

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

**УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ**

**«БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ТРАНСПОРТА»**

**Кафедра «Охрана труда»**

**Т. И. ГОНЧАРЕНКО, А. В. ЛУЗАН**

# **ОСНОВЫ ПРАВА**

**Учебно-методическое пособие**

**Гомель 2009**

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ  
«БЕЛОРУССКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ  
УНИВЕРСИТЕТ ТРАНСПОРТА»

Кафедра «Охрана труда»

Т. И. ГОНЧАРЕНКО, А. В. ЛУЗАН

# ОСНОВЫ ПРАВА

Учебно-методическое пособие

*Одобрено методической комиссией ФБО*

Гомель 2009

УДК 34  
ББК 67.0  
Г65

Р е ц е н з е н т – зав. кафедрой «Уголовное право и процесс» канд. юрид. наук  
**С. Л. Емельянов**, (УО «ГГУ им. Ф. Скорины»).

**Гончаренко, Т. И.**

Г65 Основы права : учеб.-метод. пособие / Т. И. Гончаренко, А. В. Лузан ;  
М-во образования Респ. Беларусь ; Белорус. гос. ун-т трансп. – Гомель :  
БелГУТ, 2009. – 245 с.  
ISBN 978-985-468-431-4

Приведены понятие и предмет гражданского права, трудового права, административного права, уголовного права, основные положения отраслей права.

Предназначено для самостоятельной работы студентов всех специальностей.

УДК 34  
ББК 67.0

**ISBN 978-985-468-431-4**

© Гончаренко Т. И., Лузан А. В., 2009

© Оформление. УО «БелГУТ», 2009

## ОГЛАВЛЕНИЕ

<b>Введение</b> .....	5
<b>1 Основные понятия о государстве и праве</b> .....	6
1.1 Возникновение государства. Функции государства: понятие, виды.....	6
1.2 Механизм государства.....	8
1.3 Форма государства.....	10
1.4 Понятие и значение права. Система права и основные категории права.....	13
1.5 Источники права (понятие, виды, их соотношения).....	15
Контрольные вопросы.....	17
<b>2 Гражданское право</b> .....	19
2.1 Понятие, предмет, источники и принципы гражданского права.....	19
2.2 Правоспособность и дееспособность граждан по гражданскому праву.....	26
2.3 Признание гражданина недееспособным, ограничение дееспособности граждан. Признание гражданина безвестно отсутствующим и умершим.....	30
2.4 Юридические лица: понятие, признаки дееспособность.....	34
2.5 Сделки в гражданском праве: понятие, виды, формы. Последствия несоблюдения простой письменной формы и нотариального удостоверения формы сделки.....	40
2.6 Недействительность сделок (основания и правовые последствия).....	43
2.7 Представительство и доверенность в гражданском праве: понятие, формы, сроки, прекращение доверенности.....	47
2.8 Понятие, сроки и применение исковой давности. Требования, на которые исковая давность не распространяется.....	49
2.9 Приостановление и прекращение течения срока исковой давности (понятие, основания и последствия).....	51
2.10 Классификация и особенности объектов гражданских прав.....	52
2.11 Понятие права собственности. Формы и субъекты права собственности в Республике Беларусь, Риск случайной гибели имущества.....	58
2.12 Способы приобретения права собственности.....	59
2.13 Способы прекращения права собственности.....	60
2.14 Общая собственность.....	61
2.15 Способы защиты права собственности, их особенности.....	64
2.16 Понятие и стороны обязательства в гражданском праве. Способы обеспечения исполнения обязательств.....	66
2.17 Виды ответственности за нарушение обязательств.....	76
2.18 Гражданско-правовой договор.....	77
2.19 Договор купли-продажи.....	80
2.20 Договор мены.....	84
2.21 Договор дарения.....	86
2.22 Договор пожизненного содержания с иждивением.....	90
2.23 Договор аренды.....	91
2.24 Заем и кредит.....	97
2.25 Договор подряда.....	99

2.26	Перевозка.....	101
2.27	Договор хранения.....	106
2.28	Страхование.....	112
2.29	Комиссия.....	119
2.30	Доверительное управление имуществом.....	120
2.31	Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг).....	124
2.32	Финансирование под уступку денежного требования (факторинг).....	124
2.33	Обязательства вследствие причинения вреда.....	125
2.34	Авторское право и смежные права.....	129
2.35	Наследование. Общие положения.....	137
2.36	Наследование по завещанию (в том числе основания, свобода, форма исполнения завещания, возложение обязанности в завещании).....	142
2.37	Наследование по закону.....	148
	Контрольные вопросы.....	152
<b>3</b>	<b>Трудовое право</b> .....	<b>157</b>
3.1	Понятие и виды трудового договора. Контракты и их особенности.....	157
3.2	Порядок заключения, форма и содержание трудового договора.....	161
3.3	Трудовой договор с предварительным испытанием.....	164
3.4	Переводы и перемещения по работе. Изменение существенных условий труда.....	166
3.5	Общие основания расторжения трудового договора.....	170
3.6	Расторжение трудового договора по собственному желанию работника. Особенности расторжения срочного трудового договора.....	170
3.7	Расторжение трудового договора по инициативе нанимателя.....	172
3.8	Трудовые отпуска, их виды и порядок их предоставления.....	181
3.9	Социальные отпуска.....	186
3.10	Трудовая дисциплина. Меры поощрения за успехи в работе и меры дисциплинарного взыскания за совершение дисциплинарного проступка.....	190
3.11	Порядок и сроки применения, обжалования и снятия дисциплинарных взысканий.....	192
	.....	
3.12	Материальная ответственность работников за ущерб, причиненный ими нанимателю. Ее виды и условия применения.....	195
3.13	Порядок возмещения ущерба, причиненного нанимателю.....	197
3.14	Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров.....	198
3.15	Понятие рабочего времени. Работа в ночное время, в выходные и праздничные дни.....	204
	Контрольные вопросы.....	216
<b>4</b>	<b>Административное право</b> .....	<b>219</b>
4.1	Виды административных взысканий.....	219
4.2	Обстоятельства, исключающие административную ответственность.....	221
4.3	Наложение административных взысканий: общие правила, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, сроки применения административного.....	222

взыскания.....	223
Контрольные вопросы.....	223
<b>5 Уголовное право.....</b>	<b>225</b>
5.1 Виды уголовных наказаний.....	225
5.2 Обстоятельства, исключающие преступность деяния.....	233
5.3 Назначение уголовного наказания: общие начала назначения наказания, обстоятельства,                    смягчающие                    и                    отягощающие	240
ответственность.....	
Контрольные вопросы.....	245
<b>Список литературы.....</b>	<b>246</b>

## ВВЕДЕНИЕ

Огромная роль в государственном, хозяйственном и культурном строительстве, в прогрессивном развитии общества принадлежит праву. Право выступает в качестве единственного официального критерия правомерности и неправомерности, законности и противозаконности поведения, т. е. признанной государством меры социальной свободы общества.

Формирование правового государства, совершенствование хозяйственного механизма, другие социальные процессы, происходящие в нашем обществе, требуют особого внимания к вопросам правового обучения и воспитания будущих специалистов. Они должны знать и неукоснительно соблюдать требования законодательных актов Республики Беларусь, применять их в своей практической деятельности.

Выпускники высших учебных заведений Республики Беларусь должны, прежде всего, знать права и свободы человека и гражданина, чтобы осознанно и грамотно добиваться их реализации в различных сферах жизнедеятельности, должны иметь представление о путях развития общества и государства.

Цель пособия – помочь в подготовке компетентных специалистов, которые в состоянии находить нужные нормативные акты, разбираться в них, составлять правовые документы, относящиеся к их будущей профессиональной деятельности, при нарушении прав и законных интересов уметь защищать себя, других лиц, интересы общества и государства.

Пособие состоит из следующих разделов: основы права, гражданское, трудовое административное, уголовное право. В нем не ставится задача полного освещения всех вопросов по каждой из перечисленных отраслей права. Авторы дают основы правовых знаний в отношении той или иной отрасли. Используя дополнительную литературу и имеющиеся нормативные правовые акты при изучении той или иной темы, студент сможет получить дополнительную правовую информацию, выработать свою позицию относительно правового регулирования соответствующих общественных отношений.

# 1 ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ О ГОСУДАРСТВЕ И ПРАВЕ

## 1.1 Возникновение государства. Функции государства: понятие, виды

Возникновение и развитие государства не зависит от воли и сознания людей, а представляет собой закономерные общественные процессы.

**Государство** – это политико-территориальная, суверенная организация управления обществом, состоящая из обособленного аппарата, обеспечивающего посредством правовых предписаний первоначально интересы господствующих классов, либо при сглаживании классовых противоречий осуществляющего на правовой основе более широкие общесоциальные функции.

Вопрос о происхождении государства является спорным. Отсюда и различные **теории возникновения государства**:

- *теологическая* (государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна и незыблема и зависит главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда каждый обязан подчиняться государю во всем, смириться с социально-экономическим и правовым неравенством, так как отказ подчиниться государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему);

- *договорная* (государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном» первобытном состоянии, где часть своей свободы и власти люди передают государству. В итоге у правительства и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей);

- *патриархальная* (люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, созданию семьи. Последующий рост семей и объединение под их крылом все большего числа людей приводит в конечном счете к образованию государства. Отсюда власть государя – продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая выступает как неограниченная. Как в семье, так и в государстве монарх не выбирается подданными);

- *психологическая* (факторы психики человека);

- *органическая* (государство – это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны взаимосвязям частей живого существа. То есть государство – продукт социальной эволюции, которая выступает

лишь разновидностью эволюции биологической);

- *материалистическая* (первостепенное значение для развития экономики, а значит и для появления государственности, имело три крупных разделения труда: от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом. Это дало толчок росту производительности, как следствие – возник избыточный продукт, что привело к возникновению частной собственности и расколу общества на классы. Государство служит инструментом реализации воли имущих);

- *теория насилия* (причина происхождения государства – в военно-политических факторах – насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство. Следовательно, государство – не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила) и т. д.

Государство характеризуется следующими **признаками**, позволяющими отличить его от социальной власти родового строя:

а) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (аппарат управления и принуждения – чиновники, армия, полиция и т. д.);

б) система налогов, податей, займов (необходимые для проведения определенной политики и содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей);

в) территориальное деление граждан (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от национальности);

г) право (государство не может существовать без права, так как оно юридически оформляет государственную власть, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства);

д) монополия на легальное применение силы, физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей – жизни и свободы);

е) суверенитет – присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях.

**Функции государства** – это основные направления деятельности государства по осуществлению важнейших задач, стоящих перед ним на определенных исторических этапах развития общества.

Функции государства принято классифицировать на внутренние и внешние, постоянные и временные.

*Внутренние функции:*

1) экономическая – выражается в выработке и координации государством основных направлений развития экономики страны в наиболее оптимальном режиме. Речь идет о вмешательстве государства в хозяйственные отношения при помощи таких рычагов, как налогообложение, кредитование, финансовое стимулирование и др.;

2) социально-культурная – обеспечение социальной защищенности каждого члена общества вне зависимости от его способности непосредственно участвовать в производстве материальных и духовных благ, а также всестороннее обеспечение национальной культуры (науки, литературы, образования, средств массовой информации);

3) идеологическая – заключается в деятельности государства по научной разработке, разъяснению и поддержке определенной гуманистической идеологии (патриотической, политической, нравственной, религиозной, культурной), обеспечивающей соответствующую направленность образования, воспитания, деятельности государственных средств массовой информации;

4) функция охраны конституционного строя, прав и свобод граждан, обеспечения законности и правопорядка. Содержанием является реализация принципов правового государства (верховенства закона, равенства всех перед законом, разделения властей, соблюдения прав и свобод человека, необратимости наказания за правонарушения и др.);

5) экологическая – установление и обеспечение рационального режима природопользования, гарантирование нормальной для человека среды обитания, своевременная и максимальная защита от экологических катастроф;

#### *Внешние функции:*

1) взаимовыгодное сотрудничество с другими государствами. Содержание этой функции в установлении и развитии экономических, политических, культурных и иных отношений, сочетающих интересы государства с интересами других стран (например, иностранные инвестиции, интеграция в международные сообщества, обмен опытом в различных сферах деятельности);

2) обеспечение обороноспособности страны (поддержание достаточного уровня военной защиты общества, гарантирующего национальную безопасность, государственный суверенитет и территориальную целостность);

3) участие в обеспечении мира и коллективной безопасности стран мирового сообщества – предполагает всесторонний учет интересов и национальных особенностей народов и межгосударственных объединений.

Кроме того **функции подразделяются по продолжительности действия:**

- *на постоянные* – осуществляются на всех этапах развития государства;

- *временные* – носят чрезвычайный, ограниченный во времени характер, решая определенные задачи в конкретный исторический период.

## 1.2 Механизм государства

Наиболее важным элементом политической системы является

государство в силу следующих причин:

- все его органы в центре и на местах обладают властными полномочиями;
- в структуре госаппарата работают специально подготовленные люди – государственные служащие;
- государство обладает огромными материально-финансовыми ресурсами, природными богатствами, предприятиями, банками, транспортом, золотым фондом;
- центральные органы государственной власти – Президент, Парламент, Совет Министров – могут издавать нормативные акты, обязательные для всех граждан и юридических лиц;
- государство проводит внутреннюю и внешнюю политику.

Перечисленными признаками государства не могут обладать иные элементы политической системы – партии, объединения и трудовые коллективы.

В ст. 6 Конституции Республики Беларусь закреплён принцип разделения власти на законодательную, исполнительную и судебную. Это сделано с целью повышения эффективности трех государственных властей и недопустимости узурпации одной властью других властей.

**Законодательным органом** является Национальное собрание, состоящее из двух палат – Палаты представителей и Совета Республики. В отдельных случаях, предусмотренных Конституцией, Президент как Глава государства может издавать декреты, имеющие силу закона, при делегировании ему этой власти Парламентом.

**Субъектами, осуществляющими исполнительную власть**, являются Совет Министров (Правительство), министерства, государственные комитеты, ведомства, областные, районные, городские, поселковые и сельские исполнительные комитеты, отделы и управления областных, районных и городских исполкомов.

К **субъектам судебной власти** относятся Конституционный Суд Республики Беларусь, общие, хозяйственные суды и их судьи.

Кроме указанных трех государственных властей Конституция законодательно закрепляет:

- органы прокурорского надзора (Прокуратуры), возглавляемые Генеральным прокурором республики;
- контрольные органы – Комитет государственного контроля и его органы;
- местные представительные органы – Советы депутатов в областях, районах, городах, поселках, сельских Советах.

Особое место в политической системе общества занимает **Президент**, который является Главой государства, олицетворением единства народа, гарантом Конституции, прав, свобод человека и гражданина, реализации основных направлений внутренней и внешней политики.

Президент и Парламент могут выступать от имени белорусского народа.

В политической системе белорусского общества функционирует более десяти политических партий, многочисленные общественные объединения – профсоюзы, женские, молодежные, ветеранские и другие формирования.

На предприятиях, учреждениях, организациях, в том числе в высших и средних специальных учебных заведениях, в колхозах, совхозах и других аграрных организациях действуют трудовые коллективы, осуществляющие не только внутриуправленческие, но и внешнеполитические функции. Трудовые коллективы способствуют развитию внутренней производственной демократии, проявляющейся в управлении своими предприятиями, организациями; а также внешней, общей демократии при участии в разработке и обсуждении проектов законов, в формировании депутатского корпуса Советов, выражении мнения на референдумах, собраниях, конференциях и др.

Самодеятельные организации граждан на местах являются формами прямой демократии и также входят в состав политической системы общества.

Местное (территориальное) самоуправление – это форма организации и деятельности граждан для самостоятельного решения непосредственно или через избираемые ими государственные и общественные органы социальных, экономических, политических и культурных вопросов местного значения исходя из интересов населения и особенностей развития административно-территориальных единиц на основе норм права, собственной материально-финансовой базы и привлеченных средств.

### 1.3 Форма государства

**Форма государства** – это его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т. п.

Элементы **формы государства**:

- форма правления;
- форма государственного устройства;
- форма политического режима.

**Форма государственного правления** характеризует организацию верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением. В зависимости от положения главы государства различают:

- *монархии* – форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы – монарха – передается по наследству, не зависит от воли избирателей;
- *республики* – форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от избирателей

или представительного органа.

**Монархия** может быть *абсолютной*, – когда власть монарха ничем не ограничена (Саудовская Аравия, Бруней), и *ограниченной* – монарх не обладает всей полнотой власти (Англия, Япония, Испания, Швеция).

Ограниченная монархия подразделяется на дуалистическую и парламентскую.

*Дуалистическая монархия* предполагает разделение власти между монархом и парламентом: исполнительная власть принадлежит монарху, а законодательная – парламенту, хотя это деление довольно условно, так как во многих случаях парламент находится в зависимости от монарха.

*Парламентская (конституционная) монархия* отличается тем, что правовой статус монарха фактически ограничен во всех сферах осуществления государственной власти. Законодательная власть полностью принадлежит парламенту, исполнительная – правительству, которое несет ответственность за свою деятельность перед парламентом, власть монарха символична.

**Республики** подразделяются на: *парламентские, президентские и смешанные*.

*Парламентская республика* характеризуется верховенством парламента в организации и деятельности государственной власти. Правительство формируется из числа членов тех партий, которые имеют большинство голосов в парламенте. Глава государства (президент) избирается парламентом либо специально образуемой парламентской коллегией. Президент имеет право роспуска парламента, обнародует законы, издает указы, назначает главу правительства, обладает рядом других полномочий. Но чаще на практике президент не оказывает существенного влияния на осуществление государственной власти (Германия, Италия, Индия, Турция, Израиль).

*Президентская республика* отличается тем, что президент избирается не парламентом, а путем прямых или косвенных выборов, в руках президента сосредоточены полномочия главы государства и правительства, правительство формируется президентом, однако президент не обладает правом роспуска парламента, парламент же вправе возбудить против президента процесс отстранения от власти (импичмент) (США, Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Сирия).

*Смешанные (полупрезидентские) республики* характеризуются двойной ответственностью правительства – и перед президентом, и перед парламентом. В таких республиках президент и парламент избираются непосредственно народом. Президент назначает главу правительства и министров с учетом расклада политических сил в парламенте. Глава государства, как правило, председательствует на заседаниях кабинета министров и утверждает его решения. Парламент имеет возможность

контролировать правительство путем утверждения ежегодного бюджета страны и посредством права вынесения правительству вотума недоверия (Франция, Финляндия, Польша, Болгария, Австрия, Республика Беларусь).

**Форма государственного устройства** отражает национально-территориальное или административно-территориальное деление государства и отношения между его территориальными единицами. Различают три основные формы государственного устройства: *унитарная, федеративная и конфедеративная.*

*Унитарное (простое) государство* – единое, цельное государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые полностью подчиняются центральным органам власти, не обладая государственным суверенитетом. В таком государстве существует единая система высших органов и законодательства, одна конституция, единая денежная, налоговая и кредитная система. Примером могут быть такие государства, как Польша, Венгрия, Болгария, Италия и т. п.

*Федерация* – это союзное государство, субъекты которого обладают в той или иной мере государственным суверенитетом (Германия, Индия, Мексика, Канада). Федерации могут быть построены по территориальному (США) либо по национально-территориальному признаку (Россия). В таком государстве существуют как общифедеральные органы власти, так и высшие государственные органы субъектов федерации (республик, штатов, земель, кантонов); действует как федеральное законодательство, так и законодательство субъектов федерации.

*Конфедерация* представляет собой временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, так как отсутствует общий центральный государственный аппарат и единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились.

**Политический режим** – это совокупность методов способов и средств осуществления политической власти.

Существует две основные разновидности режимов – *демократические и недемократические.*

Понятие «демократия» означает народовластие, власть народа.

Признаки *демократического режима:*

- реальное осуществление правового государства;
- участие населения в формировании и осуществлении государственной власти прямо (референдум) или косвенно (через выбираемые представительные органы);
- во всех сферах общественной жизни господствует закон;
- обеспечиваются права человека и гражданина, защита личности от

произвола и беззакония независимым и беспристрастным судом;

- предоставляется свобода личности в выборе сферы общественной деятельности, в том числе экономической, гарантируется равная защита и равные условия для развития всех форм собственности;

- гласность, свобода средств массовой информации от цензуры;

- реальное действие принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную.

К *недемократическим режимам* относят деспотический, тоталитарный (в том числе фашистский, военно-диктаторский), авторитарный. Данные режимы характеризуются следующими чертами: господство одной официальной идеологии, одной политической партии, одной формы собственности, ограничение личных и политических прав граждан, отсутствие условий для роста благосостояния населения, злоупотребление карательными мерами воздействия инакомыслящих, милитаризация общественной жизни, утверждение приоритета государства и его органов над правом, влекущее за собой чиновничий произвол, нарушение законности и правопорядка.

#### 1.4 Понятие и значение права.

##### Система права и основные категории права

Право является одним из самых сложных постоянно развивающихся общественных явлений.

Основными **чертами (признаками) права**, которые должны характеризовать его как особый, политический регулятор общественных отношений и позволить выделить право из совокупности всех других неправовых регулятивных средств являются:

1) право – это совокупность правил поведения, норм, устанавливаемых или санкционируемых государством (компетентными государственными органами). Из большого количества разновидностей существующих в обществе социальных норм только правовые исходят от государства. Все остальные складываются либо стихийно (обычаи, традиции, нормы морали), либо создаются различными негосударственными (партийными, общественными) организациями, объединениями и их органами;

2) право – не простая, а систематизированная совокупность создаваемых или санкционируемых государством правил поведения. Это – построенная на основе научных, веками формировавшихся принципов, строго выверенная и постоянно совершенствуемая система. В нашей стране она выступает в виде отраслей и институтов права;

3) право выражает государственную волю. Каждый отдельный нормативный правовой акт выражает волю издавшего его государственного органа (парламента, президента, правительства). При этом содержание государственной воли не произвольно; оно обусловлено волей

властвующих, т. е. политически господствующих групп классов, слоев общества, политических партий). На высших ступенях цивилизации, в социальном государстве это может быть воля большинства народа, нации, отражающая требования социальной справедливости;

4) право и составляющие его правовые нормы всегда выступают в определенной, официально выраженной письменной форме. Это – установленные в государстве нормативные правовые акты (законы, декреты, указы, постановления и т. п.), допускаемые законодательством нормативные договоры, санкционированные государством обычаи, признаваемые в некоторых странах правовые прецеденты. Такая официальная письменная форма придает правовым нормам необходимую определенность, точность формулировок) и подтверждает их юридическую силу, т. е. их место и значимость в иерархии нормативных правовых актов;

5) право – это система правил поведения, имеющих общеобязательный характер, т. е. подлежащих выполнению всеми субъектами права. Общеобязательность правовых норм в полной мере распространяется и на государство, на все его органы, на всех его должностных лиц, в том числе на издавших содержащие их нормативные акты;

6) должная реализация правовых норм обеспечивается государством. Для этого существуют предусмотренные законодательством средства государственного воздействия: поощрения, охраны, предупреждения, принуждения, ответственности и др.

Право представляет собой систему, которая регулирует в соответствующих пределах экономические, политические, экологические, нравственные и другие общественные отношения. Система права аккумулирует в себе их устои, принципы и тем самым становится системой систем, надсистемой, суперсистемой. Право закрепляет принципы экономики и тем самым образует экономико-правовые принципы, принципы политики, а значит, образует политико-правовые принципы, нравственности и, соответственно – нравственно-правовые принципы и т. д.

Правовая система в широком ее понимании представляет собой закономерно связанную целостность всех юридических факторов (правосознания, законодательства, правоотношений, юридических процедур правотворчества и правореализации), упорядочивающих отношения между субъектами права в духе общесоциальной (политической) справедливости.

Правовая система в узком смысле (система права) – это только законодательство (весь нормативно-правовой массив) как внутренне согласованная целостность правовых норм, институтов и отраслей.

Изучение права как системы вызывает необходимость познания его на различных уровнях. Обычно система права изучается на уровне международного права (публичного и частного), основных систем мира (романо-германской или континентальной, англо-американской или

системы общего права, мусульманской, индуистской и других), национальной системы права (нормативно-правовой массив определенного государства).

Система права Республики Беларусь относится к континентальной правовой системе, характеризующейся делением ее на отрасли, кодификацией, верховенством закона, иерархией нормативных правовых актов. Она состоит из отраслей, институтов и норм. Отрасли права регулируют однородные отношения, отрасли законодательства – комплекс разнородных отношений.

Основным критерием деления системы на отрасли и институты права является предмет правового регулирования (соответствующие общественные отношения), а вспомогательным – метод, то есть способ воздействия на определенные общественные отношения.

**Отрасль права** есть совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный род общественных отношений.

Например, гражданское право регулирует имущественные и тесно связанные с ними личные неимущественные отношения, уголовные правоотношения, связанные с совершением преступления и установлением наказания.

**Отрасль законодательства** регулирует комплекс взаимосвязанных разнородных общественных отношений.

Системное решение соответствующих жизненно важных вопросов привело к возникновению таких отраслей законодательства, как хозяйственное, жилищное, аграрное, экологическое, таможенное и др.

**Институт права** – это обособленная часть отрасли права, представляющая собой группу норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Например, институт гражданства в конституционном праве, институт наследования в гражданском праве, институт необходимой обороны в уголовном праве, институт усыновления в семейном праве.

**Норма права** являет собой охраняемое государством общее предписание, определяющее круг субъектов права, их юридические права, обязанности и гарантии с целью обеспечения социального прогресса.

## **1.5 Источники права (понятие, виды, их соотношения)**

Нормы права выражаются в определенной юридической форме (юридическом источнике).

**Источниками (формами) права** являются:

- юридический обычай;
- юридический прецедент (судебный и административный);
- нормативный договор;

- юридическая доктрина;
- религиозное (священное) писание;
- нормативно-правовой акт.

Основной источник системы права Республики Беларусь – **нормативно-правовой акт**. Это акт правотворчества полномочного (компетентного) органа, устанавливающий, изменяющий или отменяющий нормы.

**Правотворчество** представляет собой специальную деятельность его субъектов (народа при проведении референдумов), полномочных органов и организаций по созданию, изменению или отмене нормативно-правовых актов.

Эта деятельность складывается из стадий:

- принятие решения об издании нормативно-правового акта;
- разработка (подготовка) текста его проекта;
- рассмотрение (обсуждение);
- принятие (утверждение);
- опубликование (оглашение).

Все нормативно-правовые акты по их юридической силе делятся на законы и подзаконные акты.

**Юридический закон** – это нормативный акт, принятый референдумом (народным голосованием) или высшим представительным органом государственной власти (парламентом) в особом процессуальном порядке, регулирующий наиболее важные общественные отношения и обладающий высшей юридической силой.

Особый порядок принятия закона парламентом выражается в специальной процедуре, которая призвана обеспечить тщательный, вдумчивый учет всех обстоятельств, подлежащих воплощению в правовых нормах. Эта процедура включает в себя четыре основные стадии.

**1 Законодательная инициатива.** Являет собой предложение-проект о принятии, изменении, дополнении или отмене определенного закона, исходящее от субъекта, обладающего правом законодательной инициативы, и потому подлежащее обязательному рассмотрению законодателем. Право законодательной инициативы, согласно ст. 99 Конституции Республики Беларусь, принадлежит Президенту, депутатам Палаты представителей, Совету Республики, Правительству, а также гражданам, обладающим избирательным правом, в количестве не менее 50 тысяч человек, реализуется в Палате представителей.

**2 Обсуждение законопроекта.** Осуществляется как на заседаниях палат, так и в их структурных подразделениях. В нашем законодательном органе – Национальном собрании подразделения именуется комиссиями, в других государствах – комитетами или комиссиями.

При обсуждении законопроектов проводятся два или три чтения. В первом чтении обсуждается концепция закона, его основные положения в целом; во втором и третьем чтении – каждый раздел, каждая статья,

формулировка каждой нормы с соответствующими уточнениями и дополнениями.

В соответствии со ст. 100 Конституции Республики Беларусь, все законопроекты рассматриваются вначале в Палате представителей, а затем в Совете Республики.

**3 Принятие закона.** Законы принимаются путем голосования. Голосование в Палате представителей и Совете Республики осуществляется открыто, лично как депутатом, так и членом Совета Республики путем подачи голоса «за» или «против».

**Законы бывают** конституционные и обыкновенные.

*Конституционный* закон принимается квалифицированным большинством обеих палат. Квалифицированное большинство голосов – не менее двух третей от полного состава палаты. К конституционным законам относятся Конституция, законы о внесении в нее изменений и дополнений, о введении ее в действие, о ее толковании.

*Обыкновенный* закон считается принятым, если за него проголосовало больше половины депутатов Палаты представителей и членов Совета Республики от их полных составов. Обыкновенные, то есть все другие, законы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с Конституцией. В случае расхождения с Конституцией действует Конституция, а в случае расхождения иного нормативного акта с законом действует закон.

