

*Л.О. Остапишина*

Правовое обеспечение  
бизнеса  
Курс лекций

Витебский государственный технологический университет

Витебск  
2017

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

Л.О. Остапишина

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ**  
**БИЗНЕСА**

*Курс лекций*

**ВИТЕБСК**  
**2017**

УДК 351.7(075.8)  
ББК 67.401.11  
О 76

Рецензент:

доктор экономических наук, профессор кафедры «Экономика» учреждения образования «Витебский государственный технологический университет»  
В. А. Бугаёв

Рекомендовано к изданию редакционно-издательским советом УО «ВГТУ». Протокол № 9 от 30 ноября 2015 г.

О 76      **Остапишина, Л. О. Правовое обеспечение бизнеса** : курс лекций / Л. О. Остапишина. – Витебск : УО «ВГТУ», 2017. – 74 с.

ISBN 978 – 985 – 481 – 447 – 6

Курс лекций разработан на основе учебной программы, где раскрываются основные положения правового регулирования в сфере бизнеса с учетом изменения законодательства Республики Беларусь.

Для студентов учебных заведений для подготовки к практическим занятиям и сдаче итоговой аттестации.

УДК 351.7 (075.8)  
ББК 67.401.11

ISBN 978 – 985 – 481 – 447 – 6

© УО «ВГТУ», 2017

## ВВЕДЕНИЕ

Изучение дисциплины направлено на формирование у студентов современных знаний о механизме правового регулирования предпринимательской деятельности, на выработку умений мыслить рыночными категориями, использовать полученные знания в профессиональной деятельности, способствует повышению правовой и общей культуры обучающихся, их социальной и деловой активности, воспитанию уважительного отношения к предпринимательству как социальному явлению.

Изучение дисциплины «Правовое обеспечение бизнеса» осуществляется в тесной взаимосвязи с такими дисциплинами, как «Основы права», «Хозяйственное право», «Основы предпринимательства», «Финансовое право», «Экономика предприятия», «Финансы и кредит», «Бухгалтерский учет» и др.

По завершении изучения дисциплины студенты **должны знать:**

- понятие, признаки, формы предпринимательской деятельности, ее значение для развития экономики государства и бизнеса;
- понятие и значение государственного и правового регулирования предпринимательской деятельности, их источники;
- основы правового регулирования в области создания, реорганизации и ликвидации субъектов хозяйствования – юридических лиц, а также в области регистрации и прекращения деятельности индивидуальных предпринимателей;
- основы правового регулирования в области лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности;
- основы правового регулирования в области цен и ценообразования, бухгалтерского учета и отчетности, налогообложения, кредитно-финансовой и инвестиционной политики;
- основы правового регулирования конкуренции и антимонополистической деятельности;
- способы воздействия государства на внешнеэкономическую деятельность;
- понятие, виды и формы, условия применения санкций и мер оперативного воздействия в предпринимательской деятельности.

**должны уметь:**

- применять полученные теоретические знания для решения конкретных ситуаций;
- самостоятельно работать с нормативными правовыми актами;
- определять правовой статус субъектов предпринимательской деятельности;
- подготовить комплект документов, необходимых для государственной регистрации субъекта хозяйствования и получения лицензии для занятия отдельными видами деятельности;
- определять виды санкций за нарушение правил ведения предпринимательской деятельности.

Приведенный в пособии перечень нормативных актов не является исчерпывающим. Учитывая изменения в законодательстве Республики Беларусь, при необходимости надо применять вновь принятые законодательные акты.

Теоретический материал, изложенный в работе, нужно проиллюстрировать примерами из государственно-правовой жизни Республики Беларусь. Для этого можно использовать Конституцию Республики Беларусь, Гражданский кодекс Республики Беларусь, Хозяйственно-процессуальный кодекс, Декреты, Указы Президента Республики Беларусь, законы и другие акты законодательства, регулирующие отношения предпринимательской деятельности».

Витебский государственный технологический университет

## ТЕМА № 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО (ХОЗЯЙСТВЕННОГО) ПРАВА В СФЕРЕ БИЗНЕСА

### Понятие предпринимательского (хозяйственного) права

В основе системы права лежит разделение регулируемых им общественных отношений на различные виды. Каждый определенный вид таких отношений регулируется соответствующей ему отраслью права. Общественные отношения, возникающие в процессе производства, распределения, обмена, потребления материальных и нематериальных (духовных) благ, необходимых для удовлетворения разнообразных потребностей человека, характеризуются качественной спецификой и именуются хозяйственными (экономическими) отношениями.

За последнее десятилетие произошли изменения в организации экономики. Введение частной формы собственности, легализация предпринимательства и так далее повлекли соответствующие изменения в правовом регулировании хозяйственных (экономических) отношений. Последние составили предмет регулирования хозяйственного права. Соответственно возникает вопрос о сущности данной категории, которая традиционно рассматривается в четырех аспектах.

Хозяйственное право как **отрасль законодательства** представляет собой совокупность нормативных правовых актов, содержащих нормы, регулирующие порядок осуществления хозяйственной деятельности, имеющих различную юридическую силу и относящихся к различным отраслям функционирующей системы законодательства.

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

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

Если по поводу трех указанных аспектов хозяйственного права в юридической науке существует определенное единство мнений, то вопрос о хозяйственном праве как самостоятельной **отрасли права** остается дискуссионным. Сторонники самостоятельной отрасли хозяйственного права, занимая *монистическую* позицию, в структуру его предмета включают кроме предпринимательских отношений также некоммерческие отношения и отношения по государственному регулированию экономики. Автор указывает на «определенное единство» этих отношений. Однако это не означает единства предмета правового регулирования, необходимого для выделения самостоятельной отрасли права. Эти отношения (имущественные, основанные на равенстве сторон, и властно-распорядительные, основанные на подчинении) составляют предметы разных (частноправовых и публично-правовых) отраслей права. Взаимосвязь этих от-

ношений ведет к взаимодействию норм частного и публичного права в процессе их регулирования, что не отменяет несовпадения характера и содержания этих отношений и различную природу норм, их регулирующих. Сторонники хозяйственного права как самостоятельной отрасли права не могут обосновать однородность хозяйственных отношений, являющихся, по их мнению, предметом отдельной отрасли права и законодательства. Но обосновать это и невозможно. Хозяйство представляет собой сложную категорию, а хозяйственные отношения разнообразны, поэтому их отдельные виды входят в предметы различных отраслей права.

### **Источники правового регулирования предпринимательской деятельности**

В формальном смысле под источником права понимается внешняя форма выражения и закрепления норм права. Основным источником права в Республике Беларусь является нормативный правовой акт. Соответственно совокупность нормативных правовых актов различной юридической силы, содержащих нормы, регулирующие порядок осуществления хозяйственной деятельности, относящихся к различным отраслям функционирующей системы законодательства, и составляет систему **хозяйственного законодательства**. Нормы, содержащиеся в этих нормативных правовых актах, можно разделить на четыре группы:

- 1) нормы, регулирующие порядок создания, реорганизации, ликвидации и внутреннюю организацию субъектов хозяйствования;
- 2) нормы, регулирующие общественные отношения, возникают в процессе осуществления хозяйственной деятельности (производства продукции, выполнении работ, оказании услуг и т. д.);
- 3) нормы, регулирующие общественные отношения, возникающие в процессе государственного регулирования хозяйственной деятельности;
- 4) нормы, регулирующие порядок рассмотрения хозяйственных споров.

Основным источником правового регулирования хозяйственной деятельности является Конституция Республики Беларусь, нормы которой закрепляют принципы правового регулирования хозяйственной деятельности, гарантии предпринимательства, компетенцию различных государственных органов в сфере правотворчества.

Особое место в хозяйственном законодательстве занимают кодифицированные акты: Гражданский кодекс, Банковский кодекс, Инвестиционный кодекс. В соответствии с п. 1 ст. 1 ГК отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием являются предметом гражданско-правового регулирования. Кроме указанных ГК регулирует также имущественные отношения, направленные на удовлетворение потребительских нужд других участников гражданского оборота и, прежде всего, физических лиц. Следовательно, ГК в его нынешнем виде можно рассматривать как комплексный нормативный правовой акт. Он содержит множество норм, составляющих хозяйственное законодательство: начиная от определения пред-

принимательской деятельности, ее организационно-правовых форм, правового режима имущества предпринимателей и до предпринимательских договоров, юридически опосредующих хозяйственный оборот, – все это урегулировано нормами ГК.

Вместе с тем ГК регулирует отношения предпринимателей друг с другом и потребителем, но не воздействует на отношения, возникающие в процессе государственной регистрации, лицензирования, ценообразования, обеспечения качества товаров (работ, услуг) и многие другие, составляющие предмет хозяйственного законодательства.

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

### **Понятие и признаки предпринимательской деятельности**

Понятие «предпринимательство» впервые ввел в оборот английский банкир и экономист Р. Кантильон в XVIII в. и определил его как экономическую деятельность, в процессе которой приводятся в соответствие товарное предложение и спрос в условиях постоянного риска.

Французский экономист Жан-Батист Сэй рассматривал предпринимательство как творческое соединение и согласованное взаимодействие двух факторов производства – труда и капитала – в условиях рынка.

Американский экономист И. Шумпетер характеризовал предпринимательство как новаторскую деятельность, в результате которой производятся новые товары.

Следует отметить, что сущность предпринимательства рассматривается с различных точек зрения: экономической, юридической, социальной и т. д.

В условиях Республики Беларусь предпринимательство – явление сравнительно новое. Его история начинается с 28 мая 1991 г., когда был принят Закон Республики Беларусь «О предпринимательстве». С тех пор юридическое понимание предпринимательства существенно изменилось. В указанном Законе *предпринимательство (предпринимательская деятельность)* определялось как 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) (ст. 1). Ввиду того, что любая экономическая деятельность так или иначе связана с получением прибыли, практическая реализация данного определения вызывала трудности.

Действующий ГК 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 или оказания услуг, если эти работы или

услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления (ч. 2 п. 1 ст. 1).

Для раскрытия юридической сущности предпринимательской деятельности необходимо рассмотреть ее признаки, то есть свойства, каждое из которых необходимо, а все вместе – достаточны для того, чтобы та или иная деятельность могла признаваться предпринимательской. Подробная характеристика этих признаков обходима по причине неясности вложенного в них законодателем смысла, что, в свою очередь, влечет неоднозначные толкования легального определения предпринимательской деятельности научной и учебной литературе, особенно экономической. Так, под предпринимательством понимают «всякую инициативную деятельность, имеющую целью получение дохода в условиях риска, осуществляемую от своего имени и под свою имущественную, инвестиционную привлекательность нашей страны, повышение бизнес-активности постоянно заставляет государство искать новые способы упрощения порядка государственной регистрации бизнеса. За последние годы Республика Беларусь осуществила ряд последовательных реформ, получивших высокую оценку не только белорусского бизнес-сообщества, но и международных экспертов. К примеру:

- сроки государственной регистрации сократились с трех месяцев до одного дня;
- вновь созданный субъект хозяйствования ставится на все виды учета без его согласия;
- действует заявительный принцип государственной регистрации;
- отменяется минимальный размер уставного фонда большинства коммерческих организаций;
- не требуется формировать уставный фонд до государственной регистрации юридических лиц;
- вводится электронная государственная регистрация субъектов хозяйствования;
- уменьшаются ставки государственной пошлины за государственную регистрацию субъектов хозяйствования одновременно с полным освобождением от уплаты государственной пошлины за предоставление документов в электронном виде.

Ответственность (или от имени и под юридическую ответственность юридического лица)» или «деятельность, осуществляемую частными лицами, предприятиями или организациями по производству, оказанию услуг или приобретению и продаже товаров в обмен на другие товары или деньги к взаимной выгоде заинтересованных лиц или предприятия».

### **Понятие, формы и способы государственного регулирования предпринимательской деятельности**

Истории известны несколько типов организации экономики: хозяйство примитивного общества, рыночная экономика, экономика командно-бюрократической системы. Как справедливо отмечает С. Э. Жилинский, «в ре-

альной жизни «чистая» экономика встречается крайне редко. «Чистая» экономика, будь то рыночная или командно-бюрократическая, малоэффективна, а потому недолговечна. 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 предпринимательской 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.

Действия по реализации указанных функций находят свое внешнее выражение в определенных формах и осуществляются посредством различных способов.

Таким образом, **правовое регулирование предпринимательской 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 и регламентируют предпринимательскую деятельность в стране.

Важнейшими **формами** государственного регулирования предпринимательской деятельности являются:

1. *Прогнозирование* – представляет собой подготовку представлений о возможном состоянии экономического и социального развития. Закон Республики Беларусь от 1998 г. «О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Республики Беларусь» определяет основные цели разработки прогнозов, их временные рамки – долгосрочные, среднесрочные и краткосрочные, главные составляющие – систему научно аргументированных представлений (предположений) о направлениях, критериях, принципах, целях и приоритетах социально-экономического развития Республики Беларусь на соответствующий период с указанием основных прогнозируемых показателей, целевых ориентиров и мер по обеспечению их достижения. В целях реализации указанного Закона Совет Министров Республики Беларусь 20 августа 1998 г. утвердил «Основные положения организации государственного прогнозирования в Республике Беларусь». 2 февраля 2000 г. принято Постановление Совета Министров «О разработке программы социально-экономического развития Республики Беларусь на 2001 – 2005 гг.», в котором Министерству

экономики совместно с другими органами поручено обеспечить разработку программы социально-экономического развития Республики Беларусь на указанный период. Официальное закрепление прогнозы находят в планах.

2. *Планирование* – «это определение целей, задач, пропорций, темпов, этапов, конкретных показателей и сроков достижения тех или иных результатов (экономических, социальных, оборонных и иных)». Планы находят свое внешнее выражение, как правило, в нормативных правовых актах (например, Указ Президента Республики Беларусь от 28 февраля 2012 г. № 93 «Об одобрении Национальной программы развития экспорта на 2010- 2015 гг.»).

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

4. *Антимонопольное регулирование* – направлено на обеспечение условий для развития конкуренции как основы предпринимательства, создания и эффективного функционирования товарного рынка и защиты прав потребителей.

Основная цель нововведений, которые вступили в силу 30 ноября 2014 года – совершенствование электронных процедур согласования наименования юридического лица, государственной регистрации субъектов хозяйствования и предоставление информации из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Согласовать наименование можно, лично обратившись в регистрирующий орган либо с помощью веб-портала ЕГР.

## ТЕМА № 2. СУБЪЕКТЫ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### **Индивидуальная предпринимательская деятельность физических лиц**

Физические лица вправе осуществлять предпринимательскую деятельность с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Поскольку индивидуальный предприниматель по своей природе остается физическим лицом, он обладает одновременно:

- правосубъектностью в сфере отношений, не связанных с предпринимательской деятельностью;
- правосубъектностью в сфере предпринимательских отношений.

При этом *объем правосубъектности* физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, больше, чем объем правосубъектности обычного физического лица, так как включает дополнительный элемент – предпринимательскую правосубъектность, то есть способность быть участником предпринимательских отношений. В соответствии с п. 3 ст. 22 ГК физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований о государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок

на то, что оно не является индивидуальным предпринимателем. К таким сделкам применяются правила, установленные законодательством для предпринимательской деятельности. Данная норма представляет собой исключение из отмеченного выше общего правила о несовпадении правосубъектности физического лица, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя.

К предпринимательской деятельности физических лиц, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК, которые регулируют деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из законодательства или существа правоотношения (п. 2 ст. 22 ГК). Правоспособность индивидуального предпринимателя, так же как и правоспособность коммерческих организаций, является специальной. Норма Положения о регистрации, устанавливающая обязательное указание в учредительных документах коммерческих организаций, в свидетельстве о государственной регистрации индивидуального предпринимателя тех видов деятельности, название которых предусмотрено актами законодательства, несколько расширило специальную правоспособность названных субъектов, но не сделало ее универсальной.

До начала осуществления видов деятельности, указание которых в учредительных документах в соответствии с актами законодательства не требуется, индивидуальный предприниматель обязан письменно уведомить соответствующие регистрирующий (по месту государственной регистрации) и налоговый (по месту постановки на учет в качестве налогоплательщика) органы о тех видах деятельности, которые он предполагает осуществлять. Уведомление об осуществлении видов деятельности, указанных в свидетельстве о государственной регистрации, не требуется.

В соответствии с подп. 1.1 п. 1 Декрета Президента Республики Беларусь «О едином налоге с индивидуальных предпринимателей и иных физических лиц и о некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности» от 27 января 2003 г. № 4 физическое лицо вправе заниматься предпринимательской деятельностью в качестве индивидуального предпринимателя с привлечением для этого не более 3 физических лиц на основе гражданско-правовых и (или) трудовых договоров.

Индивидуальные предприниматели несут полную имущественную ответственность, т. е. отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание. Перечень такого имущества установлен Приложением № 1 к ГПК.

Под имуществом, принадлежащим физическому лицу, понимается как его личное имущество, так и доля в общем имуществе.

Действующее законодательство (ГК и Закон об экономической несостоятельности) предусматривает возможность признания индивидуального предпринимателя, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, экономически несостоятельным (банкротом). Процедура признания индивидуального

предпринимателя экономически несостоятельным может быть осуществлена только в судебном порядке (п. 1 ст. 24 ГК). В процессе осуществления этой процедуры кредиторы индивидуального предпринимателя по обязательствам, связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, обязаны предъявить свои требования. Кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением физическим лицом предпринимательской деятельности, могут предъявить свои требования как в процессе осуществления процедуры банкротства, так и после ее завершения. Индивидуальный предприниматель-банкрот после завершения расчетов с кредиторами освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью.

### **ТЕМА № 3. САНКЦИИ (ОТВЕТСТВЕННОСТЬ) В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

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 имущественного 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 правонарушения 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 приюдицию.

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 № 4. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ БУХГАЛТЕРСКОГО УЧЕТА, ОТЧЕТНОСТИ И АНАЛИЗА**

##### **Понятие и правовое значение бухгалтерского учета. Реформирование национальной системы бухгалтерского учета**

В соответствии с ч. 2 ст. 21 Закона Республики Беларусь от 21 декабря 1991 г. «О подоходном налоге с граждан» в редакции Закона Республики Беларусь от 9 марта 1999 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь "О подоходном налоге с граждан"» с послед. изм. и доп., подп. 1.3 п. 1 ст. 22 Общей части Налогового кодекса Республики Беларусь от 19 декабря 2010 г. коммерческие организации и индивидуальные предприниматели обязаны вести в установленном порядке бухгалтерский учет и отчетность о финансово-хозяйственной деятельности.

Цель настоящей главы – общая характеристика правовых основ бухгалтерского учета и отчетности.

**Бухгалтерский учет** – система непрерывного и сплошного документального отражения информации о состоянии и движении имущества и обязательств организации методом ее двойной записи в денежном выражении на счетах бухгалтерского учета в соответствии с законодательством Республики Беларусь (ч. 3 ст. 2 Закона о бухгалтерском учете).

**Субъектами** бухгалтерского учета являются юридические лица, зарегистрированные на территории Республики Беларусь, филиалы и представительства, в том числе иностранные организации, хозяйственные группы, простые товарищества, государственные органы, а также индивидуальные предприниматели.

**Объектами** бухгалтерского учета являются имущество субъекта хозяйственной деятельности, его обязательства и хозяйственные операции. При этом для целей бухгалтерского учета под обязательствами понимаются отраженные в бухгалтерском учете обязанности организации перед иными лицами, в том числе ее учредителями и собственниками имущества, возникновение которых является следствием совершившихся хозяйственных операций, то есть действий или событий, влекущих изменения в объеме и (или) составе имущества и (или) обязательств организации.

Основными **задачами** бухгалтерского учета и отчетности, согласно ст. 4 Закона о бухгалтерском учете, являются:

- формирование полной и достоверной информации о деятельности организации и ее имущественном положении, полученных доходах и понесенных расходах;
- обеспечение при совершении организацией хозяйственных операций внутренних и внешних пользователей своевременной информацией о наличии и движении имущества и обязательств, а также об использовании материальных, трудовых и финансовых ресурсов в соответствии с утвержденными нормами, нормативами и сметами;
- предотвращение отрицательных результатов хозяйственной деятельности организации и выявление резервов ее финансовой устойчивости.

Исходя из перечисленных задач можно сделать вывод, что ведение бухгалтерского учета необходимо как для обеспечения публичных интересов (позволяет государству осуществлять контроль за субъектами предпринимательской деятельности), так и частных интересов (позволяет контрагентам субъекта предпринимательской деятельности получить нужную информацию о его имуществе и финансовом положении). Планирование предпринимателем своей деятельности предполагает анализ его финансового и имущественного положения, который также основывается на данных бухгалтерского учета.

## ТЕМА № 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЦЕН И ЦЕНООБРАЗОВАНИЯ В СФЕРЕ БИЗНЕСА

### Понятие и виды цен. Законодательство о ценах и ценообразовании

Одной из характерных черт экономики переходного периода является непостоянство и противоречивость хозяйственных отношений, вынуждающие субъекта предпринимательской деятельности приспосабливаться к постоянно меняющейся ситуации на рынке. Как известно, главные факторы, формирующие рынок, – это спрос и предложение. Основным способом установления равновесия между ними – цена. По мере увеличения цены предложение товаров растет и наоборот. Чем выше цены на товар, тем ниже спрос и наоборот. Являясь регулятором соотношения спроса и предложения, цена влияет на экономическое положение субъектов предпринимательской деятельности. Последние представляют собой микросистемы, являющиеся элементами макросистемы, в качестве которой выступает экономика страны в целом. Эти два вида систем находятся в постоянном взаимодействии, упорядочить и придать качество которому способен правовой механизм в рамках разумного государственного регулирования. Последнее обстоятельство позволяет рассматривать цену не только как экономическую, но и как правовую категорию.

