицо является оптимальной формой долговременной централизации капиталов, без чего немыслима крупномасштабная предпринимательская деятельность.

Ограничение предпринимательского риска. Конструкция юридического лица позволяет ограничить имущественный риск участника суммой вклада в капитал.

Управление капиталом. Институт юридического лица создает основание для более гибкого использования капитала, принадлежащего одному лицу, в различных сферах предпринимательской деятельности.

Юридическое лицо обладает определенными характерными для него признаками.

Признаками юридического лица являются присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе достаточны для того, чтобы организация могла признаваться субъектом права. Исходя из определения ст. 44 ГК, с учетом положений правовой теории выделяются четыре основных признака юридического лица:

Организационное единство. Юридическое лицо всегда существует как некая структура: есть определенные органы юридического лица, находящиеся друг по отношению к другу в определенном положении, иерархии; отношения участников юридического лица четко регламентированы, то есть конкретно определены сфера участия каждого из них, их права и обязанности в юридическом лице.

Организационное единство юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом и (или) учредительным договором), а также нормативными актами, определяющими правовое положение, а именно: права и обязанности юридического лица.

Под уставом понимают документ, определяющий правовое положение юридического лица, утвержденный его учредителем.

Под учредительным договором понимают договор о совместной деятельности. В нем определяются права и обязанности учредителей друг по отношению к другу, к третьим лицам, к будущему юридическому лицу по поводу создания этого юридического лица.

Обособленное имущество. Объединение предметов техники, зданий, денежных средств в один имущественный комплекс, принадлежащий данной организации, и отграничение его от имущества, принадлежащего другим лицам, называется имущественной обособленностью юридического лица.

Имущественный комплекс может включать в себя не только какие-то имущественные блага (имущество как таковое), но и имущественные права, имущественные обязательства, интеллектуальную собственность. Имущество может принадлежать юридическому лицу как на праве собственности, так и на праве хозяйственного ведения либо оперативного управления, может находиться в аренде. При этом имущество юридического лица обособлено от имущества его участников и не зависит от их судьбы. Появление у конкретного юридического лица обособленного имущества, как правило, связано с формированием уставного фонда (капитала). Внешним проявлением имущественной обособленности юридического лица является наличие самостоятельного баланса или самостоятельной сметы расходов.

Выступление в гражданском обороте от своего имени. Это означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде. А использование юридическим лицом своего наименования позволяет отличать его от всех иных организаций.

Под правосубъектностью юридического лица в современной правовой науке понимается наличие у него качеств субъекта права, то есть правоспособности и дееспособности.

Правоспособность – это возможность иметь права и нести обязанности.

Дееспособность – это возможность своими собственными действиями создавать, приобретать, осуществлять и исполнять права и обязанности.

Право- и дееспособность юридического лица возникают одновременно в момент его создания, которым в соответствии с ГК считается момент государственной регистрации юридического лица (ч. 2 ст. 47), а именно: момент внесения записи о его регистрации в Единый государственный реестр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Гражданский кодекс Республики Беларусь наделяет юридические лица специальной (целевой) правосубъектностью. Это означает, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах (ч. 1 ст. 45 ГК). Отдельными видами деятельности, перечень которых утвержден Декретом Президента Республики Беларусь от 14 июля 2003 г. № 17 "О лицензировании отдельных видов деятельности", юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Неравна правосубъектность коммерческих и некоммерческих юридических лиц. Некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это необходимо для выполнения ее уставных целей, ради которых она создана, и соответствует этим целям и предмету деятельности такой организации.

Иначе юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд (ч. 2 ст. 45 ГК).

Составной частью правосубъектности юридического лица является его право создавать свои филиалы и представительства в соответствии со ст. 51 ГК. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавших их юридических лиц и действуют на основании утвержденных ими положений.

Для того чтобы выделить юридическое лицо среди массы всех других организаций используются средства его индивидуализации, к основным из которых относятся наименование и фирменное наименование юридического лица.

Наименование юридического лица обязательно должно включать в себя указание на его организационно-правовую форму. Наименование некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательством случаях – и иных коммерческих организаций – должно содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо должно иметь сокращенное наименование.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование - название юридического лица.

Юридические лица, фирменное наименование которых зарегистрировано в установленном порядке, имеют исключительное право его использования на производимых товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изделиях, официальных бланках и другой документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь (ст. 1013 ГК).

Одним из средств индивидуализации юридического лица является его место нахождения, которое определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законодательными актами в учредительных документах юридического лица не установлено иное (ч. 2 ст. 50 ГК).

ГК предусматривает создание организаций, преследующих извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяющих полученную прибыль между участниками (коммерческие организации) либо не имеющих извлечения прибыли в качестве такой цели и не распределяющих полученной прибыли между участниками (некоммерческие организации) (ч. 1 ст. 46 ГК).

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, в свою очередь могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ (ч. 1 ст. 63 ГК), производственных кооперативов, унитарных предприятий и крестьянских (фермерских) хозяйств (ч. 2 ст. 46 ГК).

В соответствии с ч. 2 ст. 63 ГК хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и командитного товарищества. Участником полного товарищества может быть только физическое лицо, как правило, индивидуальный предприниматель.

Командитным товариществом признается товарищество, в котором наряду с полными товарищами имеется один или несколько участников (вкладчиков, командитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 81 ГК).

Хозяйственные общества могут создаваться в форме общества с ограниченной ответственностью (ч. 1 ст. 86 ГК), общества с дополнительной ответственностью (ч. 1 ст. 94 ГК) и акционерного общества (ч. 1 ст. 96 ГК).

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 12 марта 1992 года "О ценных бумагах и фондовых биржах" акция – документ, удостоверяющий право владельца на долю собственности акционерного общества, дающий право ее владельцу на получение части прибыли общества в виде дивиденда и на участие в управлении. Более того, участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Закон Республики Беларусь от 9 декабря 1992 года "Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью" устанавливает виды данных хозяйственных обществ и регулирует порядок их деятельности.

Одной из организационно-правовых форм коммерческих организаций является производственный кооператив (артель) – организация, участники которой обязаны внести имущественный паевой взнос, а также принимать личное трудовое участие в его деятельности. Таким образом, имущество, находящееся в собственности кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом. Общие положения о производственном кооперативе закреплены в ст. 107 ГК.

Унитарное предприятие – это коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Такое имущество может принадлежать унитарному предприятию либо на праве хозяйственного ведения, либо находиться в оперативном управлении. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (ст. 113, 276 – 278 ГК).

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием по договорам или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия (ч. 2 ст. 280 ГК).

Законодательство предусматривает образование унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения, за исключением казенного предприятия, основанного на праве оперативного управления, которое может быть образовано по решению Правительства Республики Беларусь в случаях, предусмотренных законодательством об унитарных предприятиях, исключительно на базе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь.

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

ГК предусматривает особую форму юридического лица – крестьянское (фермерское) хозяйство (в редакции Закона Республики Беларусь от 14 июля 2000 года).

Порядок государственной регистрации субъектов хозяйствования установлен Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 "Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования" в редакции Декрета Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 22 "О внесении изменений и дополнения в некоторые декреты Президента Республики Беларусь и признании утратившими силу пункта 6 Декрета Президента Республики Беларусь от 3 мая 1997 г. № 12 и иных декретов Президента Республики Беларусь".

Указанным Положением установлен порядок регистрации и перечень документов, необходимых для государственной регистрации субъектов хозяйствования.

Государственная регистрация потребительских обществ и их союзов, банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, страховых организаций (в том числе обществ взаимного страхования, страховых брокеров, объединений страховщиков) (далее – страховые организации), открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации государственной собственности, коммерческих организаций с иностранными инвестициями, а также субъектов хозяйствования в свободных экономических зонах, объединений юридических лиц, созданных по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, регулируются указанным Положением с учетом особенностей, установленных законодательством для государственной регистрации соответствующих субъектов хозяйствования.

Так, государственная регистрация банков, небанковских кредитно-финансовых организаций регулируется нормами Банковского кодекса Республики Беларусь.

Особенности государственной регистрации страховых организаций установлены Законом Республики Беларусь от 3 июня 1993 года "О страховании" (с изменениями и дополнениями от 10 декабря 1993 г., от 31 января 2000 г.).

Особенности создания и государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями предусмотрены Инвестиционным кодексом Республики Беларусь, принятым 22 июня 2001 года.

Порядок регистрации субъектов хозяйствования в свободных экономических зонах устанавливается Законом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 года "О свободных экономических зонах" (с изменениями и дополнениями от 24 июля 2002 г.), а также положением о СЭЗ, утверждаемым Советом Министров Республики Беларусь.

Тема 3. Правовое регулирование экономической несостоятельности

В настоящее время, как известно, экономика Республики Беларусь находится на стадии становления рыночных отношений, а неотъемлемой частью рыночного хозяйства является институт банкротства. Он служит мощным стимулом эффективной работы предпринимательских структур, гарантируя одновременно экономические интересы кредиторов, а также государства как общего регулятора рынка.

Во всех странах целями банкротства является не только финансовое наказание должника, но и реорганизация несостоятельного предприятия в иную организационно-правовую форму.

Однако реализация этих целей невозможна без совершенной нормативно-правовой базы, регулирующей хозяйственные (экономические) правоотношения. К большому сожалению, в СССР, частью которого длительное время была Республика Беларусь, отказались от регулирования отношений, связанных с банкротством, поскольку существование этого института было совершенно несовместимо с монополией государственной собственности и господством плановых начал в экономике. В результате на протяжении десятилетий функционировали многие убыточные предприятия, поддерживаемые за счет государственного финансирования и периодического списания долгов. С распадом Советского Союза и возрождением рыночных отношений в нашем государстве начался новый этап развития гражданско-правового регулирования банкротства. Отсутствие законодательства о банкротстве породило неустойчивость кредитных отношений, нездоровое положение в сфере предпринимательской деятельности и незащищенность участников гражданского оборота.

Первый Закон в Республике Беларусь, регулирующий отношения, связанные с экономической несостоятельностью и банкротством, был принят 30 мая 1991 года. Это один из самых первых законов не только в странах Содружества Независимых Государств, но и на территории Центральной и Восточной Европы.

Практическое применение его норм доказало, что действующее в то время законодательство недостаточно эффективно, не способно отвечать современным требованиям и в полной мере не служит целям оздоровления экономики.

В силу того, что практика применения законодательства о банкротстве формировалась в хозяйственных судах и именно для судей недостатки этого законодательства были наиболее очевидны, Высший Хозяйственный Суд изначально занял активную позицию в вопросе совершенствования законодательства в данной области.

В июле 2000 года был принят новый Закон Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», который вступил в силу с 12 февраля 2001 года.

В нем акцент сделан на процедуре санации, предусматривающей меры по оздоровлению должника, то есть восстановлению его платежеспособности.

В основу нового Закона о банкротстве были положены следующие принципы:

- четкое определение сторон и других лиц, участвующих в деле о банкротстве, их прав и обязанностей;
- подробная регламентация всех процессуальных действий;
- приоритетность проведения санации;
- максимальный с процессуальной точки зрения демократизм по отношению к действиям должника и кредиторов;
- наличие института антикризисных управляющих на всех стадиях производства;
- широкая гласность процесса через республиканские средства массовой информации;
- гарантированность от злоупотреблений со стороны должника, кредиторов и управляющих при распоряжении имуществом должника;
- наличие гарантий со стороны государства по социальной защите работников должника;
- приоритетности мирового соглашения на всех стадиях производства по делу о банкротстве и т. д.

Эффективный режим несостоятельности является важнейшим фактором надежного экономического развития, гарантией возвратности долгов и укрепления коммерческих отношений.

Сегодня одним из наиболее актуальных направлений реформирования белорусского законодательства является совершенствование действующего Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», отвечающего как внутренним, так и международным потребностям.

Правовыми актами, регулирующими порядок признания должника экономически несостоятельным (банкротом) и процедуры банкротства, являются Закон Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», а также Указ Президента Республики Беларусь от 12.11.03 № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)». Законом установлены:

- основания для признания хозяйственным судом должника банкротом или объявления должником о своем банкротстве;
- урегулированы порядок и условия проведения производства по делу о банкротстве;
- предусмотрено осуществление мер по предупреждению банкротства и иных отношений, возникающих при неплатежеспособности должника, в целях проведения его санации, 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.

При этом необходимо учитывать, что наряду с термином «банкротство» в законодательстве применяется также термин «экономическая несостоятельность».

В юридической литературе встречается два подхода к соотношению этих понятий:

- банкротство рассматривается как частный случай несостоятельности;
- банкротство и несостоятельность рассматриваются как тождественные понятия.

Указом Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 года № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротстве)» определено:

экономическая несостоятельность – неплатёжеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда об экономической несостоятельности с санацией должника (решение о санации);

банкротство – неплатёжеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер, признанная решением хозяйственного суда о банкротстве с ликвидацией должника – юридического лица, прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя (решение об открытии ликвидационного производства).

При этом нередкими в хозяйственной практике являются случаи преднамеренного или ложного банкротства.

Ложное банкротство – обращение в суд с заявлением должника при наличии у лица, от имени которого подано это заявление, возможности удовлетворить требования кредиторов в полном объеме.

Преднамеренное банкротство – банкротство по вине учредителей (участников), собственника имущества должника или иных лиц, в том числе руководителя, имеющих право давать обязательные для должника указания либо имеющих возможность иным образом определять его действия.

При вынесении хозяйственным судом в отношении должника решения о санации он признается экономически несостоятельным, а если выносится решение о ликвидации, тогда он признается банкротом.

Неплатёжеспособность может быть вызвана отсутствием или нехваткой наличных средств, которыми мог бы распорядиться должник на момент наступления срока платежа, но такие средства у должника появятся, когда он, будучи кредитором, в других правоотношениях, получит удовлетворение своих требований. Хотя в данный конкретный момент времени должник является неплатёжеспособным, но при составлении баланса его имущества на этот момент обнаруживается превышение актива над пассивом.

Такое состояние имущества неплатёжеспособного должника называют практической неплатёжеспособностью, и проблема ее разрешения часто бывает вопросом времени, а для принудительного исполнения должником своих обязательств оказывается достаточным применения норм гражданского права, регу-

лирующих вопросы ответственности за ненадлежащее исполнение обязательств.

Совсем иначе складывается положение, когда в имуществе должника имеет место превышение пассива над активом и должник при обычном ведении дела не может погасить все свои обязательства, срок платежа по которым уже наступил. Должник впал в состояние неплатёжеспособности, которая по своему характеру абсолютна.

Отношения, возникающие в результате и в связи с абсолютной неплатёжеспособностью должников, регулируются законодательством о банкротстве.

Действующий Закон Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» определяет неплатёжеспособность как неспособность удовлетворить требования кредитора (кредиторов) по денежным обязательствам, а также по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

При этом состояние неплатёжеспособности преобразуется в банкротство при наличии двух условий:

- неплатёжеспособность должна иметь или приобретать устойчивый характер (то есть должна быть абсолютной);
- наличие неплатёжеспособности устанавливает хозяйственный суд или должник добровольно объявляет себя не платёжеспособным.

Признаки банкротства можно выделить и подразделить на две группы. В первую группу входят признаки, служащие основанием для возбуждения производства по делу о банкротстве. Так, в соответствии со ст. 7 закона о несостоятельности, дело о банкротстве может быть возбуждено по заявлению должника при наличии следующих признаков несостоятельности:

- неплатёжеспособность должника имеет устойчивый характер;
- наличие обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что должник будет не в состоянии в установленный срок исполнить платёжные обязательства и (или) обязательства, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений, ввиду своей неплатёжеспособности, приобретающей устойчивый характер (в предвидении банкротства).

Дополнительным основанием для подачи заявления должника о своей экономической несостоятельности (банкротстве) согласно Указу Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)» является наличие коэффициента обеспеченности финансовых обязательств активами более 0,85. Под указанным коэффициентом понимается способность должника рассчитаться по своим финансовым обязательствам после реализации активов и определяется как отношение всех обязательств должника, кроме резервов предстоящих расходов и платежей, фондов потребления к общей стоимости имущества.

В ст. 8 Закона о несостоятельности приводится перечень признаков, при наличии которых должник обязан подать заявление о своём банкротстве. В частности такая обязанность возникает в случаях, когда:

- удовлетворение требований одного кредитора или нескольких кредиторов приводит к невозможности исполнения денежных обязательств должника в полном объёме перед другими кредиторами либо прекращению деятельности должника – юридического лица;

- органом (лицами), уполномоченным (уполномоченными) в соответствии с учредительными документами должника – юридического лица на принятие решения о его ликвидации, принято решение о подаче в хозяйственный суд заявления должника;

- органом, уполномоченным собственником имущества должника – унитарного предприятия, принято решение о подаче в хозяйственный суд заявления должника.