**4 Опубликование закона.** Принятый Палатой представителей и одобренный Советом Республики закон в десятидневный срок представляется Президенту на подпись. Если Президент согласен с текстом закона, он его подписывает.

Законы, согласно ст. 103 Конституции Республики Беларусь, подлежат немедленному опубликованию и вступают в силу через десять дней после их опубликования, если в самом законе не указан иной срок.

Закон не имеет обратной силы, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан.

**Подзаконные правовые акты** – это акты, изданные в соответствии с законом и ему не противоречащие. Это указы, постановления, распоряжения, приказы, инструкции, решения. Они издаются в соответствии с законом, в развитие закона, не могут ему противоречить.

**Указы** в соответствии с ныне действующей Конституцией Республики Беларусь издаются Президентом.

**Распоряжения** издаются Президентом и Премьер-министром. Они, как правило, не устанавливают норм права, но бывают и нормативными, если содержат неперсонифицированные предписания.

**Нормативные приказы** издаются министерствами, государственными Комитетами и ведомствами в соответствии со своей правотворческой компетенцией.

**Инструкции** издаются, как и приказы, министерствами, государственными комитетами, ведомствами и всегда являются нормативными.

К нормативным актам относятся **решения** местных советов депутатов, а также исполнительных и распорядительных комитетов.

Кроме классификации нормативных правовых актов по юридической силе, они подразделяются:

- по субъектам, их принимающим (акты парламента, президента, правительства и т. д.);
- по сфере действия (акты внешнего действия, распространяющиеся на всех, и внутреннего действия – в пределах соответствующего ведомства).

### **Контрольные вопросы**

- 1 Дайте определение понятия «государство».
- 2 Каковы основные теории происхождения государства?
- 3 Перечислите функции государства.
- 4 Что такое механизм государства? Перечислите основные составляющие механизма государства.
- 5 Перечислите формы государственного устройства.
- 6 Назовите виды политических режимов.
- 7 Назовите формы правления государств.
- 8 Каковы основные признаки государства?
- 9 Назовите признаки правового государства.
- 10 Дайте определение понятия «право».
- 11 Перечислите основные черты права.
- 12 Что такое система права?
- 13 Дайте определение понятиям «отрасль права», «отрасль законодательства», «институт права».
- 14 Что такое норма права?
- 15 Назовите источники права.
- 16 Что такое законы и подзаконные акты? Приведите примеры.
- 17 Назовите стадии правотворчества.
- 18 Как действуют нормативные правовые акты во времени, в пространстве и по кругу лиц?

## 2 ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

### 2.1 Понятие, предмет, источники и принципы гражданского права

**Гражданское право** – это совокупность гражданско-правовых норм, которые регулируют на принципах юридического равенства отношения собственности в ее различных формах, товарно-денежные отношения и некоторые личные неимущественные отношения при участии граждан, организаций и других социальных образований с целью более полного удовлетворения материальных и духовных потребностей граждан.

#### **Предмет гражданского права**

В соответствии со ст. 1 ГК Беларуси предметом гражданского права являются:

- 1) имущественные отношения;
- 2) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями (отношения по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства, на объекты промышленной собственности и иные результаты интеллектуальной деятельности);
- 3) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными отношениями (отношения по поводу защиты прав и свобод человека, таких как честь, достоинство, неприкосновенность частной жизни и др.).

#### **Метод гражданского права**

Свой особенный метод регулирования присутствует в каждом институте права, в каждой норме права, в каждом элементе нормы права (гипотезе, диспозиции, санкции). Более того, эти методы зачастую значительно разнятся.

Метод гражданско-правового регулирования – это система юридических приемов, способов, средств, используемых для регулирования гражданских отношений.

В гражданском праве могут комплексно и поочередно применяться общедозволительный и общеразрешительный методы (приемы) регулирования.

*Общедозволительный метод* – это способ регулирования, который позволяет субъектам соответствующих отношений «все, что не запрещено».

*Общеразрешительный метод* определяется как метод, согласно

которому субъекту «разрешено только то, что дозволено законом».

Эти способы регулирования применяются не порознь, а совместно либо попеременно, либо образуя свои комбинации. Например, применяются правила, согласно которым «не все то, что не запрещено, дозволено, но и дозволено не только то, что разрешено».

Помимо дозволений и запретов, надо различать и предписания, когда субъект не только может, но и обязан поступать строго в соответствии с предписанием. Так, поставка товара на рынок может быть не только правом, но и обязанностью производителя этого товара, например, в силу законодательства о поставках для государственных нужд. При этом важно осознавать, что «запрещенность» свойственна не только запрету в собственном смысле слова, но и предписанию и дозволению.

К основным и наиболее важным чертам метода гражданского права относятся:

- равенство участников гражданских правоотношений (субъекты гражданского права выступают в гражданском обороте как юридически равноправные и самостоятельные носители имущественных прав и обязанностей);

- автономия воли (участники гражданских правоотношений приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своих интересах, они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора (часть третья ст. 2 ГК));

- диспозитивность гражданских норм (в гражданском праве большинство норм носят диспозитивный характер), дающих сторонам право урегулировать свои отношения иначе, чем это предусмотрено диспозитивной нормой права;

- особый порядок защиты гражданских прав (гражданские права защищаются судом по инициативе лица, право которого нарушено, путем воздействия не на личность, а на имущественную сферу должника).

### **Принципы гражданского права**

Принципами гражданского права называются основополагающие правила поведения в гражданском обороте. Они закреплены в нормах соответствующих нормативных актов, иных источниках права, а также выводятся путем толкования этих норм. Принципы выражают те требования, которые являются общими и в то же время обязательными ориентирами для субъектов гражданского права. При этом субъектам гражданского оборота дается право свободного выбора поведения с учетом конкретных обстоятельств правоотношения в рамках нормы-принципа. Особенно важна роль принципов, когда в нормах законодательства нет прямых ответов на вопросы о правомерности поведения того или иного лица, о его субъективных правах и обязанностях. Принципы определяют также правила влияния государства и общества на поведение субъектов

гражданского права, пределы компетенции государственных органов в области регулирования гражданских правоотношений. На основе норм-принципов нормотворческими органами государства осуществляется формирование новых законов и подзаконных нормативных актов. Принципы обязательны и для судов. Они служат судам в качестве критериев оценки правомерности поведения субъектов гражданско-правовых отношений и государственных органов. Сквозь призму принципов гражданского права просматриваются все проекты законов, законы и действия субъектов права.

***К отраслевым принципам гражданского права*** относят:

1) принцип равенства субъектов гражданского оборота – субъекты участвуют в гражданских отношениях как равноправные лица, они равны перед законом, имеют равные права на защиту;

2) принцип имущественной ответственности;

3) принцип диспозитивности регулирования гражданского оборота.

Классическим примером принципа диспозитивности является правило о моменте перехода права собственности на имущество при его отчуждении по договору. Так, согласно ст. 224 ГК Беларуси право собственности переходит в момент передачи вещи, если законом или договором не предусмотрено иное. Согласно этой норме установлено правило о том, что моментом перехода права собственности является момент фактической передачи вещи приобретателю. Но эта же норма позволяет субъектам отношений по передаче вещей устанавливать в их интересах таким моментом момент поступления вещи на склад производителя, момент оплаты вещи, момент поступления вещи на границу страны поставщика, момент поступления вещи на границу страны покупателя, момент поступления вещи на склад покупателя. Это сделано для того, чтобы субъекты отношений могли в каждом конкретном случае избрать для себя наиболее приемлемый вариант соглашения;

4) принцип сочетания общих и личных интересов;

5) принцип осуществления гражданских прав в соответствии с их назначением;

6) принцип добросовестности субъектов гражданского оборота;

7) принцип свободы договора заключается в том, что понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, указанных в законодательстве;

8) принцип неприкосновенности собственности;

9) принцип наибольшей экономичности отношений;

10) принцип эквивалентности отношений;

11) принцип сотрудничества и взаимной помощи участников гражданского оборота и др.

Выполняя объединительную функцию для всех институтов гражданского

права, его принципы должны применяться комплексно, с учетом обстоятельств, времени, места, индивидуальности субъектов и объектов права и др.

Среди общепризнанных в мировой практике выделяются принципы добросовестности и разумности, которые раскрываются в каждом конкретном случае индивидуально на основе критериев морально-нравственного, экономического, медицинского и иного характера.

### **Отграничение гражданского права от смежных отраслей права**

Чтоб получить более четкое представление о гражданском праве, нужно провести ясную границу между ним и смежными отраслями права. Смежными отраслями являются: административное право и финансовое право.

#### *1 Гражданское и административное право*

В любой сфере деятельности человека существуют организационные отношения. Организационные отношения, которые связаны с распределением, обменом или потреблением, связаны с имущественно-стоимостными отношениями. Например, для торговли алкоголем необходимо получить лицензию государственного органа. Между торговой организацией и государственным органом возникают организационные отношения, связанные с торговлей алкоголем, т. е. имущественно-стоимостными отношениями. Организационные отношения регулируются обязывающими предписаниями, которые опираются на власть государства. Поэтому организационные отношения, хоть они и связаны с имущественно-стоимостными отношениями, регулируются методом власти-подчинения, а ее свойственным гражданскому праву методом юридического равенства сторон. Метод власти-подчинения свойственен административному праву. Например, имущественные отношения, складывающиеся в виде распределения имущества вышестоящей государственной организацией между нижестоящими организациями, т. е. по принципу власти-подчинения, не регулируются гражданским правом, а входят в сферу регулирования административного права.

Таким образом, гражданское право отличается от административного методом правового регулирования.

#### *2 Гражданское и финансовое право*

Такие имущественные отношения, которые возникают в процессе деятельности органов государственного управления в связи с накоплением денежных средств и распределением их на общегосударственные нужды, гражданским правом не регулируются из-за того, что они лишены стоимостного признака. В этих отношениях деньги не выступают как мера стоимости, а выполняют функцию средств накопления. Поэтому данные отношения регулируются нормами финансового права.

### **Подотрасли гражданского права**

Общественные отношения, входящие в предмет гражданского права,

имеют как общие признаки, так и особенности, по которым проводят подотраслевое деление гражданского права на семейное, наследственное, обязательственное, вещное, коммерческое и жилищное право. Каждая из этих подотраслей имеет свой метод и предмет правового регулирования.

#### *1 Семейное право*

Предметом правового регулирования семейного права являются отношения на основе брака, родства, усыновления, опекуинства. Методом семейного права является общетраслевой метод юридического равенства сторон, основанный на лично-доверительном принципе.

#### *2 Наследственное право*

Предметом регулирования наследственного права являются отношения гражданского права, устанавливающие порядок перехода прав, обязанностей и имущества умершего к его наследникам.

Методом наследственного права является метод универсального правопреемства, основанный на общетраслевом методе юридического равенства сторон.

#### *3 Обязательственное право*

Предметом регулирования обязательственного права являются имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения, регулирующие процесс перемещения материальных благ. Перемещение благ невозможно без активных действий, направленных на достижение этой цели. Поэтому методом обязательственного права является метод предоставления управомоченному лицу возможности требовать совершения в его пользу определенных активных действий. Этот метод, вытекающий из взаимоотношений общего и частного, базируется на общетраслевом принципе юридического равенства сторон.

#### *4 Вещное право*

Предметом регулирования вещного права являются имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения, регулирующие процесс присвоения материальных благ. Такой процесс требует определенной имущественной самостоятельности и независимости субъекта присвоения. Поэтому методом вещного права является метод предоставления управомоченному лицу имущественно-распорядительной самостоятельности на основе принципа юридического равенства сторон.

#### *5 Коммерческое право*

Предметом регулирования коммерческого права являются отношения гражданского права, опосредующие возникновение, деятельность и прекращение коммерческих товариществ и предпринимателей. Методом коммерческого права является метод юридического равенства сторон, основанный на принципе невмешательства посторонних лиц в сферу деятельности коммерческих товариществ и предпринимателей.

#### *6 Жилищное право*

Предметом регулирования жилищного права являются отношения гражданского права, возникающие в связи с использованием жилья. Методом жилищного права является метод предоставления лицу самостоятельности в решении вопросов, связанных с жильем, базирующийся на принципе юридического равенства сторон.

#### **Действие гражданских законов**

Для применения норм гражданского права прежде всего необходимо удостовериться, является ли действующей подлежащая применению норма. Чтобы определить это, нужно установить, с какого момента она вступила в силу и не отменена ли или не изменена, применима ли к данному субъекту, распространяется ли на данную территорию. Поэтому знание законодательства о пределах действия законов и других нормативных актов имеет большое практическое значение.

**Действие гражданских законов во времени.** Время действия закона начинается с момента вступления его в силу и сохраняется до момента утраты им юридической силы. В этот период исполнение его предписаний является обязательным.

**Декреты** Президента и **законы** Республики Беларусь вступают в силу на всей территории республики **по истечении десяти дней** после официального их опубликования, если в этих актах не установлен иной срок (ст. 104 Конституции).

**Указы** Президента Республики Беларусь, постановления Совета Министров Республики Беларусь и иные правовые акты вступают в силу **со дня включения их в Национальный реестр правовых актов** Республики Беларусь, если в этих актах не установлен иной срок.

Правовые акты, не имеющие нормативного характера, **решения** Конституционного суда, **постановления** пленумов Верховного Суда и Высшего Хозяйственного Суда вступают в силу **со дня их принятия**, если в этих актах не установлен иной срок.

Нормативные правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан, вступают в силу только после их официального опубликования. При этом, как правило, акты публикуются после включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

В соответствии со ст. 67 Конституции закон обратной силы не имеет, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан. Правоотношения, возникшие до введения в действие нового нормативного акта, как правило, подчиняются старому законодательству, действовавшему в момент существования этих правоотношений.

В ряде случаев между субъектами гражданского права устанавливаются длящиеся гражданские правоотношения, то есть такие, которые возникли при старом законодательстве, но продолжают существовать и после принятия нового законодательства. При таких обстоятельствах новые акты гражданского законодательства применяются к гражданским

правоотношениям, сложившимся до введения в действие нового законодательного акта, но только в части тех прав и обязанностей, которые возникли после введения в действие этого акта. Принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, закреплён и в ст. 1138 ГК, где установлено, что ГК применяется к отношениям, возникшим после вступления его в силу, то есть после 1 июля 1999 г.

Вместе с тем, ГК предусматривает ряд исключений из общего правила о том, что закон обратной силы не имеет. Так, в ст. 1139 ГК установлено, что по гражданским правоотношениям, возникшим до 1 июля 1999 г., но не урегулированным действовавшим в тот момент законодательством, применяются правила ГК.

Правила о приобретательной давности, предусмотренные ст. 235 ГК, подлежат применению и в тех случаях, когда владение имуществом началось до 1 июля 1999 г. и продолжается после вступления в силу Гражданского кодекса.

Согласно ст. 1142 ГК нормы нового кодекса об основаниях и последствиях недействительности сделок (ст. 163, 166–181) применяются к сделкам, требования о признании недействительными и последствиях недействительности которых рассматриваются судом, хозяйственным судом или третейским судом после 1 июля 1999 г., независимо от времени совершения сделок. Обязательные для сторон договора нормы нового Гражданского кодекса об основаниях, порядке и последствиях расторжения договоров отдельных видов применяются также к договорам, которые продолжают действовать после вступления в силу кодекса, независимо от даты их заключения (ст. 1148 ГК). Особые правила, касающиеся обратной силы норм Гражданского кодекса, предусмотрены и в других его статьях.

Важное значение имеет определение времени утраты нормативно-правовым актом юридической силы. Гражданско-правовые нормы прекращают свое действие различными способами. Если акт был издан на определенный срок, он перестает действовать по истечении этого срока. В других случаях в новом нормативном акте указывается на признание утратившим силу ранее действовавшего нормативного акта (актов) или его отдельных норм (статей, пунктов). В ст. 1136 ГК, например, указывается, что по мере вступления в силу норм нового Гражданского кодекса считаются утратившими силу соответствующие нормы ГК Республики Беларусь от 11 июня 1964 г.

Иногда нормативный акт прекращает свое действие в результате принятия нового аналогичного нормативного акта, без его официальной отмены.

**Действие гражданских законов в пространстве.** В зависимости от того, каким органом издан акт нормативного характера, он применяется либо **на всей территории** Республики Беларусь, либо **на определенной ее**

**части** (область, район, город).

Гражданско-правовые акты Президента, Национального собрания Республики Беларусь и республиканских органов государственного управления действуют, как правило, на всей территории республики. Нормативные акты местных органов власти и управления – областных, городских, районных, сельских и поселковых Советов и их исполнительных и распорядительных органов – подлежат исполнению лишь на территории этих административно-территориальных единиц.

Нормативному акту или отдельным его нормам может быть установлена ограниченная сфера действия. Например, отдельные нормативные акты в республике действуют лишь на территориях, находящихся под радиационным контролем в связи с последствиями аварии на Чернобыльской АЭС.

**Действие гражданских законов по кругу лиц.** По общему правилу гражданско-правовые нормы распространяют свое действие **на всех субъектов гражданского права:** граждан, юридических лиц и государство. Правила, установленные гражданским законодательством, применяются также к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных и международных юридических лиц (организаций, не являющихся юридическими лицами), иностранных государств, если иное не определено Конституцией Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь (ч. 3 ст. 1 ГК).

Однако некоторые гражданско-правовые нормы распространяют свое действие только на граждан, в то время как другие нормы – только на юридических лиц: на предприятия, организации, учреждения. Например, правила о правоспособности и дееспособности граждан, нормы гражданского права, регулирующие наследование по закону, распространяются только на граждан. Гражданско-правовые нормы о праве хозяйственного ведения, о праве оперативного управления и другие – лишь на предприятия и учреждения.

В ряде случаев нормы гражданского права применяются не ко всем гражданам или юридическим лицам, а лишь к части их, к определенным группам этих субъектов. Например, ст. 1064 ГК закрепляет право несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособного супруга и нетрудоспособных родителей на обязательную долю в передаваемом по наследству имуществе, независимо от содержания завещания. Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 13 июня 1994 г. «О формировании и размещении заказов на поставку товаров для республиканских государственных нужд» и утвержденное им «Положение о формировании и размещении заказов на поставку товаров для республиканских государственных нужд» распространяются, как правило, на государственные предприятия и

организации.

## 2.2 Правоспособность и дееспособность граждан по гражданскому праву

Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане Республики Беларусь (а также иностранцы и лица без гражданства), юридические лица, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь (далее – административно-территориальные единицы).

Гражданин как индивидуальный субъект гражданского права в силу закона должен обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью.

**Гражданская правоспособность** как способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает **в момент его рождения** и прекращается его **смертью** (ст. 16 ГК).

Согласно ст. 17 ГК граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законодательными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых законодательством результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права и т. д.

**Объем правоспособности всех граждан одинаков** (принцип равенства правоспособности), но это не значит, что все граждане обладают всеми правами. Некоторые ограничения могут иметь место в силу закона. Например, в соответствии с ч. 1 ст. 86 Конституции Президент не может занимать другие должности, получать помимо заработной платы денежные вознаграждения, за исключением гонораров за произведения науки, литературы и искусства. Эти ограничения, в принципе, зависят от волеизъявления субъекта. Прекращение президентских полномочий в связи с истечением срока пребывания в должности снимает приведенные выше ограничения.

Правоспособность признается за гражданином законом, поэтому сам гражданин не может отказаться от правоспособности или ограничить ее. Сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом (п. 2 ст. 21 ГК).

Гражданин **может быть ограничен в правоспособности** в случаях и порядке, предусмотренных законом (п. 1 ст. 21 ГК). Например, за совершение отдельных преступлений Уголовный кодекс предусматривает в качестве санкции лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 51, 162–164, 232, 233 и др. ст. УК).

**Гражданская дееспособность** – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Гражданская дееспособность возникает **в полном объеме** с наступлением совершеннолетия, т. е. **по достижении 18-летнего возраста**.

В определенных случаях гражданская дееспособность может возникнуть в полном объеме и до наступления 18 лет, т. е. совершеннолетия.

Одна из причин – **эмансипация** несовершеннолетнего (ст. 26 ГК). Эмансипация может иметь место, если несовершеннолетний работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителей, а при отсутствии такого согласия – по решению суда.

Вторая – **вступление в брак**. Согласно ст. 18 КоБС при рождении совместного ребенка или при наличии справки о беременности, а также в случае объявления несовершеннолетнего эмансипированным орган ЗАГСа может снизить установленный брачный возраст (18 лет), но не более чем на 3 года.

Приобретенная в результате вступления в брак дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака. Однако если брак признан недействительным, суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определенного судом.

В соответствии со ст. 21 ГК **никто не может быть ограничен в дееспособности** иначе, как в случаях и порядке, установленных законом. Полный или частичный отказ гражданина от дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Сделки за несовершеннолетних в возрасте **до 14 лет** могут совершать от их имени только их законные представители – родители, усыновители или опекуны. Можно говорить о частичной дееспособности малолетних, поскольку ст. 27 ГК предоставила им право самостоятельно совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не

требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации;

3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения.

Законодательство не содержит определения мелкой бытовой сделки. По общепринятому правилу, к такого рода сделкам относятся сделки на незначительные суммы, направленные на удовлетворение обычных потребностей несовершеннолетних, исполняемые непосредственно в момент их заключения. Чаще всего это договоры купли-продажи, заключаемые в розничной торговой сети. Вместе с тем в каждом конкретном случае имеют значение возраст несовершеннолетнего, назначение приобретаемых (отчуждаемых) вещей, например, запрет на продажу алкоголя (Закон Республики Беларусь «О производстве и обороте алкогольной продукции»), содержание сделки и другие заслуживающие внимания обстоятельства (данные, характеризующие другую сторону, время и место совершения сделки и т. п.).

Все остальные сделки за несовершеннолетних в возрасте до 14 лет (малолетних) могут совершать от их имени только их законные представители. При этом к сделкам законных представителей такого несовершеннолетнего с его имуществом применяются правила, касающиеся контроля со стороны органов опеки и попечительства за действиями опекунов по распоряжению имуществом малолетних подопечных.

Сделка, совершенная малолетним за пределами предоставленного ему законом объема дееспособности, является ничтожной. К такой сделке, согласно п. 1 ст. 173 Кодекса, применяются правила, предусмотренные ч. 2 и 3 п. 1 ст. 172, т. е. каждая из сторон по такой сделке обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Следует, однако, отметить, что в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть признана действительной. Такое требование могут заявить родители, усыновители или опекун подопечного малолетнего при условии, что сделка совершена к выгоде малолетнего. Решение о признании такой сделки действительной принимается судом.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, определяется в соответствии с правилами главы 58 ГК. Согласно ст. 942 ГК, родители, усыновители или опекун такого несовершеннолетнего несут ответственность за причиненный им вред, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу акта законодательства является его опекуном (ст. 34 ГК), это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения.

Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществляющего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не из-за недостатков при осуществлении надзора.

Несовершеннолетние в возрасте **от 14 до 18 лет** наделены дееспособностью в значительно большем объеме. В соответствии со ст. 25 ГК несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе:

- 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными собственными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими в соответствии с законодательством;
- 4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, которые вправе самостоятельно совершать малолетние.

Все другие сделки, за исключением перечисленных, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать с письменного согласия своих законных представителей. Письменное одобрение законных представителей совершенной сделки возможно и после ее совершения.

По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе быть членами кооперативов в соответствии с актами законодательства о кооперативах.

По сделкам, совершенным несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет с согласия законных представителей, имущественную ответственность несет сам несовершеннолетний, а субсидиарную (дополнительную) – лицо, давшее письменное согласие на совершение сделки.

По сделкам, которые несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно, они несут самостоятельную имущественную ответственность.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет в отличие от малолетних являются деликтоспособными, т. е. они самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред.

И только при недостаточности средств для возмещения вреда,

отсутствии у несовершеннолетнего дохода или иного имущества субсидиарная ответственность полностью или частично возлагается на законных представителей, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 943 ГК).

При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителей либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме в соответствии с п. 2 ст. 20 ГК. Основанием для этого могут послужить достоверные сведения о расходовании несовершеннолетним средств на приобретение спиртных напитков, наркотиков, для занятий азартными играми, совершения других неразумных трат.

Такое ограничение либо лишение права свободного распоряжения заработком, стипендией или иными доходами может быть установлено на определенный срок либо бессрочно, т. е. до достижения таким несовершеннолетним 18 лет.

По ходатайству заинтересованных лиц суд может отменить свое решение и до достижения несовершеннолетним 18 лет.

### **2.3 Признание гражданина недееспособным, ограничение дееспособности граждан. Признание гражданина безвестно отсутствующим и умершим**

**Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен в дееспособности судом в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство (п. 1 ст. 30 ГК).**

Таким образом, для ограничения дееспособности гражданина необходимо обязательное наличие двух условий:

а) гражданин злоупотребляет спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами;

б) гражданин вследствие такого злоупотребления ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

Факт злоупотребления должен быть доказан (акты обследований, справки медучреждений, протоколы и т. п.).

Тяжелое материальное положение семьи можно оценивать как следствие уклонения такого гражданина от выполнения своих материальных обязанностей перед семьей, так и наоборот, затрат семьи на содержание

такого гражданина, его лечение и т. п. Наличие у других членов семьи заработка, доходов значения в данном случае не имеет (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда от 15 марта 1978 г. № 4, с изменениями от 15 октября 1986 г. и 2 декабря 1987 г.).

Одиноким человек не может быть ограничен в дееспособности.

Гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако он самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

Суд может отменить ограничение дееспособности гражданина, если отпали основания ограничения (например, гражданин прекратил злоупотреблять спиртными напитками; распалась семья, в силу чего отпало основание постановки семьи в тяжелое материальное положение).

На основании решения суда об отмене ограничения дееспособности гражданина отменяется и установленное над ним попечительство.

Признание гражданина **недееспособным** возможно, когда гражданин **вследствие психического расстройства** (душевной болезни или слабоумия) **не может понимать значения своих действий или руководить ими** (п. 1 ст. 29 ГК).

Признание гражданина недееспособным осуществляется **только судом** в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над таким гражданином устанавливается **опека**.

Гражданин, признанный недееспособным, не обладает даже частичной дееспособностью, присущей малолетним. От имени такого гражданина все сделки (в том числе и мелкие бытовые) совершает опекун. Если такой гражданин совершит сделку самостоятельно, она будет признана ничтожной в соответствии со ст. 172 ГК. Последнее не исключает возможности признания судом такой сделки действительной по требованию опекуна, если она совершена к выгоде этого гражданина.

Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают опекун или организация, призванная осуществлять за ним уход, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Причем эта обязанность не прекращается даже в случае признания такого гражданина дееспособным (ст. 945 ГК).

И только если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

Согласно п. 3 ст. 29 ГК суд признает гражданина дееспособным, если отпали основания, в силу которых он был признан недееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над таким гражданином опека.

### ***Опека и попечительство***

Отношения опеки и попечительства имеют своей целью защитить права и интересы несовершеннолетних детей, нуждающихся в такой защите в силу возраста, отсутствия жизненного опыта, позволяющего правильно оценить фактические обстоятельства, а также личных и имущественных прав совершеннолетних лиц, которые в силу закона ограничены или лишены дееспособности.

**Опека** устанавливается **над малолетними**, а также над гражданами, признанными судом **недееспособными** вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) (ст. 32 ГК). Опекуны являются представителями подопечных в силу закона (законными представителями) и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

Попечительство в силу ст. 33 ГК устанавливается **над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет**, а также над гражданами, **ограниченными судом в дееспособности** вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами.

Попечители призваны оказывать своим подопечным содействие в осуществлении ими прав и исполнении обязанностей, охранять их от злоупотребления со стороны третьих лиц.

Без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун не вправе совершать, а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению имущества подопечного, в том числе по обмену или дарению имущества, сдаче его в аренду (в наем), безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел имущества подопечного или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного (например, отказ от принятия имущества в дар, отказ от наследства и т. п.).

Законодатель не определил, в какой форме должно быть выражено разрешение органов опеки и попечительства на распоряжение опекуном или попечителем доходами подопечного, а также совершение сделок по отчуждению его имущества.

Опекуну, попечителю, их супругам и близким родственникам запрещается совершать сделки с подопечным, за исключением передачи подопечному имущества в дар или безвозмездное пользование. Указанные лица не вправе также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или

попечителя и их близкими родственниками (п. 3 ст. 35 ГК).

Специфической формой попечения является **установление патронажа** над совершеннолетними дееспособными гражданами, которые в силу здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и обязанности. Над такими гражданами по их просьбе устанавливается патронаж, что не влечет ограничения прав подопечного.

Лицо, осуществляющее патронаж, – попечитель-помощник, который может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия гражданина, нуждающегося в патронаже.

Патронаж прекращается по требованию гражданина и не обуславливается никакими условиями и причинами.

### ***Признание гражданина безвестно отсутствующим и умершим***

Существование института безвестного отсутствия вызвано необходимостью устранения правовой неопределенности, которая может возникнуть в связи с длительным отсутствием должника, супруга, родственника в месте их постоянного жительства. Для устранения этой неопределенности закон устанавливает возможность признания по суду лица безвестно отсутствующим или объявления отсутствующего умершим.

Признание **безвестно отсутствующим** может последовать лишь при наличии следующих обстоятельств:

- отсутствие лица в месте его постоянного жительства в течение 1 года;
- отсутствие в течение этого срока сведений о месте его нахождения;
- невозможность установить место нахождения отсутствующего.

Правовые последствия признания лица безвестно отсутствующим:

- на основании решения суда орган опеки и попечительства передает имущество безвестно отсутствующего гражданина в доверительное управление определенному этим органом лицу; из имущества выдается содержание лицам, которых безвестно отсутствующий должен был содержать;

- по заявлению супруга безвестно отсутствующего производится расторжение брака;

- прекращаются выданные безвестно отсутствующим доверенности.

В случае явки лица, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании лица безвестно отсутствующим, соответственно отменяется доверительное управление имуществом.

Объявление гражданина **умершим** возможно при наличии таких фактов, как:

- отсутствие лица в месте его постоянного жительства в течение 3 лет.

Если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, такой срок сокращается до 6 месяцев. Если гражданин пропал без вести в связи с военными действиями, он может быть объявлен умершим не ранее чем по истечении 2 лет со времени окончания военных

действий;

- отсутствие в названные сроки сведений о месте его нахождения;
- невозможность в течение этих сроков установить место нахождения отсутствующего.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу судебного решения либо день его предполагаемой гибели от определенного несчастного случая.

Закон связывает с объявлением гражданина умершим такие же последствия, которые наступают при смерти гражданина:

- наследники призываются к наследованию имущества;
- прекращается брак с лицом, объявленным умершим;
- иждивенцы приобретают право на получение пенсий и пособий.

В случае явки лица, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении лица умершим. Гражданин вправе потребовать и возврата своего имущества, которое безвозмездно перешло к другим лицам после объявления отсутствующего умершим. Это правило не распространяется на деньги и ценные бумаги, которые не могут быть истребованы у так называемых «добросовестных приобретателей».

Если же имущество перешло по возмездным сделкам, эти лица обязаны возвратить имущество лишь в случае, если будет доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин фактически жив.

Если же имущество перешло к государству (выморочное наследство), оно возвращается во всех случаях либо возвращается его стоимость (если возврат имущества в натуре невозможен).

## 2.4 Юридические лица: понятие, признаки, дееспособность

Понятие юридического лица содержится в ст. 44 Гражданского кодекса Республики Беларусь. «**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 и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету» (п. 1 ст. 44 ГК).

Из приведенного определения вытекает, что юридическим лицом является организация, т. е. объединение лиц. Однако не всякое объединение лиц (организацию) можно назвать юридическим лицом. Чтобы объединение лиц было юридическим лицом, оно должно иметь следующие признаки:

- организационное единство;
- обособленное имущество;
- самостоятельно отвечать по всем своим обязательствам своим

имуществом;

- выступать в гражданском обороте и в любом суде от своего имени.

**Организационное единство** юридического лица состоит в том, что оно имеет определенную структуру, соподчиненность входящих в него структурных подразделений и структурных единиц, систему органов управления, обладающих соответствующей компетенцией. Организационное единство юридического лица отражается в его уставе или общем положении о таких юридических лицах.

**Имущественная обособленность** юридического лица означает, что его имущество обособлено от имущества его учредителей (участников, членов) и от имущества всех других физических, юридических лиц, государства и административно-территориальных единиц. Признаком их имущественной обособленности является самостоятельный баланс государственного предприятия и самостоятельная смета государственного учреждения с правом распоряжения имуществом.

Право хозяйственного ведения представляет собой основанное на праве государственной собственности право юридического лица (унитарного предприятия) по владению, пользованию и распоряжению имуществом, предоставляемым ему собственником для осуществления хозяйственной деятельности в пределах, определяемых в соответствии с законодательством (ч. 1 ст. 276 ГК).

Право оперативного управления – это право казенного предприятия, а также учреждения в отношении закрепленного за ними имущества осуществлять в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им (п. 1 ст. 277 ГК).

**Самостоятельная ответственность юридического лица по своим обязательствам** выражается в том, что юридические лица отвечают по своим обязательствам своим имуществом (п. 1 ст. 52 ГК). Учредитель (участник, член) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а последнее не отвечает по обязательствам учредителя (участника, члена) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных законодательством либо учредительными документами юридического лица. В частности, участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут дополнительную (субсидиарную) ответственность по обязательствам общества своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными

документами общества (п. 1 ст. 94 ГК).

Следовательно, кредиторы юридического лица могут обращаться с требованиями, вытекающими из деятельности юридического лица, только к данному юридическому лицу. Взыскания по их требованиям, как правило, могут обращаться только на имущество данного лица.

**Самостоятельное выступление юридического лица в гражданском обороте и любом суде от своего имени** означает, что компетентный орган или представитель юридического лица может быть истцом или ответчиком в суде, хозяйственном или третейском суде, а также в Международном арбитражном суде при Белорусской торгово-промышленной палате. Юридическое лицо выступает в качестве самостоятельного субъекта права и в отношениях с другими организациями государственной власти и управления.

**Республика Беларусь является особым субъектом гражданского права.**

Государство – это прежде всего носитель политической власти и суверенитета. Поэтому именно государство издает законы и другие нормативные акты, регулирующие имущественные и иные отношения, определяет правосубъектность граждан и юридических лиц. Одновременно с этим государство в нормативном порядке определяет и свое место в системе субъектов гражданских правоотношений.

Правосубъектность государства объемнее, шире по содержанию и отличается от правосубъектности граждан и юридических лиц. В одних случаях только оно может совершать определенные действия (например, выпускать государственные казначейские билеты). В других случаях оно выступает, как и всякий другой участник гражданского оборота. Правоспособность государства универсальная.

Гражданские права и обязанности государство приобретает через создаваемые им органы:

1) органы управления государственным имуществом, то есть тем имуществом, которое не распределено между государственными предприятиями, организациями и учреждениями, а составляет казну государства. К ним относятся фонды государственного имущества, комитеты по его управлению. Они выступают либо в виде арендодателей, либо непосредственных отчуждателей;

2) финансовые органы, ведающие государственным бюджетом;

3) государственные органы охраны памятников истории и культуры и т. д.

В качестве самостоятельных участников гражданских правоотношений выступают и государственные образования. К ним относятся области, районы и другие государственно-территориальные образования. Последние самостоятельно распоряжаются принадлежащей им казной.

Государство может быть участником и внедоговорных обязательств. В

частности, по делам, связанным с возмещением вреда в связи с незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности и т. д.

Государство самостоятельно участвует и во внешнеэкономических связях: например, в качестве собственника земли и другой недвижимости, находящейся в его распоряжении.

Государственные предприятия, являющиеся юридическими лицами, находятся в подчинении органов государственного управления (министерств, ведомств, концернов и т. д.), также имеющих права юридических лиц. Эти государственные организации и подчиненные им предприятия не отвечают по обязательствам друг друга.

**Правоспособность юридического лица** – это его способность иметь гражданские права и принимать обязанности.

Правоспособность возникает у юридического лица в момент его создания, а признается оно созданным – с момента государственной регистрации. Данные государственной регистрации, в том числе для коммерческих организаций – фирменное наименование, включаются в соответствии с законодательством в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, открытый для всеобщего ознакомления (п. 1 ст. 47 ГК).

Правоспособность юридических лиц носит специальный характер, поскольку ее пределы ограничены учредительными документами, определяющими цели и предмет деятельности юридического лица.

В п. 29 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 (в редакции от 27 декабря 2002 г. № 29), сказано, что в учредительных документах юридического лица могут указываться только те виды деятельности, которые соответствуют Общегосударственному классификатору видов экономической деятельности либо Перечню видов деятельности, на осуществление которых требуются специальные разрешения (лицензии), утвержденному Декретом Президента Республики Беларусь от 14 июля 2003 г. № 17 (с изменениями от 3 мая 2004 г. № 2).

**Дееспособность юридического лица** (способность своими действиями приобретать гражданские права и осуществлять гражданские обязанности) возникает одновременно с правоспособностью. Она осуществляется органами юридического лица, действующими в пределах прав, предоставленных им законом или учредительными документами.

#### **Виды юридических лиц**

На основе анализа норм главы 4 ГК Республики Беларусь выделяют различные виды юридических лиц в зависимости от критерия, по которому они классифицируются.

1 По формам собственности:

- основанные на частной форме (частное унитарное предприятие);
- основанные на государственной форме (республиканское унитарное предприятие).

2 По целям деятельности:

- коммерческие – организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и (или) распределяющие полученную прибыль между участниками (общество с ограниченной ответственностью);

- некоммерческие – организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (учреждение) (п. 1 ст. 46 ГК).

3 По характеру вещных прав на закрепленное за юридическим лицом имущество:

- обладающие правом собственности (общество с ограниченной ответственностью);

- обладающие правом хозяйственного ведения (частное унитарное предприятие);

- обладающие правом оперативного управления (учреждение).

4 По характеру прав учредителей на имущество юридического лица:

- учредители имеют только обязательственные права на имущество (общество с ограниченной ответственностью);

- учредители имеют вещные права на имущество (унитарное предприятие);

- учредители не имеют имущественных прав (общественное объединение).

5 По объему и пределам ответственности самого юридического лица, собственников, учредителей, участникам по обязательствам юридического лица:

- которые несут самостоятельную имущественную ответственность по всем своим обязательствам всем своим имуществом, а собственники, учредители, участники не отвечают по долгам юридического лица (общество с ограниченной ответственностью);

- юридические лица, учредители, участники которых несут субсидиарную ответственность по долгам юридического лица (общество с дополнительной ответственностью).

6 По составу учредительных документов – юридические лица, действующие на основании:

- учредительного договора (полные товарищества);

- учредительного договора и Устава (общество с дополнительной ответственностью);

- только Устава (унитарное предприятие);

7 По характеру участия учредителей в деятельности юридических лиц:

- участники которых объединяют свои личные усилия для достижения предпринимательской цели (полные товарищества);
- участники которых объединяют свои капиталы (общество с дополнительной ответственностью).

#### 8 По организационно-правовой форме

*Хозяйственные товарищества и общества* – коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей уставным фондом.

*Полное товарищество* – товарищество, участники которого в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

*Коммандитное товарищество* – товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими предпринимательскую деятельность от имени товарищества и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом, имеется один или несколько участников, которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

*Общество с ограниченной ответственностью* – учрежденное двумя или более лицами общество, уставной фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники ООО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью ООО, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

*Общество с дополнительной ответственностью* – учрежденное двумя или более лицами общество, уставной фонд которого разделен на доли определенных размеров. Участники ОДО солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, установленных учредительными документами.

*Акционерное общество (открытое и закрытое)* – общество, уставной фонд которого разделен на определенное количество акций. Участники АО не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

*Производственный кооператив* – коммерческая организация, участники которой обязаны внести имущественный паевой взнос, принимать личное трудовое участие в его деятельности и нести субсидиарную ответственность по обязательствам в равных долях, если не определено иное, но не меньше величины полученного годового дохода.

*Унитарное предприятие* – коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия неделимо.

*Потребительский кооператив* – добровольное объединение граждан и

юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущества паевых взносов.

*Общественные и религиозные организации* – добровольные объединения граждан, в установленном законе порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

*Фонд* – это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

*Учреждение* – организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера полностью или частично. По обязательствам отвечает находящимися в его распоряжении денежными средствами. Собственник может нести субсидиарную ответственность при недостаточности денежных средств.

## **2.5 Сделки в гражданском праве: понятие, виды, формы. Последствия несоблюдения простой письменной формы и нотариального удостоверения формы сделки**

**Сделка** – действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК Республики Беларусь).

**Сделки характеризуются следующими пятью особенностями:**

1) сделки представляют собой юридический факт и являются наиболее распространенным основанием возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений;

2) сделка – волевой акт, направленный на достижение определенной цели. Этим сделки отличаются от события. События – явления естественного порядка, происходящего помимо воли людей;

3) сделкой может быть признано правомерное действие, не противоречащее закону, хотя бы не подпадающее ни под один из известных закону типов сделок;

4) сделка должна быть совершена лишь теми гражданами и организациями, воля которых порождает соответствующие правовые последствия.

Сделка организаций не должна противоречить целям их деятельности, зафиксированным в учредительных документах. Сделка организаций может осуществляться органами юридических лиц, в соответствии с их

компетенцией или надлежащими представителями юридических лиц. При совершении сделок гражданами большое значение имеет дееспособность;

5) сделка осуществляется на основании воли ее участников – волеизъявления, которое определяет содержание сделки (конкретные права и обязанности).

Воля граждан и юридических лиц должна быть ясно выражена:

- в действиях;
- устной или письменной форме;
- других действиях, достаточно свидетельствующих о воле лица.

**Конклюдентные действия** – действия, на основании которых можно достаточно точно судить о наличии воли и ее содержании, например: жесты брокера, совершаемые на бирже.

Воля лица может быть выражена и в молчании – в случаях прямо предусмотренных в законе. Например: возможно заключение договора, который предусматривает ежемесячные поставки в определенном законе, если покупатель не сообщит о своем отказе от получения товара в течение какого-либо срока до начала очередного срока (молчание – «ДА»).

### **Виды сделок**

1 В зависимости от числа участвующих сторон сделки бывают:

- односторонними;
- двусторонними;
- многосторонними.

2 В зависимости от того, соответствует ли обязанности одной стороны в сделке совершить определенные действия, встречная обязанность другой стороны по предоставлению материального или иного блага, сделки делятся:

- на возмездные;
- безвозмездные.

3 По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, они делятся:

- на реальные;
- консенсуальные.

4 По степени зависимости действительности сделки от ее основания (цели) они бывают:

- каузальными;
- абстрактными.

5 В силу зависимости юридических последствий совершения сделки от какого-то обстоятельства, которое может наступить или не наступить, выделяются условные сделки.

Сделки играют в общественной жизни многогранную роль. Поэтому в гражданском праве действует принцип допустимости – действительности любых сделок, не запрещенных законом, т. е. срабатывает принцип свободы сделок.

### **Условия действительности сделок**

Действительность сделки означает признание за ней качеств юридического факта, порождающего тот правовой результат, к которому стремились субъекты сделки. Действительность сделки определяется законодательством через следующую систему условий:

А Законность содержания сделок означает ее соответствие требованиям закона.

Б Способность физических и юридических лиц, совершающих ее, к участию в сделке, т. е. дееспособность участников сделки.

В Соответствие воли (субъективного намерения лица совершить сделку) и волеизъявления (объективное выражение воли) участников сделки.

Г Соблюдение формы сделки.

### **Форма сделок**

**Формой сделок** называется способ, с помощью которого фиксируется волеизъявление, направленное на совершение сделки.

Форме сделок посвящены ст. 159–165 ГК Республики Беларусь. С точки зрения формы (ст. 159 ГК Республики Беларусь) различают сделки *устные* и *письменные*, а из числа письменных сделок – совершенные в простой или в нотариальной форме.

В устной форме совершаются сделки, при которых волеизъявление выражается на словах или в форме конклюдентных действий (конклюдентные действия – поведение, посредством которого обнаруживается намерение лица вступить в сделку), в случаях, когда законом не установлена письменная (простая либо нотариальная) или иная определенная форма.

В устной форме совершаются сделки:

1) граждан между собой на сумму, не свыше установленной в законе (не свыше 10 базовых величин), если закон не требует письменной формы заключения;

2) сделки, независимо от суммы, исполненные при самом их совершении.

Письменная форма лучше, чем устная:

- способствует выявлению подлинного содержания сделки (неисполнимой при самом ее совершении);

- приучает участников гражданского оборота к точному выражению своей воли и аккуратному исполнению предусмотренных сделкой условий;

- облегчает суду пресечение недобросовестного отношения одной из сторон к выполнению обязанностей, вытекающих из сделки.

### **Последствия несоблюдения требуемой законом формы сделок.**

**Простая письменная форма сделки** – если она не соблюдена, то не влечет за собой недействительность сделки. Закон устанавливает более легкие последствия. В случаях, прямо указанных в законе, несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки: неустойка,

договор залога, договор поручительства и т. д.

Если одна из сторон оспаривает совершение сделки или одно из условий, то стороны лишены права, в случае спора ссылаться на свидетельские показания, они должны приводить иные доказательства, предусмотренные законом.

Иногда стороны пытаются доказать факт совершения сделки, но лишены возможности использовать свидетельские показания и не имея других средств доказательства (например: расписка) – лишается права на защиту своего иска, стороне однозначно будет отказано в иске. Факт исполнения сделки может быть доказан только при объяснении сторон или иных письменных доказательств.

Не соблюдение требований закона при совершении нотариально удостоверенной формы сделок или сделок, нуждающихся впоследствии в удостоверении, влечет за собой недействительность (завещание, дарение).

Однако в ГК Республики Беларусь перечислены моменты-исключения, когда сделки признаются действительными, даже если они нотариально не удостоверены.

Нотариально не удостоверенная сделка признается действительной:

- 1) если она не содержит в себе противозаконного;
- 2) если одна из сторон в настоящее время уклоняется от нотариального удостоверения сделки;
- 3) если такая сделка полностью или частично исполнена другой стороной, то в этом случае суд, по иску заинтересованной стороны, может признать такую сделку действительной и предложить сторонам зарегистрировать ее в соответствующих государственных органах.

## **2.6 Недействительность сделок (основания и правовые последствия)**

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в форме сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те последствия, наступления которых желали субъекты.

Статья 167 ГК Республики Беларусь воспроизводит традиционное деление недействительных сделок на **оспоримые** и **ничтожные**.

**Абсолютно-недействительная (ничтожная)** – сделка, которая недействительна в силу самого ее несоответствия требованиям закона, т. е. для признания такой сделки недействительной достаточно констатации судом лишь одного факта совершения такого действия. При обнаружении факта совершения абсолютно недействительных (ничтожных) сделок суд по своей инициативе применяет нормы, влекущие те негативные последствия, которые предусмотрены на случай их совершения.

**Относительно-недействительная (оспоримая)** – сделка, недействительность которой должна быть констатирована судом, по иску

заинтересованных лиц, т. е. действительность такой сделки поставлена в зависимость от обращения в суд, контакта прокурора, других заинтересованных лиц и организаций. Если последние не обращаются в суд и не требуют признать сделку недействительной – она действует.

Если в суде возникает спор о том, что сделка совершена под влиянием обмана со стороны одного из субъектов, то она может быть признана недействительной не сама по себе, а только при доказанности дефектности (упречности) воли субъекта, считающего себя обманутым.

#### **Виды ничтожных сделок:**

1) несоответствующие требованиям закона. «Сделка, не соответствующая требованиям законодательства, ничтожна, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима или не предусматривает иных последствий нарушения» (ст. 169 ГК Республики Беларусь);

2) сделки, совершенные с целью заведомо противоречащей интересам государства и общества. Таковой может считаться сделка при наличии умысла у одной из обеих сторон. Например: скупка заведомо краденых вещей;

3) **внеуставные сделки**, т. е. сделки, совершенные юридическими лицами, в противоречии с целями деятельности этого юридического лица, указанными в его учредительном договоре, уставе (ст. 174 ГК Республики Беларусь);

4) сделки, совершенные **недееспособными лицами** (ст. 172 ГК Республики Беларусь);

5) сделки **мнимые и притворные**.

**Мнимые сделки** – сделки, совершенные для вида, без намерения создать правовые последствия. Например: продажа имущества для вида, чтобы скрыть имущество от описи. Признание сделки мнимой означает, что она в положении сторон ничего не изменила.

**Притворная сделка** – сделка, которую совершают для того, чтобы прикрыть другую сделку, которую стороны имели в виду. Например: договор дарения, который прикрывает договор купли-продажи.

Правовые последствия, наступающие в случае совершения притворной сделки таковы: притворную сделку признают недействительной, а прикрываемую сделку, исходя из того, что стороны хотели заключить, суд либо признает недействительной, либо дает сторонам совершить ее в порядке, предусмотренном законодательством;

б) сделки, в которых не соблюдены требуемые законом формы.

#### **Виды оспоримых сделок.**

Оспоримые сделки признаются недействительными в том случае, если:

1) она совершена **ограниченно дееспособным по возрасту** (т. е. несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет), без согласия родителей, усыновителей, попечителей (ст. 176 ГК Республики Беларусь);

2) сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителей, лицом **ограниченно дееспособным**;

3) сделки, совершенные **дееспособным лицом**, находившимся в момент совершения сделки в таком состоянии, **когда он не мог понимать значение своих действий и руководить ими**;

4) сделки, совершенные **под влиянием заблуждения**, имеющего существенное значение (ст. 179 ГК Республики Беларусь).

**Заблуждение** – ошибочное представление лица о том или ином обстоятельстве. Существенное заблуждение – заблуждение, без которого лицо, действуя разумно, добросовестно и со знанием истинного положения дела не совершило бы данную сделку. Существенное заблуждение чаще всего имеет место в отношении предмета, его свойств и качеств (принятие копии картины за подлинник). Заблуждение возникает либо в собственной оплошности лица, либо в неумышленных действиях контрагента. При заблуждении должен отсутствовать умысел у контрагента. Если имеет место умысел, значит это обман;

5) сделки, совершенные **под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения** представителя одной стороны с другой стороной, а также сделки, совершенные гражданами **под влиянием стечения тяжелых обстоятельств**, на крайне не выгодных для себя условиях (ст. 180 ГК).

**Под обманом** понимается намеренное введение другого лица в заблуждение. Обман обычно состоит в ложном заявлении, распространении ложных сведений или умолчании о существенных элементах сделки. Для признания факта обмана не требуется, чтобы он исходил от другой стороны сделки. К обману может прибегнуть и 3-е лицо по просьбе одной из сторон или с ее ведома. Если одна из сторон и контрагент к обману не причастны, это рассматривается как заблуждение. Для того чтобы признать сделку недействительной – не требуется, чтобы контрагент или 3-е лицо были привлечены к уголовной ответственности за мошенничество.

Относительно недействительна (оспорима) сделка, совершенная под влиянием насилия. Основанием признания такой сделки недействительной является то, что воля участника формировалась не свободно.

**Насилие** – противоправное воздействие на другую сторону сделки, в силу которого она вступает в сделку под страхом причинения ей имущественного или личного вреда самой стороне или близким.

Относительно недействительна (оспорима) сделка, совершенная под влиянием угрозы.

**Угроза** – психическое насилие, которое характеризуется серьезностью, значительностью и вероятностью ее осуществления. Шуточный характер угрозы не исключается.

От насилия угроза отличается тем, что насилие – это уже осуществленное зло, а угроза – это предупреждение о причинении зла в будущем, т. е. не реализованное насилие. Основанием для признания сделки

недействительной является то, что угроза должна быть реальной, исполнимой.

Относительно недействительна (оспорима) сделка, заключенная в результате **злонамеренного соглашения** представителя одной стороны с другой. Основанием для признания такой сделки недействительной служит то, что в результате умышленного сговора представителя с другой стороной возникают неблагоприятные последствия для представляемого.

Относительно недействительна (оспорима) сделка, совершенная субъектом вследствие **стечения тяжелых обстоятельств** на крайне не выгодных для себя условиях.

Основанием для признания недействительности такой сделки служит два взаимосвязанных факта: нахождение субъекта, совершающего сделку, в тяжелых обстоятельствах и крайне невыгодные условия сделки. Под стечением тяжелых обстоятельств следует понимать болезнь близкого человека, отсутствие источников для материального содержания семьи и т. п.

Для признания сделки недействительной, как совершенной вследствие стечения тяжелых обстоятельств, необходимо доказать наличие виновного поведения контрагента, намеренно использующего сделку в своих интересах.

Наличие всех указанных выше условий должно устанавливаться судом с учетом конкретных обстоятельств дела.

### **Последствия признания сделок недействительными**

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. Однако если из содержания сделки вытекает, что она может быть прекращена лишь на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены ГК либо иными законодательными актами (п. 2 ст. 168 ГК).

**Сделки, совершение которых запрещено законодательством**, являются ничтожными в силу самого факта их совершения. При совершении таких сделок наступают серьезные последствия.

При наличии умысла у обеих сторон такой сделки – в случае исполнения сделки обеими сторонами – в доход Республики Беларусь взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Республики Беларусь все полученное

ею и все причитающееся с нее первой стороне (в возмещение полученного).

При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Республики Беларусь.

Каждая из сторон сделки, **совершенной гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства** (ст. 172 ГК), и сделки, **совершенной несовершеннолетним, не достигшим 14 лет** (малолетним) (ст. 173 ГК), обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах. Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны (ч. 2 и 3 п. 1 ст. 172 ГК).

Последствия признания **оспоримых сделок** недействительными могут быть самыми разными: например, к сделкам, подпадающим под действие ст. 176, 177, 178 ГК, применяются последствия, предусмотренные ч. 2 и 3 п. 1 ст. 172 ГК, к сделкам, подпадающим под действие ст. 179 ГК, – последствия, предусмотренные п. 2 ст. 168 ГК. При совершении сделок, охватываемых ст. 180 ГК, все имущество, полученное по сделке виновной стороной либо ей причитавшееся, обращается в доход государства. Кроме того, виновная сторона возмещает потерпевшей стороне реальный ущерб.

Недействительность может касаться не всей сделки в целом, а лишь отдельных ее элементов. В этих случаях приходится говорить о недействительности части сделки.

В соответствии со ст. 181 ГК недействительность части сделки не влечет за собой недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

## **2.7 Представительство и доверенность в гражданском праве: понятие, формы, сроки, прекращение доверенности**

**Представительство** – это совершение одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица (представляемого) в силу предоставленных ему полномочий сделок и иных юридически значимых действий, которые создают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности представляемого.

Представительство может быть основано на доверенности, законодательстве либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Представитель не может совершать сделки (иные действия) от имени представляемого, но в отношении себя лично. Не допускается совершение через представителя сделки (действий), которая по своему характеру может быть совершена

только лично, а равно других сделок, указанных в законе.

При заключении сделки неуполномоченным лицом, т. е. лицом, не имеющим полномочий или при превышении предоставленных ему полномочий (например, вместо договора найма представитель купил вещь представляемому в собственность), такая сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит такую сделку.

Различается **представительство** добровольное и обязательное.

*Добровольное* (иначе – договорное) представительство возникает на основании доверенности.

*Обязательное* представительство возникает на основании акта (решения) уполномоченного органа, и возникает оно независимо от воли представляемого. Полномочия представителя при таком обязательном (законном) представительстве определены законодательством. Например, законными представителями несовершеннолетних в возрасте до 14 лет являются опекуны, в возрасте от 14 до 18 лет – попечители.

Разновидностью добровольного представительства является *к о м м е р ч е с к о е* представительство (ст. 185 ГК). Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Такое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – доверенности. Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках, и после исполнения данного ему поручения.

**Доверенность** – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами, удостоверенное в предусмотренном порядке.

Доверенность является односторонней сделкой, хотя она и порождает права и обязанности для других лиц. Выражая в доверенности свою волю, представляемый тем самым определяет полномочия представителя, которому он передает право осуществить эту волю через совершение сделок и иные юридически значимые действия.

Доверенность должна быть нотариально удостоверена в следующих случаях:

- 1) на совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;
- 2) на совершение действий за границей;
- 3) выдаваемая в порядке передоверия.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, скрепленной печатью этой организации. Доверенность от

имени юридического лица, основанного на собственности Республики Беларусь или собственности административно-территориальной единицы, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

*Виды доверенности:*

1) **р а з о в а я** – выдается на совершение конкретной сделки или конкретного юридического действия (например, на продажу автомашины);

2) **с п е ц и а л ь н а я** – выдается на совершение нескольких однородных действий в течение определенного времени (например, на получение пенсии в течение 12 календарных месяцев);

3) **о б щ а я** (генеральная) – выдается на совершение нескольких разнородных действий (например, купить сруб дома в пригороде, завершить его строительство и продать вместе с земельным участком и всеми надворными постройками, а на вырученную сумму приобрести квартиру в городе).

Действие доверенности не безгранично. В соответствии с п. 1 ст. 187 ГК срок ее действия **ограничен 3 годами**. Конкретный же срок действия определяется в самой доверенности. В доверенности обязательно должна быть указана дата ее совершения, от которой отсчитывается срок действия. Отсутствие даты совершения доверенности делает ее ничтожной.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено. Вместе с тем из данного правила есть два исключения, допускающие передоверие:

1) если доверитель уполномочен на выдачу передоверия самой доверенностью, т. е. на это есть воля лица, выдавшего доверенность;

2) если доверитель вынужден к выдаче передоверия силою обстоятельств для охраны интересов лица, выдавшего доверенность.