В качестве *экономической категории* цена представляет собой денежное выражение (форму) товара. По отношению к работам и услугам употребляется термин «тариф» (далее – цена). При формулировании цены как экономической категории учитывается ее взаимосвязь с различными факторами рыночной среды. Речь идет о взаимосвязи цены с потребителями, с государством, с другими производителями, с конкуренцией, с расходами на производство и т. д.

Как *юридическая категория* цена представляет собой прежде всего денежную сумму, в которой оплачивается исполнение договора. В соответствии со ст. 394 ГК исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон с соблюдением норм законодательства. В предусмотренных законодательством случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. п.), установленные или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. При этом ГК не называет цену в числе существенных условий договора. Если в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, его исполнение оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы, услуги (п. 3 ст. 394 ГК). Цена выступает одновременно в двух качествах: как экономическое средство управления и как объект государственного регулирования.

Действующее законодательство предусматривает **систему цен**, включающую следующие их виды:

1. В зависимости от участия государства в процессе ценообразования выделяются свободные и регулируемые цены. Свободная цена – цена, складывающаяся под воздействием спроса и предложения в условиях свободной конкуренции. *Регулируемая цена* – цена, устанавливаемая соответствующими государствен-

ными органами, осуществляющими регулирование ценообразования, или определяемая субъектом предпринимательской деятельности с учетом установленных этими органами определенных ограничений.

2. В зависимости от наличия контроля за применением предусмотренного порядка ценообразования цены делятся на *контролируемые* и *неконтролируемые*. При этом установление контроля зависит от того, является цена регулируемой или свободной. Установление и применение регулируемых цен подлежит контролю со стороны государственных органов. Контроль за установлением и применением свободных цен осуществляется, как правило, в отношении отдельных субъектов предпринимательской деятельности. Например, ст. 9 Закона о противодействии монополистической деятельности предусматривает контроль за уровнем цен, устанавливаемых хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение на товарном рынке.

3. В зависимости от рынка выделяются цены оптовые и розничные. *Оптовая* цена уплачивается организацией розничной торговли производителю или оптовому посреднику. *Розничная* цена – цена, по которой товар продается конечному потребителю.

4. В зависимости от территории формирования и применения цены можно разделить на государственные и мировые. *Государственные* формируются и применяются в соответствии с законодательством Республики Беларусь, а *мировые* – на основе данных биржевых котировок. Последние имеют значение для субъектов, осуществляющих внешнеэкономическую деятельность.

5. В зависимости от отрасли выделяют *оптово-отпускные* цены – применяются в промышленности, *тарифы* – применяются в транспортной деятельности, *сметную стоимость* – в строительстве, *закупочные цены* – цены, применяемые в сельском хозяйстве.

В юридической и экономической литературе существуют и другие классификации цен, проводимые по различным критериям.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона Республики Беларусь от 5 мая 1999 г. «О ценообразовании» (далее – Закон о ценообразовании) процесс по установлению, регулированию цен и контролю за применением установленного законодательством порядка ценообразования предпринимателями, республиканскими органами государственного управления, областными и Минским городским исполнительными и распорядительными органами (субъектами ценообразования) именуется **ценообразованием**. Контроль за применением порядка ценообразования не может быть одним из элементов самого процесса ценообразования.

Правовой основой этого процесса являются указанный выше Закон, а также Указ Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999 г. № 285 «О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь» (далее – Указ № 285), а также Порядок регистрации юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Республики Беларусь цен (тарифов) при невозможности соблюдения ими установленных предельных индексов изменения цен (тарифов), утвержденный Постановлением Совета Министров Республики

Беларусь от 18 июня 1999 г. № 944 (с послед. изм. и доп.) (далее – Порядок регистрации цен) и т. д.

Необходимо различать правовое регулирование ценообразования и правовое регулирование цен. В первом случае объектом правового регулирования выступает процесс формирования цен, а во втором – прямое установление цен при их государственном регулировании.

## **ТЕМА № 6. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРЕДИТНО-ФИНАНСОВОЙ, СТРАХОВОЙ, ПОСРЕДНИЧЕСКОЙ, ИНВЕСТИЦИОННОЙ И ИНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА**

### **Кредитный договор. Понятие о факторинге.**

Изучая данную тему, следует усвоить, что по договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется вернуть заимодавцу такую же сумму денег (сумма займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

### **Понятие и виды инвестиций и инвестиционной деятельности**

Основная цель предпринимательской деятельности – получение прибыли – достигается не в процессе владения различными средствами, а в результате их инвестирования в объекты этой деятельности – товары, работы, услуги, удовлетворяющие потребности общества. Наличие денег, например, не принесет дохода, если они не будут вложены в прибыльный проект. Механизм инвестирования – основное условие непрерывности производства, являющегося фундаментом экономики, поэтому потребность в инвестиционных ресурсах имеется постоянно. С другой стороны, посредством регулирования инвестиционных потоков осуществляется формирование структуры экономики как на микро-, так и на макроуровне. Прирост ВВП любого государства зависит от объема поступающих в него инвестиций, как внутренних, так и иностранных. Мировой опыт свидетельствует, что если прямые иностранные инвестиции составляют менее 0,3 % от ВВП любого государства, то его прирост неизбежно падает. Если же эти инвестиции в год превышают 3 %, происходит прирост ВВП, как минимум, на 2,5 %. В соответствии с Национальной программой привлечения инвестиций в экономику Республики Беларусь на период до 2020 г. объем инвестиций в основной капитал в 2001 – 2005 гг. достигнет 3 млрд. долларов США в год. Однако этих средств достаточно лишь на простое воспроизводство основных фондов. Для обеспечения расширенного воспроизводства требуется довести объем инвестиций до 5 млрд. долларов США в год. Начиная с 2003 г. планируется ежегодно привлекать иностранные инвестиции в основные производственные фонды на сумму 0,9 – 1 млрд. долларов США, а в 2006 – 2010 гг. – на сумму от 1 до 2 млрд. долларов США. Решение этих задач зависит от политической и

экономической стабильности в государстве, соответствующих организационно-правовых предпосылок, гарантирующих благоприятные условия для инвесторов. Формирование законодательства Республики Беларусь об инвестиционной деятельности, и в особенности об иностранных инвестициях, достаточно полно отражает проблемы и противоречия переходного периода в развитии экономики государства. В этой сфере сталкиваются разноречивые политические и социальные интересы, связанные с движением страны, до недавнего времени существовавшей по законам командно-бюрократической системы, к рыночной экономике. Основой правового регулирования инвестиционной деятельности является ИК, представляющий собой комплексный нормативный правовой акт, включающий в себя нормы гражданского, административного, финансового, налогового, таможенного, валютного и иного законодательства. Он определяет такие базовые элементы механизма инвестирования, как субъекты, объекты, формы инвестиционной деятельности, правовой режим инвестиций, государственные гарантии, включая гарантии от принудительных изъятий, а также от незаконных действий государственных органов и их должностных лиц, порядок возмещения убытков инвесторам в случаях национализации или реквизиции инвестиций и т. д.

В качестве **инвестиций** может выступать любое имущество, включая денежные средства, ценные бумаги, оборудование и результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, и имущественные права, вкладываемые инвестором в объекты инвестиционной деятельности в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения иного значимого результата (ст. 1 ИК). Как видим, перечень средств, которые могут выступать в роли инвестиций, имеет достаточно обширный и открытый характер, в связи с чем возникает необходимость поиска признаков, совокупность которых и позволит относить вкладываемые материальные и нематериальные блага к инвестициям. В юридической литературе называют следующие признаки инвестиций:

- вложения осуществляются в объекты предпринимательской и иных видов деятельности, т. е. не используются для личного потребления;
- целью вложений является получение прибыли и (или) достижение иного значимого результата;
- субъект, который осуществляет вложение указанных благ, должен быть собственником или обладателем иного вещного права;
- деятельность субъекта характеризуется самостоятельностью и инициативностью;
- вкладываемые блага получают статус инвестиций посредством подписания инвестиционного договора.

### **Договор страхования**

По договору страхования одна сторона (страховщик) обязуется при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или третьему лицу (выгодоприобретате-

лю), в пользу которого заключается договор, причиненный вследствие этого события ущерб застрахованным по договору интересам в пределах определенной договором суммы (страховой суммы), а другая сторона (страхователь) обязуется уплатить обусловленную договором сумму (страховой взнос, страховую премию).

## **ТЕМА № 7. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)**

### **Понятие, субъекты и процедуры экономической несостоятельности (банкротства)**

В ходе регулирования экономики государство неизбежно сталкивается с проблемой неплатежеспособности и убыточности субъектов предпринимательской деятельности. Как показывает опыт стран, переживших кризис в экономике, чисто рыночным средством решения этой проблемы является институт экономической несостоятельности (банкротства), направленный на защиту прав и законных интересов кредиторов и пресечение неэффективного экономического поведения должников.

В современное законодательство Республики Беларусь термин «экономическая несостоятельность (банкротство)» был введен Законом Республики Беларусь от 30 мая 1991 г. «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон 1991 г.). Данный Закон разграничивал экономическую несостоятельность и банкротство как отдельные процедуры.

ГК и Закон о несостоятельности используют эти термины как синонимы. В ХПК также используется понятие «экономическая несостоятельность (банкротство)». Следовательно, законодательство Республики Беларусь о несостоятельности не дифференцирует понятия «экономическая несостоятельность» и «банкротство» и употребляет их как синонимы.

Однако в законодательстве стран континентальной Европы термин «банкротство» имеет узкое значение и рассматривается как частный случай несостоятельности. В дореволюционной юридической литературе отмечалось, что под банкротством следует понимать неосторожное или умышленное причинение несостоятельным должником ущерба кредиторам посредством уменьшения или сокрытия имущества. Банкротство является, таким образом, уголовной стороной того гражданского отношения, которое называется несостоятельностью. Оно не представляется необходимым и постоянным спутником последней, но только случайным усложнением». В действующем законодательстве о несостоятельности следовало бы также отказаться от использования термина «банкротство» для обозначения явления экономической несостоятельности, относящейся к институту частного права. Анализ названий статей УК (ст. 238 – Ложное банкротство, ст. 239 – Сокрытие банкротства, ст. 240 – Преднамеренное банкротство) позволят сделать вывод о том, что термин «банкротство» применяется лишь к уголовно-наказуемым деяниям.

Понятия «банкротство» и «несостоятельность» имеют различное содержание и основания применения обозначаемых ими процедур. В ч. 1 п. 1 ст. 61 ГК несостоятельность определяется как в возможность должника удовлетворить требования кредиторов. Кроме того, статья содержит указание на то, что основания признания судом юридического лица экономически несостоятельным банкротом, порядок его санации или ликвидации устанавливается законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве).

Для определения признаков экономической несостоятельности Закон о несостоятельности использует критерий **неплатежеспособности**, под которой понимается неспособность удовлетворить требования кредитора (кредиторов) по денежным обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, сущность неплатежеспособности заключается в неисполнении обязательств вне зависимости от наличия или отсутствия имущества, а также его стоимости. Следует отметить, что Устав о несостоятельности 1832 г. использовал критерий неоплатности. Данный подход характерен и для современного законодательства об экономической несостоятельности некоторых государств и состоит в превышении стоимости обязательств должника над стоимостью его имущества, т.е. недостаточности имущества должника для удовлетворения требований кредиторов.

## **ТЕМА № 8. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ВАЛЮТНЫХ ОПЕРАЦИЙ**

### **Понятие, субъекты и правовое регулирование внешнеэкономической деятельности**

Понятие «внешнеэкономическая деятельность» широко используется в законодательстве и юридической литературе, однако легального определения не имеет. Квалификация деятельности в качестве внешнеэкономической влечет такие важные последствия, как возможность применения иностранного права, а также применение специального законодательства, в первую очередь, валютного, налогового и таможенного. Определенную специфику имеют также порядок и сроки рассмотрения споров, вытекающих из осуществления такой деятельности.

При кажущейся простоте вопроса о том, является ли та или иная деятельность внешнеэкономической, единообразное понимание этого термина в юридической литературе отсутствует. Из самого названия следует, что эта деятельность представляет собой деятельность экономическую, имеющую «внешний» характер, который объясняется наличием в ее структуре «иностранного элемента». В качестве последнего может выступать объект, субъект, юридический факт. Каждый из них может быть критерием отнесения деятельности к внешнеэкономической. Выбор зависит от целей правового регулирования. Напри-

мер, «такой отличительный признак», как «местонахождение коммерческих предприятий сторон в разных государствах», является прежде всего условием признания сделки внешнеэкономической.

В *сфере* таможенного регулирования и экспортного контроля юридическое значение имеет перемещение объекта сделки через таможенную границу Республики Беларусь. Исходя из такой условности признаков внешнеэкономической деятельности определение последней дается в литературе обычно в самом общем виде. Внешнеэкономическая деятельность определяется как «процесс реализации внешнеэкономических связей», под которыми понимаются «международные хозяйственные, торговые, политические отношения, включающие обмен товарами, различные формы экономического содействия, научно-технического сотрудничества, специализацию, кооперацию производства, оказание услуг и совместное предпринимательство».

**Внешнеэкономическая деятельность** представляет собой систему общественных отношений, состоящую из двух уровней:

- международные межгосударственные экономические отношения (публично-правовой уровень);
- международные немежгосударственные экономические отношения (частно-правовой уровень).

Последний уровень играет решающую роль в осуществлении внешнеэкономической деятельности. В этом случае субъектный состав отношений образуют коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Внешнеэкономическая деятельность осуществляется в двух **формах**:

- деятельность, облекаемая в форму экспортно-импортных контрактов;
- деятельность в форме инвестиционного сотрудничества, не связанного с экспортно-импортными операциями.

В качестве **видов** внешнеэкономической деятельности Закон Республики Беларусь от 25 октября 1990 г. «Об основах внешнеэкономической деятельности Республики Беларусь» называет внешнюю торговлю, экономическое, научно-техническое и культурное сотрудничество. Наиболее распространенным видом внешнеэкономической деятельности является внешнеторговая деятельность. Она представляет собой деятельность резидентов Республики Беларусь, связанную с другим государством, его субъектами или международными организациями по реализации товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности (ч. 1 п. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь от 29 декабря 1998 г. «О государственном регулировании внешнеторговой деятельности» (далее – Закон о государственном регулировании внешнеторговой деятельности)).

В соответствии с ч. 13 ст. 6 Закона о предпринимательстве индивидуальные предприниматели и коммерческие организации имеют право самостоятельного осуществления внешнеэкономической деятельности.

В связи с осуществлением внешнеэкономической деятельности возникают гражданско-правовые (имущественные и связанные с ними личные неимущественные) отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, публично-правовые – властно-

распорядительные отношения, основанные на подчинении. Сфера внешнеэкономической деятельности – это сфера, в которой особое внимание уделяется обеспечению экономической безопасности Республики Беларусь, что и влечет установление многочисленных императивных правил, обеспечивающих общественный интерес. Так, заключение и исполнение договора в рассматриваемой сфере предполагает необходимость соблюдения норм не только гражданского, но и валютного, налогового и таможенного (по своей сути публичного) права. При этом необходимо помнить, что в силу положения п. 4 ст. 1 ГК «к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством». Таким образом, источники правового регулирования внешнеэкономической деятельности включают в себя нормы как публичного, так и частного права, вследствие чего являются **комплексными**.

## **ТЕМА № 9. 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 служащий 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 неволевого характера юридические факты делятся на две группы – действия и события. Поскольку действия – это осоз-

нанное 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 закреплен 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 нем 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 родовый 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 соглашения 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 за-

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

Заключая 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. Следова-

тельно, 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 учету 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 добросовестного 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 ТК 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 компетент-

ным 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 продолжаются 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 предельный 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 руководителя, 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 допускается. 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 вредными 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. № 165-3 «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. № 230-3 «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.

## ТЕМА № 10 ОСНОВЫ НАЛОГОВОГО ПРАВА

### **Понятие налогов, их функции и роль. Виды налогов**

Налог – это часть имущества налогоплательщика, которая в денежной форме на основании актов представительных органов власти отчуждается налогоплательщиком на началах обязательности, индивидуальной безвозмездности, безвозвратности в бюджет или государственные внебюджетные фонды.

В Республике Беларусь в течение долгого времени не предпринимались попытки формулирования эффективного с точки зрения ограничения государственных притязаний определения налога. Все, что имелось в налоговом законодательстве, сводилось к определению, содержащемуся в преамбуле Закона от 20 декабря 1991 г. «О налогах и сборах, взимаемых в бюджет Республики Беларусь». Под налогами и сборами, взимаемыми в бюджет, понимались обязательные отчисления денежных средств от плательщиков в определенных законами размерах. Приведенная правовая норма не раскрывала существенные правовые признаки налога и не давала никаких юридических критериев для его отграничения от других обязательных платежей.

В настоящее время понимание налога основывается на апробированных экономических и правовых теориях, получив свое закрепление в п. 1 ст. 6 Общей части Налогового кодекса Республики Беларусь (НК). Налогом признается обязательный индивидуально безвозмездный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в республиканский и (или) местные бюджеты.

Исходя из данного определения признаками налога являются:

1. Обязательность, то есть в силу закона налогоплательщики при определенных условиях обязаны осуществлять безусловную, полную и своевременную уплату налога. В соответствии со ст. 56 Конституции Республики Беларусь граждане Республики Беларусь обязаны принимать участие в финансировании государственных расходов путем уплаты государственных налогов, пошлин и иных платежей. Современная действительность такова, что обязанность по уплате налогов возведена в ряд конституционных практически во всех государствах.

Обязательность налога проявляется в двух аспектах. Во-первых, налог взимается вне зависимости от воли отдельного налогоплательщика, обязанного его уплачивать (односторонний характер установления налога). Во-вторых, обязательность налога выражается в изначальной определенности его содержания, то есть налогоплательщик при уплате налога не вправе изменить условия и порядок его взимания.

В то же время данный признак не ограничивает автономию воли налогоплательщика на стадии формирования юридических фактов, обуславливающих возникновение налоговой обязанности (этот процесс происходит в рамках отношений, регулируемых другими отраслями права: гражданским, трудовым и т. д.).

2. Индивидуальная безвозмездность, т. е. уплата налога. Не устанавливает каких-либо конкретных обязанностей государства по отношению к лицу, его вносящему. При уплате налога происходит однонаправленное движение части денежных средств от налогоплательщика к государству без предоставления индивидуального эквивалентного возмещения плательщику за налоговое изъятие. Налоги передаются в собственность государства, и юридически оно ничем не обязано конкретному гражданину за уплату налогов и не предусматривается никаких личных компенсаций налогоплательщику. Налогоплательщикам налоги возвращаются в виде различного рода социальных выплат из бюджета, поддержания правопорядка, обороноспособности и т. д., т. е. речь идет о возмездности налога в социально-политическом плане (возможность получения от государства различного рода гарантированных услуг). Ни в экономическом, ни в юридическом смысле услуги, полученные обществом от государства, не выступают денежным эквивалентом взимаемых с налогоплательщиков налоговых платежей.

Отличительной особенностью индивидуальной безвозмездности налога является его безвозвратность, которая характеризуется не временным отвлечением средств плательщика, а полным прекращением прав лица в отношении уплаченных денежных средств.

3. Денежная форма уплаты налога, т. е. налоги не могут быть уплачены в натуральном выражении. В современных условиях практически все налоговые платежи осуществляются в денежной форме, которая определена самой сутью налога, являющегося платежом. История содержит многочисленные примеры осуществления налоговых выплат в натуральной форме, так как исторически потребности государства в докапиталистическую эпоху удовлетворялись в процессе ведения натурального хозяйства. В Республике Беларусь существуют примеры неденежной формы исполнения налогоплательщиками налоговых обязанностей. Так, организации могут заменить уплату налога с пользователей автомобильных дорог непосредственным выполнением работ (включая автомобильные перевозки), связанных с содержанием, ремонтом и развитием (строительством, реконструкцией) автомобильных дорог, а также изготовлением и поставкой строительных материалов, конструкций, деталей, машин, механизмов и оборудования [ст. 13 Закона Республики Беларусь от 23 декабря 1991 г. (в ред. Закона от 13 ноября 2008 г.) «О дорожных фондах»].

4. Внесение за счет средств, принадлежащих плательщику на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. При уплате налога происходит переход части доходов (имущества) от одних субъектов в собственность государства (исключение составляют государственные предприятия). Налогообложение выражает собой процесс отчуждения

собственности в пользу государства, а само налоговое отношение представляет собой отношение, возникающее между собственниками, одним из которых выступает государство, по поведению изменения права собственности на предмет налога с частной на государственную.

Налоги следует отграничивать от других видов платежей в бюджет (в первую очередь, от сбора) с целью придания каждому виду платежа того правового режима, который соответствует его экономической и правовой сущности.

Сбором (пошлиной) признается обязательный платеж в республиканский и (или) местные бюджеты, взимаемый с организаций и физических лиц, как правило, в виде одного из условий совершения в отношении их государственными органами, в том числе местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами, иными уполномоченными организациями и должностными лицами, юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу специальных разрешений (лицензий), либо в связи с перемещением товаров через таможенную границу Республики Беларусь. Анализ данного определения, а также различных научных воззрений на данную категорию налогового права позволяет отграничивать сбор от налога по следующим основаниям:

- сборы призваны компенсировать расходы органов государственной власти, то есть они должны быть корреспондированы затратам, произведенным при реализации соответствующей государственной услуги в виде юридически значимых действий. Налоги призваны финансировать деятельность государства в целом. Целью сбора является удовлетворение только определенных потребностей или затрат государственных органов, а налога – удовлетворение публичных потребностей государства;

- сбор является относительно возмездным платежом – уплатив сбор, субъект получает взамен определенное право, статус, разрешение и т. д. Уплата сбора предполагает встречные действия государства в интересах субъекта. Это может быть выдача лицензии, предоставление права торговли, совершение регистрационных или иных юридически значимых действий. Частное лицо связывает с уплатой сбора достижение определенных благ. Уплатив сбор, оно вправе требовать от государства в лице соответствующих органов совершения определенных действий, в том числе и через суд. Признаком налога является безвозмездность;

- сбор является разовым платежом, а для налога характерна стабильность и длительность отношений;

- вступление в отношение, связанное с уплатой сбора, носит для лица добровольный характер, поскольку добровольным является само обращение к государству по поводу оказания с его стороны определенной услуги. Вступление же лица в отношение с государством по поводу уплаты налога носит для этого лица принудительный характер.

В настоящее время следует констатировать, что налоговая система Республики Беларусь включает в себя достаточно большое количество платежей,

именуемых «сбор», «плата», «взнос» и др., которые, по своей сути являясь разновидностью фискальных взиманий в пользу государства, имеют налоговую природу. Каждый платеж независимо от его названия должен оцениваться по существу, с учетом характеристик налога, сбора и других платежей. Вследствие этого при анализе того или иного фискального платежа необходимо исходить из сущностных признаков данной формы отчуждения, а не из его наименования. Выявление и анализ данных сущностных характеристик позволит отнести тот или иной платеж к налогу, сбору или другому платежу, признавая или не признавая его таковым.

Система налогов и сборов любого государства довольно обширна, несмотря на то, что отдельный налогоплательщик, как правило, уплачивает ограниченное число налоговых платежей. Это порождает определенные трудности в классификации налогов в контексте выработки единого основания, по которому возможно было бы классифицировать всю совокупность налогов и сборов, уплачиваемых на территории определенного государства. В связи с этим в учебной и монографической литературе приводится достаточно большое количество системообразующих критериев, позволяющих сгруппировать налоги по определенным видам.

По степени компетенции органов власти различных уровней в отношении вопросов, связанных с установлением и введением налогов, выделяют общегосударственные и местные налоги.

Общегосударственные (республиканские) налоги устанавливаются законодательными актами и обязательны к уплате на всей территории Республики Беларусь. К ним относятся: акцизы, налог на добавленную стоимость, налоги на доходы и прибыль. Суммы общегосударственных (республиканских) налогов могут зачисляться как в республиканский (налог на добавленную стоимость при ввозе товаров на таможенную территорию Республики Беларусь), так и в местные бюджеты (подходный налог с физических лиц).

Местные налоги устанавливаются решениями местных Советов депутатов в соответствии с законом [Закон о бюджете на очередной бюджетный (финансовый) год] и действуют на территории соответствующих административно-территориальных единиц (например, налог с продаж товаров в розничной торговле, сборы с пользователей, курортный сбор). Все суммы местных налогов зачисляются в местные бюджеты.

По способу взимания налоги подразделяются на прямые и косвенные.

Прямые налоги устанавливаются на доходы и имущество плательщиков, при этом юридический и фактический плательщики совпадают. Принципиально важно, что в процессе взимания прямых налогов между государством и налогоплательщиками устанавливаются прямые денежные отношения. Примерами таких налогов являются подходный налог с физических лиц, налоги на доходы и прибыль, налог на недвижимость.

Косвенные налоги включаются в отпускную цену товаров (работ, услуг) в виде надбавки. Здесь фактическим плательщиком является потребитель товаров (работ, услуг), а юридическая обязанность внесения налоговых платежей в

бюджет возлагается на продавца. Такими налогами являются, например, акцизы, налог на добавленную стоимость.

При косвенном налогообложении юридическим плательщиком выступает продавец товаров (работ, услуг), являющийся посредником между государством и потребителем товаров (работ, услуг). Потребитель, в свою очередь, является реальным плательщиком – носителем налога.

В свою очередь, прямые налоги подразделяются на реальные и личные.

Реальные налоги – налоги, уплачиваемые с предполагаемого среднего дохода, размер которого отражает потенциальные (предполагаемые) результаты финансово-хозяйственной деятельности налогоплательщика (единый налог с индивидуальных предпринимателей, налог на игорный бизнес). При взимании реальных налогов финансовое состояние налогоплательщика не принимается во внимание.

Личные налоги – налоги, уплачиваемые с действительно полученного дохода, учитывающие фактическую платежеспособность налогоплательщика (походный налог с физических лиц, налог на прибыль с организаций).

По субъекту уплаты выделяют следующие виды налогов: налоги с физических лиц (походный налог с физических лиц); налоги с юридических лиц (налог на прибыль, налог на игорный бизнес, налог на доходы от осуществления лотерей деятельности); смешанные налоги, которые уплачивают как юридические, так и физические лица (налог на недвижимость, земельный налог).

В зависимости от характера использования налоги могут быть общего назначения и целевые.

Налоги общего назначения (абстрактные налоги) используются на общие цели без конкретизации мероприятий или затрат, на которые они расходуются. Такими являются, как правило, основные: налоги, взимаемые на территории определенного государства (налог на прибыль, налог на добавленную стоимость, налог на недвижимость).

Целевые (специальные) налоги используются для финансирования конкретных мероприятий и зачисляются, как правило, в соответствующие государственные целевые бюджетные или внебюджетные фонды.

В зависимости от источника уплаты различают налоги, уплачиваемые с заработной платы (обязательные страховые взносы в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь), выручки (сбор в республиканский фонд поддержки производителей сельскохозяйственной продукции, продовольствия и аграрной науки, налог с пользователей автомобильных дорог), дохода (прибыли) (налог на прибыль с организаций), а также относящиеся на себестоимость (экологический налог, земельный налог).

По субъекту исчисления налоги подразделяются на окладные и неокладные.

При окладных налогах их сумма устанавливается для каждого отдельного налогоплательщика налоговым органом, и обязанность их уплаты возникает только после получения плательщиком от данного органа соответствующего

распоряжения (налогового сообщения) с указанием исчисленной суммы налога. К числу таких налогов относятся, например, земельный налог и налог на недвижимость с физических лиц.

Неокладные налоги исчисляются и уплачиваются налогоплательщиком самостоятельно. Налоговые органы осуществляют лишь контроль за правильностью исчисления и своевременностью уплаты налога. К числу неокладных налогов относят налог на прибыль с организаций, налог на добавленную стоимость, земельный налог с организаций.

Современное развитие налоговых систем как зарубежных стран, так и Республики Беларусь позволяет говорить о следующих функциях налога, которые характерны для построения практически всех систем налогообложения.

Фискальная функция носит всеобъемлющий характер, распространяется на всех юридических и физических лиц, которые, согласно действующему налоговому законодательству, обязаны платить налоги.

Благодаря фискальной функции создаются реальные объективные предпосылки для вмешательства государства в экономические отношения, т. е. в процесс перераспределения части валового внутреннего продукта. Именно фискальная функция предопределяет появление и проявление других функций налога.

Наиболее тесно с фискальной функцией налога связана распределительная (социальная) функция, выражающая сущность налога как централизованного, фискального инструмента распределительных отношений. Суть данной функции заключается в том, что с помощью налогов через бюджет и внебюджетные фонды государство перераспределяет финансовые ресурсы из производственной сферы в непроизводственную, осуществляет финансирование крупных целевых программ, имеющих общегосударственное значение.

Устанавливая систему налогов с физических лиц, государство осуществляет также перераспределение доходов своих граждан, направляя часть финансовых ресурсов наиболее обеспеченной части населения на содержание наименее обеспеченной. Именно за счет данного перераспределения обеспечивается социальная стабильность в стране. В связи с этим распределительную функцию довольно часто называют социальной.

Как активный элемент распределительных и перераспределительных процессов налоги оказывают существенное влияние на сам процесс хозяйственной деятельности с помощью регулирующей (стимулирующей) функции. Ее практическая реализация осуществляется через систему различных налоговых инструментов (налоговые льготы (преференции), налоговые вычеты, налоговые кредиты и др.). Используя налоговые ставки, льготы, изменяя условия налогообложения, государство создает предпосылки для ускоренного развития определенных отраслей и производств, способствует решению актуальных общественных проблем. Необходимо обратить внимание, что регулирующая функция затрагивает как производство (прямые налоги), так и потребление (косвенные налоги).

Возникающая на практике конфликтность отношений между государством и налогоплательщиками предопределила выделение некоторыми авторами дестимулирующей функции (подфункции) налога.

Благодаря контрольной функции осуществляется контроль за полной и своевременной уплатой налоговых платежей и исполнением субъектами налоговых отношений других обязанностей, возложенных на них налоговым законодательством.

Через налоги государство осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью организаций и физических лиц, а также за источниками доходов и расходов. Благодаря денежной оценке сумм уплаченных налогов возможно количественное сопоставление показателей доходов с потребностями государства в финансовых ресурсах. Таким образом, посредством данной функции оценивается эффективность налоговой системы, выявляется необходимость внесения изменений в налоговую и финансово-бюджетную политику.

### **Понятие налоговой системы Республики Беларусь, ее структура и принципы формирования**

Понятие «налоговая система» является одним из важнейших при определении практически всех аспектов налогообложения суверенного государства. Однако, несмотря на широкое применение этого термина в специальной литературе и на закрепление его в нормативных актах налогового законодательства некоторых стран, данное понятие до сих пор не приобрело единого значения.

В Республике Беларусь налоговая система (в ее узком понимании) первоначально была закреплена в ст. 3 Закона Республики Беларусь от 19 декабря 1991 г. «О налогах и сборах, взимаемых в бюджет Республики Беларусь» (в ред. от 05.01.2008), которая предусматривала следующие виды налоговых платежей: налог на добавленную стоимость; акцизы; налог на прибыль и доходы, налог на доходы от осуществления лотерейной деятельности; налог за пользование природными ресурсами (экологический налог); налог на недвижимость; налог на экспорт и импорт; земельный налог (плата за землю); налог на топливо; транзитный налог; государственная пошлина и сборы; подоходный налог с физических лиц.