В соответствии с п. 1.11 Указа дело о банкротстве может быть возбуждено по заявлению кредитора при наличии в совокупности следующих оснований:

- наличие у кредитора достоверных, документально подтвержденных сведений о неплатежеспособности должника, имеющей или приобретающей устойчивый характер;

- применение к должнику принудительного исполнения, не произведенного в течение трех месяцев, либо выявление в процессе принудительного исполнения факта отсутствия у должника имущества, достаточного для удовлетворения предъявленных к нему требований;

- наличие задолженности перед кредитором, подавшим заявление кредитора в размере 100 базовых величин и более, а в случае, если должник является градообразующей или приравненной к ней организацией, государственной организацией, организацией с долей государственной собственности в уставном фонде, а также юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, имеющим государственные и международные заказы, – в размере 2500 базовых величин и более.

Отсутствие одного из указанных оснований влечет возвращение заявления кредитора. При этом за кредитором сохраняется право повторного обращения в хозяйственный суд с заявлением об экономической несостоятельности (банкротстве) при возникновении соответствующих оснований.

Указанные признаки служат формальным основанием для подачи заявления в хозяйственный суд о признании должника банкротом и возбуждения производства по делу о банкротстве. Их наличие не означает собственно банкротство, а лишь свидетельствует о неплатежеспособности должника. Только в ходе судебного разбирательства устанавливается природа неплатежеспособности, то есть признаки, необходимые и достаточные для констатации банкротства должника (вторая группа признаков): неплатежеспособность, имеющая или приобретающая устойчивый характер.

Эти признаки не очевидны. Они уточняются в ходе производства по делу о банкротстве либо объявляются самим должником, которому они заранее известны.

Наличие должника у одного кредитора не препятствует возбуждению производства по делу о банкротстве, но решение о признании должника несостоятельным и об открытии конкурсного производства должно приниматься хозяйственным судом только при наличии двух и более кредиторов. В противном случае принудительное взыскание производится не в рамках процедуры производства по делу о банкротстве (оно подлежит прекращению), а в ходе искового производства.

При определении наличия признаков банкротства принимается во внимание состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей.

Характеристику субъектов правовых отношений, связанных с банкротством, следует начать с должника.

Характеризуя правовое положение должника, необходимо отметить, что само понятие «должник» при употреблении в законодательстве о несостоятельности существенно отличается по своему содержанию от традиционного подхода, применяемого в гражданском праве. Обычно этим термином обозначается сторона гражданско-правового обязательства, обязанная совершить определённые действия по требованию кредитора, как-то передать товар, выполнить работу, уплатить деньги и т. п. (п. 1 ст. 288 ГК). В законодательстве о несостоятельности под должником понимается обязанная сторона лишь в денежном обязательстве, которая должна уплатить кредитору денежную сумму. С другой стороны, когда речь идёт о должнике, имеется в виду не только гражданско-правовое обязательство, но и обязанность по уплате в бюджет, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды налогов, сборов, пошлин, других платежей, в том числе экономических (финансовых) санкций, применяемых к должнику, то есть публично-правовая обязанность. В связи с этим к должникам в смысле законодательства о несостоятельности относятся и лица, не являющиеся стороной в гражданско-правовом обязательстве, но признаваемые по публичному праву налогоплательщиками, плательщиками страховых взносов и т. д. В обоих указанных случаях в качестве должника может быть признано лицо, находящееся в состоянии просрочки в отношении соответственно гражданско-правового обязательства или обязанности по уплате обязательных платежей.

Правовое положение должника зависит от того, на какой стадии находится дело о банкротстве и значительно отличается от его положения как плательщика-способного участника экономического оборота. В последнем случае организация или индивидуальный предприниматель обладают правоспособностью и дееспособностью. После возбуждения дела о банкротстве их дееспособность ограничивается, а в случае принятия хозяйственным судом решения о банкротстве должника – юридического лица с ликвидацией, его правосубъектность прекращается. Поскольку эти ограничения устанавливаются законом, они соответствуют правилам п. 1 ст. 21 ГК (ограничение дееспособности и правоспособности только в случаях и порядке, установленных законом). При этом огра-

ниченные дееспособность и правоспособность должника восполняются действиями управляющего.

Согласно ст. 1 Закона о несостоятельности должник – неплатежеспособный индивидуальный предприниматель или неплатежеспособное юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, либо некоммерческой организации, действующей в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда.

В отношении субъектов естественных монополий, юридических лиц, являющихся режимными и особо режимными объектами и (или) имеющих такие объекты, юридических лиц, имеющих объекты, находящиеся только в собственности государства, обеспечивающих поддержание необходимого уровня обороноспособности, функционирование стратегически значимых отраслей экономики и (или) иные важные государственные потребности, законодательство об экономической несостоятельности (банкротстве) не применяется, в том числе положения Указа Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)», за исключением подпунктов 1.6 – 1.8 пункта 1 и подпункта 6.1 пункта 6 настоящего Указа, а также статей 15, 16 и части четвертой статьи 113 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2000 года «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

Определенные виды субъектов банкротства обладают особыми свойствами, что находит свое отражение в установлении для этих субъектов специальных процедур банкротства. В действующем белорусском законе о банкротстве такие процедуры предусмотрены в отношении:

- градообразующих организаций и организаций, приравненных к ним;
- сельскохозяйственных организаций;
- крестьянских (фермерских) хозяйств;
- банков и небанковских кредитно-финансовых организаций;
- профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Процесс производства по делу об экономической несостоятельности и банкротству немыслим без участия кредиторов, которыми являются лица, предполагающие о наличии у них права требовать от должника денежного удовлетворения. Действующий Закон о несостоятельности Республики Беларусь выделяет также конкурсных кредиторов, к которым относятся кредиторы по платежным обязательствам, за исключением граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью, а также учредителей (участников) должника – юридического лица, перед которыми должник несет ответственность по обязательствам, вытекающим из такого участия, или представитель работников должника – по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений.

Интересы всех кредиторов как участников дела о банкротстве представляют собрание и комитет кредиторов. Участниками собрания кредиторов с правом голоса являются конкурсные кредиторы. В собрании кредиторов участвуют

представитель работников должника, судьи (судья). Осуществляющие производство по делу о банкротстве, а также лица, вызванные хозяйственным судом или управляющим. Конкурсные кредиторы на собрании кредиторов обладают числом голосов, пропорциональным сумме их требований к должнику, признаваемых в соответствии с Законом о несостоятельности, установленными на дату проведения собрания кредиторов. Если иное не предусмотрено Законом о несостоятельности, собрание кредиторов признаётся правомочным независимо от числа голосов конкурсных кредиторов, присутствовавших на нём, при условии, что о времени и месте проведения собрания кредиторов конкурсные кредиторы были надлежащим образом уведомлены и могли свободно собраться в предложенном месте проведения собрания кредиторов в назначенное время. Организация и проведение собрания кредиторов осуществляется управляющим под контролем хозяйственного суда.

Вопросы, составляющие исключительную компетенцию собрания кредиторов, определены ч. 6 ст. 53 Закона о несостоятельности. К ним относятся:

- защита требований кредиторов в случаях, предусмотренных Законом о несостоятельности;
- принятие решения об утверждении плана санации или плана ликвидации должника – юридического лица либо плана прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов;
- принятие решения о заключении мирового соглашения;
- принятие решения о заявлении в хозяйственный суд ходатайства об открытии ликвидационного производства или об отстранении управляющего;
- принятие решения об образовании комитета кредиторов, определение его количественного состава, избрание членов комитета кредиторов или принятие решения о досрочном прекращении полномочий комитета кредиторов;
- рассмотрение жалоб на действия управляющего;
- решение иных вопросов, предусмотренных Законом о несостоятельности.

Что касается порядка принятия решений собранием кредиторов по вопросам, поставленным на голосование, то здесь Закон о несостоятельности использует принцип большинства голосов от числа конкурсных кредиторов, присутствующих на собрании кредиторов.

Комитет кредиторов является специфическим субъектом правоотношений, возникающих в связи с несостоятельностью должника. Этот орган избирается на общем собрании кредиторов. Закон о несостоятельности не предписывает создание комитета кредиторов в обязательном порядке. Однако при достаточно большом количестве кредиторов принятие решений по соответствующим вопросам на общем собрании кредиторов может привести к затягиванию процесса. Потому целесообразно было бы предоставить решение вопроса о создании комитета кредиторов на усмотрение кредиторов только в том случае, если количество кредиторов не превышает определённого числа.

Максимальное количество членов комитета кредиторов – семь человек. Они могут избрать из своего состава председателя комитета кредиторов. Если в комитете кредиторов более трёх членов, избрание председателя комитета кредиторов является обязательным в соответствии с требованиями Закона о несостоятельности. Решения комитета кредиторов также принимаются большинством голосов от общего числа членов комитета кредиторов. В соответствии со ст. 60 Закона о несостоятельности компетенцию комитета кредиторов составляет принятие решений по следующим вопросам:

- о созыве собрания кредиторов;
- о рекомендации собранию кредиторов рассмотреть вопросы о ненадлежащем исполнении управляющим своих обязанностей и заявлении в хозяйственный суд ходатайства об освобождении управляющего от должности;
- об утверждении или отказе в утверждении сделок должника, которые в соответствии с Законом о несостоятельности заключаются с согласия комитета кредиторов;
- о представлении хозяйственному суду кандидатуры помощника управляющего;
- по иным вопросам, отнесённым в соответствии с законодательством к его компетенции собранием кредиторов.

Требования кредиторов фиксируются в реестре, который ведётся управляющим. В нём в соответствии с ч. 1 ст. 57 Закона о несостоятельности указываются сведения о каждом кредиторе, о размере требований каждого кредитора, об очередности удовлетворения каждого требования кредитора.

Одной из центральных фигур в производстве по делу о банкротстве является антикризисный управляющий. Антикризисное управление – новая профессия, требующая от управляющих специальных знаний и навыков.

В отличие от руководителя организации, предпринимателя, который при осуществлении своей деятельности должен действовать в интересах собственного бизнеса, управляющий обязан действовать в интересах должника и его кредиторов. Поэтому базовым принципом деятельности управляющего является принцип его независимости.

Согласно ст. 66, 67 Закона временный (антикризисный) управляющий – индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, имеющие лицензию на осуществление деятельности временного (антикризисного) управляющего, назначается хозяйственным судом по предложению кредитора, должника в производстве по делу о банкротстве юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, за исключением производств по делу о банкротстве градообразующих или приравненных к ним организаций, государственных организаций, организаций, имеющих долю государственной собственности в уставном фонде, а также юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих государственные и международные заказы, и должников, в отношении которых государственные органы и организации заявили ходатайство перед хозяйствен-

ным судом о назначении временных (антикризисных) управляющих из числа предложенных ими кандидатур.

При этом управляющий, назначенный хозяйственным судом для проведения проверки наличия оснований для возбуждения конкурсного производства, а также осуществления мер по обеспечению сохранности имущества должника и иных полномочий временного управляющего в соответствии с настоящим Законом – временный управляющий.

Закон о несостоятельности определяет права и обязанности управляющего.

Управляющий после получения удостоверения управляющего в отношении должника в соответствии с законодательством вправе:

- осуществлять контроль за обеспечением сохранности имущества должника;
- получать вознаграждение;
- ходатайствовать перед хозяйственным судом о представлении и (или) истребовании у организаций необходимых документов, заключений, представлении ими иных сведений, относящихся к хозяйственной деятельности должника, а также знакомиться с такими материалами в месте их нахождения, если иное не предусмотрено законодательством;
- проводить экспертизу финансово-хозяйственной деятельности должника и анализ финансового состояния и платежеспособности должника самостоятельно или с привлечением через хозяйственный суд должника, необходимых экспертов и специалистов;
- ходатайствовать перед хозяйственным судом о вызове в хозяйственный суд лиц для дачи необходимых разъяснений;
- входить в служебные помещения должника и производить в них осмотр;
- созывать собрания кредиторов;
- истребовать имущество, вышедшее из владения, собственности или хозяйственного ведения должника;
- предъявлять от имени должника иски в общий суд, хозяйственный суд или иные органы, разрешающие споры в отношении должника;
- оспаривать требования кредиторов;
- организовывать хозяйственную деятельность должника, проводить санацию или ликвидацию должника – юридического лица либо прекращение деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождение его от долгов;
- совершать сделки с имуществом должника;
- заключать от имени должника мировое соглашение;
- обращаться в хозяйственный суд при наличии разногласий с кредиторами и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами;
- заявлять отказ от исполнения обязательств должника;
- продолжать выполнять условия трудового и коллективного договоров или расторгать их;

- привлекать к работе помощников;
- осуществлять иные полномочия, вытекающие из настоящего Закона и иного законодательства.

Управляющий с момента его назначения обязан:

- принять в ведение имущество и дела должника;
- обеспечивать сохранность имущества должника и принимать меры по его защите;
- принимать меры по защите прав и интересов трудового коллектива (коллектива работников организации) должника;
- принимать меры, направленные на поиск, выявление и возврат имущества должника, в том числе находящегося у третьих лиц;
- истребовать у должника полный список его кредиторов и дебиторов с указанием суммы задолженности, развернутый баланс активов и пассивов, отчет о финансовом положении и другую необходимую информацию, содержащуюся в книгах, счетах и иных документах;
- производить опись (инвентаризацию) и оценку всего движимого и недвижимого имущества должника и установление его долгов;
- проводить анализ финансового состояния и платежеспособности должника;
- определять наличие признаков ложного банкротства, преднамеренного банкротства, сокрытия банкротства или срыва возмещения убытков кредиторам;
- устанавливать кредиторов должника и организовывать защиту их требований;
- заявлять в установленном порядке возражения по предъявленным к должнику требованиям кредиторов;
- организовывать хозяйственную деятельность должника, заявлять отказ от исполнения обязательств должника в порядке, установленном настоящим Законом;
- производить выделение и исключение из состава имущества должника имущества третьих лиц;
- составлять на основании анализа финансового состояния и платежеспособности должника план санации и (или) план ликвидации должника – юридического лица либо план прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов;
- осуществлять проведение санации должника или ликвидационного производства; организовывать продажу имущества должника, удовлетворение требований кредиторов в порядке, установленном настоящим Законом;
- передавать на хранение документы должника, подлежащие обязательному хранению в соответствии с законодательством;
- представлять в случаях, предусмотренных настоящим Законом, информацию кредиторам, должнику и в хозяйственный суд;

- представлять отчеты о своей деятельности в орган государственного управления по делам о банкротстве в форме и порядке, установленных этим органом;

- осуществлять иные полномочия, вытекающие из настоящего Закона и иного законодательства.

В процессе конкурсного производства управляющий готовит заключение о финансовом состоянии и платежеспособности должника, которое включается в план санации и (или) план ликвидации должника – юридического лица либо план прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов.

Лицо, назначенное временным (антикризисным) управляющим, не вправе заниматься иными видами деятельности, кроме временного (антикризисного) управления, преподавательской и научной деятельности.

П. 1.9 Указа Президента Республики Беларусь от 12 ноября 2003 г. № 508 «О некоторых вопросах экономической несостоятельности (банкротства)» предусмотрено создание при республиканских органах государственного управления, местных исполнительных и распорядительных органах комиссии по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства) в целях:

- разработки и внесения в республиканский орган государственного управления, местный исполнительный и распорядительный орган предложений о принятии мер по досудебному оздоровлению (наряду с лицами, которые в соответствии с настоящим Указом, иными актами законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) обязаны принимать меры по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства);

- подбора, организации подготовки наряду с органом государственного управления по делам о банкротстве, а также аккредитации лиц на осуществление деятельности временного (антикризисного) управляющего;

- подготовки предложений по проектам мировых соглашений, планов завершения досудебного оздоровления в защитном периоде или планов ликвидации юридических лиц, прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей.

В состав комиссии включаются представители республиканских органов государственного управления, органа государственного управления по делам о банкротстве, местных исполнительных и распорядительных органов, иных государственных органов и организаций, имеющие высшее юридическое и (или) экономическое образование. На период принятия мер по предупреждению экономической несостоятельности (банкротства) в состав комиссии включаются также собственник имущества унитарного предприятия, представители учредителей (участников) юридических лиц, индивидуальные предприниматели, в отношении которых принято решение о проведении досудебного оздоровления.

Членами комиссии не могут быть лица, имеющие судимость. Кандидатуры, представленные к включению в состав комиссии, подлежат обязательной

проверке правоохранительными и другими органами в соответствии с законодательством.

Финансирование комиссии осуществляется в пределах средств, предусмотренных на содержание местных исполнительных и распорядительных органов, республиканских органов государственного управления.

Кроме того, лицами, участвующими в деле о банкротстве, наряду с лицами, признаваемыми таковыми в соответствии с законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве), являются:

- собственник имущества должника, его представители;
- учредители (участники) должника, их представители;
- представитель (представители) работников должника;
- прокурор;
- государственные органы и организации, в ведении или подчинении которых находится должник, в отношении которого подано заявление об экономической несостоятельности (банкротстве);
- другие заинтересованные государственные органы и организации;
- иные лица в случаях, предусмотренных законодательными актами.

