
НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

ВАЛЕРИЙ ДОРОШКЕВИЧ

Мировой опыт свидетельствует, что развитию рыночной экономики, демократических институтов общества и государства практически всегда предшествовало прочное утверждение в общественной жизни норм гражданского права. Обеспечение реальной свободы личности немыслимо без эффективной защиты имущественных прав человека, гарантий неприкосновенности собственности, возможности граждан самостоятельно устанавливать для себя условия своего поведения и меры взаимной ответственности. Все эти и иные условия осуществления экономической деятельности человека призвано обеспечить гражданское законодательство.

Что же представляет собой сегодняшнее гражданское законодательство Республики Беларусь, и как оно развивается?

Гражданское законодательство является одной из важнейших, крупнейших и динамично развивающихся отраслей белорусского законодательства, непосредственно регламентирующей экономические отношения. Значение гражданского законодательства особенно возрастает в условиях необходимости преодоления последствий мирового финансово-экономического кризиса, а также обеспечения проводимой в Республике Беларусь политики либерализации всех сфер жизни общества, улучшения бизнес-климата, повышения инвестиционной привлекательности страны.

В состав гражданского законодательства Республики Беларусь входит большое количество нормативных правовых актов различного уровня и юридической силы, содержащих гражданско-правовые нормы. Однако, несмотря на множественность нормативно-правовой базы, основу системы гражданского законодательства Республики Беларусь, безусловно, составляет кодифицированный нормативный правовой акт – Гражданский кодекс Республики Беларусь, подписанный Президентом Республики Беларусь 7 декабря 1998 года.

В основе ныне действующего ГК РБ лежит Модель ГК для государств-участников Содружества Независимых Государств. Работа по подготовке этого уникального проекта с привлечением виднейших ученых-цивилистов из разных государств участников СНГ и на сегодняшний день представляется титанической. Менее чем за полтора года на пленарных заседаниях Межпарламентской Ассамблеи 29 октября 1994 г., 13 мая 1995 г. и 17 февраля 1996 г. проекты всех трех частей Модели ГК были приняты в качестве рекомендательного законодательного акта для СНГ.

Принятый ГК РБ не является копией упомянутого модельного проекта. Дело в том, что по поручению Президента Республики Беларусь от 6 июля 1998 года создана рабочая группа по доработке проекта ГК РБ. В процессе работы группы был внесен целый ряд весьма важных изменений и дополнений, определивших особенности белорусского гражданского законодательства.

Таким образом, новая редакция ГК РБ была подписана президентом РБ 7 декабря 1998 г. и вступила в силу 1 июля 1999 года.

Следует отметить, что принятый ГК не является и объективно не может быть идеальным. Критика в его адрес начала звучать сразу после принятия и не без оснований. Вместе с тем считаю, что принятый законодательный акт является значительным шагом, а может быть, и «прыжком» вперед к совершенствованию рыночных отношений и формированию демократического государства. Да, Кодекс не стал безоглядным проводником идеологии открытого рыночного хозяйства, а стал Кодексом переходного периода, где сохранились возможности государства в необходимых случаях вмешиваться в экономику и оперативно реагировать на ту или иную реальную ситуацию. Нельзя разом перепрыгнуть этапы, в течение которых формировалось общество наиболее экономически развитых стран. На мой взгляд, ГК РБ со всеми своими недостатками и отдельными противоречиями обеспечил возможность безболезненного перехода от экономики советского периода к рыночным отношениям.

Опыт законопроектной работы подтверждает невозможность разработки «идеального» со всех точек зрения проекта нормативного правового акта. Отсутствие же закрепленных правовых норм часто является тормозом развития регулируемых отношений. И хотя многие теоретики поддерживают принцип «разрешено все, что не запрещено», практика показывает, что законопослушные граждане во всех сферах предпочитают делать то, что дозволено законом.

В чем же состоят основные различия ГК РБ и Кодексов иных государств - участников СНГ? В первую очередь следует отметить, что в Модельном Кодексе, так же как и в ГК Российской Федерации, основная нагрузка в регулировании тех или иных гражданско-правовых отношений отводится законам. При этом усложненная процедура принятия и внесения изменений в законы не позволяет оперативно реагировать на ситуацию в экономике. Поэтому в принятом Кодексе РБ ряд отношений предложено регулировать также актами Президента РБ, Правительства, а иногда и подзаконными актами. Указанные особенности обусловлены также положениями Конституции РБ, а также Закона РБ «О нормативных правовых актах». В то же время появилась определенная недосказанность, в каких случаях следует принимать закон в развитие положений Кодекса, а когда иные акты, в том числе акты меньшей юридической силы.

Разительно отличается от рекомендуемого Модельным Кодексом подход к созданию унитарного предприятия, под которым понимается коммерческая организация, не наделенная правом собственности

на закрепленное за ней собственником имущество. Если в России унитарные предприятия могут быть только государственными или муниципальными, то законодатели РБ допустили возможность создания частных унитарных предприятий. В отношении данной новеллы уже прозвучало достаточно много критики, однако в таком подходе имеется определенный смысл. В данном случае максимально упрощается управление таким предприятием собственником его имущества, а также имеется реальная возможность обеспечить выполнение обязательств, ведь собственник имущества унитарного предприятия при недостатке этого имущества отвечает по обязательствам унитарного предприятия в полном объеме.

Практический опыт применения ГК РБ свидетельствует, что подавляющее большинство его норм эффективно содействует развитию экономики и иных гражданских отношений в направлении создания на правовой основе современного цивилизованного социально-объединенного общества.

В то же время, с момента принятия Кодекса прошло более десяти лет — значительны временной промежуток. За указанный срок ГК неоднократно изменялся и дополнялся (*около 30 раз*), что обусловлено различными объективными причинами. (*Справочно: в Российской Федерации принято около 70 законов, вносящих изменения и дополнения в Гражданский кодекс.*)

По нашему мнению, среди причин указанных изменений Кодекса можно выделить три основных.

Во-первых, объективный процесс социального развития, то есть изменение и развитие имущественных и связанных с ними общественных отношений, прежде всего, в области предпринимательской деятельности, что потребовало от законодателя корректировки некоторых положений ГК.

Во-вторых, принятие новых актов законодательства различного уровня, что повлекло необходимость согласования с ними норм Кодекса как на уровне используемой терминологии, так и в части содержания прав и обязанностей субъектов гражданского права.

В-третьих, выявленные многолетней практикой общих и хозяйственных судов, иных субъектов правоприменения, включая государственные органы, определенные недостатки ГК, включая пробелы, юридические коллизии, неэффективность некоторых имеющихся правовых норм.

Анализ корректировок Кодекса позволяет выделить некоторые характеристики, отражающие основные тенденции при совершенствовании ГК РБ как основы национального гражданского законодательства.

1. Относительная «умеренность» гражданско-правовых новелл.

Несмотря на множественность изменений и дополнений, внесенных в Кодекс, речь на данный момент не идет все же о коренном пересмотре гражданского законодательства. Изменения и дополнения не затрагивают предмета и метода правового регулирования,

субъектного состава гражданских правоотношений, сущностных принципов, основных начал гражданского законодательства и, как правило, носят уточняющий, развивающий, детализирующий характер, не предполагают коренной ломки гражданского законодательства, а лишь адаптируют правовые нормы к специфике национальной экономики и изменяющимся условиям. Полагаем, что в настоящее время нет необходимости менять основную концепцию ГК, поскольку в РБ продолжает развиваться социально ориентированная рыночная экономика. В то же время следует продолжить совершенствование институтов и норм Кодекса, не забывая о необходимости максимального сохранения стабильности гражданского законодательства как важного условия развития экономики.

2. Комплексность и системность при корректировке гражданского законодательства.

Если в начале 2000 годов наблюдалась определенная нестабильность при корректировке ГК, когда изменения и дополнения вносились в него много раз в году (*к примеру, в 2006 году – 8 раз*), то в настоящее время при планировании изменений Кодекса господствующим стал принцип комплексности и системности вносимых изменений и дополнений (*в 2008 году – 2 раза*). В идеале комплексность и системность предполагает плановое внесение изменений и дополнений в ГК не чаще 1 раза в год.

3. Увеличение объема нормативного материала в ГК, включение новых структурных элементов и наполнение уже существующих структурных элементов новыми нормативными предписаниями.

Проделана определенная работа по наполнению ГК нормами прямого действия. Так, в Кодекс были включены нормы, посвященные различным организационно-правовым формам юридических лиц, которые раньше не регламентировались на уровне закона, – крестьянским (фермерским) хозяйствам, республиканским государственно-общественным объединениям, была «наполнена» глава Кодекса, посвященная комплексной предпринимательской лицензии (франчайзингу).

Несмотря на различный характер изменений и дополнений, которые вносились в ГК, можно выделить несколько важнейших направлений, по которым происходило совершенствование гражданского законодательства.

С учетом положений отдельных актов законодательства, правоприменительной практики в ГК было закреплено, что, несмотря на наличие признаков предпринимательской деятельности, к таковой не относится ремесленная деятельность, деятельность по оказанию услуг в сфере агроэкотуризма, деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг, банковских счетов в качестве средств платежа или сохранения денежных приобретений, а также разовая реализация физическими лицами на торговых местах на рынках и (или) иных местах, где торговля может осуществляться

в соответствии с законодательством, произведенных, переработанных либо приобретенных ими товаров (за исключением подакцизных товаров, товаров, подлежащих маркировке контрольными (идентификационными) знаками), адвокатская деятельность, частная нотариальная деятельность.

Среди общих положений, касающихся юридических лиц, затронутых при совершенствовании учредительных документов юридических лиц, порядка формирования и значения уставного фонда коммерческой организации, понятия места нахождения юридического лица.

Ряд корректировок ГК был направлен на урегулирование отношений между участниками общей совместной собственности, если это имущество было внесено в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации.

Перспективы дальнейшего развития гражданского законодательства.

Специфика отрасли гражданского законодательства состоит в том, что она весьма объемна и многогранна, тесно связана и перекликается с иными отраслями и институтами законодательства. Еще одной характерной чертой является то, что отрасль гражданского законодательства недостаточно четко очерчена и отграничена от других отраслей.

На современном этапе можно определить два основных направления совершенствования гражданского законодательства:

совершенствование правового регулирования некоторых институтов в ГК РБ;

совершенствование законодательных актов, основывающихся на ГК РБ и регулирующих отдельные виды экономических отношений.

Что касается непосредственно ГК, то в ближайшее время предполагается детально проработать и внести следующие изменения и дополнения.

Юридические лица

С целью дальнейшего совершенствования законодательства, регулирующего вопросы правового положения, создания и деятельности в Республике Беларусь **унитарных предприятий**, соответствующие нормы Кодекса предполагается дополнить новыми положениями и развить уже существующие. Так, целесообразно закрепить в Кодексе способы создания унитарных предприятий; установить перечень субъектов, правомочных быть учредителем унитарного предприятия, осуществлять полномочия собственника имущества унитарного предприятия в зависимости от формы собственности на данное имущество: республиканского, коммунального, частного унитарного предприятия; регламентировать полномочия собственника имущества унитарного предприятия по вопросам создания унитар-

ного предприятия, управления им, реорганизации, ликвидации и др., а также отразить устоявшееся в правоприменительной практике положение о том, что собственник имущества унитарного предприятия - физическое лицо вправе непосредственно осуществлять функции единоличного исполнительного органа унитарного предприятия. Необходимо также расширить возможный алгоритм действий лиц, у которых возникла доля в праве собственности на имущество унитарного предприятия (долевая собственность). В качестве дополнительного варианта действий таких лиц предусмотреть возможность продажи предприятия в целом как имущественного комплекса, а также своей доли.

За последние несколько лет произошли изменения в правовом регулировании статуса **садоводческих товариществ**. Так, предусмотрен иной порядок вступления в члены садоводческого товарищества, отличающийся от членства в потребительском кооперативе: гражданин становится членом садоводческого товарищества с момента государственной регистрации его права на земельный участок в этом садоводческом товариществе. Выбытие из членов садоводческого товарищества также увязано с правом на земельный участок.

Представляется обоснованным также внести в статью 117 ГК РБ изменения, предусматривающие уточнение термина **«религиозная организация»** и закрепляющие возможность создания религиозных объединений только из религиозных общин, а также возможность создания профессиональными союзами, а не гражданами непосредственно объединений профессиональных союзов.

Сделки и представительство

Предлагается **расширить объем полномочий представителей вкладчиков по доверенностям**, удостоверенным банком, предоставив право представителю вкладчика (владельца счета) на совершение любых операций по распоряжению вкладом (депозитом) и иными счетами физических лиц (статья 186 ГК РБ).

В целях защиты прав добросовестных контрагентов статью 175 Кодекса предлагается дополнить нормой о том, что **сделка может быть признана недействительной** только в случае, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или должна была знать об ограничении полномочий на совершение сделки.

Имеются предложения дополнить ГК правилом о **возложении на недобросовестную сторону недействительной сделки ответственности** в виде возмещения другой стороне в полном объеме убытков, связанных с недействительностью сделки. При этом ответственность должна возлагаться как в случаях, когда сторона знала об основании недействительности, так и в случаях, когда она о них не знала и не должна была знать, однако основание недействительности вызвано обстоятельствами, за которые данная сторона отвечает или несет риск их наступления. Исключения из этого правила, касающиеся возможности ограничить размер ответственности недобросовестной

стороны лишь реальным ущербом, могут быть установлены только Гражданским кодексом или законом. При этом не должно допускаться полное освобождение недобросовестной стороны недействительной сделки от ответственности в виде возмещения убытков.

Право собственности и другие вещные права

С целью предоставления участникам долевой собственности на имущество права самостоятельно определять условия реализации преимущественного права покупки доли в праве общей собственности оправданно внести необходимые дополнения в статью 253 ГК и предусмотреть, что решением участников долевой собственности может быть установлена иная, отличная от существующей, форма извещения участников долевой собственности о продаже доли. Такое решение должно быть принято по соглашению всех участников долевой собственности.

Отдельные виды обязательств

Имеется необходимость внесения некоторых изменений и в Особенную часть Гражданского кодекса.

Следует решить вопрос о правовом регулировании договоров о **безвозмездном оказании услуг** и более полно предусмотреть в Гражданском кодексе специальные нормы о таких договорах.

Для удобства клиентов, обеспечения их оперативного и качественного обслуживания оправданно предоставить банку (небанковской кредитно-финансовой организации) право самостоятельно определять круг лиц, имеющих право **удостоверять завещательные распоряжения**, по аналогии с удостоверением доверенностей.

Хотелось бы также сказать и еще о некоторых перспективных направлениях совершенствования гражданского законодательства.

Одной из актуальных проблем в сфере регулирования гражданских правоотношений в настоящее время является противодействие криминальным банкротствам, недружественным поглощениям, в частности рейдерству.

Основными задачами рейдеров являются дестабилизация работы органов управления юридических лиц, а также получение максимальной доли участия в них. Для рейдерства, в особенности на постсоветском пространстве, можно отметить характерные его особенности. Первостепенной из них предстает сочетание «белых», «серых» и «черных» методов получения доли участия в хозяйственном обществе (помимо получения доли участия в хозяйственном обществе, сюда можно отнести также **гринмейл, коммерческий подкуп, принуждение к совершению сделки и др.**). Также можно отметить **возможное использование субъектами рейдерства** органов судебной системы путем подачи необоснованных исков, получение заведомо неправосудных судебных решений (определений) и др.

Законодательство Республики Беларусь не содержит легального определения понятий «рейдерство», «недружественное поглоще-

ние». Так, Закон РБ «О хозяйственных обществах» регулирует лишь общие вопросы деятельности, реорганизации, ликвидации хозяйственных обществ, прав и обязанностей их учредителей (участников), компетенции органов хозяйственных обществ, а также обеспечения защиты прав и интересов учредителей (участников) хозяйственных обществ и самих хозяйственных обществ. Всестороннее, детальное и систематизированное регулирование вопросов противодействия незаконным действиям по захвату юридических лиц в белорусском законодательстве фактически отсутствует. Вместе с тем важнейшей задачей в настоящее время является устранение предпосылок к развитию данного негативного явления.