Согласно п. 4 ст. 188 ГК передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные.

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Действие доверенности прекращается вследствие:

- 1) истечения срока;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- 5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- 6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, объявления его

умершим, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, объявления его умершим, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

## **2.8 Понятие, сроки и применение исковой давности.**

### **Требования, на которые исковая давность не распространяется**

Исковая давность представляет собой срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Истечение срока исковой давности не означает, что лицо, чье право нарушено, не может обратиться в суд с требованиями о его защите. Однако истечение срока является основанием к вынесению судом решений об отказе в иске. При этом следует учитывать, что исковая давность применяется только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Сроки исковой давности и правила их исчисления устанавливаются законодательством и не могут быть изменены по соглашению сторон.

Установлены **два вида сроков исковой давности**:

- *общий* (3 года) устанавливается для всех правоотношений, за исключением тех, для которых установлен специальный срок или нет его вообще;

- *специальный* – может быть больше или меньше общего срока (срок исковой давности о признании оспоримой сделки недействительной – 1 год; об установлении факта ничтожности сделки – 10 лет; для требований участника долевой собственности о переводе на него прав и обязанностей покупателя при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки – 3 месяца).

### **Начало течения срока исковой давности**

Исковая давность начинает течь с момента, когда лицо узнало или должно было узнать о допущенном нарушении (ст. 201 ГК). Исключения из этого правила могут быть оговорены законодательством. Так, в частности, для обязательств с определенным сроком предусмотрено, что течение исковой давности начинается с момента окончания срока. Другое правило действует в отношении обязательства, срок исполнения которого не определен либо определен моментом востребования. В таком случае течение исковой давности начинается с того момента, когда у кредитора возникает право требования исполнения обязательства. При этом если должнику предоставляется семидневный льготный срок для исполнения соответствующего требования, исковая давность начинает течь с момента истечения этого срока.

## **Восстановление срока исковой давности**

Под восстановлением подразумеваются действия суда, который, несмотря на пропуск срока исковой давности, считает необходимым защитить нарушенное право. Для этого суд должен признать причины пропуска срока исковой давности уважительными.

Допускается восстановление срока исковой давности только в тех случаях, когда нарушенное право принадлежит гражданину. Соответственно восстановление пропущенных сроков исковой давности невозможно для юридических лиц.

Восстановление сроков исковой давности возможно в случаях, когда причины их пропуска имели место в последние шесть месяцев срока давности (если срок исковой давности равен или менее шести месяцев, то в течение этого срока).

Основания, для восстановления срока исковой давности:

- тяжелая болезнь;
- беспомощное состояние;
- неграмотность;
- другие, связанные с личностью обстоятельства.

### **Требования, на которые исковая давность не распространяется**

1 Требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ (честь, достоинство, деловая репутация, право авторства). Это положение связано с тем, что данные права по общему правилу не ограничены во времени и их нарушение продолжается непрерывно.

2 Требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов (подразумеваются требования любых вкладчиков, адресованные любым банкам и относящиеся к любым вкладам). Основная причина, в силу которой соответствующие требования отнесены к числу не охватываемых исковой давностью, состоит в их бессрочном характере.

3 Требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Пострадавший может обратиться в суд за защитой нарушенного права в любое время, но компенсация за причиненный вред возможна только за последние три года до предъявления иска.

4 Требования собственника или иного законного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (негативный иск).

## **2.9 Приостановление и прекращение течения срока исковой давности (понятие, основания и последствия)**

### **Приостановление течения срока исковой давности**

ГК предусматривает определенные периоды, на протяжении которых в

силу различных обстоятельств, вызывающих невозможность либо особые трудности для потерпевшей стороны защитить свое право, течение сроков исковой давности приостанавливается. Сюда относятся случаи, когда:

- предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство – непреодолимая сила (имеются в виду явления стихийного характера, военные действия, забастовки и т. п.);

- одна из сторон – истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

- на основании закона Правительством Республики Беларусь установлена отсрочка исполнения – мораторий;

- приостановлено действие закона или иного правового акта. При приостановлении с момента прекращения обстоятельства, которое его вызвало, исковая давность течет на оставшийся период, но только при условии, если само это обстоятельство возникло или продолжало существовать в последние шесть месяцев срока давности, а при сроке меньше шести месяцев – в течение срока давности.

С момента прекращения действия обстоятельства, вызвавшего приостановление, течение срока продолжается. При этом оставшаяся часть срока удлинится до 6 месяцев (в случаях, когда сам срок исковой давности составляет 6 месяцев или менее, соответствующее время удлинится до срока давности).

### **Перерыв течения срока исковой давности**

Перерыв означает, что течение срока исковой давности при определенных обстоятельствах прерывается и после того, как действие, вызвавшее перерыв, прекратится, она снова течет, но в отличие от приостановления уже с самого начала. Соответственно время до перерыва в расчет не принимается. Кодекс предусматривает два обстоятельства, вызывающих перерыв:

- 1) предъявление иска, при этом непременно в установленном порядке (то есть с соблюдением правил о подведомственности и подсудности, надлежащих сторонах в споре, претензионных сроках и др.);

- 2) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Действия, о которых идет речь, могут иметь различный характер. В одних случаях это сообщение: «признаю долг». В других – совершение конклюдентных, то есть позволяющих судить о признании, действий. Один из возможных вариантов – уплата части долга. Таким образом, если полученный кредит своевременно не возвращен, исковая давность начинает течь с момента наступления срока его возврата. Но если должник уплатит часть долга (при этом размер ее роли не играет), то с момента уплаты исковая давность начинает течь заново.

## **2.10 Классификация и особенности объектов гражданских прав**

В науке гражданского права не существует общепринятого определения объектов гражданских прав. Большинство ученых считает, что объекты гражданских прав – это то, по поводу чего вступили в правоотношения. Эта точка зрения получила отражение в ст. 128 ГК Республики Беларусь. Она называет пять групп объектов гражданских прав:

- а) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- б) работы и услуги;
- в) охраняемая информация;
- г) исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);
- д) нематериальные блага.

**Все объекты гражданских прав**, исходя из их сущности, **делят** на материальные и нематериальные блага.

*Материальные блага* – это вещи, результаты работ и услуг, а также имущественные права, источником которых являются правоотношения, объектами которых были указанные блага. Все они имеют экономическую природу товара.

*Нематериальные блага* – это результат индивидуальной творческой деятельности, продукт разума. К ним относятся произведения науки, литературы и искусства, изобретения, полезные модели и сходные с ними объекты – промышленные образцы, товарные знаки, фирменные наименования, некоторые виды информации, а также личные неимущественные блага, охраняемые законодательством.

### **А Вещи как объекты гражданских прав**

Вещи, т. е. предметы материального мира, обладают неодинаковыми свойствами, что предопределяет различие в правовом регулировании различных видов вещей, т. е. совокупности правил о порядке и пределах их использования, распоряжения, установленных законом.

Все вещи можно классифицировать следующим образом.

**1 В зависимости от возможности их участия в гражданском обороте** вещи делятся:

а) на **допущенные (разрешенные) к обороту**, т. е. такие, которые могут сменить собственника без каких-либо ограничений. К таковым относится подавляющее число вещей;

б) **ограниченные в обороте**, т. е. такие, которые могут отчуждаться лишь при выполнении определенных условий. Может быть ограничен круг лиц, имеющих право обладать вещью, обладание вещью может быть поставлено в зависимость от специального разрешения и т. п. К таким вещам относятся оружие, летательные аппараты, сильнодействующие яды, наркотики, драгоценные металлы, памятники истории и культуры и т. п.;

в) **изъятые из оборота**, т. е. такие, которые могут находиться только в собственности Республики Беларусь и не могут быть объектом сделок (казна государства, недра, природные ресурсы и т. д.).

## **2 Движимые и недвижимые вещи.**

К недвижимым вещам относятся земельные участки, строения, леса, многолетние насаждения, т. е. все то, что прочно связано с землей по назначению. Кроме того, к недвижимости относятся предприятия как имущественные комплексы, а также космические объекты, воздушные, морские и речные суда, подлежащие государственной регистрации. Недвижимость обладает усложненной оборотоспособностью, так как любые сделки по распоряжению недвижимостью нуждаются в нотариальном оформлении и государственной регистрации учреждениями юстиции.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, признаются движимым имуществом.

## **3 Индивидуально-определенные и родовые вещи.**

Родовые вещи определяются родовыми признаками (число, вес, мера) и никак не выделяются из себе подобных: зерно, мука, ситец и т. д.

Индивидуально-определенные вещи – это такие вещи, которые отличаются от других подобных вещей конкретными, особенными, индивидуальными, т. е. присущими только им, характеристиками: антикварная ваза, выполненная только в одном экземпляре; автомобиль под конкретным номером; то же зерно, но сложенное и опечатанное на складе по вполне определенному адресу.

Индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы, т. е. в случае гибели какой-либо такой вещи можно будет претендовать лишь на возмещение убытков. Родовые вещи в случае гибели могут быть заменены другими вещами этого рода.

Предметом одних договоров могут быть только родовые (например, договор займа – возвращать мы будем не те же самые купюры, которые взяли), а предметом других – только вещи, определенные индивидуальными признаками (например, аренда помещения).

## **4 Делимые и неделимые вещи.**

Вещь, раздел которой в натуре невозможен без значительного ущерба ее назначению, признается неделимой (автомобиль, магнитофон и т. п.).

В случае раздела общей собственности делимые вещи делятся в натуре, неделимая вещь остается у одного из собственников, а другому выплачивается денежная компенсация его доли.

## **5 Главная вещь и принадлежность.**

Принадлежностью признается вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (например, хозяйственные постройки, туалет, забор, находящиеся на участке вместе с домом).

Принадлежность разделяет судьбу главной вещи, т. е. в случае совершения сделок с главной вещью принадлежности считаются ее частью.

#### **6 Сложная вещь.**

Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению (коллекция картин, набор мягкой мебели, сервиз), они рассматриваются как одна вещь. Сделка, заключенная по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части.

#### **7 Деньги.**

Деньги – это родовая и заменимая вещь, обладающая следующими особенностями:

1) деньги оцениваются не количеством купюр, а количеством денежных единиц, выраженных в купюре;

2) законным платежным средством в Республике Беларусь является белорусский рубль. Для иностранной валюты установлен особый режим обращения, определяемый специальными нормативно-правовыми актами;

3) деньги могут быть предметом сделок (дарения, займа и т. п.).

#### **8 Ценные бумаги.**

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление которых возможны только при его предъявлении.

Отличительные признаки ценных бумаг таковы:

а) ценная бумага удостоверяет определенное имущественное право, например, право на получение денежной суммы, имущества, право на управление делами акционерного общества;

б) ценная бумага – это документ. Однако ГК допускает существование бездокументарных ценных бумаг, которые представляют собой не что иное, как запись на счете в компьютере. Понятно, что к ним не могут быть применены все правила ценных бумаг, а лишь те, которые не противоречат виду фиксации. Так, нельзя продать запись на счете в ЭВМ;

в) документ является ценной бумагой только при соблюдении требований к форме, в частности, он должен иметь реквизиты. При их искажении, незначительном нарушении документ не будет иметь силы;

г) осуществление прав, удостоверенных ценной бумагой, возможно лишь при предъявлении подлинника этой бумаги. Другими словами, право неразрывно связано с документом. Поэтому с передачей ценной бумаги, осуществленной в установленном порядке, переходят все удостоверяемые ею права.

**Классификацию ценных бумаг** можно провести по различным основаниям.

**По субъектам прав** выделяют:

1) *ценные бумаги на предъявителя* выписываются без указания на лицо, которому принадлежит удостоверенное бумагой право. Поэтому

осуществить эти права может любое лицо, предъявившее подлинник ценной бумаги, независимо от того, откуда он его достал. Поэтому предъявительские ценные бумаги отличается повышенная оборотоспособность. Строго говоря, деньги, выпущенные в виде банкнот, соответствуют признакам ценной бумаги на предъявителя;

2) *именные ценные бумаги* выписываются на имя конкретного лица, которое только и может осуществить право, удостоверенное ценной бумагой. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований, т. е. с соблюдением большого числа формальностей, так что зачастую обладателю ценной бумаги легче самому осуществить право, чем передать его другому лицу. Поэтому ценные бумаги, выписанные на имя определенного лица, обладают осложненной оборотоспособностью;

3) *ордерные ценные бумаги* выписываются на имя определенного лица, которое может само осуществить права, удостоверенные ценной бумагой, либо назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо. Передача прав, удостоверенных ордерной ценной бумагой, осуществляется с помощью передаточной надписи (индоссамента), произведенной на самой ценной бумаге.

По **характеру отношений, фиксируемых ценными бумагами**, их можно разделить на две категории: долевые (акции) и долговые (облигации, векселя и др.).

Конкретные **разновидности ценных бумаг**:

1 *Акция* – ценная бумага, принадлежащая участнику акционерного общества и удостоверяющая право:

- а) на участие в управлении акционерным обществом (право голоса);
- б) получение дивидендов;
- в) часть имущества, оставшегося после ликвидации акционерного общества (на ликвидационную квоту).

Акции могут быть только именными. Именные акции, в свою очередь, делятся на простые и привилегированные. Владелец привилегированных акций не имеет права голоса на общем собрании акционерного общества, однако ему гарантирован стабильный дивиденд, размер которого не зависит от величины прибыли акционерного общества.

2 *Облигация* (именная или предъявительская) есть ценная бумага, удостоверяющая обязательство займа. Поэтому ее владелец обладает правом на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный срок ее номинальной стоимости, а также на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости. Правом выпуска облигаций обладают юридические лица и государственные образования.

3 *Вексель* – ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное

обязательство выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя (векселедержателю).

Вексель может быть простым, когда векселедатель является лицом, обязанным произвести выплату, а может быть переводным, когда обязательство произвести выплаты лежит на ином лице, указанном в векселе.

Векселедержатель может обратиться в банк и передать ему вексель в обмен на уплату определенной суммы до наступления срока выплаты, предусмотренного векселем. Банк затем сам предъявляет вексель к оплате по наступлении срока платежа («учет векселей»).

Кроме того, имеют обращение иные виды ценных бумаг: чек, депозитный и сберегательный сертификаты, коносамент и др.

### **Б Работы и услуги**

Действия лица также могут быть объектом гражданского права, причем выражаются такие действия как в активном поведении (например, действия по передаче имущества, по оказанию услуг), так и в пассивном, т. е. в воздержании от совершения тех или иных действий. Работы и услуги – разновидности действий, направленных на достижение определенного полезного результата, который может воплощаться в определенных материальных предметах (изготовление вещи, отделка помещений), а может и не воплощаться, например, перевозка пассажиров).

### **В Информация**

Не всякая информация считается объектом гражданских прав, а только такая, из которой ее обладатель потенциально может извлечь какую-либо имущественную выгоду, а именно служебная и коммерческая тайна. Такая информация должна обладать определенными признаками:

- 1) представлять действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- 2) к ней не должно быть свободного доступа на законном основании;
- 3) обладатель информации должен принимать меры к охране ее конфиденциальности.

Закон, иные нормативные акты могут определять перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую или служебную тайну. Так, акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

В том случае, если информация относится к категории коммерческой или служебной тайны, она может защищаться всеми способами, присущими гражданскому праву. Так, лица, незаконными методами получившие информацию, работники, разгласившие тайну вопреки трудовому договору, контрагенты, сделавшие это вопреки гражданско-правовому договору, обязаны возместить причиненные убытки.

### **Г Интеллектуальная собственность**

Под интеллектуальной собственностью в гражданском праве понимается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности (произведение искусства, литературы, изобретение, промышленные образцы и т. п.) и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.).

#### **Д Нематериальные блага**

Существует несколько видов личных неимущественных прав:

1 Личные неимущественные права, направленные на индивидуализацию гражданина или юридического лица: право на имя, право на защиту чести, достоинства, доброго имени, деловой репутации.

2 Личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан: право на жизнь и здоровье, личную неприкосновенность, неприкосновенность внешнего облика, личного изображения.

3 Личные неимущественные права, направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан: право на личную, семейную, медицинскую и другую тайну, тайну вкладов в кредитных учреждениях и т. п.

Защита личных неимущественных прав в основном производится способами, соответствующими характеру и природе нарушенных прав и не направленными на восстановление имущественной сферы потерпевшего (например, опубликование опровержения в средствах массовой информации). Однако если нарушением личных неимущественных прав нанесен имущественный вред, то применяются правила возмещения имущественного вреда. В некоторых случаях закон допускает возмещение морального вреда, но эти случаи должны быть прямо предусмотрены законом.

### **2.11 Понятие права собственности. Формы и субъекты права собственности в Республике Беларусь.**

#### **Риск случайной гибели имущества**

**Собственность** – категория экономическая. Право собственности – юридическая категория и как юридическая категория рассматривается в объективном и в субъективном смысле.

**Право собственности в объективном смысле** – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих и охраняющих состояние принадлежности материальных благ конкретным лицам (институт права собственности). Это нормы:

- устанавливающие принадлежность вещей определенным лицам;
- определяющие полномочия собственника по использованию

принадлежащего ему имущества;

- устанавливающие средства защиты прав собственника.

**Право собственности в субъективном смысле** – мера возможного поведения собственника. Собственник вправе по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом.

В соответствии с Конституцией Республики Беларусь и ст. 213 ГК собственность может быть **государственной и частной**. При этом государство гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности.

Субъектами права государственной собственности являются:

- Республика Беларусь (субъект республиканской собственности);  
- административно-территориальные единицы (субъекты коммунальной собственности).

Субъектами права частной собственности являются:

- физические лица;  
- юридические лица (хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации и др.).

Закон не содержит никаких ограничений относительно объектов, которые могут находиться в собственности Республики Беларусь, административно-территориальных единиц. В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с Законом «Об объектах, находящихся только в собственности государства» не может находиться в собственности граждан или негосударственных юридических лиц.

**Право собственности состоит из правомочий собственника:** правомочия владения, пользования, распоряжения.

Под **правомочием владения** понимается основанная на законе (т. е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе). Владение может быть законное (опирается на правовое основание) и незаконное (беститульное).

**Правомочие пользования** представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления.

**Правомочие распоряжения** означает возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение).

Собственник осуществляет свои правомочия по своему усмотрению в рамках закона, не нарушая прав и законных интересов других лиц.

Согласно ст. 212 ГК именно собственник несет риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества. Вместе с тем следует обратить внимание, что данная норма является диспозитивной и может быть изменена не только законодательством, но и договором. Например, стороны договора аренды могут оговорить условие, согласно которому случайная гибель или случайное повреждение арендованного имущества не повлечет взыскания с арендатора уплаченной заранее арендной платы.

## 2.12 Способы приобретения права собственности

Законом предусмотрены различные способы приобретения имущества в собственность. Они подразделяются на две группы: **первоначальные** и **производные**. В рамках каждого из способов есть несколько форм.

**Первоначальные способы** — это те, при которых право собственности на вещь возникает впервые либо независимо от воли прежнего собственника. К ним относятся:

- изготовление или создание лицом вещи для себя;
- создание недвижимого имущества;
- переработка;
- обращение в собственность общедоступных для сбора вещей, сбор ягод, грибов;
- приобретение предметов природы, на которые ни у кого конкретно нет права собственности (лов рыбы);
- находка;
- приобретение права собственности на бесхозяйное имущество;
- приобретение права собственности на безнадзорных животных и пригульный скот;
- клад;
- приобретение права собственности по давности владения.

Собственник несет бремя содержания имущества, а также риск случайной гибели (порчи, отчуждения) вещи — возможность наступления неблагоприятных последствий в виде убытков по обстоятельствам, в которых ни одна из сторон невиновна (ст. 212 ГК).

**Производные способы** характеризуются наличием волеизъявления отчуждателя и приобретателя — соглашения между ними. Выделяют следующие производные *способы приобретения права собственности*:

- 1) по договору;
- 2) по наследству;
- 3) в процессе реорганизации собственника (юридического лица);
- 4) в процессе приватизации.

Момент возникновения права собственности у приобретателя по

договору – право собственности переходит в момент передачи вещи приобретателю, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

### 2.13 Способы прекращения права собственности

Статья 2 ГК закрепляет принцип неприкосновенности собственности. Прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных в законе.

**Право собственности может быть прекращено по воле самого собственника:**

1) отчуждение собственником своего имущества другим лицам (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т. д.);

2) добровольный отказ собственника от права собственности (путем публичного объявления об этом либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих об этом его намерении (выброс имущества);

3) утрата собственности на имущество (потребление вещей).

**Право собственности может быть прекращено помимо воли собственника** путем принудительного изъятия у собственника принадлежащего ему имущества (по общему правилу оно допускается с компенсацией собственнику стоимости изымаемой вещи (вещей)):

1) по постановлению суда при обращении взыскания на имущество по обязательствам (безвозмездное изъятие);

2) при отчуждении имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в акте законодательства (вещи, изъятые из оборота или ограниченные в обороте);

3) при отчуждении недвижимости (зданий, строений и т. п.) в связи с изъятием земельного участка;

4) при выкупе бесхозно содержимых культурных ценностей;

5) при выкупе домашних животных в случаях ненадлежащего обращения с ними;

6) при реквизиции имущества;

7) при конфискации (безвозмездное изъятие);

8) при национализации;

9) в случае гибели или уничтожения вещи;

10) при выкупе и изъятии земельных участков, на которых расположены незавершенные строительством жилые дома, дачи (в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь № 87 от 07.02.2006 г.).

Особый случай прекращения права государственной собственности – приватизация республиканского имущества, принадлежащего Республике Беларусь, или коммунального, принадлежащего административно-территориальным единицам (ст. 218 ГК). Она распространяется только на

имущество, находящееся в государственной собственности, и не может рассматриваться в качестве общего основания прекращения права собственности.

## 2.14 Общая собственность

На практике имеют место случаи, когда один и тот же объект (имущество) принадлежит двум или нескольким лицам (сособственникам) (ст. 246 ГК). Основания ее возникновения различны:

- в результате общей собственности супругов;
- образования крестьянского (фермерского) хозяйства;
- наследования (наследование дома несколькими правопреемниками);
- приватизации (например, квартиры членами семьи, какого-либо объекта несколькими участниками). На праве общей собственности возникают товарищества, общества и др.

В качестве имущества как объекта права общей собственности выступает индивидуально-определенная вещь (жилой дом, квартира, машина) или совокупность вещей (например, вещи, включенные в состав наследственной массы). **Закон подразделяет общую собственность на два вида:**

- *долевую;*
- *совместную.*

Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность) (п. 2 ст. 246 ГК).

Если доля не определена, то это не означает, что она не может быть выделена. Она, как правило, выделяется при разделе совместной собственности. Права каждого собственника при совместной собственности распространяются на всю вещь, т. е. объектом права собственности является вся вещь.

*Долевой собственностью* является общая собственность, в которой определена доля, принадлежащая каждому собственнику. Выделенная доля в имуществе характеризует количественный показатель объекта правомочий ее собственника в общей собственности. Этот количественный показатель может быть выражен в дробях или процентах. Доли могут быть равными и неравными (например, в праве общей собственности на дом при двух собственниках доли могут быть установлены: одному и второму определено 50 % от общей стоимости дома или одному 40 % от общей стоимости дома, а второму – 60 %). Если выделена конкретная доля, это дает право ее владельцу требовать, чтобы во владении и пользовании общим имуществом (объектом) была выделена его часть имущества согласно указанной доле. В этом случае, если речь идет о возмездном отчуждении общей вещи, то соразмерно его доле

должна быть и определена денежная сумма, вырученная в результате реализации имущества (например, по договору купли-продажи) или передачи его во владение и пользование другой стороне (например, по договору аренды).

Как следует из п. 2 ст. 249 ГК, участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, сдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом. Вместе с тем закон, не ущемляя прав собственников по распоряжению своей долей, устанавливает весьма важное правило. Оно регламентируется ст. 253 ГК и касается преимущественного права покупки доли в праве общей собственности. Так, при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых он продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в отношении прочего имущества – в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При этом закон не допускает уступки собственниками преимущественного права покупки доли другим лицам. Участнику долевой собственности, преимущественное право покупки которого нарушено, предоставлен 3-месячный срок для требования в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Выделение доли не означает, что собственник пользуется именно ею. Право собственника этой доли может распространяться и на другое имущество (право на комнату в доме на праве общей собственности означает, наряду с этим, и пользование другими частями дома: фундаментом, крышей, строительными конструкциями и т. д.). Участник долевой собственности вправе потребовать предоставления в его владение и пользование части общего имущества соразмерно своей доле. В том случае, если это невозможно, он вправе требовать от других участников общей собственности соответствующей компенсации (например, за пользование и владение другими участниками гаражом, сараем, которые являются общей собственностью).

Каждый из участников общей собственности вправе требовать раздела и выдела своей доли из общего имущества в натуре или в денежном выражении. Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, может быть произведен между ее участниками по соглашению между ними. Если участники долевой собственности не достигли соглашения о способах

и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них, то собственник вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. При невозможности выдела доли выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Не допускается выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре без его согласия. Вместе с тем, если доля соответствующего собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать его передать свою долю остальным участникам с выплатой ему компенсации. Получение такой компенсации говорит об утрате права на долю в общем имуществе (ст. 255 ГК).

#### **Общая совместная собственность.**

В законе закреплены *два вида права общей совместной собственности:*

- супругов;
- крестьянского (фермерского) хозяйства.

В п. 1 ст. 259 ГК сказано, что **имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности**, если брачным договором между ними не установлен иной режим этого имущества. Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения этим имуществом. Равными правами на имущество они пользуются и в том случае, если один из них был занят ведением домашнего хозяйства, уходом за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного заработка.

Если имущество приобретено одним из супругов до вступления в брак, а также получено каждым из них во время брака в дар или по наследству, то оно не является общей совместной собственностью. Не признаются объектом общей совместной собственности вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенных во время брака. Имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т. п.). Настоящее правило не применяется, если договором между супругами предусмотрено иное.

Общей совместной собственностью супругов признается все имущество, нажитое во время брака, независимо от того, на чье имя оно приобретено или зарегистрировано. Супруги путем заключения договора (состоящие в брачном договоре) могут отнести это имущество либо к общей долевой

собственности, либо к раздельной собственности каждого из них.

С образованием крестьянского (фермерского) хозяйства появляется имущество, т. е. **имущество крестьянского (фермерского) хозяйства, находится у его членов на праве совместной собственности**, если иное не установлено законодательством или договором между ними. Образование крестьянского (фермерского) хозяйства рассчитано на производство товарной продукции, реализуемой на рынке.

В совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, необходимое для осуществления хозяйственной и иной деятельности (п. 2 ст. 260 ГК).

Крестьянское (фермерское) хозяйство вправе создавать унитарные предприятия, закрепив за ними имущество без надления правом собственности на это имущество.

Пользование имуществом крестьянского (фермерского) хозяйства, а также плодами, продукцией и доходами, полученными в результате деятельности хозяйства, осуществляется его членами по взаимной договоренности.

Члены крестьянского (фермерского) хозяйства обладают правом собственности как на имущество, находящееся в их пользовании, так и на имущество, полученное ими в результате собственной хозяйственной деятельности. Сделки по распоряжению имуществом осуществляются главой крестьянского (фермерского) хозяйства либо другим доверенным лицом.

При выходе одного из членов крестьянского (фермерского) хозяйства из его состава земельный участок и средства производства, принадлежащие хозяйству, разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства вправе претендовать на причитающуюся ему долю в этом имуществе, которая компенсируется денежными средствами. Порядок выплаты компенсации по причитающейся доле устанавливается по взаимной договоренности всех участников крестьянского (фермерского) хозяйства, а в случае спора – в судебном порядке.

Деятельность крестьянского (фермерского) хозяйства может быть прекращена в связи с выходом из него всех его членов или по иным основаниям. При прекращении деятельности хозяйства общее имущество может быть разделено по взаимной договоренности между его участниками в равных долях, а при недостижении соглашения ими о способах и условиях раздела общего имущества – в судебном порядке.

## **2.15 Способы защиты права собственности, их особенности**

Защита права собственности осуществляется с использованием как

общих способов и средств защиты гражданских прав, так и специальных. Гражданские иски, применяемые для защиты права собственности, подразделяются на два вида: обязательственно-правовые и вещно-правовые.

**К обязательственно-правовым способам** относятся иски:

- 1) о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением договоров;
- 2) о возмещении причиненного вреда;
- 3) о возврате вещей, переданных по договору;
- 4) о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

**К вещно-правовым способам** относятся иски:

- 1) об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск);
- 2) об устранении нарушений права собственности, не связанных с лишением владения (негаторный иск).