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

В процессе производства по делу о банкротстве (экономической несостоятельности) могут участвовать также такие субъекты, как свидетели, эксперты, переводчики, специалисты, представители.

Дела о банкротстве рассматриваются хозяйственным судом по месту нахождения должника.

К процедурам, предотвращающим банкротство должника, относятся:

- досудебное оздоровление;
- защитный период;
- санация;
- мировое соглашение.

Досудебное оздоровление – означает реализацию мер по обеспечению стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также по восстановлению их платежеспособности. Такие меры принимаются руководителями организаций, собственником имущества унитарного предприятия, учредителями (участниками) юридического лица, государственными органами и организациями, местными исполнительными и распорядительными органами.

Защитный период – вводится хозяйственным судом по ходатайству должника, органов, принявших решение о проведении досудебного оздоровления, сроком до трех лет в целях завершения досудебного оздоровления.

На срок введения защитного периода хозяйственным судом назначается временный управляющий.

Введение защитного периода не является основанием для отстранения руководителя должника и иных органов управления от исполнения их функций, однако они вправе совершать сделки и исполнять платежные обязательства только с письменного согласия временного управляющего, который действует под контролем хозяйственного суда.

Дело о банкротстве должно быть рассмотрено судом не позднее семи месяцев со дня поступления заявления о банкротстве в хозяйственный суд.

По результатам рассмотрения дела о банкротстве суд принимает одно из следующих решений:

- решение об экономической несостоятельности с санацией должника;
- решение о банкротстве с ликвидацией должника;
- определение о прекращении производства по делу о банкротстве.

Решение об экономической несостоятельности с санацией должника принимается при наличии оснований для проведения санации.

Санация – процедура конкурсного производства, предусматривающая переход права собственности, изменение договорных и иных обязательств, реорганизацию, реструктуризацию или оказание финансовой поддержки должнику, осуществляемая для восстановления его устойчивой платежеспособности и урегулирования взаимоотношений должника и кредитора в установленные сроки.

Основаниями для возбуждения конкурсного производства являются:

- устойчивый характер неплатежеспособности должника;
- наличие обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что должник будет не в состоянии исполнить платежные обязательства и (или) произвести выплаты по обязательствам, вытекающим из трудовых или связанных с ними отношений, в установленный срок ввиду своей неплатежеспособности, приобретающей устойчивый характер (в предвидении банкротства).

Решение о банкротстве с ликвидацией должника – юридического лица, прекращением деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождением его от долгов, принимается хозяйственным судом при отсутствии оснований для проведения санации.

Решения хозяйственного суда о санации и об открытии ликвидационного производства подлежат немедленному исполнению.

Хозяйственный суд прекращает производство по делу о банкротстве в случаях:

- восстановления платежеспособности должника в процессе санации;
- заключения мирового соглашения;
- удовлетворения всех предъявленных требований кредиторов до принятия судом решения по делу о банкротстве;
- установления ложного банкротства;

- отсутствия оснований для возбуждения конкурсного производства.

Мировое соглашение в производстве по делу о банкротстве – процедура банкротства в виде соглашения между должником и конкурсными кредиторами об уплате долгов, или уменьшении долгов, или рассрочке их уплаты, а также установлении более позднего срока уплаты долгов и т. п.

Мировое соглашение может быть заключено на любой стадии дела о банкротстве после погашения задолженности по требованиям кредиторов первой и второй очереди (то есть требования физических лиц, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда их жизни или здоровью; расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих у должника по трудовому договору (контракту), и выплате вознаграждений по авторским договорам).

Ликвидационное производство – процедура конкурсного производства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях ликвидации должника – юридического лица или прекращения деятельности должника – индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов, продажи имущества должника и соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

Ликвидационное производство осуществляет конкурсный управляющий, назначаемый хозяйственным судом, действующий под контролем хозяйственного суда и конкурсных кредиторов.

Определение хозяйственного суда о завершении ликвидационного производства является основанием для внесения записи о ликвидации должника в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. С этого момента должник – юридическое лицо считается ликвидированным, должник – индивидуальный предприниматель – свободным от долгов.

Закон «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» предусматривает такие ***упрощенные процедуры банкротства***, как процедура банкротства ликвидируемого должника и процедура банкротства отсутствующего должника.

Процедура банкротства ликвидируемого должника применяется только к должникам – юридическим лицам, в отношении которых принято решение о ликвидации согласно общим правилам законодательства.

Эта процедура применяется если стоимость имущества должника, в отношении которого принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов. Ликвидация юридического лица предполагает соразмерное удовлетворение требований кредиторов, в порядке, определяемом законодательством, и, следовательно, в случае обнаружения недостаточности имущества должника для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия, либо собственник имущества унитарного предприятия до назначения такой комиссии, либо учредители (участники) юридического лица обязаны подать в хозяйственный суд заявление о банкротстве в течение одного месяца со дня выявления этого обстоятельства.

Особенность процедуры банкротства ликвидируемого юридического лица проявляется в процессе ведения и реализации задач конкурсного производства.

В определении о возбуждении производства по делу о банкротстве ликвидируемого юридического лица хозяйственный суд указывает об открытии конкурсного производства и назначении управляющего. Если до возбуждения дела о банкротстве юридического лица, имущества которого недостаточно для соразмерного удовлетворения требований кредиторов, назначена ликвидационная комиссия (ликвидатор), то после возбуждения дела о банкротстве данного юридического лица эта комиссия (ликвидатор) передает все дела юридического лица управляющему в срок, который не может превышать семи дней со времени возбуждения дела о банкротстве. Обязанности управляющего могут быть возложены на председателя ликвидационной комиссии.

Если при рассмотрении дела о банкротстве будет установлено, что имеющееся у юридического лица имущество (активы) позволяет удовлетворить требования всех кредиторов в полном объеме, хозяйственный суд вправе прекратить производство по делу о банкротстве этого юридического лица.

Хозяйственный суд в течение четырех месяцев со дня возбуждения производства по делу о банкротстве ликвидируемого юридического лица принимает решение об открытии ликвидационного производства в отношении этого юридического лица.

Защитный период и санация по делу о банкротстве ликвидируемого юридического лица не применяется.

Процедура банкротства отсутствующего должника применяется как в отношении юридического лица, так и в отношении индивидуального предпринимателя. Основанием для ее применения является отсутствие должника – индивидуального предпринимателя или руководителя должника – юридического лица, фактически прекратившего свою деятельность, и невозможность установления их местонахождения.

Закон об экономической несостоятельности не устанавливает срок, в течение которого может отсутствовать должник. Поэтому для проведения такой упрощенной процедуры главное, чтобы заинтересованные лица представили доказательства того, что попытки связаться с должником оказались безрезультатными. Время отсутствия должника, фактически, значения не имеет.

Эта процедура также применяется в случаях, если имущество должника – юридического лица не позволяет покрыть судебные расходы, расходы на выплату вознаграждения управляющему, а также текущие платежи должника в процессе конкурсного производства за коммунальные, эксплуатационные и иные услуги, а также удовлетворяются требования кредиторов по денежным обязательствам должника, возникшим в процессе конкурсного производства. Однако она должна применяться только в том случае, если в течение 12 месяцев со дня возбуждения в хозяйственном суде производства по делу о банкротстве не проводились операции по счетам должника, или имеются иные призна-

ки, явно свидетельствующие об отсутствии хозяйственной деятельности должника.

Особенности этой процедуры заключаются в следующем:

- С заявлением о банкротстве отсутствующего должника может обратиться кредитор, прокурор, налоговый и иной уполномоченный орган. При этом критерий неплатежеспособности должника значения не имеет. Возбуждая производство по делу, хозяйственный суд в определении указывает, что открывается конкурсное производство и назначает управляющего.

- Хозяйственный суд в течение трех месяцев со дня возбуждения производства по делу о банкротстве отсутствующего должника принимает решение об открытии ликвидационного производства в отношении этого должника. Срок ликвидационного производства отсутствующего должника не может превышать шести месяцев.

Защитный период, санация и мировое соглашение в производстве по делу о банкротстве отсутствующего должника не применяются.

Тема 4. Понятие и признаки предпринимательской деятельности

Действительно, основным видом экономической деятельности является предпринимательская деятельность, под которой понимается самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления (ч. 2 ст. 1 ГК).

Для того чтобы та или иная деятельность могла признаваться предпринимательской, необходимы и достаточны следующие признаки:

- 1) участие лица в гражданском обороте;
- 2) самостоятельный характер деятельности;
- 3) выступление лица в гражданском обороте от своего имени;
- 4) предпринимательский риск;
- 5) самостоятельная имущественная ответственность;
- 6) цель деятельности – систематическое получение прибыли.

Формы предпринимательской деятельности

Правовая форма осуществления предпринимательской деятельности – это внешнее выражение, зафиксированное законом положение субъекта, ведущего эту деятельность, порядок формирования и использования его имущества и ответственности в хозяйственном обороте.

Данное понятие включает в себя следующие элементы:

- определение статуса самого субъекта и сообщение об этом органам государства;
- установление имущественных отношений как по поводу создания базы предпринимательской деятельности, так и в отношении распределения ее результатов;
- распределение ответственности внутри избранной формы и вовне, перед контрагентами и потребителями.

Различают следующие формы предпринимательской деятельности:

- 1) без образования юридического лица (то есть в качестве индивидуального предпринимателя);
- 2) с образованием юридического лица (в форме: хозяйственных товариществ (полных и коммандитных); хозяйственных обществ (с ограниченной ответственностью, дополнительной ответственностью, акционерные общества открытого и закрытого типа); унитарных предприятий (на праве хозяйственного ведения или оперативного управления); производственных кооперативов и крестьянских (фермерских) хозяйств).

Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательства являются:

- физические лица, не ограниченные в правах в порядке, определяемом законодательными актами республики Беларусь;
- иностранные граждане и лица без гражданства в пределах прав и обязанностей, предусмотренных действующим законодательством Республики Беларусь;
- группы граждан (партнеров) – коллективы предпринимателей.

Центральной фигурой в вопросе предпринимательской деятельности является индивидуальный предприниматель, который имеет статус самостоятельного субъекта предпринимательства и на которого соответственно распространяется весь спектр хозяйственного законодательства.

Признаками индивидуального предпринимателя являются:

- дееспособность;
- государственная регистрация;
- деятельность, направленная на систематическое получение прибыли;
- выступление в гражданском обороте от имени субъекта хозяйствования;
- полная имущественная ответственность по своим обязательствам;
- возможность быть истцом и ответчиком в хозяйственном и других судах.

Не допускается занятие предпринимательской деятельностью должностными лицами и специалистами, работающими в органах государственной власти и управления, прокуратуры и судах. Запрет на занятие предпринимательством установлен также для государственных служащих, должностных лиц и специалистов органов внутренних дел и государственной безопасности, военнослужащих, руководителей, их заместителей и главных специалистов государственных организаций, руководителей их структурных подразделений.

Таким образом, индивидуальную предпринимательскую деятельность в Республике Беларусь может осуществлять любой дееспособный гражданин, обладающий соответствующими знаниями и квалификацией, которому в силу его служебного положения не запрещено заниматься предпринимательством.

Основными субъектами предпринимательской деятельности выступают коммерческие организации со статусом юридического лица, функционирующие в различных организационно-правовых формах. Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность в соответствии с предметом и целями своей деятельности, указанными в учредительных документах.

Государственная регистрация предпринимателей

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей проводится в соответствии с Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования».

Государственная регистрация индивидуальных предпринимателей осуществляется исполнительным комитетом по месту жительства. Гражданин должен представить следующие документы:

- заявление о государственной регистрации;

- фотографию гражданина, обратившегося за государственной регистрацией;
- оригинал либо копию платежного документа, подтверждающего уплату государственной пошлины (п. 14 Положения).

На основании представленных для государственной регистрации документов уполномоченное должностное лицо регистрирующего органа в момент подачи заявления осуществляет регистрацию субъекта в качестве индивидуального предпринимателя.

Если решение принято в пользу лица, ему:

- 1) присваивается регистрационный номер;
- 2) выдается разрешение на право изготовления печатей;
- 3) документы, подтверждающие постановку на учет в налоговых органах, в органах Фонда социальной защиты;
- 4) выдается свидетельство о государственной регистрации.

Отказ в государственной регистрации может последовать при запрете на занятие данным видом деятельности и при непредставлении соответствующих документов, о чем физическое лицо уведомляется в течение 15 дней.

Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением и влечет административную или уголовную ответственность в зависимости от объема полученного в результате такой деятельности дохода, который взыскивается в соответствующий бюджет.

Права и обязанности предпринимателей

Права предпринимателей:

- 1) заниматься любым видом хозяйственной деятельности;
- 2) осуществлять предпринимательскую деятельность в различных организационно-правовых формах;
- 3) привлекать денежные средства, имущество;
- 4) самостоятельно планировать свою деятельность;
- 5) самостоятельно нанимать и увольнять работников;
- 6) устанавливать формы и размер оплаты труда;
- 7) открывать счета в банках;
- 8) знакомиться с актами произведенных у них проверок;
- 9) представлять налоговым органам объяснения по уплате налогов;
- 10) обжаловать в установленном порядке решение контролирующих органов;
- 11) требовать от компетентных органов разъяснений по возникшим вопросам.

К основным обязанностям предпринимателей относятся:

- 1) обязанность зарегистрироваться в установленном законом порядке;
- 2) обязанность получить в установленном порядке специальное разрешение (лицензию);
- 3) обязанность выполнять решения государственных органов;

- 4) обязанность заключать трудовые договоры с лицами, принимаемыми на работу;
- 5) обязанность своевременно производить расчеты со всеми работниками;
- 6) обязанность оплачивать обязательные страховые взносы;
- 7) обязанность выполнять принятые на себя обязательства;
- 8) обязанность выполнять требования, предъявляемые к качеству и безопасности продукции;
- 9) обязанность представлять достоверную информацию о товаре (работе, услуге);
- 10) обязанность соблюдать правила, касающиеся экономической безопасности.

Ответственность в предпринимательской деятельности и ее виды

Юридическая ответственность в сфере предпринимательской деятельности представляет собой реакцию государства на правонарушение в сфере предпринимательских отношений, способов регулирования этих отношений посредством возложения на правонарушителя определенных обременений.

В сфере предпринимательской деятельности юридическая ответственность чаще всего сопровождается применением санкций имущественного характера. Однако в нормах права предусмотрено применение мер ответственности в виде ограничения и лишения прав. В качестве примеров таких мер можно назвать:

- ликвидацию коммерческой организации в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной нормами права, либо деятельности с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица (п. 2 ст. 57 ГК);
- приостановление действия лицензии (ч. 2 п. 26 Положения о лицензировании);
- аннулирование лицензии по решению лицензирующего органа (п. 30 Положения о лицензировании).

Гражданско-правовая ответственность проявляется в применении к нарушителю обязательства со стороны кредитора (кредиторов) или государства установленных гражданским законодательством либо договором мер воздействия, имеющих для правонарушителя отрицательные, в основном имущественные, последствия (уплата неустойки, возмещение убытков, возмещение вреда и т. д.).

Административная ответственность субъектов предпринимательской деятельности устанавливается за совершение административных правонарушений при осуществлении предпринимательской деятельности. Составы административных правонарушений в области предпринимательской деятельности, влекущих применение административной ответственности, предусмотрены в нормах гл. 12 КоАП Республики Беларусь, декретов и указов Президента Республики Беларусь.

Основания и порядок прекращения предпринимательской деятельности

Под ликвидацией индивидуального предпринимателя понимается прекращение его деятельности. Индивидуальный предприниматель может быть ликвидирован добровольно или в принудительном порядке по решению суда или регистрирующего органа, в том числе и при неплатежеспособности (банкротстве).

Основания для принудительной ликвидации субъектов хозяйствования в судебном порядке регламентируются нормами ГК, Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования».

Индивидуальный предприниматель ликвидируется по решению хозяйственного суда в случае:

- если осуществляет деятельность без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной нормами права, либо с неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица, признания судом государственной регистрации юридического лица недействительной, аннулирования государственной регистрации индивидуального предпринимателя;
- экономической несостоятельности (банкротства) юридического лица;
- в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

По решению регистрирующего органа в случае неосуществления предпринимательской деятельности в течение двенадцати месяцев подряд.

При прекращении деятельности индивидуального предпринимателя в регистрирующий орган представляются:

- заявление о прекращении деятельности по форме, установленной Министерством юстиции, с указанием в нем сведений о порядке и сроках прекращения деятельности, привлечении физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам.

По истечении ликвидационного периода индивидуальный предприниматель представляет в регистрирующий орган:

- печати и штампы либо заявление индивидуального предпринимателя об их неизготовлении или сведения о публикации объявлений об их утрате;
- подлинник свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя, а при его отсутствии – заявление о его утрате с приложением сведений о публикации объявления об утрате;
- копию публикации в газете «Рэспубліка» о прекращении деятельности.

Понятие, структура, источники формирования имущества субъектов хозяйственной деятельности

Для достижения основной цели хозяйственной (предпринимательской) деятельности – систематического извлечения прибыли – лицо, осуществляющее

эту деятельность, должно обладать определенным имуществом. Под имуществом понимают вещи, включая деньги и ценные бумаги и имущественные права (ст. 128 ГК). К имущественным правам относятся права требования кредитора к должнику, вытекающие из обязательств, право пользования имуществом, основанное на договоре аренды; обязательственные права требования участников к коммерческой организации; имущественные права, удостоверенные ценной бумагой.

Имущество может включать не только имущественные, но и иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку (п. 2 ст. 47 ГК), например, право использования фирменного наименования (ч. 2 ст. 1016 ГК).

Структуру имущества субъектов хозяйствования можно определить следующим образом:

- движимое и недвижимое имущество (к ним относятся здания, сооружения, земельные участки, сырье, полуфабрикаты, готовая продукция, денежные средства и т. д.);
- имущество, участвующее в производственной деятельности, и имущество непроизводственного назначения;
- имущество, изъятое из оборота, ограниченно оборотоспособное, свободно отчуждаемое;
- основные и оборотные средства – в зависимости от участия в производственном процессе, порядка перенесения их стоимости на стоимость выпускаемой продукции (по частям или в одном производственном цикле), длительности использования, ценности объектов;
- материальные активы (основные и оборотные средства) и нематериальные активы;
- нематериальные элементы – исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (патентные и авторские права, исключительные права в отношении средств индивидуализации субъектов хозяйственной деятельности и его продукции, работ, услуг (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания и т. д.).

Источники формирования имущества субъектов хозяйствования

- денежные и материальные взносы учредителей;
- доходы, полученные от реализации работ, услуг, иных видов хозяйственной деятельности;
- доходы от ценных бумаг;
- кредиты банков и других кредиторов;
- капитальные вложения и дотации из бюджета и др.

Права субъектов хозяйствования в отношении их имущества

Объем и содержание прав субъектов хозяйственной деятельности в отношении принадлежащего им имущества зависят от юридического титула, на основании которого имущество принадлежит субъекту хозяйственной деятельности. Таким титулом является право собственности, право хозяйственного ведения и право оперативного управления.

Право собственности как основа хозяйствования. Все коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий, а также индивидуальные предприниматели являются собственниками имущества, на базе которого они осуществляют свою деятельность.

Право собственности представляет собой органическую совокупность правомочий собственника, к которым относятся:

право владения – юридически обеспеченная возможность иметь у себя данное имущество (фактически обладать им);

право пользования – юридически обеспеченная возможность извлечения из имущества его полезных свойств;

право распоряжения – юридически обеспеченная возможность решать самостоятельно юридическую и фактическую судьбу имущества.

Государственная собственность. Республика Беларусь в лице уполномоченных органов является полноправным субъектом хозяйственной деятельности. При этом Республика Беларусь в хозяйственном обороте во-первых, является регулятором экономических отношений в обществе; во-вторых, Республика Беларусь и АТЕ сами являются собственниками различных объектов, в том числе и субъектов хозяйствования. Поэтому выделяется республиканская (собственность Республики Беларусь) и коммунальная (собственность АТЕ) собственности.

Частная собственность. Субъектами права частной собственности являются физические лица и негосударственные юридические лица.

Физические лица как собственники в хозяйственной деятельности могут выступать в нескольких правовых положениях.

1. Во-первых, в положении учредителя.

2. Во-вторых, как индивидуальный предприниматель, который, являясь полноценным субъектом хозяйственной деятельности, использует собственность в своей производственно-хозяйственной деятельности.

Собственность юридического лица:

- Это собственность организационно-хозяйственного плана. К ней относится уставный фонд. Он является материальной базой субъекта хозяйствования, на его основе разворачивается сама хозяйственная деятельность.

- Это собственность производственно-хозяйственного плана. К ней относятся товароматериальные ценности, на которых строится технологический процесс производства продукции, выполнения работ, оказания услуг (здания, станки, сооружения, оборудование, сырье, полуфабрикаты и т. п.).

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие нормам права, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие права и защищаемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и

обременять его другими способами, а также распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 210 ГК).

Право хозяйственного ведения. – это производное от права собственности вещное право, состоящее в возможности владения, пользования и распоряжения имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством. К праву хозяйственного ведения применяются правила о праве собственности, если законодательством и договором организации с собственником не предусмотрено иное. Это принадлежащее организации право дает максимальные возможности реализовать владение, пользование, распоряжение имуществом. Лишь договор собственника с организацией может скорректировать эти возможности.

К субъектам права хозяйственного ведения относятся:

- государственные унитарные предприятия (кроме казенных предприятий), частные унитарные предприятия;
- учреждения – в отношении доходов, полученных от занятия предпринимательской деятельностью.

Объектом права хозяйственного ведения является предприятие как имущественный комплекс.

Субъект права хозяйственного ведения владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом в пределах, установленных законом:

- он не вправе распоряжаться переданным ему недвижимым имуществом без согласия собственника;
- остальным имуществом он вправе распоряжаться самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества.

Право оперативного управления имуществом представляет собой право владения, пользования и распоряжения имуществом, закрепленным за государственными и иными учреждениями, финансируемыми за счет средств собственника, в соответствии с законодательством, целями деятельности учреждения, заданиями собственника и назначением имущества. Собственники, закрепившие за учреждением имущество, вправе изъять либо перераспределить его между другими созданными им юридическими лицами по своему усмотрению, если иное не установлено законом. Субъектом данного права закон признает не любое юридическое лицо, получившее имущество от государства с данным правовым статусом, а только бюджетные и иные, финансируемые за счет средств собственника учреждения.

Тема 5. Правовое регулирование обеспечения качества продукции, работ, услуг

Закон Республики Беларусь от 5 января 2004 года «О техническом нормировании и стандартизации» регулирует обеспечение качества товаров, работ и услуг.

Техническое нормирование – деятельность по установлению обязательных для соблюдения технических требований, связанных с безопасностью продукции, процессов ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг.

Стандартизация – деятельность по установлению технических требований в целях их всеобщего и многократного применения в отношении постоянно повторяющихся задач, направленная на достижение оптимальной степени упорядочения в области разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказания услуг.

Объекты технического нормирования и стандартизации – продукция, процессы ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказание услуг.

Субъектами технического нормирования и стандартизации являются:

- 1) Республика Беларусь в лице уполномоченных государственных органов;
- 2) юридические и физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, Республики Беларусь;
- 3) иностранные юридические лица, иностранные граждане;
- 4) лица без гражданства;
- 5) иные субъекты правоотношений, которые в установленном порядке приобрели права и обязанности в области технического нормирования и стандартизации.

Целью технического нормирования и стандартизации является обеспечение:

- 1) защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды;
- 2) повышения конкурентоспособности продукции (услуг);
- 3) технической и информационной совместимости, а также взаимозаменяемости продукции;
- 4) единства измерений;
- 5) национальной безопасности;
- 6) устранения технических барьеров в торговле;
- 7) рационального использования ресурсов.

Техническое нормирование и стандартизация основываются на принципах:

- 1) обязательности применения технических регламентов;
- 2) доступности технических регламентов, технических кодексов и государственных стандартов, информации о порядке их разработки, утверждения и опубликования для пользователей и иных заинтересованных лиц;

3) приоритетного использования международных и межгосударственных (региональных) стандартов;

4) использования современных достижений науки и техники;

5) обеспечения права участия юридических и физических лиц, включая иностранные, и технических комитетов по стандартизации в разработке технических кодексов, государственных стандартов;

6) добровольного применения государственных стандартов.

Государственное регулирование и управление в области технического нормирования и стандартизации осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь, Министерством архитектуры и строительства Республики Беларусь и иными государственными органами в соответствии с законодательством Беларуси.

Правовые формы стандартизации

Правила, общие нормы, принципы и характеристики, касающиеся тех или иных видов продукции, излагаются непосредственно в технических нормативных правовых актах в области технического нормирования и стандартизации, к которым относятся:

- технические регламенты;
- технические кодексы;
- стандарты, в том числе государственные стандарты, стандарты организаций;
- технические условия (ТУ).

Технические нормативные правовые акты обеспечивают:

- 1) национальную безопасность;
- 2) защиту жизни, здоровья и наследственности человека;
- 3) охрану окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и энергосбережения;
- 4) предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей продукции и услуг относительно их назначения, качества или безопасности.

Технический регламент – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе технического нормирования, устанавливающий непосредственно или путем ссылки на технические кодексы установившейся практики или государственные стандарты Республики Беларусь, обязательные для соблюдения технические требования, связанные с безопасностью продукции, процессов ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг.

Разработка технических регламентов осуществляется республиканскими органами государственного управления в пределах предоставленных им полномочий. В техническом регламенте могут содержаться:

- 1) правила и формы подтверждения соответствия (в том числе схемы подтверждения соответствия) требованиям технического регламента в отношении каждого объекта технического нормирования, включая правила и методики

контроля, испытаний, измерений, необходимые для подтверждения соответствия;

2) правила маркировки объектов технического нормирования, подтверждающей соответствие их техническому регламенту;

3) требования к порядку осуществления государственного надзора за соблюдением технических регламентов.

Требования утвержденного технического регламента являются обязательными для соблюдения всеми субъектами технического нормирования и стандартизации.

Технический кодекс установившейся практики (далее – технический кодекс) – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации, содержащий основанные на результатах установившейся практики технические требования к процессам разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказанию услуг.

Технические кодексы разрабатываются с целью реализации требований технических регламентов, повышения качества процессов разработки (проектирования), производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции или оказания услуг.

Разработка и утверждение технических кодексов осуществляются республиканскими органами государственного управления.

Технические требования, содержащиеся в технических кодексах, не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Стандарт – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации на основе согласия большинства заинтересованных субъектов технического нормирования и стандартизации и содержащий технические требования к продукции, процессам ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказанию услуг.

Государственный стандарт Республики Беларусь – стандарт, утвержденный Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь, а в области архитектуры и строительства – Министерством архитектуры и строительства Республики Беларусь.

Государственные стандарты разрабатываются, как правило, техническими комитетами по стандартизации, а при их отсутствии – любыми заинтересованными лицами.

Государственные стандарты основываются на современных достижениях науки, техники, международных и межгосударственных (региональных) стандартах, правилах, нормах и рекомендациях по стандартизации, прогрессивных стандартах других государств.

Государственные стандарты в зависимости от объекта стандартизации содержат:

1) требования к продукции, процессам ее разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказанию услуг;

2) требования к правилам приемки и методикам контроля продукции;

3) требования к технической и информационной совместимости;

4) правила оформления технической документации;

5) общие правила обеспечения качества продукции (услуг), сохранения и рационального использования ресурсов;

6) требования к энергоэффективности и снижению энерго- и материалоемкости продукции, процессов ее производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации или оказания услуг;

7) термины и определения, условные обозначения, метрологические и другие общие технические и организационно-методические правила и нормы.

Государственные стандарты не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Государственные стандарты являются добровольными для применения, если в техническом регламенте дана ссылка на государственный стандарт, то требования этого государственного стандарта становятся обязательными для соблюдения.

Стандарт организации – стандарт, утвержденный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Стандарты организаций разрабатывают и утверждают юридические лица или индивидуальные предприниматели самостоятельно и распоряжаются ими по собственному усмотрению.

Технические требования стандартов организаций распространяются только на юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, их утвердивших.

Стандарты организаций не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Стандарты организаций не разрабатываются на продукцию, реализуемую иным юридическим или физическим лицам, или на оказываемые им услуги.

Технические условия – технический нормативный правовой акт, разработанный в процессе стандартизации, утвержденный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем и содержащий технические требования к конкретному типу, марке, модели, виду реализуемой ими продукции или оказываемой услуге, включая правила приемки и методы контроля.

Технические условия разрабатываются и утверждаются юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями на продукцию (услугу), предназначенную для реализации. Технические условия не должны противоречить требованиям технических регламентов.

Понятие оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов, их виды

Важнейшим элементом, определяющим качество продукции, является оценка соответствия.

Оценка соответствия – деятельность по определению соответствия объектов оценки соответствия требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации.

Цели оценки соответствия:

- 1) обеспечение защиты жизни, здоровья и наследственности человека, имущества и охраны окружающей среды;
- 2) повышение конкурентоспособности продукции (услуг);
- 3) создание благоприятных условий для обеспечения свободного перемещения продукции на внутреннем и внешнем рынках, а также для участия в международном экономическом, научно-техническом сотрудничестве и международной торговле.

Объектами оценки соответствия являются:

- 1) продукция;
- 2) процессы разработки, производства, эксплуатации (использования), хранения, перевозки, реализации и утилизации продукции;
- 3) оказание услуг;
- 4) система управления качеством;
- 5) система управления окружающей средой;
- 6) компетентность юридического лица в выполнении работ по подтверждению соответствия и проведении испытаний продукции;
- 7) профессиональная компетентность персонала в выполнении определенных работ, услуг;
- 8) иные объекты, в отношении которых в соответствии с законодательством Республики Беларусь принято решение об оценке соответствия.

Субъектами оценки соответствия являются:

- 1) Республика Беларусь в лице уполномоченных государственных органов;
- 2) аккредитованные органы по сертификации;
- 3) аккредитованные испытательные лаборатории (центры);
- 4) заявители на аккредитацию;
- 5) заявители на подтверждение соответствия.

Оценка соответствия осуществляется в виде:

- 1) аккредитации;
- 2) подтверждения соответствия.

К документам об оценке соответствия относятся:

- 1) аттестат аккредитации;
- 2) сертификат соответствия;
- 3) декларация о соответствии;
- 4) сертификат компетентности.

Государственное регулирование и управление в области оценки соответствия осуществляется Президентом Республики Беларусь, Советом Министров Республики Беларусь, Государственным комитетом по стандартизации Республики Беларусь и иными государственными органами в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Понятие аккредитации, порядок ее осуществления

Аккредитация – вид оценки соответствия, результатом осуществления которого является официальное признание компетентности юридического лица в выполнении работ по подтверждению соответствия и (или) проведении испытаний продукции.

Область аккредитации – сфера деятельности, в которой аккредитованному органу по сертификации или аккредитованной испытательной лаборатории (центру) предоставлено право на выполнение работ по подтверждению соответствия или проведение испытаний продукции.

Аккредитация осуществляется в целях:

- 1) подтверждения компетентности юридических лиц в выполнении работ по подтверждению соответствия и (или) проведении испытаний продукции в определенной области аккредитации;
- 2) обеспечения доверия изготовителей (продавцов) и потребителей продукции (услуг) к деятельности аккредитованных органов по сертификации и аккредитованных испытательных лабораторий (центров);
- 3) создания условий для взаимного признания результатов деятельности аккредитованных органов по сертификации и аккредитованных испытательных лабораторий (центров) на международном уровне.

Принципами аккредитации являются:

- 1) добровольность;
- 2) открытость и доступность правил и процедур аккредитации;
- 3) обеспечение равных условий для заявителей на аккредитацию;
- 4) недопустимость ограничения конкуренции при аккредитации.

Порядок осуществления аккредитации устанавливается в Системе аккредитации Республики Беларусь. Это установленная совокупность субъектов оценки соответствия, нормативных правовых актов и технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации, определяющих правила и процедуры аккредитации и функционирования системы в целом.

Аккредитацию осуществляет Государственный комитет по стандартизации Республики Беларусь.

Тема 6. Санкции (ответственность) в хозяйственных отношениях

Санкции в хозяйственном праве – мера наказания лица за нарушение норм, предусмотренных хозяйственным правом.

Основной особенностью санкций в хозяйственном праве является их имущественный характер.

Виды санкций в хозяйственном законодательстве.

1. Меры оперативного воздействия – это средства, которые стимулируют неисправного должника к надлежащему исполнению принятых обязательств.

Виды:

- односторонний отказ от нарушенного договора другой стороной договора;
- одностороннее изменение условий договора, если такое изменение допускается законом или договором;
- отказ в поставке или задержке выдачи груза получателю до внесения им всех платежей за уже поставленную продукцию;
- отказ от оплаты очередной партии продукции, если не была восполнена недопоставка той же продукции за предыдущий период;
- перевод неисправного покупателя на предварительную оплату поставляемой ему продукции;
- требование поручительства или залога по обязательству.

2. Меры государственного принуждения:

- меры, направленные на предварительное предупреждение явно готовящегося нарушения (может решить прокурор);
- меры восстановительного характера, когда участники правоотношения восстанавливаются в правах путем подтверждения принадлежащего им права и возложения соответствующей обязанности (выполнить работу, уплатить деньги);
- меры компенсационного характера – это обязывание должника компенсировать кредитору понесенные им материальные, а если потребуется – и моральные потери.

3. Отказ в защите права (отказ в удовлетворении иска ввиду пропуска истцом срока исковой давности, пропуска гарантийного срока).

4. Уголовно-правовые меры по обеспечению надлежащей предпринимательской деятельности.