С 1992 г. данная совокупность налогов и сборов, опосредованная перманентными изменениями всех сфер общественной жизни, постоянно подвергалась значительным модификациям, в результате чего назрела необходимость законодательного закрепления нового перечня налогов и сборов, взимаемых на территории Республики Беларусь. В соответствии со ст. 8 НК устанавливаются следующие виды республиканских налогов, сборов (пошлин): налог на добавленную стоимость; акцизы; налог на прибыль; налоги на доходы; подоходный налог с физических лиц; экологический налог; налоги с пользователей природных ресурсов; налоги на имущество; земельный налог; дорожные налоги и сборы; таможенная пошлина и таможенные сборы; гербовый сбор; офшорный сбор; консульский сбор; государственная пошлина; регистрационные и лицензионные сборы; патентные пошлины. К местным налогам в соответствии со ст.

9 НК относятся: налог с розничных продаж; налог за услуги; налог на рекламу; сборы с пользователей. Ст. 10 НК предусматривает следующие особые режимы налогообложения: упрощенная система налогообложения; налогообложение в свободных экономических зонах; налог на игорный бизнес; лотерейную деятельность; единый налог для производителей хозяйственной продукции; единый налог с индивидуальных предпринимателей и иных физических лиц, осуществляющих реализацию товаров (работ, услуг); налогообложение отдельных категорий плательщиков; сбор за осуществление ремесленной деятельности.

Принципы налоговой системы (довольно часто в литературе они именуется «принципы налогового права», «принципы налогообложения»), являясь частью ее структуры, опосредуют взаимосвязи между элементами налоговой системы. В современной теории налогового права к принципам налогообложения относятся базовые идеи и положения, применяемые в налоговой сфере, основополагающие начала налогового права, руководящие положения, исходные направления, основные начала, определяющие суть налоговой системы.

С изменением социально-экономических отношений в обществе меняются как сами принципы, получившие отражение в законодательстве, так и область их действия. В каждый исторический период в общественном правосознании фиксируется определенный набор принципов, часть из которых воспринимается как необходимое условие правового состояния, в дополнение к которым формулируются новые принципы.

Налоговому законодательству как части правовой системы демократического государства во все большей степени присущ принцип справедливости, который традиционно рассматривается в качестве важнейшего.

Выделяют два основных аспекта принципа справедливости: горизонтальный и вертикальный. «Справедливость по горизонтали предполагает, что равные по доходам лица должны платить равные налоги. Принцип справедливости по вертикали заключается в том, что если равные по экономическому и социальному положению налогоплательщики платят равные налоги, то и неравные должны платить неравные налоги».

В Налоговом кодексе Республики Беларусь принцип справедливости нашел свое отражение лишь в части его интерпретации как собирательного принципа посредством закрепления всеобщности и равенства налогообложения (п. 3 ст. 2).

Принцип всеобщности налогообложения вытекает из ст. 56 Конституции Республики Беларусь, которая гласит, что граждане Республики Беларусь обязаны принимать участие в финансировании государственных расходов путем уплаты государственных налогов, пошлин и иных платежей. В большинстве стран мира рассматриваемый принцип является главным налоговым конституционным принципом.

Принцип равенства налогообложения вытекает из конституционного принципа равенства всех граждан перед законом. Данный принцип является принципом не фактического, а формального равенства и заключается в том, что плательщики определенного налога или сбора, по общему правилу, должны уп-

лачивать налог (сбор) на равных основаниях. Белорусский законодатель включил в НК исключение из данного принципа, посредством которого допускается установление особых видов таможенных пошлин либо дифференцированных ставок таможенных пошлин в зависимости от страны происхождения товаров (п. 5 ст. 2).

Одним из основополагающих принципов налогообложения практически во всех странах является принцип установления налога законом. Принцип установления налога законом, развивающий более общий принцип разделения властей, означает, что налог не может быть установлен, изменен или отменен иначе, как законом. Этот правовой принцип прямо закрепляется в тексте большинства конституций государств.

Пункт 1 ст. 2 НК также предусматривает, что каждое лицо обязано уплачивать законно установленные налоги, сборы (пошлины), по которым это лицо признается плательщиком. Однако понятия «законно установленные» и «установленные законом» не являются равнозначными. Понятие «законно установленный» означает, что налог должен быть установлен юридически надлежащим образом в соответствии с законодательством, а «установленный законом» налог предполагает его юридическое провозглашение законодательным органом страны.

Законная форма налога предполагает высокую степень формальной определенности налоговой обязанности плательщика, в связи с чем особое внимание в научной литературе и в законодательстве уделяется принципу определенности налоговой обязанности. Пункт 1 ст. 36 НК признает налоговым обязательством обязанность плательщика (иного обязанного лица) при наличии обстоятельств, установленных налоговым законодательством, уплатить определенный налог, сбор (пошлину). Данными обстоятельствами являются существенные (обязательные) элементы налога, при отсутствии даже одного из которых налог не может считаться законно установленным и, соответственно, не должен взиматься. Следует отметить, что нормы о конкретизации перечня вопросов, подлежащих урегулированию в налоговых законах, находят свое прямое отражение не только в актах диалогового законодательства, но и в конституциях некоторых государств.

В п. 5 ст. 6 НК предусмотрено, что налог считается установленным, когда определены плательщики и следующие элементы налогообложения: объект налогообложения, налоговая база, налоговый период, налоговая ставка (ставки), порядок исчисления, порядок и сроки уплаты.

Исходя из принципа определенности, налог должен отвечать требованиям предельной конкретности и понятности, что, в свою очередь, предполагает возможность знать, понять и усвоить содержание актов законодательства о налогах и сборах не только специалистам в области юриспруденции или экономики, но и рядовым налогоплательщикам.

В п.п. 1.2 п. 1 ст. 21 НК закреплено право налогоплательщика на получение от налоговых и других уполномоченных государственных органов письменного разъяснения по вопросам применения актов налогового законодатель-

ства. Тем самым на уровне закона признается, что налоговое законодательство может быть налогоплательщику непонятно, т. е. законодатель допускает затруднения налогоплательщика в правильном понимании смысла закона. В связи с этим в контексте взаимоотношений публичных и частных субъектов в вопросах налогообложения важным является принцип презумпции толкования в пользу налогоплательщика всех неустранимых сомнений, противоречий и неясностей актов налогового законодательства.

Важным принципом налогового законодательства является правило непридания налоговым законам обратной силы, которое является проявлением общего принципа непридания законам обратной силы, нашедшего свое отражение в Конституции Республики Беларусь: «Закон не имеет обратной силы, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность» (ч. 6 ст. 104). Смысл данного требования состоит в том, что изменения, вносимые в законодательство (в том числе налоговое), не должны подрывать уверенность граждан в стабильности их правового и экономического положения, в прочности правопорядка.

Одним из современных принципов организации налоговых систем является принцип единства налоговой системы, необходимость которого обосновывается конституционными положениями о том, что территория Беларуси едина и неотчуждаема (ч. 2. ст. 9 Конституции Республики Беларусь), а также проведением на территории Республики Беларусь единой бюджетно-финансовой, налоговой, денежно-кредитной, валютной политики (ч. 2 ст. 132 Конституции Республики Беларусь). Эти положения получили свое развитие в п. 4 ст. 2 НК, в соответствии с которым не допускается установление налогов, сборов (пошлин) льгот по их уплате, наносящих ущерб национальной безопасности Республики Беларусь, ее территориальной целостности, политической и экономической стабильности.

Одним из важнейших принципов налоговой системы является принцип подвижности, сформулированный в конце XIX в. немецким экономистом А. Вагнером, заключающийся в том, что государство может повышать или понижать ставки налогов в зависимости от своих текущих потребностей. Более того, данный принцип предполагает такое конструирование налогов, когда в целях упрощения данной процедуры ставка налогов устанавливается в виде определенной «вилки», в рамках которой парламент мог бы ежегодно, исходя из складывающейся финансовой ситуации, устанавливать конкретную ставку на предстоящий бюджетный год.

## **Понятие, роль налогового права и его место в системе финансового права**

Налоговое право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между различными субъектами по поводу установления, введения и взимания налогов и сборов.

В настоящее время в науке финансового права вопрос об отраслевой и институциональной принадлежности налогового права остается открытым. Раз-

решение этой проблемы имеет не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку отнесение той или иной группы норм к определенной отрасли права означает включение их в определенный отраслевой правоприменительный режим.

Что касается уровня обособленности налогового права в системе финансового права, то здесь необходимо исходить из того, что ученые по-разному видят решение этого вопроса.

В последние годы в юридической науке сформировалось мнение (которое в настоящее время доминирует среди представителей науки финансового и налогового права), в соответствии с которым налоговое право рассматривается в качестве подотрасли финансового права, которая выступает как сложное объединение норм, институтов и их образований по предметному признаку. Ю.А. Крохина, например, констатирует, что налоговое право – это подотрасль финансового права, нормы которой императивным и диспозитивным методами регулируют совокупность однородных имущественных и связанных с ними неимущественных общественных отношений, складывающихся между государством, налогоплательщиками и иными лицами по поводу установления, введения и взимания налогов в доход государства (муниципального образования), осуществления налогового контроля и привлечения к ответственности за налоговые правонарушения.

Отдельные авторы постулируют самостоятельность налогового права в системе национального права. Следует отметить, что данная точка зрения стала складываться еще в советский период. Так, С.С. Алексеев в работе «Структура советского права» именуется налоговое право комплексной отраслью советского права. Впоследствии некоторые ученые стали допускать возможность создания на базе большого количества налогово-правовых норм самостоятельной отрасли права – налогового права. Так, Ю.А. Тихомиров указывает, что «в перспективе на базе массива законодательных и подзаконных актов сложится налоговое право как самостоятельная отрасль...».

В настоящее время данная точка зрения начинает превалировать в работах отдельных ученых. В частности, Д.В. Винницкий, определяя финансовое право как комплексную отрасль права, констатирует, что она «выступает в то же время как надотраслевая система, призванная обеспечить эффективное взаимодействие и координацию охватываемых им самостоятельных основных отраслей (налогового и бюджетного права) и такого института, как правовое регулирование основ денежного обращения (эмиссионное право)». А.А. Тедеев, В.А. Парыгина определяют налоговое право в качестве самостоятельной отрасли права в силу наличия взаимосвязанной системы нижеследующих объективных обстоятельств: 1) наличия самостоятельного предмета правового регулирования, обусловленного спецификой регулируемых данной отраслью общественных отношений; 2) наличия государственной и общественной потребности в самостоятельном правовом регулировании налоговой системы и налогообложения; 3) наличия собственного (особого) метода правового регулирования; 4) наличия особых (специальных) источников права; 5) конституционного и (или)

законодательного закрепления принципов отрасли права и наличия специфической (присущей только данной отрасли права) системы понятий и категорий.