Выделяют также другие способы, например, защита прав собственника в случае принятия акта законодательства, прекращающего право собственности.

Право **виндикационного иска** предоставляется собственнику для возвращения вещи, владение которой им утрачено, и состоит в принудительном истребовании имущества из чужого незаконного владения (ст. 282 ГК).

Субъектом права предъявления иска помимо собственника может быть лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления или по иному законному основанию.

Субъект обязанности – незаконный владелец, обладающий вещью на момент предъявления иска.

Объектом виндикационного иска является имущество, которое выбыло из владения собственника и находится у незаконного владельца. Оно должно быть:

а) индивидуально-определенным (виндицируемая вещь не может быть заменена другой);

б) сохраниться в натуре. При отсутствии предмета виндикации (уничтожении вещи) должно предъявляться обязательственно-правовое требование о возмещении убытков.

Условия удовлетворения виндикационного иска зависят от того, добросовестным или недобросовестным приобретателем является незаконный владелец спорного имущества. В основе – субъективный критерий. Добросовестный приобретатель не знал и не должен был знать о том, что приобретает вещь у лица, которое не имело права ее отчуждать; недобросовестный – знал или должен был знать, что его владение вещью незаконно.

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано всегда, а у добросовестного – в определенных случаях (ограничение

виндикации). Для решения вопроса об истребовании имущества имеют значение:

- возмездность приобретения имущества. Если оно приобретено безвозмездно (по договору дарения), оно будет виндицировано;

- способ выбытия имущества из обладания собственника (в случаях возмездного приобретения). Если имущество выбыло помимо воли собственника (титульного владельца), оно подлежит истребованию. Законом не предоставлена возможность истребовать имущество, переданное собственником по договору.

Закон запрещает истребовать у добросовестного приобретателя деньги и ценные бумаги на предъявителя.

Недобросовестный владелец обязан возратить собственнику кроме самой вещи все доходы, которые он извлек за все время владения вещью; добросовестный – только полученные с момента, когда он узнал о незаконности своего владения. Затраты на содержание имущества должны быть компенсированы собственником владельцу – как добросовестному, так и недобросовестному.

**Негаторный иск** представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, т. е. о прекращении таких нарушений, которые не соединены с лишением собственника владения имуществом. Нарушаются либо правомочия пользования (наиболее часто), либо правомочия распоряжения имуществом.

Субъектом права предъявления негаторного иска является владеющий имуществом собственник или титульный владелец (лицо, владеющее имуществом на основании закона или договора).

Субъектом обязанности является нарушитель прав собственника, действующий незаконно.

Содержанием негаторного иска является требование собственника обязать ответчика совершить действия, устраняющие нарушения его прав, и запретить ответчику на будущее время совершить эти действия.

Цель предъявления негаторного иска – устранение дьящегося правонарушения, сохраняющегося к моменту предъявления иска. Правонарушение по негаторному иску не подвержено действию исковой давности и может быть предъявлено в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

## **2.16 Понятие и стороны обязательства в гражданском праве.**

### **Способы обеспечения исполнения обязательств**

**Обязательство** – это вид гражданского правоотношения, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить

деньги и т. п. или воздержаться от определенного действия), а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности ст. 288 ГК). Как вид гражданского правоотношения обязательство имеет свои специфические особенности, отличающие его от других правоотношений, однако между ним и другими видами правоотношений существует и тесная связь. Лицо приобретает право собственности, а также прекращает его, вступая в обязательственные правоотношения с другими лицами, например, в обязательства по купле-продаже, поставке, дарению, мены и т. д.

Обязательства могут возникнуть вследствие действий и событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

**Субъектами обязательства** являются кредитор и должник. Кредитор – лицо, уполномоченное требовать от другого лица (должника) совершения определенного действия или воздержания от действия. На стороне, как кредитора, так и должника может быть не одно, а одновременно несколько лиц. Такое обязательство называется обязательством со множественностью лиц.

**Содержанием обязательства** как вида правовой связи между субъектами является правомочие кредитора требовать совершения определенного действия (либо воздержания от совершения действия) и обязанность должника совершить это действие (либо воздержаться от совершения действия).

**Объектом обязательства** является действие, которое обязан совершить должник либо воздержание от определенного действия. Действия должника чаще всего связаны с вещами или иными благами, например, продуктами интеллектуального творчества, которые признаются предметами исполнения. Это могут быть действия по передаче вещей в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) либо во владение и пользование (например, при сдаче вещи в наем); по выплате денег; по выполнению той или иной работы; по оказанию какой-либо услуги (например, по хранению вещи) и т. д.

Обязательство не создает обязанностей для третьих лиц, то есть не участвующих в нем в качестве стороны. Однако в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, обязательство может создавать права и обязанности для третьих лиц в отношении одной или обеих сторон обязательства. Так, право требования страхового возмещения по договору личного страхования может возникать в случае наступления страхового случая не у застрахованного лица, а у другого лица, которое названо в договоре в качестве выгодоприобретателя.

### **Виды обязательств**

*По основаниям возникновения:*

- 1) договорные;

2) внедоговорные (обязательства из причинения вреда, неосновательного обогащения).

*По объему прав и обязанностей:*

1) простые, состоящие из обязанности одной стороны (должника) совершить определенное действие и права другой – требовать совершения этого действия (в обязательстве, возникающем из договора займа, обычно заемщик обязан вернуть полученную займы сумму, а займодавец вправе требовать ее возврата. В этом обязательстве одна сторона является только должником, другая – только кредитором);

2) сложные или двусторонние обязательства, состоящие из нескольких взаимосвязанных обязательств (каждая из сторон является одновременно и должником по одному обязательству, и кредитором по другому).

*Обязательства с множественностью лиц на стороне должника или кредитора подразделяются:*

1) **н а д о л е в ы е**. Если в таком обязательстве несколько кредиторов и один должник, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения от должника в равной доле с другими кредиторами (ст. 302 ГК). Однако в законе или договоре эти доли могут быть установлены и не равными. Если в обязательстве участвуют несколько должников и один кредитор, то каждый из должников обязан выполнить обязательство в равной доле с другими должниками, если из закона или договора не вытекает иное;

2) **с о л и д а р н ы е**. В солидарном обязательстве, если множественность на стороне должника (солидарная обязанность), кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полностью удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать неполученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не погашено полностью (ст. 304 ГК). При солидарности требования любой из солидарных кредиторов вправе предъявить должнику требование в полном объеме. Исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения перед остальными кредиторами. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить другим кредиторам причитающиеся им доли, поскольку иное не вытекает из отношений между ними;

3) **с у б с и д и а р н ы е** (дополнительные) – обязательства законных представителей несовершеннолетних.

*По связи обязательства с личностью сторон:*

1) тесно связанные с личностью должника или кредитора (договор поручения);

2) обязательства, в которых личность кредитора или должника не влияет на характер обязательства.

Гражданское законодательство предусматривает на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств общие меры государственного принуждения, каковыми являются, в частности, принуждение к исполнению обязательства в натуре и взыскание убытков. Однако не всегда эти меры достаточно эффективны. Не ко всякому обязательству может быть применено принуждение к исполнению в натуре, а наличие и размер убытков не всегда удается доказать кредитору. Следовательно, нужны дополнительные правовые средства имущественного и упреждающего характера, которые в большей мере стимулировали бы должника к надлежащему исполнению обязательства и в то же время давали бы определенные дополнительные гарантии кредитору, что его требования будут удовлетворены, а в случае нарушения обязательства ему будут возмещены убытки.

Такие меры и предусмотрены гражданским законодательством. Они называются способами обеспечения исполнения обязательств и либо устанавливаются соглашением сторон, либо предусматриваются в законе. Все способы носят дополнительный характер по отношению к обеспечиваемому ими основному обязательству. Они могут обеспечивать только действительные, фактически существующие обязательства, не прекратившиеся по какому-либо основанию.

#### **Способы обеспечения исполнения обязательств**

**Неустойка (штраф, пеня)** – это определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения (ст. 311 ГК). Неустойка является одним из самых распространенных способов обеспечения исполнения обязательств, возникающих в сфере предпринимательской деятельности, ее обеспечительная функция проявляется при исполнении таких договоров, как поставка, перевозка и др. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Если неустойка предусмотрена законодательством или соглашением сторон, ее надо возмещать. В то же время кредитор не вправе требовать уплаты неустойки в случаях, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Согласно ст. 312 ГК соглашение о неустойке, штрафе, пени должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Обеспечительная функция неустойки проявляется в стимулировании к исполнению обязательства, так как, будучи установленной законодательством или договором, она в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств подлежит уплате, если даже у

второго субъекта не возникли убытки, или хотя и возникли, но он не может доказать их размера.

*Штраф* – это единократно взыскиваемая сумма за конкретно совершенное нарушение (за поставку недоброкачественной продукции, дефектное выполнение работ, отсутствие маркировки на поставляемых изделиях и т. д.). Штраф иногда взыскивается и за просрочку, которая вышла за известные пределы, в связи с чем дальнейшее начисление пени прекращается.

*Пеня* – это вид неустойки. Она устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства и взыскивается непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени (например, 10, 20 дней) или в течение всего периода просрочки. Пеня определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства и начисляется за каждый день просрочки в размере, например, 0,3 % от суммы невнесенной квартирной платы и т. д.

В зависимости от правовых оснований начисления неустойки различают:

1) **законную неустойку**, предусмотренную как по размеру, так и по условиям взыскания законом, нормой права. Такой характер носит, в частности, неустойка, начисляемая за нарушение грузовых перевозок, недопоставку товаров и т. п.;

2) **договорную неустойку**, которая устанавливается по соглашению сторон, определяющих как размер, так и условия ее взыскания. Следовательно, она возникает в результате договора (соглашения).

Неустойка может сочетаться с возмещением убытков. В связи с этим она подразделяется:

- на зачетную (возмещение убытков происходит не в полной мере, а лишь в части, не покрываемой неустойкой);
- штрафную (возмещение причиненных убытков сверх неустойки);
- исключительную (в этом случае право на взыскание убытков исключается);
- альтернативную (кредитору предоставляется право взыскать по своему выбору либо неустойку, либо возмещение убытков).

**Залог.** Практической сферой применения залога в хозяйственной деятельности является выдача ломбардом денежных ссуд гражданам под залог ценных вещей, банковское кредитование индивидуального жилищного строительства под залог возводимого строения, обеспечение залогом банковского кредитования организаций и т. п.

В договоре залога выступают две стороны: залогодатель (сторона, передающая в залог имущество в качестве обеспечения исполнения обязательства) и залогодержатель (сторона, принимающая это имущество, носящее обеспечительный характер исполнения обязательства).

Залогодержателями могут быть дееспособные граждане, юридические

лица, в том числе иностранные, лица без гражданства, которые вправе владеть имуществом и отчуждать предмет залога (ч. 1 ст. 7 Закона Республики Беларусь «О залоге»).

В качестве залогодержателя во всех случаях выступает кредитор по основному обязательству, а в качестве залогодателя может выступать как должник по основному обязательству, так и любое третье лицо, которое имеет в отношении закладываемого имущества право распоряжаться этим имуществом.

Предметом залога может быть любое имущество, отвечающее следующим требованиям:

- имущество не изъято из гражданского оборота;
- залог этого имущества не запрещен законодательством;
- имеется согласие собственника на залог имущества, закрепленного за юридическим лицом на праве хозяйственного ведения;
- имеется согласие всех собственников на залог имущества, составляющего общую собственность;
- имеются имущественные права на имущество, подлежащее залoгу, в том числе и право залога, которые в соответствии с законодательством могут быть отчуждены.

Законодательством предусмотрена и возможность замены предмета залога. Однако это допускается только с согласия залогодержателя, если законодательством или договором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 326 ГК).

Соглашение о залоге должно быть составлено в письменной форме, а при договоре о залоге транспортных средств, жилых домов, квартир – необходима государственная регистрация (ст. 320 ГК).

Помимо прав установление залога возлагает определенные обязанности на залогодержателя. Он не может пользоваться заложенным имуществом, если такое право ему прямо не предоставлено законом или договором, и обязан надлежащим образом содержать предоставленный ему предмет залога, не допуская его порчи, ухудшения или утраты. При виновном нарушении обязанностей залогодержатель должен возместить убытки, понесенные залогодателем.

Гражданским кодексом Республики Беларусь и Законом Республики Беларусь «О залоге» определены следующие виды залога:

1) залог, при котором предмет залога остается у залогодателя (дома, квартиры, в том числе в многоквартирном доме, предприятия как имущественные комплексы, части предприятий, транспортные средства и другое имущество).

Необходимость установления залога без передачи заложенного имущества залогодержателю связана, по существу, с тем, что это имущество должно использоваться залогодателем по назначению и приносить ему доходы (плоды), за счет которых он может своевременно рассчитаться с

залогодержателем;

2) ипотека. Согласно ст. 38 Закона Республики Беларусь «О залоге» ипотекой признается залог земли и недвижимого имущества, непосредственно связанного с землей.

Предметом ипотеки может быть также предприятие или любой имущественный комплекс в целом, а также часть предприятия (цех, филиал). Допускается ипотека принадлежащих предприятию зданий, сооружений. При этом, как следует из действующего законодательства, ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающего закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю по договору аренды этого участка или его соответствующей части;

3) залог товаров в обороте. Этот вид залога широко применяется для обеспечения возврата кредитов, выдаваемых банками под товарно-материальные ценности.

Залогом товара в обороте признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге (п. 1 ст. 338 ГК). При залоге товаров в обороте предметом залога могут быть товарные запасы, сырье, материалы, полуфабрикаты, комплектующие изделия, готовая продукция и т. п.

Уменьшение стоимости заложенных товаров в обороте допускается соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено договором (ч. 2 п. 1 ст. 338 ГК);

4) залог прав и ценных бумаг. При залоге права определение его стоимости устанавливается соглашением сторон, если иное не следует из законодательного акта, договора или характера самого права.

Порядок осуществления и условия такого залога оговариваются в договоре. Договор залога прав может быть оформлен передачей в залог ее ответственного правоустанавливающего документа, если заложение права подтверждается документом.

К числу прав, которые не могут быть предметом залога, относятся: требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также другие требования, неразрывно связанные с личностью кредитора.

Как следует из действующего законодательства, залог ценной бумаги осуществляется путем письменного соглашения залогодержателя и лица, которому принадлежит ценная бумага, с вручением залогодержателю этой бумаги.

Кроме перечисленных, имеются и другие виды залога, в частности: залог во внешнеэкономических операциях векселей, иностранной валюты и др.

В случае невыполнения залогодателем обеспеченного залогом обязательства залогодержатель вправе получить удовлетворение со стоимости заложенного имущества. Такое право залогодержателя возникает с момента регистрации договора, или с момента заключения договора в соответствующей форме, либо с момента передачи предмета залога. Если предмет залога переходит во владение залогодержателя, то он фактически передается ему.

**Удержание.** Отношения и правовые основания удержания регулируются ст. 340 ГК. В соответствии с этой статьей кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Согласно закону удержание позволяет кредитору (держателю вещи) быть защищенным от последствий возможного неисполнения обязательства, несмотря на то, что после поступления вещи во владение кредитора права на нее приобретены третьим лицом.

Основанием возникновения удержания вещи является договор. В договоре стороны, как правило, оговаривают порядок, условия удержания вещи, а также срок выполнения требований по этому обязательству (например, оплата вещи, приобретенной одним лицом другому лицу, должна быть произведена в срок, оговоренный в соглашении).

**Поручительство** – это договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 341 ГК). Поручительство применяется в основном в отношениях между гражданами, между гражданами и организациями, а иногда и между организациями. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Основанием возникновения поручительства служит договор, заключаемый между кредитором по основному обязательству и лицом, изъявившим согласие быть поручителем за должника по тому же обязательству. Договор поручительства совершается в письменной форме, несоблюдение которой влечет недействительность договора (ст. 342 ГК).

В случае неисполнения обязательства должником кредитор вправе обратиться к поручителю, как к неисправному должнику, так и к поручителю одновременно, либо к одному из них. По общему правилу, поручитель вместе с должником несет перед кредитором солидарную ответственность в объеме всего требования кредитора, включая проценты, возмещение убытков, уплату

неустойки, судебных издержек по взысканию долга, вызванных виновными действиями должника, если иное не предусмотрено договором поручительства. Но самим договором поручительство может быть ограничено только частью требования кредитора с установлением субсидиарной ответственности поручителя, т. е. ответственности лишь в той части долга, которая не может быть взыскана с должника.

Если по одному и тому же обязательству поручительство установлено несколькими лицами, это также порождает для них солидарную ответственность перед кредитором в полной сумме долга.

Поручитель, исполнивший обязательство за должника, занимает место кредитора.

Если должник исполнил свои обязательства перед кредитором, он должен поставить в известность поручителя. В противном случае поручитель, тоже исполнивший это обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику.

Поручительство прекращается:

- с прекращением обеспеченного им обязательства, а также, если обстоятельства по этому обязательству изменились настолько, что привели к увеличению ответственности или иным неблагоприятным последствиям для поручителя без согласия последнего;

- с переводом долга на другое лицо по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;

- если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;

- по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, поручительство прекращается при непредъявлении иска кредитором к поручителю в течение одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (ст. 347 ГК).

**Гарантия** – это договор, в силу которого одна сторона (гарант) обязуется перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица (п. 1 ст. 348 ГК).

Целевое назначение гарантии сводится, главным образом, к обеспечению интересов банка, который выступает в качестве кредитора по кредитам, выдаваемым субъектам хозяйствования.

В качестве гаранта может выступать любое лицо. Гарантийное

обязательство, в отличие от поручительства, никогда не выдается на всю сумму кредита, а предоставляется лишь на недостающую у должника часть собственных оборотных средств. Если поручитель и должник несут, как правило, солидарную ответственность, то ответственность гаранта всегда является субсидиарной и наступает в случаях, когда задолженность не может быть погашена за счет средств самого должника.

При исполнении обязательства за счет средств гаранта последний не занимает в отличие от поручителя место кредитора по основному обязательству и не приобретает права регрессного требования к должнику о возврате выплаченной гарантом суммы: она зачисляется банком на расчетный счет должника и идет на пополнение его оборотных средств.

Если говорить о гарантии в целом, то в зависимости от предмета гарантии она подразделяется на следующие виды:

- *гарантия оплаты*, с помощью которой обеспечиваются платежи по всем договорам;

- *гарантия возврата аванса*. Она обеспечивает, в частности, покупателя, получившего такую гарантию, тем, что в случае неисполнения обязательства продавцом он получит возврат внесенного аванса;

- *гарантия исполнения*. Она обеспечивает надлежащую поставку товара либо выполнение работ или оказание услуг.

Имеется также *таможенная гарантия*. Она выдается для обеспечения оплаты таможенных платежей.

В качестве самостоятельного вида гарантии выделяется **банковская гарантия** – это письменное обязательство, выданное гарантом по просьбе другого лица, по которому гарант обязуется уплатить кредитору денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования об ее уплате.

Банковская гарантия выступает одним из достаточно надежных способов обеспечения исполнения обязательств, поскольку на стороне гаранта выступают банки, иные кредитные организации и страховые компании. К тому же перед кредитором основного обязательства ответственны и должник, и гарант.

С помощью банковской гарантии обеспечиваются платежи в сфере внешнеэкономической деятельности.

**Задатком** признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 351 ГК).

Задаток, как правило, применяется в отношениях между гражданами (например, при найме жилых, дачных помещений, купле-продаже строений и т. п.), изредка – между организациями и гражданами (при страховании жизни, здоровья, оформлении обязательства на подписные издания и т. п.).

В качестве задатка выступает определенная денежная сумма. Ценные бумаги, драгоценности или иные имущественные ценности предметом задатка не признаются. Конкретный размер задатка определяется по усмотрению сторон.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно совершаться в письменной форме.

В отношениях по поводу задатка участвуют две стороны: задаткодатель и задаткополучатель. Задаткодателем называется сторона, вручившая задаток, а задаткополучателем – сторона, принявшая его. При этом задаткодателем является должник, а задаткополучателем – кредитор по основному обязательству.

При исполнении основного обязательства задаток засчитывается в счет его исполнения.

В случае неисполнения наступают иные последствия: сторона, давшая задаток и не исполнившая основное обязательство, теряет сумму задатка, а если не выполнит своей обязанности сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не установлено договором (п. 2 ст. 352 ГК).

Если обязательство будет прекращено до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения, задаток должен быть возвращен без всяких обременений.

Задаток необходимо отличать от аванса. **Аванс** – это имущественное предоставление, вручаемое в счет будущих платежей за выполнение работы, оказание услуг или передачу имущества. Выдача аванса производится, как правило, деньгами. Но в качестве аванса могут служить также материальные ценности, продукты или иные вещи, выдаваемые в счет причитающихся платежей, в то время как в качестве задатка выступают только деньги. Во всех случаях неисполнения договора сторона, получившая аванс, возвращает его в одинарном размере. Следовательно, аванс не выступает в качестве способа обеспечения исполнения обязательства и не удостоверяет заключение договора.

## **2.17 Виды ответственности за нарушение обязательств**

В зависимости от характера правонарушения, субъектного состава и других предусмотренных законом или договором обстоятельств ответственность в обязательствах может быть различной.

Прежде всего, следует различать **договорную и внедоговорную ответственность**.

Договорная ответственность наступает при нарушении стороной

принятых на себя по договору обязательств (доставка, купля-продажа, подряд и т. д.) и определяется соглашением сторон. Внедоговорная ответственность определяется только законом.

В зависимости от количества субъектов, участвующих на обязанной стороне, ответственность может быть:

- 1) долевой;
- 2) солидарной;
- 3) субсидиарной.

**Долевая ответственность** – это основной вид в обязательствах. Суть ее состоит в том, что каждый из должников несет ответственность в определенной доле, установленной законом или договором. Так, правила долевой ответственности установлены для обществ с ограниченной ответственностью. Долевая ответственность может быть установлена и договором. Если ни закон, ни договор не определил доли ответственности, тогда все участники на обязанной стороне несут ответственность в равных долях.

**Солидарная ответственность.** Ее суть состоит в том, что каждый из солидарных должников может нести ответственность за всех остальных, а остальные за одного должника. Солидарная ответственность устанавливается либо законом, либо договором. Так, поручитель несет всегда с должником солидарную ответственность. Кредитор в этих случаях вправе предъявить иск либо должнику, либо поручителю или тому и другому одновременно.

**Субсидиарная ответственность** – это дополнительная ответственность третьего лица перед кредитором на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения должником своего обязательства. Дополнительная ответственность устанавливается по соглашению сторон. Суть ее в том, что третье лицо берет перед кредитором обязательство возместить ему вред, если у должника не окажется имущества, достаточного для покрытия долга. Именно по этому признаку субсидиарная ответственность отличается от солидарной ответственности. Стороны могут договориться о дополнительной ответственности перед кредитором, например, при переводе долга.

Возможны два способа возмещения вреда:

- а) в натуре;
- б) путем возмещения причиненных убытков (реальный ущерб, упущенная выгода).

Возмещение вреда в натуре может состоять в восстановлении вещи, предоставлении вещи такого же рода и качества. Однако такой способ не всегда возможен в силу утраты вещи или, если кредитор требует денежной компенсации, поскольку сама вещь утратила для него интерес. Такое может наблюдаться при просрочке поставки либо утере вещи перевозчиком. В

таких случаях возмещаются убытки.

## 2.18 Гражданско-правовой договор

**Договор** – это соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В гражданском праве договоры являются одним из важнейших оснований возникновения обязательств.

Классификация гражданско-правовых договоров осуществляется по признакам, общим для всех сделок, и признакам, свойственным только договорам.

*1 По способу совершения* договоры делятся:

- **на консенсуальные** – для заключения договора достаточно соглашения сторон по существенным условиям (купля-продажа, подряд);
- **реальные** – кроме соглашения сторон, необходима еще и передача предмета договора (заем, хранение).

*2 В зависимости от распределения прав и обязанностей:*

- **односторонние** – у одной стороны только права, у другой только обязанности (заем);
- **двусторонние** – каждая сторона обладает и правами, и обязанностями (купля-продажа, аренда);
- **многосторонние** – все участники имеют права и обязанности друг по отношению к другу (договор простого товарищества).

*3 В соответствии с присущим договору характером перемещения благ* договоры подразделяются:

- **на возмездные** – когда сторона получает плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей;
- **безвозмездные** – одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

*4 В зависимости от адресации интереса по договору:*

- **в пользу стороны по договору;**
- **в пользу третьего лица** (страхование).

*5 В зависимости от характера юридических последствий:*

- **окончательные** (основные) – договоры, непосредственно порождающие права и обязанности сторон;
- **предварительные** договоры создают лишь обязанность заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

*6 По своей юридической значимости:*

- **главные** – имеют самостоятельное значение;

- **п р и д а т о ч н ы е** – дополняют главные и следуют их судьбе (договор о залоге).

*7 По основаниям заключения:*

- **с в о б о д н ы е** – заключаются по усмотрению самих сторон;

- **о б я з а т е л ь н ы е** – их заключение обязательно для одной или обеих сторон договора (публичный договор). **Публичным** признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (прокат, бытовой подряд и т. п.).

*8 По способу определения условий:*

- договоры **с о в з а и м о с о г л а с о в а н н ы м и у с л о в и я м и**;

- договоры **п р и с о е д и н е н и я** – условия определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и принимаются другой стороной только путем присоединения к предложенному договору в целом.

Договор считается заключенным, если сторонами в требуемой законом форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

**Содержание договора** – это система условий, на которых он заключен.

В гражданском праве условия договора подразделяют:

- на существенные;

- обычные;

- случайные.

**Существенными признаются условия:**

- о предмете;

- названные в законе как существенные;

- относительно которых должно быть достигнуто соглашение по требованию одной из сторон.

**Обычные условия** предусмотрены соответствующими нормативными актами и автоматически вступают в действие в момент заключения договора.

Условия, которые не предусмотрены законодательством и отсутствие которых не имеет значения для признания договора заключенным, считаются **случайными**. Условия договора определяются по усмотрению сторон с учетом норм действующего законодательства.

**Форма договора** подчиняется общим правилам о форме сделок, разновидностью которых является договор, а также специальным правилам о форме договора.

Для многих договоров закон определяет обязательную форму их совершения – **простую письменную** или **нотариальную** (договор дарения). При письменной форме договор может быть заключен одним из следующих способов: путем составления одного документа, подписанного сторонами, путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной,

электронной или иной связи.

Существует общий порядок заключения договора, для которого характерны две стадии:

- предложение (**оферта**);
- принятие этого предложения (**акцепт**).

**Оферта** должна обладать следующими признаками:

- быть достаточно определенной и выражать намерение оферента заключить договор;
- содержать существенные условия договора;
- быть адресована одному или нескольким конкретным лицам.

**Публичная оферта** – содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

Оферта связывает оферента с момента ее поступления адресату.

Под **акцептом** понимается согласие лица принять адресованное ему предложение. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товара, уплата денег и т. д.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте. Акцептант связан своим согласием с момента получения акцепта оферентом.

Отдельные правила регламентируют заключение договора в обязательном порядке и на торгах. По общему правилу договор может быть изменен или расторгнут только по соглашению сторон. В случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, возможно одностороннее изменение условий договора либо его расторжение.

Договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон судом:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- при существенном изменении обстоятельств, из которых исходили стороны при заключении договора;
- в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом и другими актами законодательства или договором.

**Существенным** признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора.

Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (часть вторая п. 1 ст. 421 ГК). В

случае недостижения сторонами соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении договор может быть изменен или расторгнут по требованию заинтересованной стороны в судебном порядке при наличии одновременно условий, определенных законодательством (подп. 1 - 4 п. 2 ст. 421 ГК).

## 2.19 Договор купли-продажи

По договору купли-продажи **продавец** обязуется передать имущество (вещь, товар) в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление **покупателю**, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Предметом договора купли-продажи могут быть имущественные права.

### **Виды договоров купли-продажи:**

- розничная купля-продажа;
- поставка товаров;
- поставка товаров для государственных нужд;
- контрактация;
- энергоснабжение;
- продажа недвижимости;
- продажа предприятия.

**Договор розничной купли-продажи** – это договор, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 462 ГК).

**Договор поставки** – это договор, по которому поставщик (продавец), осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования их в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 476 ГК).

**Договор поставки товаров для государственных нужд** является разновидностью договора поставки. Особенности договора поставки товаров для государственных нужд являются: цель, которая стоит перед этим договором, особый субъектный состав, специальные источники финансирования, использование государственного контракта и договора поставки товаров для государственных нужд. **Предметом государственного контракта** и договора поставки товаров для государственных нужд являются любые товары, отвечающие целям поставок для государственных нужд. Договорные отношения по поставке товаров для государственных нужд

оформляются в письменном виде.

