

нию денежных средств; условие об оплате комиссионного вознаграждения и др.

М.В. Давыденко
БГЭУ (Минск)

ЮРИДИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ВНЕШНЕГО УПРАВЛЕНИЯ КОММЕРЧЕСКИМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ

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

Внешнее управление коммерческими организациями могло бы использоваться владельцами бизнеса чаще (более широко), если бы было более детально урегулировано законодательством, и сведения об опыте внешнего управления были более доступными для тех, кто еще не практиковал передачу управления внешним управляющим, а также доступным для юристов, экономистов и специалистов по управлению для анализа и внесения предложений о совершенствовании законодательства.

Законодательство не содержит определения внешнего управления. В Гражданском кодексе (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)”. Из анализа приведенной нормы 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* (не указано, какому).

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

О внешнем управлении хозяйственными обществами. Законом Республики Беларусь от 09.09.1992 г. № 2020—XII “О хозяйственных обществах” прямо предусмотрена возможность внешнего управления хозяйственными обществами: “Полномочия исполнительного органа хозяйственного общества по решению общего собрания участников хо-

зяйственного общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему)” (ч. 9 ст. 53 Закона). Назначение внешнего управляющего является вопросом, который относится к исключительной компетенции общего собрания участников хозяйственного общества (ст. 35 Закона).

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 его решения, 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 указанного закона 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 о том, вправе ли участники полного или командитного товарищества поручить ведение дел товарищества управляющей организации, может быть дискуссионным. Прежде всего это связано с тем, что товарищество является организацией, в которой отсутствуют органы управления, а управление деятельностью товарищества осуществляется всеми товарищами, частью их или товарищем, которому поручено ведение дел. Что можно заметить определенно, так это то, что Гражданский кодекс Республики Беларусь и иное законодательство не содержат запрета или каких-либо ограничений.

Вместе с тем, принимая во внимание организационную и юридическую природу товарищества, филиарный 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 товарищества.

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 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 его членов. Членами наблюдательного совета и правления, а также председателем производственного кооператива, могут быть *только* члены кооператива. Членами производственного кооператива, как следует из определения этого понятия, которое содержится в ст. 107 Гражданского кодекса Республики Беларусь, 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 передачи функции управления *профессиональному* внешнему управляющему, не являющемуся членом кооператива.

О внешнем управлении унитарным предприятием. В соответствии со ст. 113 Гражданского кодекса Республики Беларусь органом унитарного предприятия является *руководитель*. Руководитель унитарного предприятия *назначается* собственником имущества либо уполномоченным 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 предусмотрены возможность объединения унитарных предприятий в хозяйственные группы по решению собственника их имущества для координации и контроля их деятельности, создание *управляющего унитарного предприятия* для ведения дел хозяйственной группы.

Также Законом Республики Беларусь “О предпринимательстве” 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—XII (в редакции Закона Республики Беларусь от 19.07.2005 г. № 44-3) управление деятельнос-

тью фермерского хозяйства, в состав которого входят два или более члена, осуществляют общее собрание коллектива и глава фермерского хозяйства.

Глава фермерского хозяйства является его исполнительным органом.

В фермерском хозяйстве, созданном одним гражданином, глава данного хозяйства является высшим органом управления. Он 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 его глава может уполномочить выполнять его обязанности на основании доверенности одного из членов данного 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 его членов или смерти главы решением общего собрания коллектива 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. При этом 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 от 28.12.2001 г. № 52 как “Деятельность по управлению холдинг-компаниями” либо как “Прочая деятельность в области права”. Этот подкласс включает среди прочего деятельность по управлению предприятием, деятельность управляющего в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве).