

4. Таль, Л.С. Очерки промышленного права / Л.С. Таль. — М.: Типография Г. Лисснера и Д. Совко, 1916.
5. Гражданский кодекс БССР: принят постановлением Президиума ЦИК БССР 2 февр. 1923 г. // СУ БССР. — 1922. — № 3. — Ст. 60.
6. Аскназий, С.И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями / С.И. Аскназий // Ученые записки Ленинградского юридического института / Ленингр. юрид. ин-т. — Ленинград: Юриздат, 1947. — Вып. 4.
7. Братусь, С.Н. Предмет и система советского гражданского права / С.Н. Братусь. — М.: Госюриздат, 1963.
8. Венедиктов, А.В. Избранные труды по гражданскому праву / А.В. Венедиктов // Консультант Плюс: Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». — М., 2010.
9. Гражданский кодекс БССР: принят третьей сессией Верховного Совета Республики Беларусь шестого созыва 11 июня 1964 г. // СЗ БССР. — 1964. — № 17. — Ст. 183.
10. Пестрецова, О.А. Вас гудвилл не беспокоит? / О.А. Пестрецова // Центр бизнес-технологий [Электронный ресурс]. — 2010. — Режим доступа: <http://www.tot.com.ua/ru/publications/43.html>. — Дата доступа: 02.04. 2010.
11. Степанов, С.А. Недвижимое имущество в гражданском праве / С.А. Степанов. — М.: Статут, 2004.
12. О нормативных правовых актах Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 10 янв. 2000 г., № 361-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 02.07.2009 г. // Нац. Интернет-портал Респ. Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010. — Режим доступа: <http://www.pravo.by>. — Дата доступа: 21.09. 2010.
13. Конституция Республики Беларусь 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.) // Нац. Интернет-портал Респ. Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010. — Режим доступа: <http://www.pravo.by>. — Дата доступа: 16.05. 2010.
14. Марченко, М.Н. Проблемы теории государства и права / М.Н. Марченко. — М.: Проспект, 1999.
15. Василевич, Г.А. Интеллект на службе обществу / Г.А. Василевич // Беларус. думка. — 2010. — № 1.
16. Базылев, Н.И. «Новая экономика», человеческий капитал и миграция рабочей силы: моногр. / Н.И. Базылев, Н.Л. Грибанова. — Минск: Технопринт, 2005.
17. Маркс, К. Сочинения / К. Маркс, Ф. Энгельс — М.: Политиздат, 1981. — Т. 39.
18. Матюхин, А. Государство в сфере права: институциональный подход / А. Матюхин. — Алматы: Эдилет, 2000.
19. Каменков, В.С. Реализация конституционных норм и принципов в экономическом правосудии / В.С. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда. — 2009. — № 9.
20. Общегосударственный классификатор Республики Беларусь (ОКРБ) 005-2006, виды экономической деятельности: Введ. 28.12.2006 г. — Минск: Белорус. гос. ин-т стандартизации и сертификации, 2010.

Статья поступила
в редакцию 08.07. 2013 г.

М.В. ДАВЫДЕНКО

ЮРИДИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ КОММЕРЧЕСКИМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ

Анализ юридических аспектов внешнего управления деятельностью коммерческих организаций представляет теоретический интерес и имеет большое практическое значение, хотя случаи такого управления в Беларуси очень редки.

Внешнее управление коммерческими организациями могло бы использоваться владельцами бизнесов чаще (более широко), если бы было более

Мария Васильевна ДАВЫДЕНКО, кандидат исторических наук, доцент кафедры правоведения Белорусского государственного экономического университета.

детально урегулировано законодательством, если бы сведения об опыте внешнего управления были более доступны для тех, кто еще не практиковал передачу управления внешним управляющим, а также для юристов, экономистов и специалистов по управлению для анализа и внесения предложений о совершенствовании законодательства.

Законодательство не содержит определения внешнего управления. В Гражданском кодексе Республики Беларусь (гл.4) косвенно, в положениях, касающихся управления в акционерном обществе, указано, что «по решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему)» [1]. Из анализа приведенной формы следует, что:

1) управляющему могут быть переданы полномочия *исполнительного органа общества* (полномочия иных органов не могут быть переданы);

2) управляющим может быть *коммерческая организация или индивидуальный предприниматель* (не могут быть государственные органы, некоммерческие организации, организации, не являющиеся юридическими лицами, физические лица);

3) передача полномочий осуществляется по договору (в законодательстве не указано по какому);

Общие нормы о возможности осуществления коммерческой организацией деятельности по управлению другими коммерческими организациями (деятельности управляющей компании) отсутствуют.

О внешнем управлении хозяйственными обществами. Законом Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах» (в ред. от 15.07. 2010 г. № 168-3) [2] (далее — закон «О хозяйственных обществах») прямо предусмотрена возможность внешнего управления хозяйственными обществами: «Полномочия исполнительного органа хозяйственного общества по решению общего собрания участников хозяйственного общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему)» (ч. 9 ст. 53 закона «О хозяйственных обществах»). Назначение внешнего управляющего является вопросом, который относится исключительно к компетенции общего собрания участников хозяйственного общества.

Заслуживает внимания исследование правоотношений между основным хозяйственным обществом или товариществом и дочерним хозяйственным обществом, основанных на заключаемом между ними договоре. Имеют ли место в указанном случае правоотношения внешнего управления? Представляется, что ответ на этот вопрос должен быть отрицательным. В силу норм указанного закона основное общество или товарищество в соответствии с заключенным с дочерним обществом договором имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Из анализа нормы следует, что основное общество по указанному договору может определять решения общества, принимаемые любым его органом (общим собранием участников, наблюдательным советом (советом директоров), коллегиальным и (или) единоличным исполнительным органом). Вместе с тем в соответствии с ч. 9 ст. 53 закона «О хозяйственных обществах» могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) полномочия исполнительного органа хозяйственного общества. Таким образом, правоотношения «дочерности» содержат элементы правоотношений внешнего управления, но только в части определения решений исполнительного органа.

О внешнем управлении полным (командитным) товариществом. Вопрос, вправе ли участники полного, или командитного товарищества поручить ведение его дел управляющей организации, может быть дискус-

сионным. Прежде всего это связано с тем, что товарищество является организацией, в которой отсутствуют органы управления, а управление его деятельностью осуществляется всеми товарищами, частью товарищей или товарищем, которому поручено ведение дел товарищества. Что можно заметить определенно, так это то, что Гражданский кодекс Республики Беларусь и иное законодательство не содержит запрета или каких-либо ограничений. Вместе с тем, принимая во внимание организационную и юридическую природу товарищества, фидуциарный характер правоотношений между участниками и общие положения о порядке ведения дел товарищества участниками совместно, частью товарищей или одним из них, представляется, что внешнее управление не соответствует природе общества.

Однако можно рассуждать иначе — внешнее управление товариществом может иметь место, и оно не подменяет ведение дел товарищества, особенно тогда, когда ведение дел товарищества осуществляется товарищами совместно. В этом случае внешнее управление может проявляться в форме организации совместных действий товарищей по принятию решений и обеспечению их реализации.

О внешнем управлении производственным кооперативом. В соответствии со ст. 110 Гражданского кодекса Республики Беларусь [1] управление в производственном кооперативе осуществляется высшим органом — общим собранием членов кооператива, представительным органом — наблюдательным советом, исполнительным органом — правлением и(или) председателем.

Общее собрание производственного кооператива представляет собой совокупность членов производственного кооператива. Членами наблюдательного совета и правления, а также председателем производственного кооператива могут быть *только члены кооператива*. Членами производственного кооператива, как следует из определения понятия производственного кооператива, которое содержится в ст. 107 Гражданского кодекса Республики Беларусь [1], могут являться только физические лица, которые должны принимать *личное трудовое участие* в его деятельности. Таким образом, коммерческой организации не может быть передана функция управления производственным кооперативом. А внешнее управление индивидуальным предпринимателем — членом кооператива, практически, лишено смысла, является необоснованным усложнением процедуры управления производственным кооперативом, не представляет собой передачу функции управления *профессиональному внешнему управляющему*, не являющемуся членом кооператива.

О внешнем управлении унитарным предприятием. В соответствии со ст. 113 Гражданского кодекса Республики Беларусь [1] органом унитарного предприятия является *руководитель*. Руководитель унитарного предприятия *назначается* собственником органом и ему подотчетен.

Гражданским кодексом Республики Беларусь прямо не предусмотрена возможность передачи функций управления унитарным предприятием от руководителя внешнему управляющему. Однако иным законодательством предусмотрена такая возможность для определенных случаев.

Так, законодательством прямо предусмотрена возможность объединения основанных на праве хозяйственного ведения унитарных предприятий в хозяйственные группы по решению собственника их имущества для координации и контроля их деятельности и создания основанного на праве хозяйственного ведения управляющего унитарного предприятия для ведения дел хозяйственной группы.

Однако с 01.01. 2014 г. Указ Президента Республики Беларусь от 27.11.1995 г. № 482 (ред. от 28.12.2009 г.) «О создании и деятельности в республике хозяйственных групп» утрачивает силу.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 28.12.2009 г. № 660 «О некоторых вопросах создания и деятельности холдингов в Республике Беларусь» сохраняется возможность консолидации функций управления унитарными предприятиями и хозяйственными обществами посредством создания холдингов и внешнего управления организациями, входящими в холдинг, причем с 01.01.2014 г. вступает в силу новая редакция указа.

Также законом Республики Беларусь «О поддержке малого и среднего предпринимательства» предусмотрена как особая форма предпринимательства предпринимательская деятельность, осуществляемая руководителем предприятия, если он на основе контракта с собственником имущества или уполномоченным им лицом (органом) наделен правами и обязанностями и несет ответственность, установленную для предпринимателя.

О внешнем управлении крестьянским (фермерским) хозяйством. В соответствии с законом Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» от 18.02.1991 г. № 611-ХІІ (в ред. закона Республики Беларусь от 01.07.2010 г. № 154-З) [3] управление деятельностью фермерского хозяйства, в состав которого входят два или более члена, осуществляют общее собрание членов фермерского хозяйства и глава фермерского хозяйства. Глава фермерского хозяйства является исполнительным органом фермерского хозяйства.

В фермерском хозяйстве, созданном одним гражданином, глава фермерского хозяйства является высшим органом управления, который вправе решать все вопросы, связанные с деятельностью фермерского хозяйства.

В случае временной потери трудоспособности или отсутствия (не более четырех месяцев подряд) главы фермерского хозяйства по решению общего собрания членов фермерского хозяйства глава фермерского хозяйства может уполномочить выполнять его обязанности на основании доверенности одного из членов фермерского хозяйства.

В случае временной потери трудоспособности или длительного отсутствия (более четырех месяцев подряд), отказа от выполнения обязанностей главы фермерского хозяйства, выхода или исключения из состава членов фермерского хозяйства или смерти главы фермерского хозяйства решением общего собрания членов фермерского хозяйства избирается новый глава фермерского хозяйства. Если ведение фермерского хозяйства осуществляется одним гражданином, то в случае временной потери им трудоспособности или отсутствия (но не более четырех месяцев подряд) он может уполномочить выполнять его обязанности на основании договора поручения или договора доверительного управления имуществом дееспособного гражданина.

Таким образом, указанным законом предусмотрена возможность внешнего управления крестьянским (фермерским) хозяйством только в случае невозможности выполнения своих функций главой хозяйства по причине нетрудоспособности, ведущим хозяйство единолично. Причем следует обратить внимание на то, что внешним управляющим может быть только физическое лицо, которое не должно быть индивидуальным предпринимателем, поскольку такое требование в указанном законе не содержится.

О квалификации правоотношений внешнего управления. Правоотношения сторон, возникающие между управляющей компанией и управляемой, квалифицировать сложно, поскольку они содержат квалификационные признаки различных видов правоотношений — возмездного оказания услуг, поручения и иных.

О классификации и лицензировании деятельности внешнего управляющего. Внешнее управление может быть классифицировано в соответствии с Общегосударственным классификатором Республики Беларусь «Виды экономической деятельности», утвержденным постановлением Госстандарта Республики Беларусь № 52 от 28.12.2001 г. как «Деятельность по

управлению холдинг-компаниями» либо как «Прочая деятельность в области права». Этот подкласс включает, среди прочего, деятельность по управлению предприятием, в том числе деятельность управляющего в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве). В общем случае деятельность по внешнему управлению не лицензируется [4]. Исключение — управление организацией в процедуре банкротства, т. е. выполнение функций антикризисного управляющего [5].

О внешнем управлении в процедуре банкротства. Наиболее типичным примером внешнего управления в Беларуси, причем достаточно детально урегулированным законодательством, является антикризисное управление.

Антикризисный управляющий назначается постановлением хозяйственного суда, действует в соответствии с законом Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» [4], иным законодательством о банкротстве и антикризисном управлении. В настоящее время антикризисный управляющий является лицом, которое наделено законодательством самыми широкими полномочиями по внешнему управлению организацией — полномочия органов управления должника переходят к управляющему. Таким полномочиям корреспондирует соответствующая ответственность.

О внешнем управлении и ликвидации организации. В заключение следует заметить, что случаем внешнего управления является выполнение индивидуальным предпринимателем или коммерческой организацией, не являющимися собственниками имущества, учредителями (участниками) ликвидируемой организации, функции ликвидатора. В этом случае внешний управляющий (ликвидатор) действует на основании соответствующего решения уполномоченного органа организации в соответствии с законодательством, которым определены его полномочия. Такое управление дополнительно может регулироваться договором, который заключается с собственником имущества, учредителем либо участниками организации.

Электронные публикации в Интернете

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь. 7 декабря 1998 г., № 218-З; принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.; одобрен Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.

2. О хозяйственных обществах: Закон Респ. Беларусь, 9 дек. 1992 г., № 2020-ХП (в ред. Законов Республики Беларусь от 10.01.2006 г., № 100-З, от 08.07.2008 г., № 372-З, от 15.07.2010 г., № 168-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.

3. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: Закон Респ. Беларусь, 18 февр. 1991 г., № 611-ХП // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.

4. Об экономической несостоятельности (банкротстве): Закон Респ. Беларусь, 13 июля 2012 г., № 415-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.

5. О лицензировании отдельных видов деятельности: Указ Президента Респ. Беларусь, 01 сент. 2010 г., № 450; в ред. Указов Президента Респ. Беларусь от 06.06.2011 г. № 228; от 30.08.2011 г. № 383; от 30.12.2011 г. № 621; Декрета Президента Респ. Беларусь от 13.02.2012 г. № 1; Указов Президента Респ. Беларусь от 28.05.2012 г. № 242; от 14.06.2012 г. № 265; от 21.06.2012 г. № 284; от 13.12.2012 г. № 556; от 27.12.2012 г. № 567; от 08.01.2013 г. № 8; от 16.04.2013 г. № 196; от 01.07.2013 г. № 292; от 07.10.2013 г. № 456) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.

*Статья поступила
в редакцию 08.07.2013 г.*

□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□. □□□□□□□□□□.
□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□. □□□□□□□□□□.