По **договору контрактации** производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (заготовителю) (ст. 505 ГК).

По **договору энергоснабжения** энергоснабжающая организация обязуется подать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать установленный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (ст. 510 ГК).

По **договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости)** продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (п. 1 ст. 520 ГК).

По **договору продажи предприятия** продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (ст. 530 ГК). В соответствии с п. 2 ст. 530 ГК права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца и его товаров, работ или услуг, а также принадлежащие ему на основании лицензии права использования таких средств индивидуализации переходят к покупателю, если иное не предусмотрено договором.

**Объектами** договора купли-продажи могут быть любые вещи, кроме **объектов, изъятых из оборота** (объекты гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается, указаны в актах законодательства), и **ограниченно оборотоспособных объектов** (объекты гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, – определяются в порядке, установленном законодательными актами). Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законодательством или не вытекает из характера товара.

Сторонами договора являются **продавец и покупатель**.

Договор должен быть заключен в **простой письменной форме**.

**Существенные условия:**

- наименование товара;
- количество товара.

При отсутствии этих данных договор не считается заключенным в силу

ст. 420 ГК. Указом Президента Республики Беларусь от 07.03.2000 № 117 предусмотрено, что в качестве существенного условия договора должна указываться цель приобретения товаров (для собственного производства и (или) потребления, вывоза из Беларуси, оптовой и (или) розничной торговли, переработки на давальческих условиях, поставки для госнужд и др.). При отсутствии цели приобретения товара договор, согласно сложившейся судебной практике, считается заключенным, но на продавца (поставщика) и (или) покупателя может быть наложен штраф в размере 10 % от суммы договора.

### **Ответственность сторон**

Продавец несет ответственность перед покупателем:

- **за непередачу проданного товара** (покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи);

- **непередачу принадлежностей и документов**, относящихся к товару (покупатель назначает продавцу разумный срок для их передачи). В случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором;

- **передачу товара, не свободного от прав третьих лиц**, за исключением случая, когда будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар (покупатель имеет право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи);

- **изъятие товара у покупателя третьими лицами** по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи (продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, за исключением случая, когда покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований);

- **нарушение условий договора о количестве переданного товара** (покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и его оплаты, а если он оплачен – потребовать возврата уплаченной за него денежной суммы). Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в договоре, покупатель обязан известить об этом продавца. В случае, когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующим товаром, покупатель вправе, поскольку иное не предусмотрено договором, принять все количество товара. В случае принятия покупателем товара в количестве, превышающем указанное в договоре купли-продажи, дополнительно принятый товар оплачивается по цене, определенной для товара, принятого в соответствии с договором, если иная цена не определена соглашением сторон;

- **нарушение условий договора об ассортименте** (покупатель вправе

отказаться от принятия и оплаты товара, а если он уже оплачен, – потребовать возврата уплаченной денежной суммы);

- **передачу товара ненадлежащего качества** (покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок, возмещения своих расходов на устранение недостатков товара). В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени или выявляются неоднократно либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору;

- **передачу некомплектных товаров** (покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены, доукомплектования товара в разумный срок; если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору потребовать замены некомплектного товара на комплектный, отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы);

- **передачу товара без тары** и (или) упаковки либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке (покупатель вправе потребовать от продавца затарить и (или) упаковать товар либо заменить ненадлежащую тару и (или) упаковку, если иное не вытекает из существа обязательства или характера товара).

Последствия неисполнения обязанностей покупателем:

- продавец имеет право отказаться от исполнения договора в случае, если покупатель отказывается от принятия товара;

- в случае задержки оплаты продавец имеет право требовать оплаты товара и уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами.

### **Извещение продавца**

Покупатель обязан известить продавца о нарушении условий договора купли-продажи о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре и (или) упаковке товара в срок, предусмотренный законодательством или договором, а если такой срок не установлен, – в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено, исходя из характера и назначения товара.

В случае невыполнения указанного правила продавец вправе отказаться полностью или частично от удовлетворения требований покупателя о передаче ему недостающего количества товара, замене товара, не соответствующего условиям договора купли-продажи о качестве или ассортименте, об устранении недостатков товара, о доукомплектовании

товара или замене некомплектного товара на комплектный, о затаривании и (или) упаковке товара либо о замене ненадлежащей тары и (или) упаковки товара, если докажет, что невыполнение этого правила покупателем повлекло невозможность удовлетворить его требования или влечет для продавца несоизмеримые расходы по сравнению с теми, которые он понес бы, если бы был своевременно извещен о нарушении условий договора.

Если же продавец знал или должен был знать о том, что переданные покупателю товары не соответствуют условиям договора купли-продажи, он не вправе отказать покупателю в удовлетворении требований.

Покупатель **обязан оплатить товар** по цене, предусмотренной договором купли-продажи. Если договором не предусмотрена рассрочка в оплате переданного товара, покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью. Если покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с договором товар, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 366 ГК.

Покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара. Поэтому при расчетах за товар платежными поручениями, когда порядок и форма расчетов, а также срок оплаты товара не определены соглашением сторон, покупатель должен оплатить товар непосредственно после его получения, и просрочка наступает по истечении предусмотренного законом или в установленном порядке срока на осуществление банковского перевода, исчисляемого со дня, следующего за получением товара покупателем (согласно ст. 203 Банковского кодекса Республики Беларусь банк обязан осуществлять операции по текущему (расчетному) банковскому счету в течение одного банковского дня, если иной срок не предусмотрен законодательством Республики Беларусь или договором).

## 2.20 Договор мены

Согласно ст. 538 ГК по договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороне **один товар в обмен на другой**. К договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже (гл. 30 ГК), если это не противоречит правилам гл. 31 ГК «Мена» и существу мены.

Термины «бартерный договор» либо «товарообменный договор» в ГК отсутствуют, хотя понятие товарообменного (бартерного) договора дается в актах законодательства. Так, п. 1 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 24.03.1999 г. № 405 «О вопросах ценообразования при проведении товарообменных операций» (далее – постановление № 405) определяет, что **товарообменными операциями являются операции,**

осуществляемые в пределах исполнения договоров, в том числе внешнеэкономических, **предусматривающих обмен товара (продукции), за исключением работ, услуг, на эквивалентное по стоимости количество другого товара** по товарообменным (бартерным) договорам, **предусматривающим полный или частичный расчет в товарной форме.**

В ходе исполнения договора мены **каждая из сторон признается продавцом товара**, который она обязуется передать, и **покупателем товара**, который она обязуется принять в обмен.

Договор мены между юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями должен быть заключен **только в письменной форме.**

В договоре мены должны быть указаны следующие **существенные условия:**

- **цена товара** (товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными, а расходы на их передачу и принятие осуществляются в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности). Договор мены может не содержать условие о цене товара, если товары признаются равноценными, но тогда указывается сумма договора. В случае, когда в договоре товары признаются неравноценными, сторона, передающая товар, цена которого выше, должна выставить платежное требование на разницу в цене, а сторона, передающая товар, цена которого ниже, должна оплатить эту разницу. Суммой договора в таком случае является цена товара большей стоимости. Такой договор мены будет одновременно являться смешанным договором (бартер и купля-продажа), поскольку бартерный договор предусматривает эквивалентный (равный) обмен товарами. Иной порядок оплаты может быть предусмотрен законодательством или договором;

- **количество и наименование товаров;**

- **цель приобретения товаров** (п. 1.1 Указа Президента Республики Беларусь от 07.03.2000 г. № 117 «О некоторых мерах по упорядочению посреднической деятельности при продаже товаров» закрепляет, что при осуществлении торговой посреднической деятельности в качестве существенного условия договора должна указываться цель (цели) приобретения товаров);

- **сроки передачи товаров** (в случае, когда в соответствии с договором мены сроки передачи обмениваемых товаров не совпадают, к исполнению обязательства передать товар стороной, которая должна передать товар после передачи товара другой стороной, применяются правила о встречном исполнении обязательств (ст. 309 ГК);

- **момент перехода права собственности на товары** (если законодательством или договором мены не предусмотрено иное, право

собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по договору мены в качестве покупателей, одновременно с исполнением обязательств обеими сторонами).

### **Ответственность сторон**

Сторона, у которой третьим лицом изъят товар, приобретенный по договору мены, вправе при наличии оснований, предусмотренных ст. 431 ГК («Ответственность продавца в случае изъятия товара у покупателя»), потребовать от другой стороны возврата товара, полученного другой стороной в обмен, и (или) возмещения убытков.

По договору мены могут обмениваться неравноценные товары, и на одной из сторон лежит обязанность уплатить разницу в цене, которая считается денежным обязательством, и, таким образом, в данной части проценты за пользование чужими денежными средствами могут быть взысканы.

## **2.21 Договор дарения**

По договору дарения одна сторона (**даритель**) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (**одаряемому**) вещь в собственность, либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу, либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением.

Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) признается договором дарения и связывает обещавшего, если обещание сделано в надлежащей форме (п. 2 ст. 545 ГК) и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности. Обещание подарить все свое имущество или часть своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. К такого рода дарению применяются правила гражданского законодательства о наследовании.

**Объектами договора дарения** могут выступать:

- вещи, в том числе ценные бумаги;
- имущественные права (требования);
- освобождение от обязанностей перед дарителем или третьим лицом.

Не могут выступать объектами договора дарения вещи, запрещенные в гражданском обороте, а также некоторые вещи ограниченно

оборотоспособные (например, памятники архитектуры, огнестрельное оружие), личные права и обязанности (например, не может быть подарено право требовать возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью). Иные ограниченно оборотоспособные вещи могут передаваться в дар только в случае, когда это допускается законодательством.

**Сторонами договора** могут быть граждане и юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации), государство в лице государственных, органов. Законодательством предусмотрен ряд ограничений:

1) связанных с возрастом дарителя и его дееспособностью (ст. 25, 27, 35 ГК):

- дети до 14 лет, а также лица, признанные в установленном порядке недееспособными, не вправе выступать в качестве дарителя;

- несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, а также лица, над которыми установлено попечительство вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами, вправе дарить вещи, стоимость которых находится в пределах их заработка, стипендии, полученного авторского вознаграждения. Сделки, в которых стоимость предмета дарения превышает указанные суммы, могут совершаться только с разрешения законных представителей, усыновителей, попечителей;

2) связанных со статусом дарителя или одариваемого (ст. 546 ГК):

- законные представители, опекуны, выступающие в качестве дарителя от имени малолетних или недееспособных, могут совершать сделки, в которых сумма предмета дарения не превышает пятикратного размера минимальной заработной платы;

- запрещается дарение государственным служащим (в связи с их должностным положением), работникам лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты (в связи с выполняемыми ими обязанностями по лечению, воспитанию, содержанию) подарков, стоимость которых превышает пятикратный размер минимальной заработной платы;

- запрещается дарение между коммерческими организациями;

3) связанных с формой собственности на предмет дарения (ст. 547 ГК):

- юридическое лицо может подарить вещь, принадлежащую ему на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, только с согласия собственника (исключение составляют подарки, стоимость которых не превышает пятикратного размера минимальной заработной платы);

- имущество, находящееся в общей совместной собственности, может быть подарено только с согласия обоих собственников;

- супруги могут дарить друг другу только имущество, принадлежащее им лично.

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него

отказаться. В этом случае договор дарения считается расторгнутым.

Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован (п. 3 ст. 545 ГК), отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации. Если договор дарения был заключен в письменной форме, даритель вправе требовать от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар.

**Дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому**, может быть совершено **устно**, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т. п.) либо вручения правоустанавливающих документов.

Договор дарения **движимого имущества** должен быть совершен **в письменной форме** в случаях, когда:

1) дарителем является юридическое лицо, и стоимость дара превышает более чем в пять раз установленный законодательством размер базовой величины;

2) договор содержит обещание дарения в будущем. В случаях, предусмотренных в этом пункте, договор дарения, совершенный устно, ничтожен.

Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации.

**Существенные условия** договора дарения:

- указание конкретного предмета дарения. В противном случае договор признается ничтожным;

- время передачи дара. В том случае, если договор предусматривает передачу имущества после смерти дарителя, договор рассматривается как завещание и к нему не применяются нормы, регулирующие договор дарения;

- указание на безвозмездность передачи имущества.

**Ограничения дарения**

Юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее с согласия собственника, если законодательством не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости (ст. 546 ГК).

Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласию всех участников совместной собственности с соблюдением правил, предусмотренных ст. 256 ГК. Доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, ничтожна.

**Даритель вправе отказаться от исполнения договора**, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя ухудшилось. Также вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право, по основаниям, дающим ему право отменить дарение (п. 1 ст. 549 ГК).

**Даритель вправе отменить дарение**, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

По требованию заинтересованного лица **суд может отменить дарение**, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом с нарушением положений акта законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица экономически несостоятельным (банкротом). В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого. В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения.

Правила об отказе от исполнения договора дарения (ст. 548 ГК) и об отмене дарения (ст. 549 ГК) не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости (ст. 546 ГК).

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина вследствие недостатков подаренной вещи, подлежит возмещению дарителем в соответствии с правилами главы 58 Гражданского кодекса, если доказано, что эти недостатки возникли до передачи вещи одаряемому, не относятся к числу явных, и даритель, хотя и знал о них, не предупредил о них одаряемого.

Права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения. Обязанности дарителя, обещавшего дарение, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения.

### **Виды договора**

*1 Пожертвования.* Пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и

учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным, религиозным и иным некоммерческим организациям, а также Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам. На принятие пожертвований не требуется чье-либо разрешения или согласия.

Пожертвование имущества гражданину должно быть, а юридическим лицам может быть обусловлено жертвователем использованием этого имущества по определенному назначению. При отсутствии такого условия пожертвование имущества гражданину считается обычным дарением, а в остальных случаях пожертвованное имущество используется одаряемым в соответствии с назначением имущества. Юридическое лицо, принимающее пожертвование, для использования которого установлено определенное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по использованию пожертвованного имущества.

Если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится вследствие изменившихся обстоятельств невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица-жертвователя – по решению суда.

К пожертвованиям не применяются ст. 549 и 552 ГК Республики Беларусь.

*2 Прощение долга.* Если в качестве предмета дарения выступает освобождение одаряемого от имущественной обязанности перед дарителем, можно говорить о прощении долга (ст. 385 ГК). В данном случае дарение может быть оформлено в виде односторонней расписки.

*3 Цессия.* Если предметом дарения выступают права дарителя в отношении третьих лиц (например, право требования), имеет место цессия. Договор оформляется в соответствии с требованиями ст. 353–361 ГК.

*4 Перевод долга.* Если даритель принимает на себя долги или иные обязательства одариваемого, договор оформляется как перевод долга в соответствии со ст. 362, 363 ГК.

В двух последних случаях требуется заключение дополнительно договора дарения, в котором четко и недвусмысленно закрепляется обещание дарителя.

## 2.22 Договор пожизненного содержания с иждивением

По договору пожизненного содержания с иждивением **получатель ренты** – гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность **плательщика ренты**, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина (или) указанного им третьего лица (лиц). Данный договор является разновидностью договора пожизненной ренты.

По своей правовой природе данный договор является односторонним, возмездным, реальным.

**Срок договора** равен сроку жизни получателя ренты.

Получателем пожизненного содержания с иждивением может быть только гражданин, собственник передаваемого имущества, и (или) указанные им третьи лица. Отношения между сторонами в договоре пожизненного содержания с иждивением носят доверительный характер. К плательщику ренты не предъявляется особых требований.

**Предметом договора** пожизненного содержания с иждивением выступает совокупность разнородных благ:

- жилой дом (его часть), квартира, земельный участок или иная недвижимость;
- материальное обеспечение в натуре, которое может быть заменено выплатой периодических платежей в течение жизни гражданина.

Договор заключается только **в письменной форме** и **подлежит нотариальному удостоверению**.

В договоре пожизненного содержания с иждивением должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением, которая не может быть менее двукратного размера базовой величины, установленной законодательством, – это одно из существенных условий договора. Стороны в договоре могут предусмотреть большую стоимость либо стоимость конкретного предоставления, его вид, форму, качество, а также периодичность выплаты, которая может зависеть от жизненных потребностей иждивенца.

Договор пожизненного содержания с иждивением может быть прекращен по общим основаниям прекращения обязательств (за исключением зачета встречного требования) и специальными основаниям, к которым относятся:

- смерть получателя ренты. Обязательство плательщика ренты, как и сам договор пожизненного содержания с иждивением, прекращается, но лицо, имеющее право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, приобретает право на взыскание рентной суммы с лица, признанного виновным в смерти получателя ренты;
- существенное нарушение обязательств плательщиком ренты. В этом случае получатель ренты имеет право потребовать либо возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты выкупной цены. В выкупную цену ренты не входят расходы плательщика, понесенные в связи с содержанием получателя ренты.

## 2.23 Договор аренды

По договору аренды (имущественного найма) **арендодатель** (наймодатель)

обязуется предоставить **арендатору** (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 577 ГК).

**Объектами аренды** могут являться: земельные участки, обособленные природные объекты, предприятия, имущественные комплексы, здания (часть здания), сооружения (часть сооружения), оборудование, транспортные средства, иные непотребляемые вещи (вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования).

Договор аренды на срок **более одного года**, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, – независимо от срока должен быть заключен **в письменной форме** (ст. 580 ГК). Договор аренды недвижимого имущества **подлежит государственной регистрации**.

Договор, предусматривающий переход в последующем права собственности на имущество к арендатору (ст. 595 ГК), заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества.

Договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимости имущества – за три месяца. Договор, заключенный на срок, превышающий установленный законодательством предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному (например, срок аренды земельных участков не может превышать 99 лет).

**Арендная плата** устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно за каждую из его составных частей в виде:

- определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов; предоставления арендатором определенных услуг;
- передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;
- возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Стороны могут предусмотреть в договоре аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты.

Арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом (арендную плату). Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором аренды. В случаях, когда договором она не определена, считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах. Стороны могут предусматривать в договоре

аренды сочетание указанных форм арендной платы или иные формы оплаты аренды.

Арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, – в соответствии с назначением имущества (ст. 586 ГК).

Договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок договора аренды. Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора аренды или назначением имущества, арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Ст. 587 ГК гласит, что арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды. Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором аренды, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью, – в разумный срок.

Нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта дает арендатору право по своему выбору:

- произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы;
- потребовать соответственного уменьшения арендной платы;
- потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества.

Переход права собственности (пожизненного наследуемого владения) на сданное в аренду имущество к другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды. В случае смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество, его права и обязанности по договору аренды переходят к наследнику. Арендодатель не вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор на оставшийся срок его действия, за исключением случаев, когда заключение договора было обусловлено наличными качествами арендатора.

По требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитального ремонта имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре – в разумные

сроки в тех случаях, когда в соответствии с законодательством или договором производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

В законодательстве или договоре аренды может быть предусмотрено, что арендованное имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды или до его истечения при условии внесения арендатором всей обусловленной договором выкупной цены. Если условие о выкупе арендованного имущества не предусмотрено в договоре аренды, оно может быть установлено дополнительным соглашением сторон, которые при этом вправе договориться о зачете ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену. Законодательством могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества (ст. 595 ГК).

### **Разновидности договора**

**1 Договор проката.** По договору проката арендодатель, который осуществляет сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество во временное владение и пользование в потребительских целях, а арендатор обязуется внести арендную плату в установленном размере и вернуть по истечении установленного срока имущество арендодателю (ст. 597 ГК).

По своей правовой природе договор бытового проката двусторонний, возмездный, консенсуальный, публичный, договор присоединения.

**Предметом договора** бытового проката может быть только движимое (индивидуально-определенное) имущество, используемое для потребительских целей.

**Сторонами договора** бытового проката являются арендодатель и арендатор. Арендодателем могут быть только субъекты хозяйствования, которые осуществляют эту деятельность в качестве постоянной предпринимательской деятельности; арендаторами, как правило, – граждане, однако могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели, арендующие имущество в потребительских целях.

**Форма договора проката** письменная. Договор оформляется обязательством-квитанцией установленного образца, которое и является договором сторон.

Договор бытового проката всегда **срочный** (максимум до 1 года). К этому договору не применяются правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на перезаключение. Договор бытового проката может быть расторгнут по требованию арендатора в любое время.

Арендатор по договору бытового проката не вправе:

- сдавать имущество в субаренду;

- передавать свои права и обязанности другому лицу;
- предоставлять имущество в безвозмездное пользование;
- закладывать арендуемое имущество;
- вносить арендные права в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества или общества.

**2 Договор аренды транспортных средств.** По договору аренды транспортных средств арендодатель предоставляет транспортное средство арендатору за плату во временное владение и пользование.

В ГК выделены две разновидности этого договора:

- аренда транспортного средства с экипажем;
- аренда транспортного средства без экипажа.

По своей правовой природе договор аренды транспортного средства является двусторонним, возмездным, консенсуальным.

Договор заключается в **письменной форме**.

**Срок договора** определяется сторонами.

**По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (п. 1 ст. 603 ГК).

Арендодателем выступает собственник транспортного средства, субъект права хозяйственного ведения или иной титульный владелец транспортного средства. Арендатором может быть субъект хозяйствования.

Арендодатель должен в течение срока действия этого договора поддерживать транспортное средство в надлежащем состоянии, производить текущий и капитальный ремонт. Он несет ответственность за вред, причиненный сданным им в аренду транспортным средством.

Если иное не предусмотрено договором, арендатор вправе сдавать транспортное средство в субаренду без согласия арендодателя.

**По договору аренды транспортного средства без экипажа** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное пользование без оказания услуг по управлению и его технической эксплуатации (ст. 613 ГК). При аренде транспортного средства без экипажа арендатор все делает сам: укомплектовывает экипаж, несет расходы по содержанию и эксплуатации транспортного средства, несет ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

**3 Договор аренды здания или сооружения** – это соглашение, в силу которого арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (ст. 621 ГК).

По своей правовой природе договор аренды здания или сооружения является двусторонним, возмездным, консенсуальным.

**Предметом договора** аренды являются объекты недвижимого имущества – здания и сооружения.

**Цена договора** состоит из уплачиваемой арендной платы в установленном в договоре размере. Размер арендной платы относится к числу существенных условий договора.

Договор аренды здания или сооружения должен быть заключен **в простой письменной форме** путем составления одного документа, подписанного сторонами. Если срок договора составляет или превышает 1 год, договор подлежит **государственной регистрации**.

Передача здания осуществляется по передаточному акту. Одновременно с передачей прав владения и пользования на сданную в аренду недвижимость арендатору передаются и права на земельный участок, необходимый для ее эксплуатации: право аренды или иное предусмотренное в договоре аренды право пользования соответственно в зависимости от того, является арендодатель собственником земельного участка или нет.

**4 Договор аренды предприятия** – это соглашение, по которому арендодатель обязуется предоставить арендатору во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, а арендатор обязуется вносить арендную плату и при прекращении договора возвратить имущественный комплекс. Если иное не предусмотрено правилами об аренде предприятия, то эти отношения регулируются нормами об аренде здания или сооружения.

Под предприятием как объектом гражданских прав понимается имущественный комплекс, который используется для предпринимательской деятельности (земельный участок, здания, сооружения, оборудование, запасы сырья, материалов, права пользования природными ресурсами, иные имущественные права, долги и т. д.). Предприятие признается недвижимостью.

По своей правовой природе договор аренды предприятия является двусторонним, консенсуальным, возмездным.

**По форме** договор аренды предприятия должен представлять единый документ, совершенный в письменной форме, который подлежит государственной регистрации. Договор аренды предприятия считается заключенным с момента такой регистрации.

**Сторонами** по договору аренды предприятия могут быть только субъекты предпринимательской деятельности.

Существенным условием договора аренды предприятия является арендная плата.

**Срок договора** аренды определяется сторонами при заключении договора.

**5 Договор финансовой аренды (лизинга).** По договору финансовой

аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей (ст. 636 ГК). Отношения лизинга урегулированы нормами ГК, а также Положением о лизинге на территории Республики Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 1997 г. № 1769.

По своей правовой природе договор лизинга является двусторонним, консенсуальным, возмездным.

Договор финансовой аренды (лизинга) является разновидностью договора аренды, однако обладает рядом специфических черт.

**Сторонами** в договоре лизинга являются **лизингодатель** и **лизингополучатель**. Лизингодателем может быть юридическое лицо, учредительными документами которого предусмотрена возможность занятия лизинговой деятельностью. Лизингополучателем может быть любой субъект хозяйствования. Сторонами же договора аренды являются арендатор и арендодатель. Ими могут быть физические и юридические лица, государство.

**Предметом лизинга** могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных ресурсов, а предметом договора аренды могут быть индивидуально-определенные непотребляемые вещи, земля, водные ресурсы, участки государственного лесного фонда, а также имущество, используемое для личных и бытовых нужд.

Договор лизинга опосредует только предпринимательскую деятельность. Правила, установленные для лизинга, не распространяются на отношения с участием граждан, не зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей.

#### **Лизинг бывает:**

- *финансовый* – срок аренды передаваемого по лизингу имущества близок к сроку службы такого имущества, и по окончании срока действия договора имущество может быть приобретено лизингополучателем в собственность или возвращено;

- *оперативный* – срок аренды, как правило, небольшой, и имущество возвращается лизингодателю.

## **2.24 Заем и кредит**

**Договор займа** – это соглашение, по которому одна сторона (**займодавец**) передает в собственность другой стороне (**заемщику**) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или

равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

По своей правовой природе договор займа является реальным, односторонним, возмездным или безвозмездным.

Предметом договора займа являются деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками. Они передаются заемщику в собственность с условием возвращения займодавцу не этих же денег или вещей, а такой же суммы денег или равного количества вещей.

Договор займа должен быть заключен **в письменной форме**. Он может быть оформлен векселем или облигацией.

#### **Виды договора займа:**

- целевой заем (заем выдается на определенные цели, и займодавец приобретает полномочия контроля за целевым использованием суммы займа);

- заем, оформленный векселем или облигацией;

- договор государственного займа (данный вид договора имеет специальное регулирование, что обусловлено его субъектным составом);

- коммерческий заем (осуществляется без специального оформления в силу одного из условий заключенного договора).

**Сторонами договора займа** являются заемщик и займодавец. Ими могут быть как физические, так и юридические лица. Особый субъектный состав имеет договор государственного займа – заемщиком в нем выступает Республика Беларусь или административно-территориальная единица.

#### **Существенные условия договора займа**

Единственным существенным условием договора займа является его **предмет**, то есть количество передаваемых вещей (сумма денежных средств). В договоре займа может быть не определен даже срок. В таком случае заем должен быть возвращен заемщиком в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем требования об этом (п. 1 ст. 763 ГК).

Если в договоре займа не определено иное, то он предполагается процентным и проценты исчисляются в размере ставки рефинансирования, установленной Нацбанком, то есть, чтобы заем был беспроцентным, это должно быть прямо определено в договоре. Однако в том случае, когда предметом займа являются не деньги, а иные вещи, договор предполагается беспроцентным. Если имеет место коммерческий заем, он также предполагается беспроцентным, если иное не определено договором. Если иное не установлено соглашением сторон, проценты должны уплачиваться ежемесячно.

При несвоевременном возврате займа помимо процентов за пользование займом с заемщика могут быть взысканы проценты за неисполнение денежного обязательства. Размер таких процентов в случае отсутствия иного соглашения сторон определяется ставкой рефинансирования Нацбанка.

## **Кредитный договор**

По кредитному договору банк или небанковская кредитно-финансовая организация (кредитодатель) обязуется предоставить денежные средства (кредит) другому лицу (кредитополучателю) в размере и на условиях, предусмотренных договором, а кредитополучатель обязуется возвратить кредит и уплатить проценты за пользование им.

### **Виды кредитов**

К **краткосрочным кредитам** относятся:

- 1) кредиты, предоставленные на цели, связанные с созданием и движением текущих активов, без ограничения по сроку;
- 2) иные кредиты, предоставленные на срок до 12 месяцев включительно, за исключением кредитов, предоставленных на цели, связанные с созданием и движением долгосрочных активов.

К **долгосрочным кредитам** относятся:

- 1) кредиты, предоставленные на цели, связанные с созданием и движением долгосрочных активов, без ограничения по сроку;
- 2) иные кредиты, предоставленные на срок свыше 12 месяцев, за исключением кредитов, предоставленных на цели, связанные с созданием и движением текущих активов.