Виды:

1) ответственность за нарушение принципов предпринимательства:

- за реализацию продукции, загрязненной радионуклидами сверхдопустимых уровней;
- за лжепредпринимательство;
- выманивание кредитов или дотаций;
- ложное банкротство;
- злостное банкротство;

- нарушение порядка осуществления предпринимательской деятельности;
2) ответственность за нарушение законных прав и интересов субъектов хозяйствования:

- за срыв возмещения убытков кредитору;
- незаконное пользование товарными знаками;
- незаконное использование деловой репутации конкурента;
- дискредитация деловой репутации конкурента;
- распространение ложной информации о продукции.

Ответственность субъектов хозяйствования и должностных лиц за нарушение хозяйственного законодательства

В своей хозяйственной деятельности предприниматель постоянно вступает в различные правоотношения с огромным количеством субъектов, и именно юридическая ответственность выступает гарантией для других участников хозяйственного оборота.

Юридическая ответственность предпринимателя как часть его правового статуса, в отличие от обычных граждан, имеет ряд существенных особенностей. Действующее гражданское законодательство закрепляет, что предприниматель несет повышенную ответственность в отличие от иных граждан, поскольку по действующему законодательству лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность независимо от наличия вины. И освободиться от этой ответственности он может не иначе, как представив доказательства, что нарушение обязательства стало следствием непреодолимой силы.

Правила о безвиновной ответственности предпринимателя являются диспозитивными. Стороны своим соглашением могут вводить вину в качестве условия ответственности предпринимателя. Кроме того, и законом во многих случаях вводится ответственность предпринимательских структур только при наличии вины.

Еще одна особенность юридической ответственности вытекает из административного права. Дело в том, что если субъект фактически осуществляет предпринимательскую деятельность, но не зарегистрирован надлежащим образом, то ответственность он будет нести как предприниматель, а именно повышенную.

Виды ответственности предпринимателей.

Гражданско-правовая ответственность возникает в силу закона с момента совершения правонарушения. Для нее, так же как и для юридической ответственности вообще, характерно государственное принуждение. Формой реализации ответственности является обязанность лица, совершившего противоправные действия, возместить причиненный вред.

Гражданско-правовая ответственность – это обязанность лица, совершившего правонарушение, нести предусмотренные нормами гражданского права неблагоприятные последствия, выражающиеся в лишениях права имуществен-

ного или личного характера либо исполнения дополнительной гражданско-правовой обязанности.

Гражданско-правовая ответственность состоит в претерпевании правонарушителем санкций имущественного характера, взыскиваемых по заявлению потерпевшей стороны и направленных на восстановление ее имущественного положения.

Признаки гражданско-правовой ответственности:

- носит имущественный характер, то есть нацелена на имущественную сферу должника, а не на его личность, как это имеет место в уголовном или административном праве;

- направлена на восстановление имущественного положения потерпевшей стороны и поэтому взыскивается в ее пользу. Этим гражданско-правовая ответственность отличается от других видов юридической ответственности, предусматривающих обращение санкций имущественного характера (например, штрафа за совершение административного правонарушения) в доход государства;

- применяется по требованию потерпевшей стороны, которая сама решает, прибегать ей к мерам имущественного воздействия на должника или нет. Определенной свободой обладают стороны и при определении объема и условий гражданско-правовой ответственности в договоре (диспозитивность гражданско-правовой ответственности).

В зависимости от оснований возникновения различают договорную и внедоговорную ответственность. Договорная ответственность является следствием нарушения уже существующего обязательства, основанного на договоре (например, ответственность хранителя за ухудшение принятой по договору хранения вещи). В тех же случаях, когда вред имуществу лица причинен не в связи с нарушением договора, имеет место внедоговорная (деликтная) ответственность. Деликтная ответственность в основном урегулирована императивными нормами и является более строгой.

В зависимости от характера ответственности обязанных лиц различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

В обязательствах с пассивной множественностью лиц ответственность будет долевой, то есть распределяемой между должниками в определенных долях (при этом доли предполагаются равными).

Солидарная ответственность предполагает обязанность каждого из должников отвечать в полном объеме, а точнее в объеме тех требований, которые заявит кредитор (ст. 304 ГК). Такая ответственность является повышенной, создает дополнительные гарантии для кредитора, а поэтому применяется лишь в случаях, установленных в законе или договоре (п. 1 ст. 303 ГК).

Солидарные должники остаются ответственными до тех пор, пока требование кредитора не будет удовлетворено в полном объеме. Должник, ответивший за всех, получает право обратного (регрессного) требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого.

Как правило, ответственность за вред, причиненный в результате правонарушения, несет сам причинитель вреда. Однако в целях более надежного обеспечения интереса кредитора в законе или договоре может быть предусмотрена возможность обращения его с требованием не только к основному должнику, но и к дополнительному (субсидиарному). В соответствии с ГК субсидиарную ответственность несут: участники полного товарищества по долгам товарищества (п. 1 ст. 72 ГК); участники общества с дополнительной ответственностью по долгам общества (п. 1 ст. 94 ГК); члены производственного кооператива по долгам кооператива (п. 1 ст. 107 ГК); родители за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, если не докажут, что вред возник не по их вине (п. 2 ст. 943 ГК).

Формы гражданско-правовой ответственности – это те неблагоприятные последствия, которые наступают для лица, совершившего гражданское правонарушение. Традиционно формами гражданско-правовой ответственности считаются возмещение убытков и уплата неустойки.

Для возникновения гражданско-правовой ответственности необходимо наличие условий, которые характеризуют правонарушение с объективной и субъективной стороны. К их числу относятся:

- противоправность поведения;
- наличие ущерба (убытков);
- причинная связь между противоправным поведением и ущербом (убытками);
- вина правонарушителя.

Основанием освобождения от ответственности является непреодолимая сила. В соответствии со ст. 203 ГК она определяется как чрезвычайное и непредотвратимое при данных обстоятельствах событие.

Административная ответственность выполняет большую профилактическую роль в предупреждении преступлений, поскольку объект посягательства во многих административных правонарушениях и уголовных преступлениях один и тот же: права и свободы граждан, собственность, общественный порядок, порядок управления и другие административно-правовые отношения.

Основанием административной ответственности является административное правонарушение.

Юридический состав административного правонарушения представляет собой совокупность четырех элементов: объект противоправного посягательства; субъект деликта; содержание деликта (объективная сторона), психоэмоциональный статус участников (субъективная сторона).

Отсутствие любого из них исключает как наличие состава в целом, так и соответственно применение мер государственного принуждения.

Объект административного правонарушения представляет собой подлежащие юридической защите общественно-правовые отношения.

Применительно к сфере предпринимательства – это правонарушения в области предпринимательской деятельности (глава 12); административные право-

нарушения в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг и банковской деятельности (глава 11); административные правонарушения против порядка таможенного регулирования (глава 14).

Уголовная ответственность является наиболее суровым видом ответственности, но, как правило, законодатель предусмотрел административную практику.

К основным преступлениям в сфере предпринимательства можно отнести: незаконное предпринимательство; незаконное использование товарного знака; преднамеренное банкротство; ложное банкротство и многие другие.

Общественная опасность экономических преступлений заключается в том, что в результате таких посягательств экономическим интересам государства и иным субъектам, связанным с предпринимательской деятельностью, наносится значительный ущерб.

Тема 7. Правовое регулирование трудовых отношений в хозяйственной деятельности

Понятие трудового договора и его функции

Понятие «трудовой договор» в законодательстве о труде и науке трудового права обычно рассматривается в трех основных аспектах:

- во-первых, как один из важнейших институтов трудового права;
- во-вторых, как юридический факт, влекущий возникновение и существование правоотношения во времени, а также служащее основанием возникновения иных правоотношений, тесно связанных с трудовыми;
- в-третьих, как соглашение о содержании и условиях труда между работником и нанимателем.

Трудовой договор как один из важнейших институтов трудового права представляет собой систему правовых норм, регламентирующих порядок заключения трудового договора, изменение трудового договора, прекращение трудового договора, а также совокупность норм, объединенных в нормативных актах, регулирующих прием на работу, перевод на другую работу, увольнение с работы и др.

Что касается понятия трудового договора во втором аспекте, то под юридическими фактами принято понимать такие факты, с которыми закон связывает действие правовых норм в отношении определенных субъектов (работника и нанимателя). Такого рода действия в конечном счете направлены на возникновение прав и обязанностей, составляющих содержание трудового правоотношения. Следовательно, трудовой договор как юридический факт является основанием возникновения трудовых и тесно связанных с ним прав и обязанностей, составляющих содержание трудового правоотношения.

В зависимости от волевого или не волевого характера юридические факты делятся на две группы — действия и события. Поскольку действия — это осознанное волевое поведение людей, которое проявляется в фактическом отношении сторон (работника и нанимателя) и порождает определенные права и обязанности, а события возникают независимо от сознания и воли людей, то трудовой договор как юридический факт возникает на основании взаимного волеизъявления сторон.

Подтверждением этого является то, что как работник, так и наниматель не может понуждаться к заключению трудового договора, за исключением случаев, установленных законодательством (например, запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора с гражданами, прибывшими на работу в соответствии с заявкой нанимателя или заключенным договором после окончания учебного заведения, прибывшими на работу после окончания государственных учебных заведений по направлению и др.).

По существу, понятие трудового договора как юридического факта, влекущего возникновение трудового правоотношения, следует из определения трудового договора.

Третий аспект – «понятие трудового договора как соглашения о содержании и условиях труда между работником и нанимателем» – так же как и второй отражен и законодательно закреплён в определении понятия трудового договора.

Анализ действующего законодательства о труде показывает, что трудовой договор является особой формой индивидуального регулирования трудовых отношений, позволяющей учитывать личные качества работников и специфические особенности нанимателей (юридических лиц; индивидуальных предпринимателей; граждан, которым предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками и др.). В нём формулируются не только права и обязанности сторон этих отношений, но и определяется в целом порядок и условия их осуществления.

Трудовые отношения предполагают, что работник обязан выполнять работу по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям соответствующей квалификации. Иными словами, работник обязан в оговоренный отрезок времени выполнить установленную для данной категории лиц работу, которая может быть выражена в норме обязательной выработки, либо в обязательной продолжительности рабочего времени, либо в том и другом одновременно, то есть речь идет не о результатах труда, а о труде вообще.

Изложенное подчеркивает специфику трудового договора, а следовательно, и отличие от гражданско-правовых договоров, предметом которых является овеществленный труд, то есть конкретный результат труда.

Трудовой договор как соглашение содержит в себе основные права и обязанности работника и нанимателя, срок трудового договора, если это необходимо, режим труда и отдыха, условия оплаты труда и другие сведения и условия.

Эти и другие характерные сведения и условия, отражающие суть трудового договора, получили закрепление в определении правового понятия трудового договора.

Легальное определение понятия трудового договора закреплено в ч. 3 ст. 1 Трудового кодекса Республики Беларусь (далее – ТК), согласно которой трудовой договор – соглашение между работником и нанимателем (нанимателями), в соответствии с которым работник обязуется выполнять работу по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям соответствующей квалификации согласно штатному расписанию и соблюдать внутренний трудовой распорядок, а наниматель обязуется предоставлять работнику обусловленную трудовым договором работу, обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, локальными нормативными актами и соглашением сторон, своевременно выплачивать работнику заработную плату.

В данном определении отражены основные признаки понятия трудового договора, которые наиболее полно отражают сущность отношений по использованию труда работников применительно к сегодняшнему дню. В частности,

основной родовой признак трудового договора – соглашение о работе в качестве работника – детализируется следующим образом:

- ♦ оговаривается выполнение трудовой функции по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям соответствующей квалификации согласно штатному расписанию;

- ♦ вознаграждение предусматривается по установленным нормативам в виде заработной платы; работник должен подчиняться внутреннему трудовому распорядку;

- ♦ указывается на взаимные обязанности сторон по выполнению условий трудового договора и т. п.

Анализ определения трудового договора и норм, его характеризующих, позволяет выделить ряд присущих ему характерных черт, оказывающих воздействие на правовое регулирование договорных условий:

- ♦ договорная основа (добровольность) в заключении и реализации трудового договора. Она проявляется в свободном волеизъявлении сторон по выработке договорных условий, а в последующем и возможном их изменении;

- ♦ двусторонность. Суть ее заключается в том, что все оговоренные соглашением условия касаются лишь сторон, его заключивших, то есть работника и нанимателя, и никакая другая сторона в выработке условий конкретного трудового договора, как правило, не принимает участия;

- ♦ возмездность. Эта черта, как следует из определения трудового договора, выражается в том, что вознаграждение за труд выплачивается в форме заработной платы за вложенный труд согласно достигнутой договоренности, если иное не предусмотрено законом;

- ♦ целенаправленность. Она характерна тем, что трудовой договор заключается между работником и нанимателем для выполнения трудовой функции и решения вытекающих из этого соглашения соответствующих задач;

- ♦ многоплановость. Наличие данной черты обусловлено тем, что трудовой договор регулирует отношения как по поводу применения труда, так и производные от них, то есть гармонически сочетает в себе черты, направленные на повышение эффективности производства, совершенствование стимулов к труду и улучшение его условий и т. д.

К характерным чертам трудового договора следует отнести и то, что он может заключаться на различные сроки его действия. Предусмотренная законодательством такая возможность позволяет обеспечивать гибкость этого соглашения, его мобильность, то есть возможность выбора оптимальных вариантов при решении вопросов. Возможен, к примеру, договор, заключенный на неопределенный срок. Заключение такого договора способствует, в частности, выработке условий перспективного характера, которые не могут быть решены в данный конкретный промежуток времени, но могут быть выполнены в будущем.

Трудовое право, как и любая отрасль права, имеет свои, только ей присущие функции. Суть их заключается в отражении своеобразия отрасли, осуществлении правового назначения.

Функции трудового договора являются как бы институтом по отношению к функциям права в целом. Они соотносятся друг с другом, как часть и целое. Из этого следует, что при выяснении понятия функции трудового договора необходимо исходить из тех задач, для осуществления которых он и заключается. Постановка задач влияет на содержание и функции трудового договора. Назначение функций состоит в достижении определенного результата, материализации поставленной задачи.

Функции трудового договора характеризуют его способность оказывать воздействие на содержание отношений, вызывать в них те или иные изменения в соответствии с поставленной задачей, то есть они органически связаны с задачами, непосредственно вытекают из них, определяются ими, что влияет на их классификацию.

В целом изложенное заключается в следующем: трудовой договор способствует обеспечению реализации права на труд, рациональному использованию трудовых ресурсов, формированию устойчивых трудовых коллективов, выступает одним из средств организации труда и др.

Исходя из собирательного определения трудового договора, анализа сферы его действия, специфики этого правового акта, его роли и значения в сочетании с рядом других характеризующих это соглашение факторов, можно сделать вывод, что функции трудового договора — это основополагающие начала, действия, направленные на выявление задач, для осуществления которых заключается трудовой договор.

Выделив существенные направления развития трудового договора, можно в наиболее общем виде указать на следующие его основные функции:

- ♦ Трудовой договор выступает в качестве средства реализации права на труд.

Законодательное закрепление права на труд проявляется в волеизъявлении сторон путем заключения трудового договора. В нем изложены порядок заключения договора, условия, на которых он основывается, регламент его изменения, прекращения и вытекающие из этого юридические последствия.

При выявлении этой функции следует иметь в виду тот факт, что сказанное, разумеется, не предполагает обязанность каждого нанимателя (организации) принимать любого, изъявившего желание работать у него. Наниматель также имеет право выбора подходящих именно для себя работников, то есть наниматель (организация) не является обязанным субъектом ко всем гражданам. Это вытекает из ст. 11 ТК, в которой регламентируется право на труд, но подчеркивается необходимость сочетания такого права с учетом общественных потребностей.

- ♦ Трудовой договор — основание возникновения трудовых отношений.

Проявление этой функции связано с реализацией права на труд. Законодательство, регламентируя право на труд, тем самым провозглашает свободу в выборе профессии, рода занятий и работы в соответствии с призванием, образованием, профессиональной подготовкой, основой которой является волеизъ-

явление работника и нанимателя. Добровольное соглашение сторон в конечном счете приводит к заключению трудового договора.

♦ Трудовой договор – регулятор рационального использования кадров, повышения стабильности трудовых отношений.

Рыночные отношения предъявляют особые требования к организации труда и расстановке кадров. В нынешних условиях трудовая деятельность может протекать в различных формах и при различных основаниях ее возникновения. Однако основой возникновения трудового отношения, а в итоге и предпосылкой развития трудового правоотношения является добровольное соглашение о приеме-поступлении на работу, то есть трудовой договор. С его помощью осуществляется расстановка работников, как правило, с учетом интересов сторон, чтобы как можно полнее использовать их производственный потенциал.

♦ Трудовой договор – предпосылка возникновения иных, производных от трудовых, правоотношений.