В настоящее время в Республике Беларусь действует значительное количество так называемых **групп компаний**. Входящие в них юридические лица являются самостоятельными субъектами. Формально они не связаны между собой или связаны отношениями учредительства (участия). Однако по существу такие компании принадлежат одним и тем же лицам.

В Республике Беларусь предпринимались попытки по специальному регулированию отношений, связанных с деятельностью холдингов и групп компаний (Закон РБ от 04.06.1999 «О финансово-промышленных группах», Временное положение о холдингах, создаваемых в процессе преобразования в открытые акционерные общества государственных и арендных предприятий путем выделения структурных подразделений (единиц) в самостоятельные акционерные общества, утвержденное приказом Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации Республики Беларусь от 21.05.1996 N 116). Однако урегулировать особенности взаимоотношений внутри групп компаний надлежащим образом данные нормативные правовые акты так и не смогли.

Как правило, группы компаний основываются на владении преобладающей долей участия или имущественной зависимости и представляют собой структурно сложные объединения юридических лиц, когда помимо дочерних имеются также "внучатые" и "сестринские" компании, все в конечном итоге подконтрольные единому центру - управляющей компании. Так называемая система участия предполагает возможность не только прямого, но и косвенного контроля. Действующее гражданское законодательство косвенного контроля, по сути, не регулирует. Фактически отсутствуют положения, посвященные договорному и организационному типам зависимости юридических лиц. Подобная неопределенность порождает многочисленные нарушения как прав участников и кредиторов дочерних обществ, так и публичных интересов государства.

Еще одним перспективным направлением развития гражданского законодательства следует признать создание эффективной нормативной базы для ведения электронной торговли; признание юридической силы за сделками, совершенными в сети Интернет; определение порядка производства электронных платежей.

Подводя итог, следует отметить, что в качестве основных направлений совершенствования гражданского законодательства можно выделить актуализацию нормативных правовых актов с учетом новых экономических реалий (эффективной экономике нужны эффективные законы), в том числе обеспечение либерализации условий хозяйствования; выявление и устранение пробелов, несоответствий и противоречий в действующем законодательстве. Совершенствование гражданского законодательства Республики Беларусь должно содействовать в первую очередь обеспечению его стабильности, что служит одним из важнейших условий нормального функционирования экономики, а значит, общества в целом.

ՎԱԼԵՐԻ ԴՐՈՇԿԵՎԻՉ - Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսդրության կատարելագործման ուղղությունները - Հոդվածում քննարկվում են Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսգրքի ներկա վիճակն ու կատարելագործման ուղիները:

Ակզբում հեղինակը ներկայացնում է Բելառուսի Հանրապետության գործող քաղաքացիական օրենսգրքի առանձնահատկությունները: Դրանցից հիմնականն այն է, որ, ի տարբերություն ԱՊՀ պետությունների գերակշիռ մասի քաղաքացիական օրենսդրությունների, որոնցում քաղաքացիաիրավական հարաբերությունները հիմնականում կարգավորվում են օրենքներով, Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսգիրքը շատ հարցերի կարգավորումը վերապահում է հանրապետության նախագահի, կառավարության կողմից ընդունված ակտերին:

Այնուհետև հեղինակը ներկայացնում է այն հիմնական փոփոխություններն ու լրացումները, որոնք վերջին տարիներին կատարվել են Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսգրքում: Մասնավորապես, օրենսգրքում ընդգրկվել են իրավաբանական անձանց տարբեր կազմակերպարավական ձևերին, ֆերմերային տնտեսություններին, ֆրանչայզինգին վերաբերող նորմեր, ամրագրվել է, որ ձեռնարկատիրական գործունեություն չեն արհեստագործական, փաստաբանական, նոտարական գործունեությունը, ֆիզիկական անձանց կողմից ապրանքների մեկանգամյա իրացումը և այլն:

Նշելով, որ Բելառուսի Հանրապետության գործող քաղաքացիական օրենսգիրքը հիմնականում արդյունավետորեն նպաստում է տնտեսության զարգացմանը, հեղինակը, այնուամենայնիվ գտնում է, որ այն կատարելագործելու անհրաժեշտություն կա և ներկայացնում է Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսգրքում նախատեսվող հիմնական նորամուծությունները:

Մասնավորապես, նախատեսվում է օրենսգրքում ամրագրել ունիտար ձեռնարկությունների ստեղծման եղանակները, սահմանել այն սուբյեկտների շրջանակը, ովքեր այդպիսի ձեռնարկություն ստեղծելու լիազորություն ունեն, կանոնակարգել ունիտար ձեռնարկության սեփականատիրոջ լիազորությունները՝ ունիտար ձեռնարկություն ստեղծելու, այն կառավարելու, լուծարելու հարցերում:

Քաղաքացիական օրենսգրքում նախատեսվում է ամրագրել նորմ, որը անվավեր ճանաչված գործարքի անբարեխիղճ կողմի համար կնախատեսի գործարքի մյուս կողմի կրած վնասները լրիվ ծավալով փոխհատուցելու պար-

տականություն: Ընդ որում, անբարեխիղճ կողմի վրա այդպիսի պարտականություն պետք է դրվի ոչ միայն այն դեպքերում, երբ նա գիտեր գործարքն անվավեր ճանաչելու հիմքերի մասին, այլև այն դեպքերում, երբ նա չգիտեր և չէր էլ կարող իմանալ դրանց մասին, բայց գործարքն անվավեր ճանաչելը պայմանավորված է այնպիսի հանգամանքներով, որոնց համար տվյալ կողմը պատասխանատու է:

Քաղաքացիական օրենսդրության արդիական հիմնախնդիր է դարձել կրիմինալ սնանկացմանը, ոչ բարեկամական կլանմանը, մասնավորապես՝ ռեյդերությանը դիմագրավելը, ուստի Բելառուսի Հանրապետության քաղաքացիական օրենսգրքում անհրաժեշտ է մանրակրկիտ կերպով կարգավորել այս հարցերը:

Կարևոր է նաև էլեկտրոնային առևտրի իրականացման արդյունավետ նորմատիվային հիմքի ստեղծումը, համացանցում կատարված գործարքների իրավաբանական ուժը ճանաչելը, էլեկտրոնային վճարումների կարգը սահմանելը:

VALERI DOROSHKOVICH - Trends of the Development of Civil Legislation in the Republic of Belarus. - The current state and perspectives of the development of the Civil Code of Belarus are discussed in the article.

Firstly, the author represents the peculiarities of the current Civil Code of Belarus. While in the civil legal system of the majority of NIS countries civil relationships are mainly regulated by laws, in the Republic of Belarus many questions are highlighted by Presidential decrees or Governmental acts.

Afterwards, the author discusses those main changes and amendments which took place in the Civil Code of the Republic of Belarus in the recent years. Legal regulations on different organizational types of legal entities, farms, as well as franchising were adopted. It was enacted, that craft activity, advocacy, notaries' activity, single realization of goods by physical persons, etc, can not be regarded as an enterprise activity.

Though author states that, in general, Civil Code of the Republic of Belarus effectively fosters economy development, however it needs to undergo some changes. The latter ones imply regulation of the questions of legal status, creation and activity of unitary enterprises; establishment of the list of subjects, competent to found such a legal entity; regulation of the powers of the unitary enterprise property proprietor on questions relating the creation, administration and liquidation of the unitary enterprise.

The Civil Code will provide legal regulations, which will set responsibility of the unfair party to the invalid contract to offset all the losses of the other party to the contract. Such a responsibility should be assigned not only in cases when the party knew the bases of transaction invalidity, but also when she/he did not and could not know, but the bases of invalidity were caused by circumstances for which the side was responsible.

Counteraction to criminal bankruptcies, unfriendly absorption and in particular to raiding has become an actual problem of civil legislation. Therefore, these issues need to be regulated by the Civil Code of Belarus.

Another direction of the development of the civil legislation is the creation of effective legal base for electronic trade conducting; the recognition of the validity of the transactions accomplished in Internet; definition of the electronic payments procedure.