Мнение о том, что налоговое право является самостоятельной отраслью права, в первую очередь, основано на возрастании роли налогов в жизни общества в условиях построения рыночной экономики, а также на принятии такого основополагающего акта, регулирующего налоговые отношения, как Налоговый кодекс.

## **ТЕМА № 11. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ НАЛОГОВОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

### **Понятие и виды ответственности за налоговые правонарушения**

Осуществляя свои контрольные функции, налоговые органы сталкиваются с вопросом привлечения к ответственности виновных лиц, допустивших налоговые правонарушения. Ответственность в налоговых правоотношениях – вопрос самый сложный в налоговом праве, так как он регулируется и связан с различными отраслями права. В действующем законодательстве он регулируется Общей частью Налогового кодекса, Кодексом об административных правонарушениях, Уголовным кодексом, декретами и указами Президента Республики Беларусь.

Основанием привлечения к ответственности за нарушения налогового законодательства является совершение налогового правонарушения. Налоговое правонарушение представляет собой противоправное, виновное деяние (действие или бездействие), повлекшее за собой неисполнение или ненадлежащее исполнение налогоплательщиком норм налогового права, за которое предусмотрены меры ответственности. Признаками налогового правонарушения являются противоправность, виновность, наказуемость, антиобщественный характер.

Состав налогового правонарушения представляет собой совокупность элементов, необходимых для привлечения лица к ответственности. Отсутствие одного из признаков или элементов не позволяет рассматривать деяние как правонарушение, а следовательно, исключает возможность привлечения к ответственности.

К элементам состава налогового правонарушения относятся:

1. Объект налогового правонарушения – это охраняемые законом общественные отношения. Непосредственным объектом являются налоговые правоотношения.

2. Объективная сторона налогового правонарушения представляет собой непосредственные действия или бездействия, направленные на нарушение норм налогового законодательства. Налоговое правонарушение может быть совершено различными способами и выражаться как в действии, например, сокрытие прибыли, дохода, так и в бездействии, например непостановка на налоговый учет, непредоставление в налоговые органы отчетных документов.

3. Субъектами налогового правонарушения признаются физические лица, обладающие правоспособностью и дееспособностью. Выделяют специальный

субъект при совершении некоторых правонарушений – должностное лицо. К ним относятся должностные лица государственных органов, предприятий, учреждений, организаций, как правило, это руководитель и главный бухгалтер.

4. Субъективная сторона налогового правонарушения выражается в психическом отношении субъекта к противоправным действиям или бездействиям и их последствиям, которые проявляются в форме умысла или неосторожности. Вина характеризуется двумя аспектами: интеллектуальным и волевым. Их сочетание образует конкретные формы вины (совершение налогового правонарушения умышленно или по неосторожности).

Налоговое правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия или бездействия, предвидело его вредные последствия и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий.

Налоговое правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективную сторону наряду с умыслом и неосторожностью характеризуют также мотив и цель правонарушения. Мотив – это внутренняя побудительная причина совершения противоправного деяния. Цель – это результат, который стремится достигнуть лицо, совершающее правонарушение.

Налоговые правонарушения выявляются, как правило, при проведении налоговых проверок. В зависимости от результатов налоговой проверки лица, допустившие нарушения налогового законодательства, могут быть привлечены к ответственности: экономической, административной, уголовной, дисциплинарной и материальной.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. № 673 «О некоторых мерах по совершенствованию координации деятельности контролирующих органов Республики Беларусь и порядка применения ими экономических санкций» (в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 6 декабря 2001 г. № 722) экономическая ответственность – это установленные актами законодательства правовые последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения субъектом предпринимательской деятельности актов законодательства в сфере экономических отношений. Сущность данного вида ответственности состоит в применении к субъекту предпринимательской деятельности экономических санкций.

Экономическая санкция – установленная актами законодательства мера государственного принуждения, имеющая характер имущественного или неимущественного воздействия и применяемая к субъекту предпринимательской деятельности за совершение экономических правонарушений.

Основным нормативным актом, предусматривающим меры ответственности плательщиков за налоговые правонарушения, является Указ Президента

Республики Беларусь от 22 января 2004 г. № 36 «О дополнительных мерах по регулированию налоговых отношений» (далее – Указ № 36).

Состав административных правонарушений в сфере налогообложения также содержится в ст. 13.8; 13.6; 12.17; 12.4; 23.2; 11.5; 12.8; 154.3; 154.4 Кодекса об административных правонарушениях Республики Беларусь (КоАП) 2003г.

Отдельные положения о применении налоговыми органами к юридическим и физическим лицам мер административной и экономической ответственности присутствуют и в иных нормативных актах (например, Указ Президента Республики Беларусь от 16 января 2002 г. № 40 «О дополнительных мерах по регулированию экономических отношений» (в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 27 января 2003 г. № 42).

Следует отметить, что весь состав правонарушений и большинство размеров санкций, изложенных в гл. 11 КоАП 2007 г., соответствуют закрепленным в Указе № 36. (Отличительной особенностью КоАП 2007 г., является введение административной ответственности юридических лиц, которая заменит применяемую ныне экономическую ответственность субъектов предпринимательской деятельности. Вместе с тем до момента вступления в силу норм КоАП 2003 г. относительно санкций, предусмотренных в Указе Ms 36, можно сказать, что они представляют собой разновидность как экономической (применяемой к юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям), так и административной (применяемой к должностным лицам и иным физическим лицам, не являющимся индивидуальными предпринимателями) ответственности.

### **Финансовая ответственность и ее особенности**

Плательщикам, своевременно не представившим декларации о доходах, подлежащих налогообложению налоговыми органами, предъявляется налоговым органом извещение об уплате налогов в размере 150 процентов суммы налога, уплаченного за предыдущий отчетный период, или в размере, условно рассчитанном на основе информации о доходах, которой располагает налоговый орган.

После представления названного документа и его проверки производится перерасчет налога исходя из фактически полученного дохода с удержанием 10 процентов от причитающейся суммы налога.

При отсутствии учета прибыли (дохода) или ведении этого учета с нарушением установленного порядка, а также при непредставлении, несвоевременном представлении налоговым органам отчетов, расчетов и других документов, необходимых для исчисления и уплаты налогов, непредставлении или несвоевременном представлении платежных документов в банки на взнос платежей в бюджет плательщики залогов вносят в бюджет в виде санкций 10 процентов причитающихся сумм налогов. При непредставлении или несвоевременном представлении налоговым органам расчетов и других документов, необходимых для исчисления и уплаты налога на доходы, подоходного налога с физических лиц, а также непредставлении или несвоевременном представлении пла-

тежных инструкций в банки и небанковские кредитно-финансовые организации на перечисление указанных налогов в бюджет юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые являются источником выплаты (начисления) доходов и на которых возложены обязанности по удержанию указанных налогов, вносят в бюджет в виде санкции 10 процентов причитающихся по расчету сумм налогов.

За сокрытие, занижение объектов налогообложения взыскивается штраф в трехкратном размере общей суммы налогов или сборов, исчисленных из сокрытых, заниженных объектов налогообложения.

При повторном сокрытии, занижении объектов налогообложения в течение года (12 месяцев со дня вынесения решения о применении финансовых санкций) в бюджет взыскивается штраф в пятикратном размере общей суммы налогов или сборов, исчисленных из сокрытых, заниженных объектов налогообложения.

Не считаются повторными сокрытия, занижения, выявленные проверками, проведенными за один и тот же отчетный период независимо от времени их проведения, если по одной из проверок за этот отчетный период уже были применены штрафы за сокрытие, занижение объектов налогообложения.

В случаях нарушений законодательства о налогах и предпринимательстве, повлекших увеличение одних налогов (сборов) и одновременно уменьшение других налогов (сборов) за один и тот же период, штрафы взыскиваются с суммы превышения исчисленных налогов (сборов).

Юридические лица и индивидуальные предприниматели, перечислившие за счет собственных денежных средств подоходный налог с доходов физических лиц, за исключением случаев, установленных законодательными актами Республики Беларусь, привлекаются налоговым органом к ответственности в виде штрафа в размере уплаченных сумм налога.

Доходы, полученные плательщиком от занятия запрещенными видами деятельности, а также от деятельности, на занятие которой требуется получение специального разрешения (лицензии), осуществляемой без такого разрешения (лицензии), и штраф в размере полученного дохода от этой деятельности подлежат внесению в бюджет.

Денежные средства (выручка), принятые с нарушением установленного порядка их приема при реализации продукции (работ услуг) за наличный расчет, взыскиваются в доход республиканского бюджета.

Штраф и суммы других финансовых санкций должны быть уплачены плательщикам: в бюджет в 10-дневный срок со дня составления должностными лицами налоговых органов акта о выявленных нарушениях.

### **Административная ответственность**

Административная ответственность за правонарушения, предусмотренные статьями Особенной части Кодекса об административных правонарушениях, наступает, если эти правонарушения по своему характеру не влекут за собой в соответствии с действующим законодательством уголовной ответственности.

За совершение административного проступка в налоговой сфере ответственность наступает в соответствии со статьей 13.8 Кодекса об административных правонарушениях, в которой предусматривается применение наказания:

а) за непредставление в установленный срок плательщиком, налоговым агентом, иным лицом в налоговый орган документов и иных сведений, которые они обязаны представлять в соответствии с налоговым законодательством или по запросу налогового органа для осуществления налогового контроля, в том числе совершенное должностным лицом юридического лица;

б) за непредставление в установленный срок лицом в налоговый орган документов или сведений, которые оно обязано представлять либо сообщать в соответствии с налоговым законодательством или по запросу налогового органа, а также представление недостоверных сведений;

в) за отказ плательщика, налогового агента, иного обязанного лица от подписания акта налоговой проверки.

Ответственность по ст. 13.6 наступает за неполную уплату суммы налога, сбора (пошлины), в соответствии с которой:

а) неуплата или неполная уплата плательщиком, иным обязанным лицом суммы налога, сбора (пошлины) в установленный срок влекут наложение штрафа на индивидуального предпринимателя в размере двадцати процентов от неуплаченной суммы налога, сбора (пошлины), но не менее двух базовых величин, а на юридическое лицо – в размере двадцати процентов от неуплаченной суммы налога, сбора (пошлины), но не менее десяти базовых величин;

б) неуплата или неполная уплата плательщиком, иным обязанным лицом суммы налога, сбора (пошлины), путем занижения сокрытия налоговой базы влекут наложение штрафа в размере от десяти до тридцати базовых величин, а на индивидуального предпринимателя или юридическое лицо – в размере сорока процентов от неуплаченной суммы налога, сбора (пошлины).

Эти два состава правонарушения причиняют вред непосредственно налоговым правоотношениям и могут совершаться как путем действия, так и бездействия.