Сторонами договора являются:

- **кредитодатель** – всегда выступает банк или небанковская кредитно-финансовая организация. Небанковская кредитно-финансовая организация вправе предоставлять кредиты только за счет собственных средств. Для размещения денежных средств в форме кредита необходимо получение соответствующей лицензии Нацбанка Республики Беларусь в соответствии с Инструкцией о порядке государственной регистрации и лицензирования деятельности банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, утвержденной постановлением Правления Нацбанка от 28. 06. 2001 № 175;

- **кредитополучатель** – могут быть кредитоспособные юридические лица, индивидуальные предприниматели, физические лица. Юридические лица должны обладать право-, дееспособностью. Физические лица должны достичь совершеннолетнего возраста (18 лет) и быть дееспособными.

Кредитный договор должен быть заключен **в письменной форме**. Несоблюдение письменной формы кредитного договора влечет его недействительность.

Статья 142 БК **к существенным условиям** кредитного договора относит:

- **сумму** кредита с указанием валюты кредита;
- **проценты** за пользование кредитом и порядок их уплаты;
- **целевое использование** кредита;
- **сроки и порядок** предоставления и погашения кредита;
- **способ обеспечения исполнения** обязательств по кредитному договору;
- **ответственность** сторон за невыполнение условий договора;

- **иные условия**, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Кредиты могут предоставляться юридическим лицам в белорусских рублях и в иностранной валюте. Кредиты в иностранной валюте предоставляются юридическим лицам преимущественно на валютоокупаемые проекты. В связи с высокими процентными ставками по рублевым кредитам субъекты хозяйствования предпочитают брать валютные кредиты и в дальнейшем конвертировать сумму валютного кредита в белорусские рубли.

Кредитный договор действует с момента его заключения и до полного исполнения сторонами своих обязательств, вытекающих из кредитного договора (ст. 139 БК). Срок пользования кредитом исчисляется со дня его предоставления до полного погашения кредитополучателем своих обязательств по погашению кредита.

Днем предоставления кредита считается день, когда сумма кредита зачисляется на счет кредитополучателя либо перечисляется банком на оплату расчетных документов, представленных кредитополучателем.

Кредитодатель при заключении кредитного договора с каждым конкретным кредитополучателем определяет размер процентов за пользование кредитом. В случае если кредит предоставляется за счет бюджетных средств либо за счет других централизованных ресурсов, размер процентов за пользование кредитом определяет распорядитель указанных средств. Проценты за пользование кредитом уплачиваются ежемесячно.

## 2.25 Договор подряда

По договору подряда одна сторона (**подрядчик**) обязуется выполнить по поручению другой стороны (**заказчика**) определенную работу и сдать ее результат заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат и оплатить его (уплатить цену работы) (п. 1 ст. 656 ГК).

Договор подряда является **консенсуальным, возмездным и двусторонним**.

Структура договорных связей при подряде может быть усложнена участием в исполнении других лиц. Если из акта законодательства или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить требуемую в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (**субподрядчиков**). В этом случае он выступает в роли **генерального подрядчика** (п. 1 ст. 660 ГК) и является ответственным за действия третьих лиц.

Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств

субподрядчиком, а перед субподрядчиком – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

По общему правилу заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком, но иное может быть предусмотрено законодательством или договором (п. 3 ст. 660 ГК).

Другие лица могут участвовать в исполнении, заключив договор на выполнение отдельных работ непосредственно с заказчиком. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком. Для заключения такого договора заказчик должен получить согласие генерального подрядчика (п. 4 ст. 660 ГК).

На стороне подрядчика могут выступать одновременно два или более лиц. Если предмет обязательства неделим, эти лица признаются по отношению к заказчику солидарными должниками и соответственно солидарными кредиторами. При делимости предмета обязательства, а также в других случаях, предусмотренных законодательством или договором, каждое из них приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику в пределах своей доли (ст. 661 ГК).

**Существенными условиями договора подряда являются его предмет и срок выполнения работы.** Предметом договора подряда является возмездное выполнение определенной работы и передача ее результата. Таким образом, предмет состоит из двух элементов: подлежащей выполнению работы и обусловленного договором результата, передаваемого заказчику.

Цена работы не является существенным условием подрядного договора, так как при отсутствии в договоре указаний на цену или способы ее определения применяются правила п. 3 ст. 394 ГК, предусматривающего оплату работы исходя из обычно применяемых за аналогичные работы цен с учетом необходимых расходов, понесенных сторонами (п. 1 ст. 663 ГК). Но для отдельных видов договоров подряда цена работы имеет существенное условие. Так, цена в договоре строительного подряда должна быть обусловлена сметой.

Для заказчика важен не только результат работы, но и срок ее выполнения. При подряде он определяется сроком начала работы и сроком ее окончания, которые должны быть указаны в договоре. Стороны могут предусмотреть также сроки начала и завершения отдельных ее этапов (промежуточные сроки). Подрядчик отвечает за нарушение всех этих сроков, если иное не установлено законодательством или договором. Но только при нарушении конечного срока работы подрядчик отвечает за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия случайно наступившей во время ее невозможности исполнения (ст. 662 ГК).

Исполнение договора со стороны подрядчика будет надлежащим, если работа выполнена качественно. Прежде всего, качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда. При отсутствии или неполноте таких условий качество определяется требованиями, обычно предъявляемыми к работам соответствующего рода.

**ГК выделяет следующие виды договора подряда:** бытовой подряд; строительный подряд; подряд на проектные и изыскательские работы; подрядные работы для государственных нужд. Можно также выделить договоры: на изготовление (создание) вещи; на переработку (обработку) вещи; на выполнение другой работы.

**Договор строительного подряда** – соглашение, по которому подрядчик обязуется построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить строительные или иные специальные монтажные работы и сдать их заказчику, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и уплатить обусловленную цену.

**По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ** подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать проектно-сметную документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (п. 1 ст. 713 ГК).

**По договору на выполнение научно-исследовательских работ** исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по **договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ** – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а другая сторона (заказчик) обязуется принять работу и оплатить.

## 2.26 Перевозка

**Перевозка** – пространственное перемещение грузов и людей, которое осуществляется в движущихся транспортных средствах (вагонах, платформах, судах (речных, морских, воздушных), автомобилях). Эти отношения возникают между перевозчиком и лицом, нуждающимся в его услугах, и опосредуются договором перевозки.

Выделяют следующие **виды перевозок:**

1) *в зависимости от вида транспорта:*

- железнодорожные;
- автомобильные;
- внутренние водные (речные);
- воздушные;
- морские;

2) *в зависимости от предмета, на который направлены услуги перевозчика:*

- перевозка грузов;
- перевозка пассажиров и багажа;
- перевозка почты;

3) *в зависимости от пространственного перемещения грузов и пассажиров:*

- внутренние, выполняемые в пределах Республики Беларусь;
- международные – перевозки, совершаемые за пределы республики;

4) *в зависимости от используемого количества транспорта:*

- смешанные, когда используется не менее двух видов транспорта.

**Договор перевозки груза** – соглашение, в силу которого одна сторона (**перевозчик**) обязуется доставить вверенный ей другой стороной (**отправителем**) груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (**получателю**), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст. 739 ГК).

По своей правовой природе договор перевозки двусторонний, возмездный, реальный (чартер – консенсуальный), публичный, договор в пользу третьего лица.

**Стороны договора** – перевозчик и отправитель. Перевозчики – коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие перевозки по закону или на основании лицензии, отправители – юридические и физические лица, от имени которых сдается для перевозки груз и оформляется перевозочный документ. Управомоченное на получение груза лицо является грузополучателем (физическое или юридическое лицо). Он не является стороной по договору (кроме случаев, когда он одновременно является грузоотправителем), однако имеет определенные права и обязанности по отношению к перевозчику (это договор в пользу третьего лица). В литературе высказывается мнение, что грузополучатель также является стороной договора.

**Предмет договора** – транспортная деятельность перевозчика по доставке груза в место назначения, т. е. оказание услуги фактического характера.

Договор оформляется документами установленной формы, сведения, содержащиеся в нем, определяются применительно к каждому виду транспорта нормативно, документ составляется на имя грузополучателя грузоотправителем и подписывается им. Договоры железнодорожной, внутренне-водной, воздушной и в некоторых случаях морской перевозки оформляются накладной (транспортной накладной), которая удостоверяет заключение договора перевозки груза, отражает основные права и обязанности отправителя и перевозчика, а при несохранности груза является необходимым условием для предъявления претензии и иска к перевозчику. В ней отражены сведения о самом грузе, о размере взысканной

провозной платы и др.

Основанием возникновения обязательства является договор об организации перевозок грузов. По договору об организации перевозок грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец передавать к перевозке грузы в обусловленном объеме; определяются объемы, сроки предоставления транспортных средств и грузов, порядок расчетов и другие условия.

Перевозчик должен подать отправителю под погрузку обусловленное количество транспортных средств, исправных и в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Грузоотправитель вправе отказаться от непригодных для перевозки транспортных средств.

Грузоотправитель обязан предъявить груз для перевозки. Сдаваемый к перевозке груз должен быть поименован, затарен, упакован. Масса груза определяется перевозчиком или грузоотправителем или совместно в зависимости от вида транспорта (железная дорога сама определяет массу груза). Погрузка осуществляется перевозчиком или грузоотправителем в зависимости от вида транспорта (на автомобильном транспорте – грузоотправителем), места погрузки, свойства груза и других факторов.

**Обязанности перевозчика:**

- доставить груз в пункт назначения в установленный срок;
- обеспечить сохранность груза в пути следования;
- выдать груз уполномоченному на его получение лицу;
- выгрузить груз (если такая обязанность не лежит на грузополучателе);
- при выгрузке проверить массу груза, количество мест и состояние груза;
- при неявке грузополучателя за грузом передать груз на хранение.

**Права перевозчика:**

- получить провозную плату;
- удерживать переданные для перевозки грузы в обеспечение причитающейся провозной платы и других платежей по перевозке.

**Обязанности грузоотправителя:**

- внести провозные платежи;
- в случае нарушения условий договора перевозки до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, предъявить ему претензию в порядке, предусмотренном законодательством.

**Права грузоотправителя:**

- требовать доставки груза в пункт назначения.

Несмотря на то, что грузополучатель не является стороной договора перевозки, законодатель наделяет его правами и обязанностями.

**Обязанности грузополучателя:**

- произвести окончательные расчеты с перевозчиком, если это необходимо по условиям договора;
- принять груз от перевозчика и вывезти его в установленный срок;

- если это предусмотрено условиями договора, очистить перевозочные средства от остатков груза, мусора, а в необходимых случаях промыть перевозочные средства и продезинфицировать их (при железнодорожной перевозке).

#### **Права грузополучателя:**

- отказаться от принятия груза, если качество груза в результате его повреждения или порчи изменилось настолько, что исключается возможность полного или частичного его использования в соответствии с первоначальным назначением (при воздушных и водных перевозках).

#### **Ответственность перевозчика** наступает:

1) за **несохранность груза** – т.е. за утрату, недостачу, порчу, повреждение груза.

**Утрата** — не только гибель, но и выбытие груза из обладания перевозчика, невозможность выдать груз получателю по истечении установленных сроков, выдача груза неуправомоченному лицу. Груз признается утраченным, если перевозчик не выдал его получателю по истечении определенного транспортными уставами времени (при железнодорожной перевозке в течение 30 дней после окончания перевозки). Перевозчик несет ответственность за несохранность груза с момента принятия груза к перевозке до передачи получателю, если не докажет, что утрата, недостача, повреждение груза вызваны обстоятельствами, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

Ответственность перевозчика за несохранность груза установлена в форме **возмещения убытков**. Размер убытков определяется по следующим правилам:

- при утрате или недостаче груза – в размере стоимости утраченного или недостающего груза;

- при повреждении (порче) – в размере суммы, на которую понизилась стоимость груза;

2) **просрочку доставки груза** при наличии его вины независимо от ее формы. Ответственность предусмотрена в форме **штрафа**, размер которого определяется на различных видах транспорта по-разному.

Ответственность грузоотправителя наступает:

- за неуплату или просрочку уплаты за перевозку;

- превышение грузоподъемности вагона (контейнера) (на железной дороге).

**По договору перевозки пассажира перевозчик** обязуется перевезти **пассажира** в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется оплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа.

По своей правовой природе договор перевозки пассажира является консенсуальным, возмездным, двусторонним, публичным.

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется **билетом**, в котором указываются все существенные условия договора. При перевозке пассажиров городским транспортом заключение договора осуществляется путем совершения конклюдентных действий (осуществление платежа жетоном, пластиковой карточкой или талоном). Стоимость услуг определяется соглашением сторон. Однако плата за перевозку пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортным законодательством. Для некоторых категорий граждан устанавливаются льготы по оплате.

Права и обязанности пассажира регламентируются специальным законодательством по отдельным видам транспорта.

#### **Основные права пассажира:**

- провозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях;
- провозить с собой ручную кладь в пределах установленных норм;
- сдавать к перевозке багаж за плату по тарифам.

#### **Обязанности пассажира:**

- своевременно оплатить услуги по перевозке;
- соблюдать правила перевозок, установленные на отдельных видах транспорта.

**Договор перевозки багажа** – соглашение, в силу которого перевозчик обязуется доставить багаж, сданный ему пассажиром, в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить за перевозку багажа установленную плату.

По своей правовой природе это договор двусторонний, возмездный, реальный, публичный.

Перевозка багажа оформляется **багажной квитанцией**.

Предъявлению иска, вытекающего из перевозки груза, предшествует предъявление претензии к перевозчику в силу ст. 751 ГК.

Претензия составляется в письменной форме с изложением требований к перевозчику, подтвержденных документами, обосновывающими их, и признается предъявленной надлежащим образом при соблюдении установленных транспортным законодательством правил.

Для обращения к перевозчику с претензией транспортное законодательство устанавливает сроки, именуемые претензионными. Ни продлению, ни восстановлению они не подлежат, а их пропуск погашает право заявителя на предъявление иска в суд. Таких сроков два: по претензиям об уплате штрафов – 45 дней, по остальным требованиям – 6 месяцев. Ответ на претензию должен быть дан в течение 30 дней.

Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения ответа в 30-дневный срок.

Срок исковой давности по требованиям, возникающим из перевозки

грузов, – 1 год.

## 2.27 Договор хранения

**По договору хранения** одна сторона (**хранитель**) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (**поклажедателем**), и возвратить эту вещь в сохранности.

**Предметом хранения** могут быть любые вещи, в том числе деньги, ценные бумаги, документы, иное движимое имущество. Недвижимые вещи могут быть предметом хранения только по договору о секвестре (п. 3 ст. 816 ГК). На хранение могут быть переданы как индивидуально-определенные вещи, так и вещи, определенные родовыми признаками. Последние по смыслу ст. 780 ГК должны храниться обособленно от других вещей. В случаях, прямо предусмотренных договором, допускается хранение вещей, определенных родовыми признаками, с обезличением (так называемое иррегулярное хранение).

Сторонами договора могут быть как граждане, так и юридические лица. В качестве поклажедателя может выступать как собственник вещи, передаваемой на хранение, так и ее владелец либо пользователь.

**Форма договора** хранения зависит, прежде всего, от вида договора (консенсуальный он или реальный), стоимости договора, состава участников и других обстоятельств.

**Реальный договор** хранения (договор, направленный на обеспечение сохранности уже переданной вещи) заключается **в письменной форме** в случаях, указанных в ст. 162 ГК, то есть когда речь идет о сделках юридических лиц между собой и с гражданами, а также о сделках между гражданами, если стоимость вещи превышает установленный законом размер. **Консенсуальный договор** хранения (договор, согласно которому хранитель обязуется принять на хранение вещь, которая передается поклажедателем в обусловленный договором срок) должен быть заключен **в письменной форме** независимо от состава участников этого договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение.

Заключение договора в письменной форме предполагает, как правило, составление одного документа, подписываемого сторонами. Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем путем выдачи поклажедателю:

- 1) сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;
- 2) номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законодательством либо обычна для данного вида хранения.

Несоблюдение простой письменной формы договора не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем.

#### **Существенные условия**

Договор хранения должен содержать следующие обязательные условия:

- наименование сторон и их реквизиты;
- предмет хранения, то есть наименование и особенности вещей, сдаваемых на хранение;
- время заключения договора.

В консенсуальном договоре хранения существенным является условие о сроке исполнения хранителем обязательства принять вещь на хранение, поклажедателем – передать вещь на хранение.

Цена договора указывается в возмездных договорах хранения в тех случаях, когда она определяется соглашением сторон, а не устанавливается на основе действующих ставок и тарифов.

#### **Дополнительные условия**

В качестве дополнительных условий сторонами могут быть также определены:

- условия хранения вещей, принятых на хранение, а также меры, которые должны учитываться при оценке действий хранителя по обеспечению сохранности вещей, принятых на хранение;
- срок хранения, который определяется как период времени, в течение которого вещь может находиться на хранении;
- возможность смешения вещей, обладающих родовыми признаками, с вещами такого же рода и качества других поклажедателей;
- возможность передачи вещей на хранение третьему лицу;
- условие о размере вознаграждения за хранение по истечении срока хранения.

#### **Хранитель обязан:**

1) принять вещь на хранение в соответствии с заключенным договором (в консенсуальном договоре хранения – принять вещь на хранение в предусмотренный договором срок);

2) хранить вещь в течение обусловленного договором срока, а если срок договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из условий договора – хранить вещь до востребования ее поклажедателем;

3) обеспечить сохранность переданной на хранение вещи;

4) незамедлительно уведомить поклажедателя о необходимости изменения условий хранения вещи, предусмотренных договором;

5) незамедлительно уведомить поклажедателя о передаче вещи на хранение третьему лицу в случаях, когда хранитель вынужден к этому силою обстоятельств в интересах поклажедателя и лишен возможности получить его согласие;

6) запросить поклажедателя о его согласии на производство чрезвычайных расходов на хранение;

7) вернуть вещь, переданную на хранение, поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, по первому требованию, даже в случае неистечения предусмотренного договором срока хранения;

8) передать поклажедателю (получателю) одновременно с возвратом вещи плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено договором.

**Хранитель вправе:**

1) требовать от поклажедателя в случаях, если срок хранения определен моментом востребования вещи, взять вещь обратно с предоставлением для этого разумного срока;

2) пользоваться переданной на хранение вещью в случаях, когда такое пользование необходимо для обеспечения сохранности вещи и не противоречит договору;

3) изменить способ, место и иные условия хранения, если такое изменение необходимо для устранения опасности утраты, недостачи или повреждения вещи;

4) самостоятельно продать вещь или часть ее, если во время хранения возникла реальная угроза порчи вещи, либо вещь уже подверглась порче, либо возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить ее сохранность, а своевременного принятия мер со стороны поклажедателя ожидать нельзя;

5) в любое время обезвредить либо уничтожить принятые на хранение легко воспламеняющиеся, взрывоопасные или вообще опасные по своей природе вещи, если поклажедатель при сдаче их на хранение не предупредил хранителя об этих свойствах; профессиональный хранитель вправе воспользоваться правом на обезвреживание либо уничтожение принятых на хранение вещей с опасными свойствами, если такие вещи были сданы на хранение под другим наименованием, и хранитель не мог удостовериться в их опасных свойствах путем наружного осмотра при их принятии;

6) передать с согласия поклажедателя вещь на хранение третьему лицу;

7) отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя незамедлительно забрать сданную на хранение вещь при просрочке уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено;

8) если иное не предусмотрено договором, после письменного предупреждения поклажедателя при неисполнении последним своей обязанности взять вещь, переданную на хранение, обратно, в том числе уклонении от получения вещи, самостоятельно продать вещь в порядке и на условиях, предусмотренных п. 2 ст. 789 ГК.

**Поклажедатель обязан:**

1) известить хранителя о свойствах легковоспламеняющихся, взрывоопасных, иных опасных по своей природе вещей, сдаваемых на хранение;

2) незамедлительно забрать у хранителя сданные на хранение вещи с опасными свойствами в случае, когда, несмотря на соблюдение хранителем условий хранения, эти вещи стали опасными для окружающих, имущества хранителя и третьих лиц;

3) немедленно забрать вещь по истечении срока, обусловленного договором хранения, либо срока, предоставленного хранителем для обратного получения вещи;

4) уплатить хранителю вознаграждение за хранение по окончании хранения (по истечении каждого периода, если оплата хранения предусмотрена по периодам), а также уплатить соразмерное вознаграждение за хранение вещи по истечении срока хранения, если таковое имело место;

5) возместить хранителю произведенные им необходимые расходы на хранение, если законодательством или договором не предусмотрено иное;

6) возместить хранителю чрезвычайные расходы на хранение в случаях и на условиях, предусмотренных ст. 788 ГК;

7) возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах.

#### **Поклажедатель вправе:**

1) по консенсуальному договору хранения требовать принятия вещи на хранение, определения срока и условий хранения;

2) потребовать возврата ему вещи, сданной на хранение, в любое время, в том числе до истечения срока хранения;

3) потребовать от хранителя передачи ему плодов и доходов, полученных за время хранения вещи, если иное не предусмотрено договором;

4) требовать от хранителя возмещения убытков, причиненных утратой, недостачей или повреждением вещей, сданных на хранение;

5) отказаться от вещи в случаях, когда в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, и потребовать возмещения стоимости вещи, а также других убытков, если иное не предусмотрено законодательством или договором хранения.

Договор хранения может быть **возмездным** и **безвозмездным**. Размер вознаграждения хранителя за хранение и порядок его выплаты, а также порядок возмещения расходов хранителя на хранение вещи могут определяться договором. Если договором хранения не предусмотрено иное, то:

- вознаграждение за хранение должно быть уплачено хранителю по

окончании хранения, а если оплата хранения предусмотрена по периодам, оно должно выплачиваться соответствующими частями по истечении каждого периода;

- расходы хранителя за хранение вещи включаются в вознаграждение. При безвозмездном хранении поклажедатель обязан возместить хранителю произведенные им необходимые расходы на хранение вещи.

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение, по основаниям, предусмотренным ст. 372 ГК. Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей независимо от вины, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

В случае если утрата, недостача или повреждение принятых на хранение вещей имели место после того, как наступила обязанность поклажедателя взять эти вещи обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, возмещаются хранителем в соответствии со ст. 364 ГК, включая реальный ущерб и упущенную выгоду, если законодательством или договором не предусмотрено иное. Если хранение было безвозмездным, то убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, возмещаются:

1) за утрату и недостачу вещей – в размере стоимости утраченных или недостающих вещей;

2) за повреждение вещей – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость.

### **Хранение на товарном складе**

**Договор складского хранения** – это соглашение, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

**Форма договора** – письменная, она считается соблюденной, если заключение договора и принятие товара на склад удостоверены складскими документами (**двойное складское свидетельство, простое складское свидетельство, складская квитанция**).

При возврате товара товаровладельцу каждая из сторон вправе требовать осмотра товара и проверки его количества. Размер ответственности товарного склада за убытки, возникшие в результате ненадлежащего хранения, определяется стоимостной оценкой товара, указанной в складском свидетельстве, а если она не указана – то оценкой,

установленной в договоре хранения при размещении товара на хранение.

### **Специальные виды хранения**

#### **1 Хранение в ломбарде**

По своей правовой природе договор хранения в ломбарде является возмездным, реальным, публичным.

**Предметом договора** являются вещи, в том числе золотые изделия и изделия из драгоценных камней, предметы домашнего обихода и личного пользования.

Договор оформляется выдачей **именной сохранной квитанции**. Вещь, сдаваемая на хранение в ломбард, подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и в месте их принятия на хранение. Ломбард обязан страховать вещи в размере полной суммы оценки.

Срок (наряду с предметом) относится к числу существенных условий договора, он указывается в **именной сохранной квитанции**. Если по истечении срока вещь не востребована, ломбард обязан хранить ее в течение 2 месяцев; потом она может быть продана в порядке реализации заложенного имущества, а оставшаяся сумма возвращается поклажедателю.

#### **2 Хранение ценностей в банке**

**Предмет договора** – ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и ценности, в том числе документы. Хранителем является специальный субъект – банк.

Договор оформляется выдачей **именного сохранного документа**, по предъявлению которого осуществляется выдача хранимых вещей.

Договор хранения ценностей в банке – смешанный договор, включающий элементы аренды; в основе такого договора лежит договор аренды сейфа.

#### **3 Хранение в камерах хранения транспортных организаций**

**Предмет договора** – вещи граждан (не только пассажиров). Хранителем является камера хранения, принадлежащая транспортной организации. Договор является публичным, реальным.

Договор оформляется выдачей **квитанции** или **номерного жетона**. Убытки (в пределах сумм их оценки), причиненные поклажедателю вследствие утраты, недостачи или повреждения вещей, сданных на хранение, подлежат возмещению в течение 24 часов с момента предъявления соответствующих требований.

#### **4 Хранение в гардеробах организаций**

Хранителем выступает организация, имеющая гардероб. Гардероб – место, специально оборудованное для хранения вещей. Существуют гардеробы ведомственные (предназначенные для хранения вещей работников данного предприятия (организации)) и гардеробы общего пользования (для хранения вещей всех граждан – в театрах, ресторанах, столовых и т. д.).

Договор оформляется выдачей **номерного жетона**. Хранение предполагается безвозмездным, если вознаграждение за хранение не оговорено при сдаче вещи на хранение. В любом случае на хранителя вещи возложена обязанность принять все меры к сохранению переданной на хранение вещи.

### **5 Хранение в гостинице**

Сторонами договора являются: **хранитель – гостиница** (пансионат, санаторий и т. п.) и **поклажедатель – постоялец** (физическое лицо, проживающее в гостинице). Услуги по хранению вещей граждан гостиница обязана предоставлять на безвозмездной, бездоговорной основе, однако хранение денег, ценных бумаг и ценных вещей осуществляется на возмездной основе с обязательным заключением договора хранения.

Сделанное гостиницей объявление о том, что она не несет ответственности за сохранность вещей, не освобождает ее от ответственности.

### **6 Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)**

По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, которое принимает обязанность по разрешению спора вернуть вещь тому, кому она будет присуждена по решению суда или соглашению спорящих лиц.

Хранителем может быть как лицо, назначенное судом, так и лицо, определяемое по взаимному согласию спорящих сторон. Во всех случаях требуется согласие хранителя.

**Предметом договора** может быть движимое и недвижимое имущество. Хранение является возмездным, если договором или решением суда не предусмотрено иное. Вознаграждение хранителю выплачивается за счет спорящих сторон.

## **2.28 Страхование**

**По договору страхования** одна сторона (**страховщик**) обязуется при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (**страхователю**) или третьему лицу (**выгодоприобретателю**), в пользу которого заключен 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).

По своей правовой природе договор страхования является двусторонним, возмездным, реальным, рисковым.

Договор страхования должен быть заключен **в письменной форме**, ее несоблюдение влечет недействительность договора страхования, за исключением договора обязательного государственного страхования.

Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса, подписанного страховщиком.

Различают **разовый** и **генеральный страховой полис**. По разовому страховому полису осуществляется единовременное страхование имущества одного предмета, а по генеральному полису – страхование разных партий однородного имущества. Страхование по генеральному полису упрощает процедуру заключения договора и обеспечивает непрерывность страхования. Страховые документы могут быть именными и на предъявителя.

Существенными для договора страхования при личном страховании являются условия:

- о застрахованном лице;
- характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая);
- размере страховой суммы;
- размере страхового взноса и сроках его уплаты;
- сроке действия договора.

Существенными для договора страхования при имущественном страховании являются условия:

- об имуществе либо имущественном интересе, являющемся объектом страхования;
- характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование;
- размере страховой суммы;
- сумме страхового взноса и сроках его уплаты;
- сроке действия договора.

Предметом договора страхования являются те услуги, которые оказывает страховщик страхователю, – несение страхового риска в пределах страховой суммы. Предмет страхования следует отличать от объекта страхования, так как объектом страхования являются страховые интересы, т. е. заинтересованность страхователя в страховании от того или иного риска.

**Объектом страхования** может быть:

- риск причинения вреда жизни или здоровью страхователя или другого трудоспособного лица, а также достижения ими определенного возраста или наступления в их жизни иного предусмотренного договором страхового случая (личное страхование);
- риск утраты (гибели) или повреждения имущества, находящегося во владении, пользовании страхователя или иного названного в договоре выгодоприобретателя, либо ущерба их имущественным правам, в том числе

риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам (имущественное страхование);

- риск ответственности по обязательствам, возникшим в результате причинения страхователем вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, или ответственности по договору (страхование ответственности).

Не допускается страхование:

- противоправных интересов;
- убытков от участия в играх, лотереях, пари;
- расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников;
- доходов от участия в хозяйственных обществах и товариществах, проценты по ценным бумагам, прибыль от инвестиций и другие доходы, имеющие аналогичную природу.

### **Основные страховые термины**

**Страховой риск** – предполагаемое событие, от наступления которого производится страхование. Страховым риском может быть событие (засуха, наводнение) или действие (хищение имущества). обстоятельство, предусмотренное в качестве страхового случая, должно обладать признаками вероятности и (или) случайности.