Заключая трудовой договор, стороны попадают в сферу воздействия правового регулирования. В частности, стороны, обосновав и включив в трудовое соглашение соответствующие условия, отвечающие их намерениям, обязаны их выполнять. При их одностороннем изменении может возникнуть конфликтная ситуация, связанная с восстановлением в первоначальное положение права потерпевшей от этого конфликта стороны. А разрешение подобных споров происходит, к примеру, с помощью профсоюзов, судов.

Следовательно, на базе трудового договора могут возникать и иные, производные от трудовых, правоотношения. Они могут быть также связаны с развитием социального партнерства между работником и нанимателем, с участием работников в управлении производством и реализацией произведенного продукта, то есть в результате заключения трудового договора возникают производные от других – имущественно-трудовые, организационно-трудовые и иные правоотношения.

Иными словами, указанные функции не исчерпывают роли трудового договора. Так, трудовой договор призван также обеспечивать недопустимость ущемления прав и интересов граждан по установлению его условий при приеме на работу, одностороннего их изменения в процессе трудовой деятельности, гарантировать законность увольнения с работы. В такого рода нормах законодательства о трудовом договоре проявляется его защитная функция. Она, в частности, проявляется в нормах о запрещении принудительного труда (ст. 13 ТК), о запрещении дискриминации в сфере трудовых отношений (ст. 14 ТК), о запрещении необоснованного отказа отдельным гражданам в заключении трудового договора (ст. 16 ТК), о запрещении требовать работы, не обусловленной трудовым договором, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами (ст. 20 ТК), о признании недействительными локальных нормативных актов, содержащих условия, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде (ч. 2 ст. 7 ТК), а также отдельных условий трудового договора, ухудшающих положение работника по сравнению с

законодательством, коллективным договором, соглашением или носящих дискриминационный характер (ст. 23 ТК) и в некоторых других нормах, регламентирующих перевод и перемещение на другую работу и увольнение с работы. Как следует из изложенного, значение защитной функции проявляется в обеспечении законных прав и интересов сторон трудового договора.

Стороны и содержание трудового договора

В правовой литературе под содержанием договора принято понимать совокупность его условий, определяющих права и обязанности сторон. В равной мере это относится и к содержанию трудового договора. Составляют же его содержание условия, предусмотренные законодательными актами о труде, коллективным договором и вырабатываемые соглашением сторон.

К условиям трудового договора, определяемым законодательством и наделяющим обе стороны или одну из них соответствующими правами и обязанностями, относятся, например, право работника на здоровые и безопасные условия труда и обязанность нанимателя обеспечить такие условия труда; право на отдых; на материальное обеспечение в старости, а также в случае болезни, полной или частичной утраты трудоспособности и т. д. Условия труда, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, недействительны.

Предоставляя право, закон устанавливает, что соблюдение трудовой дисциплины, бережное отношение к имуществу собственника, выполнение установленных норм труда составляют обязанность всех работников.

Эти и ряд других условий обязательны для сторон трудового договора как закрепленные в законе (например, ст. 53 ТК).

Помимо условий, которые закреплены в законе, ст. 19 ТК регламентирует и условия, которые определяются соглашением сторон. При определении сторонами этих условий должны соблюдаться требования, предусмотренные в Трудовом кодексе Республики Беларусь.

Законодательством (ч. 2 ст. 19 ТК) установлено, что трудовой договор должен содержать в качестве обязательных следующие сведения и условия:

Во-первых, данные о работнике и нанимателе, заключивших трудовой договор. Это, по существу, сведения, индивидуализирующие стороны. Если речь идет о нанимателе, то в данном случае отражаются сведения, касающиеся наименования организации (полное название, а в необходимых случаях и сокращенное, например Минский автомобильный завод (МАЗ); предприятие государственное, частное или основанное на совместной собственности, то есть отражается наименование предприятия (учреждения), содержащее указание на его организационно-правовую форму). Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

Указываются также сведения, отражающие место нахождения юридического лица. В соответствии с п. 2 ст. 50 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) место нахождения юридического лица определяется местом

его государственной регистрации, если в соответствии с законодательными актами в учредительных документах юридического лица не установлено иное.

Конкретное место нахождения юридического лица (адрес) указывается в его учредительных документах. Юридический адрес – это указание населенного пункта, в котором располагается постоянно действующий орган юридического лица.

Данные о работнике в договоре включают в себя фамилию, имя, отчество, место жительства, данные паспорта (или другого заменяющего документа).

Указанные сведения, по существу, говорят о достижении соглашения о приеме (поступлении) на работу, то есть о том, что гражданин согласен поступить на работу именно к этому нанимателю, а наниматель согласен принять именно этого гражданина.

Во-вторых, место работы с указанием структурного подразделения, в которое работник принимается на работу. Как известно, исходным моментом возникновения трудового правоотношения является место работы.

Под местом работы понимается конкретная организация (предприятие, учреждение, общество, товарищество, иной наниматель), с которой заключен трудовой договор, расположенная в определенной местности (населенном пункте по существующему административно-территориальному делению) на день его заключения.

Поскольку некоторые организации имеют структурные подразделения, расположенные в другом населенном пункте, то в трудовом договоре конкретизируется это структурное подразделение.

Место работы охватывает не всю территорию соответствующего населенного пункта, а только ту ее часть, на которой находится организация (ее структурное подразделение), осуществляющая свою деятельность. Например, организация находится в Минске, местом работы будет территория, на которой расположена эта организация. В том случае, если имеются филиалы (представительства) в других городах – то территория расположения филиалов (представительств).

Место работы необходимо отличать от рабочего места. Включаясь в процесс производства, работники трудятся на определенном рабочем месте (в цехе, отделе, участке, торговом киоске и т. д.). Следовательно, место работы и конкретное рабочее место не являются однотипными понятиями. Непосредственно рабочее место работника определяется нанимателем, в обязанности которого входит организация производственного процесса.

Рабочим местом называют участок трудовой деятельности работника (или группы работников), оборудованный и оснащенный всем необходимым для успешного выполнения им своей трудовой функции.

Если место работы – это организация (расположенная в определенной местности) в целом, то конкретное рабочее место – это участок, цех и другие структурные подразделения, которых в организации может быть несколько. Таким образом, отсутствуя на своем рабочем месте (например, вышел из цеха, где

выполняет свою трудовую функцию), работник тем не менее может находиться на месте работы (например, в другом цехе). В такой ситуации отсутствие, которое длилось хотя и более трех часов без уважительных причин, считается не прогулом со всеми вытекающими последствиями (2, п. 5 ст. 42), а обычным нарушением трудовой дисциплины.

Существенным в разграничении этих понятий является и то, что перемещение работника у того же нанимателя на другое рабочее место не считается переводом и не требует его согласия, в то время как перемена места работы является переводом, требующим согласия работника (2, ст. 30, 31).

Конкретизация рабочего места, а следовательно, и отличие его от места работы особенно важны в том плане, что одна и та же организация может иметь цехи, участки и другие структурные подразделения на значительном расстоянии друг от друга или же иметь различные производственные условия (например, наряду с другими цехами имеется цех с вредными условиями труда).

Поскольку организации предоставлено право открывать филиалы (представительства) (ст. 51 ГК), которые могут располагаться в других населенных пунктах, а специфика производственной деятельности предполагает нахождение и в них (например, проверка финансово-хозяйственной деятельности филиала и т. д.), то место работы может не совпадать с местом нахождения организации.

Местом постоянной работы в таких случаях считается то производственное подразделение, работа в котором обусловлена трудовым договором.

Как правило, в качестве места работы указывается сама организация, а не конкретные объекты при заключении трудового договора о работе в строительной, строительно-монтажной и некоторых других организациях. Поэтому местом работы может быть любой из объектов, обслуживаемых данной организацией.

В-третьих, трудовая функция работника. Определение трудовой функции дано в п. 3 ст. 19 ТК. Исходя из смысла указанного пункта этой статьи, трудовая функция — это соглашение о работе по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием нанимателя, функциональными обязанностями, должностной инструкцией.

Иными словами, об определении трудовой функции стороны договариваются при заключении трудового договора. Заключая трудовой договор, работник обязуется выполнять известную трудовую функцию, то есть работать по определенной рабочей профессии или специальности (слесарь и т. д.) или в определенной служебной должности (экономист и т. д.). Из п. 3 ст. 19 ТК также следует, что условием трудового договора может быть работа не только по одной, но и нескольким профессиям, специальностям, должностям определенной квалификации (например, «водитель бензовоза-заправщик») с установлением по этой трудовой функции оклада.

Если профессия охватывает комплекс специальностей, определяющих всю сферу приложения труда, которая требует определенных теоретических знаний и практических навыков, необходимых работнику для выполнения работ, то специальность является составной частью профессии, выражает результат разделения труда в связи с расчленением ее на отдельные законченные стадии производственного процесса и характеризуется относительно меньшим объемом знаний и практических навыков.

При этом имеется в виду не уменьшение практических навыков вообще, а по отношению в целом к профессии как таковой. Если профессия является общим, то специальность по отношению к ней будет единичным понятием, так как охватывает сравнительно узкий круг работ. Например, работники, имеющие профессию слесаря, могут владеть самыми различными специальностями (слесарь-инструментальщик, слесарь-сборщик и др.).

С понятиями «профессия» и «специальность» неразрывно связано понятие «квалификация» работника (например, слесарь-инструментальщик 3-го разряда, шофер 2-го класса).

Круг прав, обязанностей и ответственность управленческих работников, специалистов и служащих определяются занимаемой должностью. В ней находят отражение понятия профессии, специальности, квалификации, которые определяют границы компетенции работника.

В-четвертых, основные права и обязанности работника и нанимателя. При заключении трудового договора стороны наделяются определенными правами и принимают на себя соответствующие обязанности, которые получают отражение в трудовом договоре. К их числу относятся, например, право работника на обеспечение ему условий труда, предусмотренных законодательством, а обязанность нанимателя – обеспечить такие условия труда.

Кроме прав и обязанностей, предусмотренных действующим законодательством, все работники, в том числе и впервые принятые, должны быть ознакомлены, помимо правил внутреннего трудового распорядка, с действующими у нанимателя коллективным договором и соглашениями (2, ст. 358 – 376).

Основные права и обязанности работников определены ст. 11 и 53 ТК.

Обязанности нанимателя изложены в п. 10 Типовых правил внутреннего трудового распорядка, и сводятся они в целом к следующему:

- ♦ ознакомить работника с порученной работой, условиями и оплатой труда, разъяснить права и обязанности;
- ♦ ознакомить с действующими правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором и соглашениями, действующими у нанимателя;
- ♦ проинструктировать его по технике безопасности, производственной санитарии, гигиене труда, противопожарной охране и другим правилам по охране труда.

Обязанности нанимателя регламентированы также ст. 54-55 ТК.

В-пятых, срок трудового договора. В ст. 17 ТК максимальный срок установлен в 5 лет. В пределах этого срока работник и наниматель могут установ-

ливать конкретную продолжительность трудового договора. Законодательством для некоторых видов договоров предусмотрены более короткие максимальные сроки (например, для сезонной – 6 месяцев) (2, ст. 299).

Заклучая срочный трудовой договор, работник берет на себя обязательство в течение конкретного времени проработать у нанимателя, а наниматель – обеспечивать предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон условия труда.

Срочные трудовые договоры заключаются также с гражданами для замещения других работников, отсутствующих в течение длительного периода, но за которыми сохраняется место работы (должность). Например, место работы (должность) сохраняется за лицами, находящимися в отпуске по уходу за ребенком (до достижения им возраста 3 лет), за работниками, утратившими трудоспособность вследствие трудового увечья или профессионального заболевания (до восстановления трудоспособности или установления инвалидности).

Заключение срочных трудовых договоров, как правило, ограничивается точным календарным сроком. Однако это не всегда представляется возможным. В частности, при замещении женщины, временно не работающей в связи с нахождением ее в отпуске по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет. В такого рода случаях в договоре указывается, что лицо зачисляется на такую-то должность на время отсутствия конкретного работника. Если применительно к данному случаю, то в связи с нахождением его в отпуске по уходу за ребенком. После возвращения основного работника на работу вновь принятый работник увольняется в связи с истечением срока договора.

В-шестых, режим труда и отдыха. Кроме действующего законодательства о труде, регламентирующего режим (в том числе и временные границы) труда и отдыха (ст. 110 – 192 ТК), в трудовом договоре могут быть предусмотрены и некоторые иные основания их установления.

В ст. 112 ТК установлена максимальная продолжительность рабочего времени в неделю (не может превышать 40 часов). Это означает, что продолжительность рабочего времени увеличивать нельзя, а уменьшать ее наниматель вправе исходя из обстоятельств дела, специфики работы с указанием на это в трудовом договоре. Ведь, в конечном счете, не увеличение продолжительности рабочего времени играет роль, а его рациональное использование. Следовательно, исходя из специфики работы наниматель вправе изменить режимы работы при заключении трудового договора.

Не всегда может быть соблюдена определенная законом нормальная продолжительность рабочего времени, а поэтому может устанавливаться и иной его режим. Это такой режим рабочего времени, при котором наниматель вправе, когда это необходимо, задерживать работника на работе сверх нормальной продолжительности рабочего времени как в соответствии с действующим законодательством, так и по соглашению сторон, то есть речь идет о ненормированном рабочем дне. В круг таких лиц входят как работники управленческого, так и технического персонала, то есть это лица, труд которых не поддается уче-

ту во времени (консультанты, инструкторы, агенты и др.); лица, которые распределяют время по своему усмотрению; лица, рабочее время которых дробится на части неопределенной продолжительности.

Применительно к изложенному устанавливается и время отдыха. Оно обеспечивается, с одной стороны, законодательным ограничением продолжительности рабочего времени и исходя из условий специфики работы, с другой – регламентацией видов времени отдыха и порядка его предоставления (2, ст. 134 – 192).

Законодательство (ст. 155 ТК) устанавливает, что ежегодный трудовой отпуск предоставляется работникам продолжительностью не менее 24 календарных дней, то есть установлен нижний предел, верхняя же его граница остается открытой. Иными словами, исходя из режима работы организации, специфики предпринимательской деятельности время отдыха может изменяться. Этот может касаться всех видов времени отдыха (перерывов для отдыха и питания, еженедельного отдыха (выходных дней); ежегодного трудового отпуска и др.).

В-седьмых, условия оплаты труда. С определением места работы, трудовой функции и другими условиями трудового договора тесно связаны и условия оплаты труда. Согласно действующему законодательству заработная плата максимальным размером не ограничивается (2, ст. 63), а исчисляется исходя из личного трудового вклада работника и в целом работы организации (если работник включен в производственный процесс).

Действующее законодательство о труде, закрепляя принцип оплаты по труду, определяет государственную политику в области заработной платы, устанавливает важнейшие принципы правового регулирования заработной платы и содержит основные положения в области заработной платы работников. При этом дальнейшее совершенствование организации заработной платы работника направлено на: усиление зависимости заработной платы, надбавок, доплат и поощрительных выплат каждого работника от личного трудового вклада и от конечных результатов работы коллектива, повышение их стимулирующей роли в подъеме производительности труда; совершенствование форм, систем и нормирования труда; совершенствование заработной платы исходя из сложности и интенсивности выполняемых работ, условий и интенсивности труда работника и, в конечном счете, его отношения к выполнению своих обязанностей на рабочем месте.

Иными словами, существующие формы, системы и размеры оплаты труда дополняются локальным регулированием, не исключающим волеизъявление сторон. Необходимо учитывать также и то, что есть звенья хозяйственного механизма, где государственные нормативы заработной платы используются в качестве ориентиров, а есть и такие (государственные бюджетные учреждения, организации), для которых государственные нормативы при решении вопросов оплаты труда обязательны. Следовательно, предполагается уточнение всех условий, интересующих стороны. Было бы неверно считать это субъективным правом одной стороны, так как это основной материальный стимул добросове-

стного труда. Поэтому конкретный размер заработной платы в данном случае оговаривается сторонами при заключении трудового договора.

С появлением негосударственных организаций возможность согласования заработной платы путем волеизъявления сторон еще больше выросла.

В таких ситуациях отношения подобного рода оформляются соглашением сторон, а заработная плата, как известно, является основным материальным стимулом, следовательно, и условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки (оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты) законодатель отнес к обязательным условиям.

Вместе с тем круг обязательных условий изложенным не исчерпывается. Их состав при достаточных для этого основаниях и в зависимости от вида трудовых договоров может расширяться.

Определение обязательных условий является основой трудового договора. Однако наряду с обязательными условиями, без которых трудовой договор не может считаться заключенным, по соглашению сторон могут устанавливаться дополнительные (факультативные) условия. Дополнительными они называются потому, что законодатель их оставляет на усмотрение сторон, предоставляя последним широкие права и возможности для их выработки, то есть установление дополнительных условий зависит от желания сторон.

Дополнительные условия могут быть самыми разнообразными: об установлении испытательного срока, об обязанности отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств нанимателя, о продвижении по работе и т. п. Иными словами, это могут быть любые условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с законодательством и коллективным договором.

Трудовой договор может считаться заключенным, если в нем отсутствуют дополнительные условия. Однако, если стороны договорились о дополнительных условиях трудового договора, они становятся для них обязательными. Не допускается изменение условий трудового договора без согласия сторон.

В п. 1 ст. 23 ТК установлено, что условия договоров о труде, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, коллективным договором, соглашением, являются недействительными (например, при заключении трудового договора предусматривается условие о добровольном отказе работника от использования льгот, установленных законом для работников, занятых в отраслях с вредными и опасными условиями труда, или наниматель заключит договор о полной материальной ответственности с работником, не включенным в особый перечень).

Условия договора, признанные недействительными, не подлежат государственной защите. В то же время недействительность отдельных условий договора, противоречащих законодательству, ухудшающих положение сторон, по общему правилу не влечет признание недействительными других его условий и договора в целом.

По условиям, составляющим содержание трудовых договоров, последние отличаются от гражданско-правовых договоров, которые выполняются личным трудом гражданина за определенное вознаграждение. В частности, при выполнении работ по гражданско-правовым договорам не действуют гарантии, установленные законодательством о труде. Имеется также специфика в заключении, изменении и прекращении гражданско-правовых, в отличие от трудовых, договоров. При работе по гражданско-правовым договорам гражданин не включается в штат, не подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка, самостоятельно организует свой труд и обеспечивает его безопасность, несет риск случайной гибели предмета договора и другие возможные в процессе выполнения работы неблагоприятные последствия. Это следует и из определений гражданско-правовых договоров.

Согласно ст. 656 ГК по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы). Работа выполняется за риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением сторон.

Как следует из ст. 861, 863 ГК, по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя, который обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законодательством или договором поручения.

Из определения трудового договора следует, что это соглашение, достигнутое между его сторонами. Следовательно, для его заключения необходимо согласованное волеизъявление обеих сторон.

Одной из сторон трудового договора является работник, другой – наниматель.

Работник – это лицо, состоящее в трудовых отношениях с нанимателем на основании заключенного трудового договора. Следовательно, лицо, ведущее переговоры с нанимателем о приеме на работу и возможном заключении трудового договора, не является работником и не выступает в качестве стороны трудового договора.

Термин «работник» в равной степени относится и к рабочему, и к служащему.

Работником по трудовому договору может быть трудоспособный гражданин, достигший 16 лет. Именно с этого возраста возникает трудовая правосубъектность (право- и дееспособность) граждан. Прием на работу лиц моложе 16 лет, по общему правилу, не допускается. В исключительных случаях с письменного согласия одного из родителей (усыновителя, попечителя) трудовой договор может быть заключен с лицом, достигшим 14 лет. При этом труд должен

быть легким, не причиняющим вреда здоровью и не нарушающим процесса обучения (2, ст. 21).

Выполнение работником трудовой функции, вытекающей из трудового договора, носит строго личный характер, а, следовательно, ее выполнение, по общему правилу, не может быть поручено другому лицу.

Наниматель (наниматели) согласно ст. 1 ТК – это юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работником.

Согласно ст. 44 ГК 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 права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

На территории Республики Беларусь возможно создание юридических лиц, организация которых не запрещена законодательством. Действующее законодательство подразделяет юридические лица по различным критериям. Такое деление основывается на многообразии видов и форм хозяйственной деятельности. Ими, в частности, являются предприятия, учреждения, организации, общества, товарищества, кооперативы независимо от наименования и форм собственности, их объединения и т. д. Все они выступают в качестве нанимателей.

Заключение трудового договора от имени нанимателя осуществляют его уполномоченные должностные лица. В соответствии со ст. 1 ТК уполномоченное должностное лицо нанимателя – это руководитель (его заместители) организации (обособленного подразделения), руководитель структурного подразделения (его заместители), мастер, специалист или иной работник, которому законодательством или нанимателем предоставлено право принимать все или отдельные решения, вытекающие из трудовых и связанных с ними отношений.

Действующим законодательством к нанимателям отнесены также индивидуальные предприниматели и граждане, которым законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками (например, для нужд своего личного потребительского хозяйства прием на работу лица в качестве домашней работницы, шофера).

Таким образом, в качестве нанимателя могут выступать юридические лица (их объединения) и физические лица, к которым относятся индивидуальные предприниматели, а также граждане, которым согласно законодательству предоставлено право найма и увольнения работников.

Перечисленный перечень хозяйствующих субъектов и физических лиц, имеющих право заключать трудовой договор с работниками, не является исчерпывающим. При этом законодатель подчеркивает важность того, что нанимателю предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками. О том, что перечень хозяйствующих субъектов, имеющих право выступать в качестве нанимателей, не является исчерпывающим, говорит и тот

факт, что законодатель обозначил в целом общества, а под ними подразумевает акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью.

Наниматель так же, как и работник, должен обладать трудовой правосубъектностью (право- и дееспособностью). У предприятий, учреждений, организаций, обществ и т. д. она возникает с момента регистрации их в качестве юридического лица. Индивидуальный предприниматель наделяется трудовой правосубъектностью с момента его государственной регистрации в качестве такового. Что касается граждан, то трудовая правосубъектность их базируется на предусмотренной законом возможности использования гражданином наемного труда, не исключая при этом возрастного ценза.

Предварительное испытание

При заключении трудового договора соглашением сторон может быть обусловлено испытание с целью проверки соответствия работника порученной ему работе. Установление срока предварительного испытания не является обязательным условием трудового договора, но если по нему достигнуто соглашение, оно должно быть указано в трудовом договоре. Если условие о предварительном испытании в трудовом договоре отсутствует, следовательно, это означает, что работник принят без предварительного испытания.

Продолжительность предварительного испытания, как следует из ст. 28 ТК, не может превышать 3 месяцев, то есть установлена «верхняя граница». Это означает, что по взаимной договоренности срок предварительного испытания может быть назначен, к примеру, и на один, два месяца или несколько дней, если это неквалифицированная работа, но не свыше указанного в законе срока.

Срок предварительного испытания исчисляется только рабочими днями. Так, в испытательный срок не засчитывается период временной нетрудоспособности и другие периоды, когда работник отсутствовал на работе по уважительным причинам.

Закон предоставляет возможность расторжения трудового договора, заключенного с предварительным испытанием. Для этого согласно ст. 29 ТК сторона, расторгающая трудовой договор, обязана предупредить письменно другую сторону за три дня до истечения срока предварительного испытания или же в день его истечения. Неудовлетворительный результат испытания дает право нанимателю расторгнуть трудовой договор с работником.

При этом если расторжение трудового договора следует по инициативе нанимателя, он обязан указать причины, послужившие основанием для признания работника, не выдержавшим испытания. В свою очередь вторая сторона – работник вправе обжаловать действия нанимателя в суд.

По своему значению соглашение сторон о включении в договор испытательного срока носит предварительный характер. В данном случае наниматель проверяет пригодность работника к поручаемой ему работе, а работник знакомится с условиями производства.

В период предварительного испытания на работника распространяется действие законодательства о труде, за исключением некоторых изъятий (например, период временной нетрудоспособности и другие уважительные причины не входят в срок предварительного испытания; при расторжении трудового договора с предварительным испытанием необходимо письменно предупредить другую сторону за три дня или в день истечения срока предварительного испытания).

Если срок предварительного испытания истек, а работник продолжает работать, он считается выдержавшим испытание, и последующее увольнение его с работы допускается только на общих основаниях.

Согласно действующему законодательству предварительное испытание не устанавливается при приеме на работу лиц, не достигших 18 лет, молодых рабочих по окончании профессионально-технических учебных заведений; молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений; инвалидов, временных и сезонных работников; при переводе на работу в другую местность либо к другому нанимателю; при приеме на работу по конкурсу, по результатам выборов; а также в других случаях, предусмотренных законодательством.

Заключение трудового договора

Прием на работу производится, как правило, по индивидуальным трудовым договорам работников с нанимателями.

При заключении трудового договора наниматель обязан разъяснить работнику его права и обязанности, условия оплаты труда, ознакомить с порядком работы, с правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором и соглашениями, действующими у нанимателя, проинструктировать по технике безопасности, производственной санитарии, гигиене труда, противопожарной охране, охране труда и др.

Трудовое законодательство устанавливает строго определенную форму трудового договора. Она в соответствии со ст. 18 ТК может быть только письменной. Для этого работник и наниматель составляют трудовой договор (в двух экземплярах) и подписывают его. Один экземпляр передается работнику, другой хранится у нанимателя.

Законодательством установлено, что примерная форма трудового договора утверждается Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом.

Действующее законодательство не регламентирует, с какими категориями работников заключается письменный договор. Следовательно, по общему правилу трудовой договор в письменной форме должен заключаться со всеми категориями работников.

Письменная форма позволяет сторонам в договоре отразить как обязательные для конкретно заключаемого трудового договора, так и дополнительные (факультативные) условия. Иными словами, стороны этого договора могут по своему усмотрению наполнить его конкретным содержанием и осуществлять

контроль за его выполнением. В случае возникновения спора это будет способствовать более быстрому и правильному его разрешению.

Письменную форму трудового договора следует отличать от письменного его оформления. Надлежащее оформление приема работника на работу – обязанность нанимателя. После заключения трудового договора прием на работу оформляется приказом (распоряжением) нанимателя, который объявляется работнику под роспись (2, п. 5 ст. 54). Обязанность нанимателя объявить работнику приказ (распоряжение) о приеме на работу под роспись позволяет работнику проверить факт назначения его на работу (должность), согласованную сторонами и указанную в трудовом договоре. Работа (профессия, должность, специальность, квалификация) указывается в соответствии с квалификационным справочником или штатным расписанием, что является одновременно и основанием для отражения приема на работу с указанием соответствующих данных в трудовой книжке работника.

По общему правилу трудовой договор согласовывается сторонами и заключается в установленной законодательством письменной форме и в том случае, если работник письменно приглашается на работу в порядке перевода от другого нанимателя. Речь идет о том, что такой перевод должен быть согласован между руководителями, которым предоставлено право приема и увольнения работников. При отказе работнику, приглашенному в порядке перевода, в заключении трудового договора он вправе обратиться в суд с иском к уклоняющейся стороне о заключении такового. Обоснованность иска позволяет суду вынести решение, обязывающее нанимателя заключить с работником договор с первого рабочего дня (следующего за днем увольнения с предыдущей работы), если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Если в результате отказа или несвоевременного заключения трудового договора работник имел вынужденный прогул, суд вправе решить вопрос о взыскании оплаты за это время на основании ст. 244 ТК.

Фактическое допущение к работе считается заключением трудового договора независимо от того, был ли прием на работу оформлен надлежащим образом.

Для некоторых должностных лиц установлен особый порядок приема на работу и утверждения их в должности вышестоящими органами государственного управления. В таких случаях своим приказом руководство может возложить на приглашенное лицо лишь исполнение соответствующих должностных обязанностей, вопрос же о его утверждении в должности разрешается компетентным органом. Если данное лицо в должности не утверждается, приглашается другой работник, а не утвержденному в данной должности лицу, если до возложения на него исполнения обязанностей он занимал другую должность в этом учреждении, должна быть предоставлена прежняя или равноценная работа.

Срок и виды трудового договора

Согласно ст. 17 ТК трудовые договоры заключаются:

- ♦ на неопределенный срок;

- ◆ на определенный срок не более 5 лет (срочный трудовой договор);
- ◆ на время выполнения определенной работы;
- ◆ на время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;
- ◆ на время выполнения сезонных работ.

Как свидетельствует практика, подавляющее число работников заключают трудовые договоры на неопределенный срок. Такой договор более выгоден работнику, поскольку обеспечивает стабильность трудовых отношений. Трудовые договоры на неопределенный срок заключаются с молодыми специалистами после окончания учебных заведений и в некоторых других случаях.

В законодательстве отсутствует требование об обязательном указании в трудовом договоре о том, что он заключен на неопределенный срок. В ч. 5 ст. 17 ТК сказано, что, если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, договор считается заключенным на неопределенный срок.

Не требуется такого рода указания и в приказе (распоряжении) о приеме на работу. Если в таком приказе (распоряжении) не указан срок или то, что трудовой договор заключен на время выполнения определенной (конкретной) работы; обязанностей временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с действующим законодательством сохраняется место работы; сезонных работ, следовательно, договор заключен на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, иначе называют бессрочным трудовым договором. Он может быть по желанию работника расторгнут в любое время с соблюдением предусмотренных ст. 40 ТК правил (предупреждение письменно нанимателя за один месяц и др.).

Заключение трудового договора возможно и на срок, оговоренный сторонами. Трудовой договор, заключенный на определенный срок, называют срочным трудовым договором. Максимальная продолжительность срочного трудового договора ограничена сроком не более 5 лет.

Законодательством установлено, что срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, а также в случаях, предусмотренных законом, например, с руководством организации.

Срочные трудовые договоры по сравнению с трудовыми договорами на неопределенный срок ухудшают положение работника. Это ухудшение связано с тем, что наниматель имеет право прекратить с ним трудовые отношения по истечении срока договора без указания каких-либо дополнительных оснований. В свою очередь работник не имеет права уволиться по собственному желанию в течение всего срока договора, за исключением наличия уважительных причин, изложенных в ст. 41 ТК.

Признаком, отличающим срочный трудовой договор от договора на неопределенный срок, является и то, что условие об указании конкретного срока

должно быть зафиксировано не только в трудовом договоре, но и в приказе (распоряжении) о приеме на работу.

Возможность прекращения срочного трудового договора без каких-либо обоснований по истечении его срока предоставлена и работнику.

В п. 2 ст. 17 ТК установлена лишь «верхняя граница» (до 5 лет) срока срочного трудового договора. Однако в отдельных случаях законодательством могут устанавливаться и «нижние пределы». Так, в соответствии с п. 1 Декрета Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 (в ред. Декрета Президента Республики Беларусь от 28 мая 2008 г. № 9) нанимателям предоставлено право заключать с работниками контракты на срок не менее одного года.

В некоторых случаях сроки трудового договора законом вообще не устанавливаются. Так, согласно ст. 254 ТК трудовой договор с руководителем организации заключается собственником имущества организации либо уполномоченными органами на срок, установленный учредительными документами организации или соглашением сторон.

При досрочном прекращении трудового договора, заключенного на определенный срок, в приказе об увольнении и трудовой книжке не должно содержаться ссылки на ст. 40 (увольнение по желанию работника), так как она применяется к договору, заключенному только на неопределенный срок. В связи с этим при срочном трудовом договоре не обязательно соблюдать предусмотренные ст. 40 правила (предупреждение за один месяц и др.).

Досрочное прекращение трудового договора, заключенного на определенный срок, чаще всего может производиться по п. 1 ст. 35 и ст. 41 ТК.

Если срок, определенный сторонами, истек, то трудовой договор может быть:

- ♦ прекращен в связи с истечением срока по инициативе любой из сторон (2, п. 2 ст. 35);
- ♦ продлен на неопределенный срок, если трудовые отношения продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения (2, ст. 39);
- ♦ продлен по соглашению сторон на меньший срок, чем первоначальный, либо перезаключен на тот же срок на прежних либо новых условиях.

Разновидностью срочных трудовых договоров являются договоры на время выполнения определенной работы. Различие состоит лишь в том, что окончание работы определяется не какой-либо точно установленной датой, а фактом завершения работы, подтверждаемым обычным актом приемки ее результата. О том, что работник принимается на время выполнения определенной работы, он должен быть предупрежден.

Законодательство предусматривает заключение трудовых договоров на время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы (2, п. 4 ст. 17). Эти договоры, по существу, также относятся к срочным договорам. К числу таких договоров относится, в частности, трудовой договор с работником на время отсутствия работницы, находящейся в отпуске по беременности и родам (ст. 184

ТК) или в отпуске по уходу за ребенком (2, ст. 185). Границы срока в такого рода случаях в законе установлены «верхние», предельные. Например, отпуск по уходу за ребенком по желанию женщины предоставляется ей до достижения им 3 лет. Законодательством установлено, что воспользоваться отпуском на указанный срок – это право женщины, а не ее обязанность. Она может этот отпуск в любое время прервать и потребовать продолжения трудовых отношений. Следовательно, в такого рода случаях конкретный срок не оговаривается, а указывается в приказе (распоряжении) о приеме на работу на время нахождения конкретной работницы в отпуске по уходу за ребенком. По возвращении ее на прежнее место работы трудовой договор, заключенный с работником на время выполнения им обязанностей отсутствующего работника, прекращается.

Договоры на время выполнения сезонных работ (п. 5 ст. 17 ТК) относятся также к числу срочных трудовых договоров. Сезонными признаются работы, которые в силу природных и климатических условий не могут выполняться в течение круглого года и производятся в течение определенного периода (сезона). Максимальная продолжительность сезонных работ не может превышать шести месяцев. Установленный законодательством максимальный срок – это одно условие.

Второе условие – необходимо, чтобы оговариваемая сторонами работа была включена в специальные перечни сезонных работ (2, ст. 299).