К разряду противоправных деяний, косвенно посягающих на общественные отношения в области экономического обеспечения внутренних и внешних функций государства, можно отнести и некоторые другие деяния (статьями КоАП).

В соответствии с п. 12 ст. 9 Закона Республики Беларусь «О налогах и сборах, взимаемых в бюджет Республики Беларусь» от 20 декабря 1999 г. (в редакции от 05.01.2008) налоговыми органами налагаются административные штрафы:

– на должностных лиц предприятий, виновных в неполном и несвоевременном перечислении удержанных сумм в бюджет, в несвоевременном представлении бухгалтерских отчетов, балансов, налоговых расчетов, деклараций и других документов, связанных с исчислением и уплатой налогов и других платежей в бюджет;

– на руководителей и других должностных лиц предприятий, а также физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, не выполняющих требований должностных лиц инспекций Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь.

В случае невыполнения постановления начальника (его заместителя) инспекции Министерства по налогам и сборам Республики Беларусь о взыскании административного штрафа с заработка руководителей или должностных лиц штраф взыскивается в бесспорном порядке с предприятия, организации или учреждения с последующим возмещением ущерба за счет виновного лица.

При неуплате физическими лицами, в том числе индивидуальными предпринимателями, административных штрафов эти суммы взыскиваются в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

### **Уголовная ответственность**

За совершение уголовного преступления в налоговой сфере ответственность наступает в соответствии со статьей 243 – «Уклонение от уплаты налогов», которая предусматривает применение уголовного наказания в виде:

- лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- ареста на срок до шести месяцев;
- ограничения свободы на срок до трех лет;
- лишения свободы на срок до трех лет.

Указанные виды наказания применяются к лицу, виновному в уклонении от уплаты налогов путем сокрытия или умышленного занижения прибыли, доходов или иных объектов налогообложения либо путем уклонения от подачи декларации о доходах и имуществе, повлекших причинение ущерба в крупном размере.

В соответствии с уголовным законодательством крупным размером причинения ущерба признается ущерб, причиненный на сумму, в двести пятьдесят и более раз превышающую минимальную заработную плату, установленную на момент совершения преступления.

Если указанные в части первой анализируемой статьи действия повлекли причинение ущерба в особо крупном размере, которым в соответствии с уголовным законодательством признается ущерб, причиненный на сумму, в тысячу и более раз превышающую минимальную заработную плату, установленную на момент совершения преступления, то к лицу, совершившему указанные деяния, применяются следующие виды уголовного наказания:

- ограничение свободы на срок до пяти лет;
- лишение свободы на срок от трех до семи лет с конфискацией имущества или без конфискации и с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью или без лишения.

Противоправные деяния, предусмотренные анализируемой статьей, могут совершаться только умышленно путем активных действий, и направлены на

неосновательное обогащение лица, виновного в их совершении, за счет денежных средств, не перечисленных в государственный бюджет.

Косвенно влияющими на установленный порядок налогообложения можно признать деяния, ответственность за которые предусмотрена следующими статьями Уголовного кодекса Республики Беларусь:

Статья 224 «Незаконное открытие счетов за пределами Республики Беларусь» предусматривает уголовное наказание за те же деяния, которые предусмотрены статьей 151 КоАП, если они совершены в течение года после наложения административного взыскания, т. е. анализируемая статья имеет административную преюдициальность.

За совершение указанного преступления предусмотрены следующие виды уголовного наказания:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- ограничение свободы на срок до трех лет,
- лишение свободы на срок до двух лет.

Статья 233 «Незаконная предпринимательская деятельность» предусматривает применение мер уголовного наказания за осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации либо без специального разрешения (лицензии), чем наносят неоспоримый вред общественным отношениям в области финансового обеспечения функций государства. Причинение вреда общественным отношениям в области финансового обеспечения государства заключается в том, что занимаясь предпринимательской деятельностью без государственной регистрации, осуществляющее ее лицо не ведет бухгалтерского учета своих доходов, не стоит на учете в налоговой инспекции, в связи с чем получает иные доходы, с которых не уплачивает в государственный бюджет установленные налоговым законодательством налоги.

Рассматриваемое преступление имеет три степени тяжести с применением различного наказания:

1) осуществление указанной деятельности, сопряженное с получением дохода в крупном размере, наказывается:

- штрафом;
- лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- арестом на срок до шести месяцев;
- ограничением свободы на срок до двух лет;
- лишением свободы на срок до трех лет.

2) осуществление указанной деятельности, сопряженное с получением дохода в особо крупном размере либо лицом, ранее судимым за совершение указанного деяния, наказывается:

- ограничением свободы на срок до пяти лет;

– лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью или без лишения;

3) осуществление указанной деятельности, организованной группой лиц наказывается:

– лишением свободы на срок от двух до семи лет с конфискацией имущества или без конфискации и с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью или без лишения.

Статья 235 «Легализация («отмывание») материальных ценностей, приобретенных преступным путем» устанавливает уголовную ответственность за совершение финансовых операций и других сделок с денежными средствами, ценными бумагами, иным имуществом, приобретенным заведомо преступным путем, за использование указанных материальных ценностей для осуществления предпринимательской или иной хозяйственной деятельности с целью утаивания или искажения природы, происхождения, местонахождения, размещения, движения или действительной принадлежности указанных материальных ценностей или соотносимых с ними прав.

За совершение предусмотренных данной статьей деяний определены следующие виды уголовного наказания:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- ограничение свободы на срок до четырех лет;
- лишение свободы на срок до четырех лет.

Совершение указанных действий повторно, либо должностным лицом с использованием своих служебных полномочий, либо в особо крупном размере наказывается лишением свободы на срок от двух до семи лет с конфискацией имущества или без конфискации.

Указанные действия, совершенные организованной группой, наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет с конфискацией имущества или без конфискации.

Общественным отношениям в области финансового обеспечения функций государства может причиняться ущерб и некоторыми другими деяниями, предусмотренными УК. К ним относятся деяния, предусмотренные:

- статьей 238 «Ложное банкротство»;
- статьей 240 «Преднамеренное банкротство».

Таким образом, противоправные деяния в налоговой сфере, ответственность за которые предусмотрена нормами административного и уголовного права направлены на сокрытие доходов от налогообложения путем недоплаты налоговых платежей в государственный бюджет Республики Беларусь.

## ГЛОССАРИЙ

*Автор* – физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

*Акцепт* (лат. *acceptus* – принятый) – ответ лица, которому адресовано предложение о заключении договора.

*Акционерное общество* – хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций.

*Апелляция* – форма обжалования судебного постановления.

*Аренда* – (польск. *arenda*) срочное владение и пользование или только пользование имуществом за плату.

*Возмещение вреда* – компенсация ущерба, возникшего в результате причинения вреда.

*Вред* – умаление, уничтожение субъективного гражданского права или блага.

*Встречный иск* – самостоятельный иск ответчика к истцу.

*Государственная собственность* – имущество, принадлежащее на праве собственности Республики Беларусь.

*Движимость* – имущество не связанное с землей.

*Деликт* (лат. *delictum* – нарушение, вина).

*Доверенность* – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

*Договор* – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, разновидность сделки.

*Долевая собственность* – общая собственность, доли участников которой определены.

*Заблуждение* (в граждан. праве) – неправильное представление лица о сделке, в которую оно вступило.

*Задаток* – один из способов обеспечения обязательств.

*Заем* – деньги или вещи, определенные родовыми признаками, составляющие предмет договора займа.

*Зачет* – один из способов прекращения обязательств.

*Каузальные сделки* (лат. *causalis* – причиненный) – сделки, из содержания которых видно, какую цель преследуют её стороны.

*Коммерческая организация* – юридическое лицо, преследующее извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

*Консенсуальные сделки* – сделки, для заключения которых достаточно соглашения сторон.

*Ломбард* – специализированная кредитное учреждение, выдающее ссуды под залог движимого имущества, а также ломбарды оказывают услуги по хранению вещей.

*Общая собственность* – право собственности двух или нескольких лиц на одно и то же имущество.

*Обязательственное право* – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих обязательства.

*Односторонняя сделка* – сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны.

*Оспоримая сделка* – сделка, не отвечающая обязательным требованиям закона.

*Оферта* (лат. offertus – предложенный) – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение заключить сделку.

*Полномочие* – право одного лица (представителя) совершать сделки от имени другого (представляемого).

*Пользование* – одно из основных правомочий собственника.

*Приватизация* (лат. privates – частный) – передача государственного имущества за плату или безвозмездную в собственность частных лиц или организаций.

*Притворная сделка* – сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку.

*Реституция* – возврат сторонами, заключившими сделку, всего полученного или по сделке в случае признания её недействительной.

*Секвестр* – хранение вещей, являющихся предметом спора.

*Совместная собственность* – разновидность общей собственности, в которой доли каждого собственника не определены.

*Солидарная ответственность* – разновидность гражданской ответственности по обязательству, в котором несколько должников.

*Траст* – доверительная собственность.

*Убыток* – выраженный в денежной форме ущерб, который причинен одному лицу противоправными действиями другого.

## 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 развитию 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. Общие положения предпринимательского (хозяйственного) права в сфере бизнеса .....	5
Тема № 2. Субъекты предпринимательской деятельности .....	10
Тема № 3. Санкции (ответственность) в предпринимательской деятельности .....	12
Тема № 4. Правовое регулирование бухгалтерского учета, отчетности и анализа .....	16
Тема № 5. Правовое регулирование цен и ценообразования в сфере бизнеса .	18
Тема № 6. Правовое регулирование кредитно-финансовой, страховой, посреднической, инвестиционной и иной деятельности в сфере предпринимательства .....	20
Тема № 7. Правовое регулирование экономической несостоятельности (банкротства) .....	22
Тема № 8. Правовое регулирование внешнеэкономической деятельности и валютных операций .....	23
Тема № 9. Правовое регулирование трудовых отношений в хозяйственной деятельности .....	25
Тема № 10. Основы налогового права .....	49
Тема № 11. Ответственность за нарушение налогового законодательства ...	60
Глоссарий .....	68
Список использованной литературы .....	70

Учебное издание

Остапишина Лариса Олеговна

**ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ БИЗНЕСА**

Курс лекций

Редактор *А.В. Бугаёв*

Технический редактор *А.А. Субботин*

Корректор *Е.М. Богачёва*

Компьютерная верстка *В.С. Гормазова*

---

Подписано к печати 17.01.17. Формат 60×90 <sup>1</sup>/<sub>16</sub>. Бумага офсетная № 1.  
Гарнитура «Таймс». Уч.-изд. лист. 4,6 Усл. печ. лист. 2,3  
Тираж 130 экз. Заказ № 20

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

Отпечатано на ризографе учреждения образования  
«Витебский государственный технологический университет».  
Свидетельство о государственной регистрации издателя, изготовителя,  
распространителя печатных изданий № 1/172 от 12.02.2014.