Условие о сезонном характере работы должно быть отражено в трудовом договоре.

Если работа в перечень сезонных работ не включена, хотя и выполняется в течение предельных сроков сезонных работ, либо предусмотрена перечнем, но выполняется по истечении этих сроков, она считается постоянной.

Срочные трудовые договоры заключаются также с истопниками, кочегарами, принимаемыми на отопительный период, с работниками пищеблоков на работу в период лагерного сезона.

На работников, зачисленных на сезонную работу, распространяется действующее трудовое законодательство, но с некоторыми изъятиями (2, ст. 299-303).

К числу срочных трудовых договоров относятся также договоры о временной работе на срок до двух месяцев. О том, что работники принимаются в качестве временных, они должны быть предупреждены.

В соответствии со ст. 292 ТК временными признаются работники, принятые на работу на срок до двух месяцев, а для замещения временно отсутствующего работника, за которым сохраняется место работы (должность), – до четырех.

О том, что работник принят на временную работу, должно быть указано в трудовом договоре, а также определен конкретный срок такой работы (например, один месяц).

Если временный работник проработал более установленных в законодательстве сроков и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, то он считается постоянным работником, причем с первого дня работы. При этом пре-

дельный срок временной работы не может быть увеличен ни нанимателем, ни по соглашению сторон. Следовательно, увольнение такого работника производится на общих основаниях согласно действующему законодательству.

На временных работников распространяется действующее законодательство о труде, но с некоторыми изъятиями (2, ст. 292 – 298).

Указанное условие договоров по времени их действия, а также по времени окончания определенной работы (временной, сезонной и т. д.), по существу, определяет и их виды. В дополнение к указанным можно назвать и такие виды, как договор о надомной работе; с домашним работником; о занятии должности по конкурсу; с молодым специалистом по направлению в связи с окончанием учебы в профтехучилищах и средних специальных учебных заведениях и т. д. Иными словами, существуют различные виды трудовых договоров и их классификация.

Отказ в приеме на работу

Действующее законодательство запрещает отказывать в приеме на работу женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей в возрасте до 3 лет, а одиноким матерям – с наличием ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида – до 18 лет) (2, п. 6 ст. 16). Такой отказ в приеме на работу может быть обжалован в суд.

Запрещается необоснованный отказ в приеме на работу. В соответствии с законодательством не допускается какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при приеме на работу в зависимости от национальности, пола, расы, языка, религиозных или политических воззрений, участия или неучастия в профсоюзах или иных общественных объединениях, а также из-за недостатков физического или психического характера, не препятствующих выполнению соответствующей работы. Иными словами, дискриминационные условия, включенные в трудовые договоры, являются недействительными (2, ст. 14).

Отказ в приеме на работу может последовать при наличии оснований, прямо предусмотренных в законе. Так, не допускается прием на работу лиц моложе 16 лет. В исключительных случаях по письменному разрешению одного из родителей (усыновителя, попечителя) может быть заключен договор с лицом, достигшим 14 лет. При этом труд должен быть легким, не причиняющим вреда здоровью и не нарушающим процесса обучения. В соответствии с законодательством Республики Беларусь запрещено принимать на материально ответственную работу лиц, ранее судимых за корыстные преступления, если судимость не снята или не погашена.

Лица, которым приговором суда запрещено занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, не могут быть приняты на соответствующую работу в течение всего установленного судом срока.

Установлены специальные правила о совместной службе родственников. Согласно ст. 27 ТК запрещается совместная работа в одной и той же государственной организации (обособленном подразделении) на должности руководи-

ля, главного бухгалтера (его заместителей) и кассира лиц, состоящих между собой в близком родстве или свойстве (родители, супруги, братья, сестры, сыновья, дочери, а также братья, сестры, родители и дети супругов), если их служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому. Если, например, руководитель организации отец, то сын, дочь не могут быть главным бухгалтером этой организации. Из этого правила в необходимых случаях Совету Министров предоставлено право устанавливать исключения.

Следует подчеркнуть, что ограничения, установленные ст. 27, распространяются только на государственные организации.

В негосударственных организациях такие ограничения могут быть установлены лишь по решению собственника.

В приеме на работу может быть отказано, если для выполнения определенных работ требуются специальные знания, а поступающий их не имеет (например, для работы в качестве врача и др.).

Не может быть отказано в приеме на работу лицу, направленному в счет брони, если у него имеются необходимые данные для выполнения данной работы (специальность и квалификация). За необоснованный отказ в приеме на работу лиц, направленных в счет брони, наниматель выплачивает штраф (ст. 10 Закона «О занятости населения Республики Беларусь»).

Согласно п. 2 ст. 16 ТК запрещается необоснованный отказ в приеме на работу в случае письменного приглашения работника на работу в порядке перевода от одного нанимателя к другому по согласованию между ними.

Не может быть отказано в приеме на работу выпускникам вузов, средних специальных и профессионально-технических учебных заведений, направленных по распределению, а также прибывшим на работу на основании заявки нанимателя либо заключенного договора с ним. Не может быть отказано в приеме на работу военнослужащим срочной службы, уволенным из Вооруженных Сил Республики Беларусь и направленным на работу в счет брони для предоставления первого рабочего места. Законодательством установлены и другие случаи, при которых запрещен отказ в приеме на работу.

Документы, предъявляемые при поступлении на работу

При приеме на работу и заключении трудового договора наниматель обязан потребовать, а гражданин обязан предъявить документы, перечисленные в ст. 26 ТК:

- ◆ Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность.
- ◆ Документы воинского учета представляются военнообязанными и лицами, подлежащими призыву на воинскую службу. Такими документами являются: военный билет, временное удостоверение, выдаваемое взамен военного билета, удостоверение об отсрочке от призыва по мобилизации и в военное время, а для призывников – удостоверение о приписке к призывному участку.
- ◆ Трудовую книжку, за исключением впервые поступающих на работу и совместителей. Прием на работу без предъявления трудовой книжки не допус-

кается. Трудовая книжка установленного образца является основным документом о трудовой деятельности работника. Порядок организации изготовления бланков трудовых книжек и вкладышей к ним, порядок ведения трудовых книжек работников регулируются постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10 декабря 1997 г. № 1635 «О трудовых книжках работников, с изм. и доп., и Инструкцией о порядке ведения трудовых книжек работников, утвержденной постановлением Министерства труда Республики Беларусь от 9 марта 1998 г. № 30, с изм. и доп. Трудовые книжки ведутся на всех работников организации любой формы собственности, проработавших у нанимателя свыше 5 дней, если работа в этой организации является для работника основной. В трудовую книжку вносятся сведения: о работнике (фамилия, имя, отчество, дата рождения, образование, профессия, специальность); о работе (прием на работу, перевод на другую постоянную работу, заключение контракта, увольнение); о награждениях и поощрениях за успехи в работе; о подготовке, повышении квалификации и переподготовке; о назначении пенсии. В трудовую книжку безработным, получающим пособия по безработице или стипендии, производится, с их согласия, запись соответствующего содержания. Взыскания в трудовую книжку не записываются. При приеме работника на работу все записи в трудовую книжку вносятся нанимателем (уполномоченным должностным лицом) в присутствии работника после издания приказа (распоряжения) о приеме на работу, но не позднее недельного срока со дня приема на работу. Трудовая книжка отражает всю оплачиваемую трудовую деятельность работника и является основным документом о его трудовой деятельности.

♦ Диплом или иной документ об образовании и профессиональной подготовке, подтверждающий наличие права на выполнение этой работы. При приеме на работу, к выполнению которой в соответствии с законодательством могут быть допущены только лица, имеющие специальное образование или специальную подготовку, наниматель обязан потребовать предъявление документов, подтверждающих это образование или подготовку (например, при приеме гражданина на должность врача требуется предъявление диплома о высшем медицинском образовании).

♦ Направление на работу в счет брони предъявляется гражданами, не способными на равных условиях конкурировать на рынке труда, а также гражданами, обязанными возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении, и в связи с этим направленными государственной службой занятости на работу к конкретному нанимателю в счет брони.

♦ Заключение МРЭК (медико-реабилитационной экспертной комиссии) о состоянии здоровья инвалида. Такое заключение необходимо для предоставления инвалиду работы, которую он сможет выполнять согласно рекомендаций МРЭК и которая не противопоказана ему по состоянию здоровья.

♦ Медицинское заключение о состоянии здоровья предъявляется: всеми лицами моложе 18 лет; лицами, принимаемыми на работу с тяжелыми и вред-

ными условиями труда. Постановлением Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 8 августа 2000 г. № 33 утвержден Порядок проведения обязательных медицинских осмотров работников, с изм. и доп.

♦ Декларация о доходах и имуществе предъявляется отдельными категориями работников в случаях, предусмотренных законодательными актами. В соответствии с Законом Республики Беларусь от 20 июля 2006 г. № 165-З «О борьбе с коррупцией» граждане Республики Беларусь, поступающие на государственную службу, государственные служащие и члены их семьи обязаны представлять декларации о доходах и имуществе и об источниках денежных средств.

♦ Страховое свидетельство. Страховое свидетельство государственного социального страхования – это документ персонифицированного учета, формируемый органом, осуществляющим персонифицированный учет (ст. 1. Закона Республики Беларусь от 6 января 1999 г. № 230-З «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе государственного социального страхования», с изм. и доп.).

К другим документам в подтверждение иных обстоятельств, имеющих отношение к работе, относятся: решение об избрании на должность (для избираемых работников) или по конкурсу (для занятия должностей профессорско-преподавательского состава вузов, режиссеров, других творческих работников), свидетельство о распределении или справка о свободном трудоустройстве (для молодых специалистов – выпускников вузов).

Прием на работу без предъявления вышеперечисленных документов не допускается. Отказ в приеме на работу лицу, который не предъявил необходимые для занятия его должности или выполнения работы документы, будет являться обоснованным.

Документы, не предусмотренные законодательством, при заключении трудового договора требовать запрещается. Вместе с тем если работник желает представить нанимателю другие документы, не предусмотренные в рассматриваемом перечне, но касающиеся его трудовой деятельности, например, характеристику с прежней работы или рекомендательное письмо или другой документ, то наниматель обязан их принять.

После оформления приема на работу наниматель обязан ознакомить работника с порученной работой, условиями и оплатой труда и разъяснить его права и обязанности; ознакомить работника под роспись с коллективным договором, соглашением и документами, регламентирующими внутренний трудовой распорядок; провести вводный инструктаж по охране труда; в соответствии с установленным порядком завести (заполнить) на работника трудовую книжку (2, ст. 54). Наниматель также обязан закрепить за работником определенное рабочее место, станок, машину, агрегат и обеспечить его инструментами и приспособлениями, необходимыми для работы.

Список использованной литературы

1. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 1/0.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят 7 декабря 1998 г. (с изменениями и дополнениями) // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. – 1999. – № 7 – 9. – Ст. 101.
3. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь : принят 11 января 1999 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 18 – 19. – 2/13.
4. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь : принят 5 декабря 1998 г. (с изменениями и дополнениями) // Ведомости Национального собрания республики Беларусь. – 1999. – № 13 – 14. – Ст. 195.
5. Банковский кодекс Республики Беларусь: принят 25 октября 2000 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2000. – № 106. – 2/219.
6. Инвестиционный кодекс Республики Беларусь : принят 22 июня 2001 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2001. – № 62. – 2/780.
7. О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции: закон Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. (в ред. закона от 10 января 2000 г., с изменениями и дополнениями) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2000. – № 8. – 2/139.
8. Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью: закон Республики Беларусь от 9 октября 1992 г. (в ред. закона от 10 января 2006 г. № 100-3) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2001. – 2/361
9. О предприятиях : закон Республики Беларусь от 14 декабря 1990 г. № 462-ХП (в редакции закона от 31 декабря 1997 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2001. – № 2/278.
10. О предпринимательстве в Республике Беларусь : Закон Республики Беларусь от 28 мая 1991 г. (с изменениями и дополнениями) // Ведомости Верховного Совета Белорусской ССР. – 1991. – № 19. – Ст. 269.
11. Об экономической несостоятельности (банкротстве): закон Республики Беларусь от 18 июля 2000 г. (с изменениями и дополнениями) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2000. – № 73. – 2/198.
12. О дополнительных мерах по взысканию задолженности с субъектов хозяйствования: Декрет Президента Республики Беларусь от 26 октября 1998 г. № 16 // Собрание декретов, указов Президента Республики Беларусь и постановлений Правительства Республики Беларусь. – 1998. – № 30. – Ст. 762.

13. Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования: Декрет Президента РБ от 16 марта 1999 г. № 11 (в редакции декрета от 17 декабря 2002 г. № 29) // Рэспубліка. – 2002. – 21 снежня.

14. О ценных бумагах и фондовых биржах: Закон Республики Беларусь от 12 марта 1992 г. (с изменениями и дополнениями) // Ведомости Верховного совета РБ. – 1992. – № 11. – Ст. 194.

15. Об обращении переводных и простых векселей: Закон Республики Беларусь от 13 декабря 1999 г. // Национальный реестр правовых актов РБ. – 2000. – № 2. – 2/116.

16. Положение о порядке проведения валютных операций на территории Республики Беларусь : утверждено постановлением Национального банка Республики Беларусь 1 августа 1996 г. № 768 (протокол от 25 июня 1996 г., № 11) // Бюллетень нормативно-правовой информации. – 1996. – № 11.

17. Положение о коммерческой тайне : утверждено постановлением Совета Министров РБ 8 ноября 1992 г. № 670 // Собрание постановлений Правительства Республики Беларусь – 1992. – № 32. – Ст. 570.

18. О защите прав потребителей: Закон Республики Беларусь от 9 января 2002 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2002. – № 10. – 2/839.

19. О ценообразовании : Закон Республики Беларусь от 10 мая 1999 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 37. – 2/30.

20. О вопросах ценообразования при проведении товарообменных операций : Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 24 марта 1999 г. № 405 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 26.

21. Об утверждении Положения о порядке формирования и применения цен и тарифов : Постановление Министерства экономики Республики Беларусь от 22 апреля 1999 г. № 43 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 39.

22. Об утверждении порядка заявления белорусскими товаропроизводителями регистрационных цен на экспортируемую продукцию собственного производства : Постановление Министерства экономики Республики Беларусь от 21 апреля 1999 г. № 42 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. – № 42.

23. Об утверждении Перечня предельных минимальных цен на отдельные виды экспортируемых товаров, производимых в Республики Беларусь : постановление Министерства экономики Республики Беларусь от 2 декабря 2002 г. № 256 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь – 2002. – № 140. – 8/8843.

24. О стандартизации: Закон Республики Беларусь от 5 сентября 1995 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. – 1995. – № 31. – Ст. 409.

25. О сертификации продукции, работ и услуг: Закон Республики Беларусь от 5 сентября 1995 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. – 1995. – № 34. – Ст. 439.

26. Об утверждении Положения о Комитете по стандартизации, метрологии и сертификации при Совете Министров РБ: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 31 октября 2001 г. № 1571 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2001. – № 104. – 5/9305.

27. О перечне продукции, работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации: постановление Совета Министров Республики Беларусь от 8 января 2003 г. № 10 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2003. – № 7. – 5/11777.

28. Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, ИП в РБ: Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г. № 359 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2000. – № 111. – 8/4333.

29. О хозяйственных судах в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь от 9 декабря 1998 г. // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. – 1999. – № 2. – Ст. 32.

30. О международном арбитражном (третейском) суде: Закон Республики Беларусь от 9 июня 1999 г. // Ведомости национального собрания Республики Беларусь. – 1999. – № 30. – Ст. 434.

Содержание

Введение	3
Тема 1. Понятие правового регулирования хозяйственной деятельности. Хозяйственное право. Хозяйственные правоотношения	4
Тема 2. Понятие и признаки предпринимательской деятельности. Законодательство о предпринимательстве	17
Тема 3. Правовое регулирование экономической несостоятельности	23
Тема 4. Понятие и признаки предпринимательской деятельности	40
Тема 5. Правовое регулирование обеспечения качества продукции, работ, услуг	48
Тема 6. Санкции (ответственность) в хозяйственных отношениях	54
Тема 7. Правовое регулирование трудовых отношений в хозяйственной деятельности	59
Литература	83

Учебное издание

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Конспект лекций

Составитель:

Остапишина Лариса Олеговна

Редактор *А. В. Бугаев*

Технический редактор *П. В. Акулинский*

Корректор *Т. А. Осипова*

Компьютерная верстка *В.С. Гормазова*

Подписано к печати _____. Формат 60×90 ¹/₁₆. Бумага офсетная № 1.
Гарнитура «Таймс». Уч.-изд. лист. _____ Усл. печ. лист. _____
Тираж _____ экз. Заказ № _____

Учреждение образования «Витебский государственный технологический университет», 210035, г. Витебск, Московский пр., 72.

Отпечатано на ризографе учреждения образования «Витебский государственный технологический университет».
Лицензия № 02330/0494384 от 16 марта 2009 года.