**Страховой случай** – предусмотренное договором страхования или законодательством событие, при наступлении которого у страховщика возникает обязанность произвести страховую выплату страхователю (выгодоприобретателю). В отличие от страхового риска, который предполагается, страховой случай – уже реализованное событие.

**Страховая стоимость (оценка)** – это выраженная в денежной форме оценка стоимости объекта страхования (имущества или предпринимательского риска). При страховании имущества или предпринимательского риска, если договором страхования не предусмотрено иное, страховая сумма не может превышать его страховой стоимости.

**Страховая сумма (лимит ответственности)** – установленная законодательством или договором денежная сумма, в пределах которой страховщик обязан произвести страховую выплату при наступлении страхового случая.

Страховая выплата – сумма денежных средств, выплачиваемая страхователю (выгодоприобретателю) при наступлении страхового случая. При имущественном страховании и страховании ответственности страховая выплата именуется страховым возмещением, при личном страховании – страховым обеспечением.

**Страховой взнос (страховая премия)** – плата за страхование, которую

страхователь обязан внести страховщику. По добровольному страхованию – определяется соглашением сторон, а по обязательным видам страхования – законодательством.

**Страховой интерес** – убыток, который страхователь может понести при повреждении или гибели имущества в результате наступления страхового случая.

**Страховой убыток** – реально понесенный страхователем ущерб в результате повреждения или гибели имущества (при личном страховании он не может иметь места).

**Страховой срок** – срок, в течение которого действует страховое правоотношение.

По критерию страхового интереса различают **два вида страхования**: личное и имущественное.

*При личном страховании* страхуется:

- жизнь или здоровье самого страхователя либо иного лица;
- личный интерес при достижении вышеназванными лицами определенного возраста или при наступлении в их жизни иного предусмотренного договором страхового случая.

*При имущественном страховании* страхуется:

- риск утраты (гибели) или повреждения имущества, находящегося во владении, пользовании, распоряжении страхователя или иного названного в договоре выгодоприобретателя;

- риск ущерба имущественным правам, в том числе риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам;

- риск ответственности за нарушение договора самим страхователем.

По основаниям возникновения страховых правоотношений законодательство различает **две формы страхования**: добровольное и обязательное страхование.

**Добровольное страхование** возникает на основании договора, заключаемого по усмотрению сторон (страхователя и страховщика) в соответствии с законодательством.

**Обязательное страхование** осуществляется в случаях, когда законодательными актами на указанных в нем лиц возлагается обязанность страховать в качестве страхователей жизнь, здоровье или имущество других лиц, свое имущество либо свою гражданскую ответственность перед другими лицами. Обязательное страхование осуществляется за счет страхователя.

**Объекты обязательного страхования** определены в Гражданском кодексе:

- жизнь, здоровье или имущество других определенных в

законодательстве лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу (пассажиры);

- риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц либо вследствие нарушения договора с другими лицами.

Законодательством могут быть предусмотрены случаи обязательного страхования жизни, здоровья и имущества граждан за счет средств из соответствующего бюджета (обязательное государственное страхование) либо за счет самих страхователей. Категории государственных служащих, подлежащих обязательному государственному страхованию, определяются законодательством. К ним относятся: все работники милиции на случай гибели (смерти), ранения (контузии), заболевания, полученных в период прохождения службы; военнослужащие; работники пожарной службы; прокурорские работники; работники государственной налоговой инспекции; специалисты государственной ветеринарной службы; судьи; депутаты Палаты представителей и члены Совета Национального собрания Республики Беларусь; работники органов и подразделений по чрезвычайным ситуациям; сотрудники Комитета государственного контроля; спасатели аварийно-спасательных служб.

Кроме того, обязательному страхованию подлежат строения (жилые дома и хозяйственные (подсобные) постройки, в том числе гаражи, расположенные в границах определенного земельного участка), принадлежащие на праве собственности гражданам Республики Беларусь, иностранным гражданам и лицам без гражданства и постоянно используемые для проживания и хозяйственных нужд страхователями, членами их семей и иными лицами с их согласия (Декрет Президента Республики Беларусь от 8 октября 1997 г. № 18 «Об обязательном страховании строений, принадлежащих гражданам»).

Стороны договора страхования – страхователь и страховщик.

**Страхователь** – это лицо, производящее страхование себя, своего имущества от наступления определенных обстоятельств. Страхователями могут быть физические и юридические лица, которые выплачивают страховые взносы.

**Страховщик** – это лицо, возлагающее на себя обязанности по выплате страхового возмещения при наступлении страхового случая. Страховщиком (страховой организацией) может быть только коммерческая организация, созданная для осуществления страховой деятельности и имеющая лицензию.

Объект страхования может быть застрахован одновременно несколькими страховщиками (**сострахование**). Когда речь идет о страховании больших рисков, то они могут создавать **страховые пулы** (заключать договор о совместной деятельности). В этом случае права и обязанности распределяются между страховщиками в долях, определенных их соглашением. Ответственность каждый страховщик несет только в своей

доле. Если в договоре сострахования не определены права и обязанности каждого из состраховщиков, они отвечают солидарно перед страхователем (выгодоприобретателем) за выплату страхового возмещения или страхового обеспечения.

**Перестрахование** – передача страховщиком на определенных условиях части своей ответственности перед страхователем другому страховщику. Перестрахование требует наличия лицензии. В отличие от сострахования перестраховщик не вступает в непосредственные отношения со страхователем, он принимает лишь риски. При перестраховании ответственным за выплату страхователю суммы остается страховщик по основному договору.

**Основные обязанности страхователя:**

- при заключении договора страхования сообщить страховщику обстоятельства, известные ему, которые имеют существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и для определения размера возможных убытков, если эти обстоятельства неизвестны и не должны быть известны страховщику;
- уплатить страховой взнос (премию) в порядке и в сроки, предусмотренные договором страхования;
- сообщать страховщику о ставших известными ему значительных изменениях в обстоятельствах, если эти изменения могут существенно повлиять на увеличение страхового риска;
- незамедлительно сообщить страховщику о наступлении страхового случая (договором может быть предусмотрен определенный срок или порядок уведомления);
- принимать разумные и доступные в соответствующих обстоятельствах меры к уменьшению возможных убытков;
- передать страховщику все документы и доказательства, сообщить все сведения, которые необходимы для осуществления страховщиком перешедшего к нему права требования к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования (суброгация).

**Права страхователя:**

- на возмещение причиненного страховым случаем ущерба;
- осуществить дополнительное страхование имущества или предпринимательского риска, которые застрахованы не на полную стоимость, как у данного, так и у другого страхователя. В совокупности страховая сумма не должна превышать установленную в соответствии с законодательством страховую стоимость имущества или предпринимательского риска;
- застраховать имущество или предпринимательский риск от разных рисков как по одному, так и по разным договорам страхования;
- заменить застрахованное лицо (по договору о страховании

ответственности за причинение вреда) в любое время до наступления страхового случая с письменным уведомлением страховщика;

- заменить выгодоприобретателя, названного в договоре страхования, на другое лицо, письменно уведомив об этом страховщика, за исключением договора личного страхования, по которому замена выгодоприобретателя, назначенного с согласия застрахованного лица, допускается лишь с согласия последнего.

#### **Обязанности страховщика:**

- при наступлении предусмотренного в договоре страхового случая возместить страхователю или выгодоприобретателю причиненный вследствие наступления этого события ущерб в пределах определенной договором суммы;

- сохранить в тайне сведения, полученные о страхователе, застрахованном лице, выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц;

- по договору неполного имущественного страхования возместить убытки страхователя пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости;

- возместить расходы, понесенные страхователем, направленные на уменьшение размера ущерба. Страховщик освобождается от возмещения убытков, которые возникли вследствие того, что страхователь не принял разумных и доступных мер к уменьшению их размера.

#### **Права страховщика:**

- требовать своевременной уплаты страховых взносов;

- осмотреть объект страхования, а также при необходимости назначить экспертизу с целью установления его действительной стоимости;

- оспорить страховую стоимость имущества, если относительно нее он был умышленно введен в заблуждение;

- при определении размера подлежащего выплате страхового возмещения или страхового обеспечения зачесть сумму просроченного страхового взноса;

- заменить застрахованное лицо (по договору о страховании ответственности за причинение вреда) в любое время до наступления страхового случая с письменным уведомлением страховщика;

- заменить выгодоприобретателя, названного в договоре страхования, на другое лицо, письменно уведомив об этом страховщика, за исключением договора личного страхования, по которому замена выгодоприобретателя, назначенного с согласия застрахованного лица, допускается лишь с согласия последнего;

- в случае уведомления об обстоятельствах, влекущих увеличение страхового риска, требовать изменения условий договора страхования или уплаты дополнительной страховой премии соразмерно увеличению риска;

- отказать в выплате страхового возмещения в случае неизвещения о наступлении страхового случая, если не будет доказано, что страховщик

своевременно узнал о наступлении страхового случая либо отсутствие у страховщика сведений об этом не могло отразиться на его обязанности выплатить страховое возмещение;

- освобождается от выплаты страхового возмещения или страхового обеспечения, если страховой случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;

- застраховать у другого страховщика часть принятого на себя страхового риска по договору перестрахования, оставаясь при этом ответственным перед страхователем по основному договору страхования за выплату страхового возмещения или страхового обеспечения.

#### **Основания прекращения договора страхования:**

- исполнение страховщиком обязательств по договору в полном объеме;
- истечение срока действия договора страхования;
- гибель застрахованного имущества по причинам, иным, чем наступление страхового случая;

- неуплата страхователем страховых взносов в установленные договором сроки;

- прекращение в установленном порядке предпринимательской деятельности страхователем, застраховавшим предпринимательский риск или иной риск, связанный с такой деятельностью;

- ликвидация страхователя (юридического лица);

- смерть лица, застрахованного по договору личного страхования (если в договоре не названо выгодоприобретателем иное лицо, выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица, а договор прекращается);

- смерть страхователя (физического лица) (при страховании имущества его права и обязанности переходят к лицу, к которому перешли права на застрахованное имущество);

- ликвидация страховщика;

- по требованию одной из сторон, если это предусмотрено договором страхования. При досрочном расторжении договора страховщик имеет право лишь на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование. При досрочном отказе страхователя от договора уплаченная страховая премия не подлежит возврату, если иное не установлено договором;

- отказ страхователя (выгодоприобретателя) изменить договор либо доплатить страховую премию в связи с увеличением страхового риска;

- если после заключения договора будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его

наступления;

- в других случаях.

## 2.29 Комиссия

**По договору комиссии** одна сторона (**комиссионер**) обязуется по поручению другой стороны (**комитента**) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По своей правовой природе договор комиссии является двусторонним, возмездным, консенсуальным.

Сторонами договора комиссии могут быть физические и юридические лица. В предусмотренных законодательством случаях указанные лица должны иметь специальное разрешение (лицензию) на осуществление торгово-посреднической деятельности.

Предмет договора комиссии составляют действия комиссионера по заключению сделок в интересах комитента.

Цена не является существенным условием договора. Она может определяться как в твердой сумме, так и в виде процента от цены сделки, заключенной комиссионером.

**Форма договора** комиссии подчиняется общим правилам о форме сделок.

Специальными основаниями прекращения договора комиссии являются:

- отмена поручения комитентом и отказ комиссионера от договора;
- смерть комиссионера, объявление его умершим, признание недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- признание индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, экономически несостоятельным (банкротом).

**Основные обязанности комиссионера:**

- исполнить поручение в соответствии с указаниями комитента;
- заключить предусмотренную договором комиссии сделку на условиях, наиболее выгодных для комитента;
- отступить от указаний комитента, если это необходимо по обстоятельствам дела и отсутствует возможность запросить комитента либо ответ на запрос в разумный срок не получен;
- уведомить комитента об отступлении от его указаний;
- принимать меры к охране имущества и имущественных прав;
- по требованию комитента застраховать переданное имущество;
- если комиссионер продал имущество по цене ниже цены, согласованной с комитентом – возместить комитенту разницу. Эта обязанность отсутствует, если комиссионер докажет, что не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки, а также отсутствовала

возможность согласовать свои действия с комитентом;

- после исполнения поручения комитента представить отчет и передать все полученное по договору комиссии.

**Основные обязанности комитента:**

- принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии;

- выплатить комиссионеру вознаграждение;

- возместить понесенные им расходы по исполнению поручения.

Так как договор является двусторонним, обязанностям одной стороны корреспондируют соответствующие права другой стороны.

## 2.30 Доверительное управление имуществом

**Договор доверительного управления имуществом** – это соглашение, по которому одна сторона (**вверитель**) передает другой стороне (**доверительному управляющему**) на определенный срок имущество в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление этим имуществом в интересах вверителя или указанного им лица (**выгодоприобретателя**) (ст. 895 ГК).

Отношения доверительного управления имуществом могут возникнуть как в силу договора вверителя с доверительным управляющим (коммерческая форма доверительного управления имуществом), так и в других случаях, предусмотренных законодательством: управление имуществом подопечных, назначение исполнителя завещания и другие основания (некоммерческая форма).

По своей правовой природе договор доверительного управления имуществом является двусторонним, реальным, возмездным, срочным.

Существенными условиями договора являются:

- предмет договора. Предметом доверительного управления могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество;

- пределы использования имущества доверительным управляющим;

- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (вверителя или выгодоприобретателя);

- размер и форма вознаграждения (для коммерческой формы доверительного управления);

- срок действия договора.

Договор заключается на срок не более 5 лет, а если предметом договора являются денежные средства – не более 1 года.

Доверительный управляющий совершает соответствующие действия от

своего имени, но должен указывать, что действует в качестве доверительного управляющего. Об этом третьи лица могут быть уведомлены пометкой «Д. У.», которая проставляется после имени или наименования доверительного управляющего в письменных сделках и документах. Если такая информация отсутствует, будет считаться, что доверительный управляющий заключил сделку в своих интересах и отвечает своим имуществом.

Имущество, переданное в доверительное управление, должно быть обособлено от имущества доверительного управляющего. Оно отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе, по нему ведется самостоятельный учет, для расчетов открывается отдельный банковский счет.

Договор должен быть заключен в **письменной форме**. Если объектом договора является недвижимое имущество, договор подлежит обязательной государственной регистрации.

**Вверителем** может быть любой собственник имущества, а в предусмотренных законом случаях – и другое лицо (орган опеки и попечительства, нотариус, патентообладатели).

**Доверительным управляющим** может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (исключая унитарные предприятия). В случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законодательством (некоммерческая форма доверительного управления), доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения.

В роли доверительных управляющих не могут выступать государственные органы или органы местного управления и самоуправления.

**Выгодоприобретатель** не является стороной договора доверительного управления имуществом. В качестве выгодоприобретателя по договору доверительного управления имуществом может выступать любое лицо, но выгодоприобретателем не может быть доверительный управляющий.

#### **Обязанности доверительного управляющего:**

- обособить имущество, переданное ему в доверительное управление, от другого имущества вверителя, а также от своего собственного имущества;

- проявлять должную заботливость о соблюдении интересов вверителя или выгодоприобретателя;

- эффективно использовать переданное имущество для извлечения из него выгоды (коммерческая форма доверительного управления) либо для его сохранения (некоммерческая форма);

- информировать вверителя или выгодоприобретателя о результатах своей деятельности;

- лично осуществлять доверительное управление;

- при прекращении договора передать вверителю имущество, находящееся в доверительном управлении.

**Права доверительного управляющего:**

- осуществлять в отношении имущества, переданного в доверительное управление, правомочия собственника;

- защищать свое владение с помощью вещно-правовых способов защиты (виндикационный и негаторный иски);

- получить вознаграждение за свою работу, а также возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом. Размер и форма вознаграждения определяются договором. Если договор доверительного управления является безвозмездным, доверительный управляющий имеет право только на возмещение всех необходимых затрат, но не на выплату вознаграждения.

**Обязанности вверителя:**

- выплатить доверительному управляющему вознаграждение за работу (коммерческая форма доверительного управления);

- компенсировать необходимые расходы, связанные с исполнением договорных обязательств;

- предупредить доверительного управляющего об обременении имущества, переданного в доверительное управление, залогом.

**Права вверителя:**

- контролировать использование имущества доверительным управляющим;
- требовать личного исполнения доверительным управляющим своих обязанностей;

- получить свое имущество обратно после прекращения договора доверительного управления имуществом.

**Ответственность доверительного управляющего можно подразделить:**

- на ответственность перед вверителем и выгодоприобретателем;

- ответственность перед третьими лицами.

Доверительный управляющий несет ответственность перед вверителем и выгодоприобретателем:

- за ненадлежащее выполнение своих обязательств по договору;

- за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки явились результатом действия непреодолимой силы либо действий вверителя или выгодоприобретателя. Однако в случае, если имеет место некоммерческая форма доверительного управления, при которой в роли доверительного управляющего выступает гражданин, не являющийся предпринимателем, его ответственность наступает лишь при наличии вины. Доверительный управляющий несет ответственность в форме возмещения убытков (реальный ущерб и упущенная выгода). Если в правоотношении присутствует выгодоприобретатель, то ему убытки возмещаются в виде упущенной выгоды, а вверителю – в виде реального ущерба.

Договор доверительного управления имуществом может предусматривать предоставление залога со стороны доверительного управляющего для обеспечения возмещения убытков.

В отношениях с третьими лицами по всем долгам, связанным с доверительным управлением имуществом, доверительный управляющий отвечает полученным имуществом. При недостаточности названного имущества взыскание может быть обращено на имущество доверительного управляющего. Если же недостаточно и имущества доверительного управляющего, то взыскание может быть обращено на имущество вверителя, не переданное в доверительное управление.

#### **Основания прекращения договора:**

- смерть гражданина, являющегося выгодоприобретателем, либо объявление его умершим или ликвидация юридического лица – выгодоприобретателя;

- отказ выгодоприобретателя от получения выгод по договору, если договором не предусмотрено иное;

- смерть гражданина, являющегося доверительным управляющим, объявление его умершим, признание недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим;

- признание индивидуального предпринимателя (доверительного управляющего) экономически несостоятельным (банкротом), а также установление запрета доверительному управляющему осуществлять предпринимательскую деятельность в случаях, предусмотренных действующим законодательством;

- признание лица, являющегося вверителем, экономически несостоятельным (банкротом);

- отказ доверительного управляющего или вверителя от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом.

При отказе одной стороны от договора доверительного управления имуществом другая сторона должна быть уведомлена об этом за 3 месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок уведомления.

При прекращении договора имущество, находящееся в доверительном управлении, передается вверителю, но договор может предусматривать передачу имущества выгодоприобретателю либо выкуп его доверительным управляющим.

### **2.31 Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)**

**По договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить**

другой стороне (**пользователю**) за вознаграждение на определенный срок либо без указания срока комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства (ноу-хау), а также других объектов интеллектуальной собственности (товарного знака, знака обслуживания и т. п.), предусмотренных договором, для использования в предпринимательской деятельности пользователя (ст. 910 ГК).

По своей правовой природе договор франчайзинга является двусторонним, возмездным, консенсуальным.

**Предметом договора** франчайзинга является лицензионный комплекс, включающий объекты исключительных прав. Однако целью договора является не сама передача лицензионного комплекса, а получение возможности производить товары (работы, услуги), ассоциируемые потребителями с деятельностью правообладателя.

Договор франчайзинга должен быть заключен в **письменной форме** и **зарегистрирован** в патентном органе в порядке, установленном законодательством.

Договором может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса на условиях, согласованных им с правообладателем либо определенных в договоре франчайзинга (комплексная предпринимательская сублицензия).

Прекращение договора франчайзинга прекращает договор комплексной предпринимательской сублицензии.

Ответственность перед правообладателем за действия вторичных пользователей несет пользователь, если иное не предусмотрено договором франчайзинга.

### **2.32 Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)**

**Договор факторинга** – это соглашение, по которому одна сторона (**фактор**) обязуется второй стороне (**кредитору**) вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путем выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом (разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору) с переходом прав кредитора на фактора (открытый факторинг) либо без такого перехода (скрытый факторинг) (ст. 772 ГК).

В качестве фактора может выступать банк или иная кредитно-финансовая организация, в качестве кредитора – физическое или юридическое лицо.

По своей правовой природе договор факторинга является двусторонним,

консенсуальным, возмездным.

**Предметом договора** факторинга является финансирование кредитора – выплата ему суммы денежного обязательства должника с учетом дисконта. Этот договор может заключаться как по поводу одного, так и ряда денежных обязательств, в том числе и тех, которые могут возникнуть в будущем, в частности однородных денежных обязательств по получению оплаты за поставленный товар (п. 3 ст. 772 ГК). При скрытом факторинге в предмет договора входит и возврат денежных средств фактору за счет полученного им от должника (фактическая уступка денежного требования), а при открытом факторинге – переход прав кредитора к фактору (юридическая уступка денежного требования).

К существенным условиям договора относится также его цена, то есть размер дисконта (в твердой сумме или в виде процента).

Договор факторинга должен быть заключен **в письменной форме**.

**Обязанности фактора:**

- вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путем выплаты ему суммы денежного обязательства должника с учетом дисконта;

- оказывать кредитору иные финансовые услуги (по выставлению счетов к оплате и т. д).

**Обязанности кредитора:**

- при открытом факторинге: возратить фактору полученную от него сумму денег и уплатить дисконт;

- при скрытом факторинге: уступить фактору свое денежное требование к должнику.

## 2.33 Обязательства вследствие причинения вреда

**Обязательство вследствие причинения вреда** – внедоговорное обязательство, в силу которого лицо, причинившее вред, обязано этот вред возместить, а потерпевший вправе требовать возмещения вреда.

**Сторонами обязательства** являются **кредитор** и **должник**. Кредитор – потерпевший, юридическое или физическое лицо, которому причинен вред, а должник – причинитель вреда.

**Предметом обязательства** являются действия должника, направленные на возмещение причиненного ущерба.

Обязательства вследствие причинения вреда возникают при наличии следующих условий:

- наличие вреда у потерпевшего (вред возмещается в полном объеме). Вредом признается умаление принадлежащего юридическому лицу имущественного, а гражданину личного или имущественного блага. Вред может выражаться в порче (повреждении) или уничтожении имущества,

полной или частичной утрате трудоспособности, потере кормильца, причинении личности нравственных или физических страданий (моральный вред), которые подлежат компенсации в денежной форме;

- противоправность поведения причинителя вреда. Противоправным является действие, нарушающее нормы законодательства, а также субъективные права потерпевшего;

- причинная связь между поведением причинителя вреда и наступившим вредом. Причинная связь между действием (бездействием) причинителя и наступившими последствиями – взаимосвязь между причиной (противоправным поведением) и следствием (наступившим вредом);

- наличие вины причинителя (требуется не во всех случаях). Вина – психическое отношение лица к совершенному им деянию и наступившему результату.

В случае причинения вреда **здоровью гражданина** данный вред подлежит компенсации. В случае утраты трудоспособности вред, подлежащий возмещению, состоит из возмещения утраченного заработка, затрат на лечение и других расходов, связанных с повреждением здоровья. Если утрата трудоспособности не наступила, возмещению подлежат расходы на лечение. В обоих случаях компенсации подлежит моральный вред (физические и нравственные страдания).

В случае **смерти гражданина** право на возмещение вреда имеют следующие лица, названные в ст. 957 ГК:

- нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего или имеющие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

- ребенок умершего, родившийся после его смерти;

- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями, сестрами, не достигшими 14 лет, либо, хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов признанными нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

- лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

В случае смерти гражданина размер вреда лицам, имеющим право на его возмещение, состоит из той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали бы на свое содержание при его жизни. В состав доходов умершего наряду с заработком включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. Пенсии, назначенные

в связи со смертью кормильца, подлежат зачету в счет возмещения вреда.

Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. Лица, понесшие такие расходы, должны представить в суд справки, платежные и иные документы, подтверждающие факт оплаты конкретных услуг.

С целью защиты интересов потерпевшего закон устанавливает правило, согласно которому лица, совместно причинившие вред, несут солидарную ответственность.

В соответствии с ГК, **в случае смерти гражданина** право на возмещение вреда имеют (ст. 957ГК):

1) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

2) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

3) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет, либо, хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

4) лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Основанием для возмещения вреда является утрата средств к существованию, наличие одного из перечисленных четырёх условий.

При возмещении вреда в связи со смертью кормильца вина потерпевшего не учитывается (п. 2 ст. 952 ГК). Возмещение определяется исходя из заработка кормильца за вычетом доли, которая приходилась на самого погибшего, а также на трудоспособных лиц, состоящих на его иждивении, но не имеющих права на возмещение.

Если право на возмещение вреда имеют одновременно лица как состоявшие, так и не состоявшие на иждивении умершего, то сначала определяется размер возмещения вреда гражданам, не состоявшим на иждивении умершего. Сумма, подлежащая взысканию на их содержание, исключается из заработка кормильца. Из оставшейся суммы определяется размер возмещения вреда гражданам, состоявшим на иждивении умершего с учетом его самого и других трудоспособных граждан, состоявших на иждивении, но не имеющих права на возмещение вреда.

Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего,

обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. Пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается (ст. 963 ГК).

В случае увечья или иного **повреждения здоровья несовершеннолетнего, не достигшего 14 лет** (малолетнего) и не имеющего заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья.

По достижении малолетним 14 лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющему заработка, лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленного законодательством 5-кратного размера базовой величины.

Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленного законодательством 5-кратного размера базовой величины.

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы. Началом трудовой деятельности следует считать выполнение постоянной работы на основании заключения трудового договора.

Если гражданину причинен **моральный вред** (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством, гражданин вправе требовать от нарушителя денежную компенсацию указанного вреда. Наиболее важными из нематериальных благ являются жизнь и здоровье граждан.

В Гражданском кодексе содержится перечень оснований для компенсации морального вреда независимо от вины причинителя вреда:

- вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;
- вред причинен распространением сведений, которые порочат честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;
- вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного

взыскания в виде ареста или исправительных работ;

- иные случаи, предусмотренные законодательными актами.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной или с согласия потерпевшего в иной материальной форме. Размер компенсации определяется судом, который учитывает следующие факторы: степень вины нарушителя (если речь не идет об ответственности без вины), степень физических и нравственных страданий потерпевшего, иные обстоятельства (возраст потерпевшего, состояние его здоровья, материальное положение и т. п.).

### 2.34 Авторское право и смежные права

**Авторское право** – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

Предмет регулирования авторского права определен в ст. 990 ГК. Кодекс и принятые в соответствии с ним Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах», другие акты законодательства регулируют отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы, искусства (авторское право), а также исполнений, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания (смежные права).

**Объекты авторского права** – это произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения.

Объекты, охраняемые авторским правом, относятся к таким областям человеческой деятельности, как наука, литература и искусство. Объектами авторского права являются:

- литературные произведения;
- научные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения;
- музыкальные произведения;
- аудиовизуальные и фотографические произведения;
- произведения скульптуры, живописи, графики, изобразительного и прикладного искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- компьютерные программы;
- другие произведения (ст. 993 ГК).

Каждый из перечисленных объектов авторского права может быть

классифицирован по многочисленным подвидам или разновидностям – по их внешним формам, жанрам, сферам применения. Например, литературные произведения могут быть художественного, научного, учебного и тому подобного характера.

Все названные и неназванные виды, подвиды и разновидности лишь тогда становятся объектами авторского права, когда они:

- являются результатами творческой деятельности;
- существуют в какой-либо объективной форме.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и т. д.);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и т. д.);
- звуко- или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой и т. д.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план и т. д.);
- объемно-пространственной (скульптура, модель, макет и т. д.);
- в других формах.

Часть произведения (включая его название), которая удовлетворяет перечисленным требованиям и может использоваться самостоятельно, является объектом авторского права.

Авторское право не распространяется на собственно идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты.

**Субъектами** авторского права являются:

1) авторы – граждане Республики Беларусь и иностранные граждане, их наследники и иные правопреемники;

2) Республика Беларусь.

**Авторы** – это первоначальные субъекты авторского права. В определенных случаях появляются и иные субъекты, которые непосредственно не участвовали в создании произведения (правопреемники): наследники, государство, определенные юридические лица. К ним по договору или в порядке наследования переходят определенные права по использованию произведений (право на опубликование, распространение и т. д.). Однако автором все равно признается то лицо, творческим трудом которого создано произведение (ст. 4 Закона от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах»). Автором или обладателем исключительного права на произведение является то лицо, чье имя или наименование значится на произведении.

**Соавторство** порождает факт создания произведения совместным творческим трудом двух или более лиц. Соавторы имеют единое авторское право на произведение, как образующее одно неразрывное целое, так и состоящее из самостоятельных частей, которые могут быть использованы независимо друг от друга. Первое соавторство именуется нераздельным, а

второе – раздельным. Эти два вида соавторства различаются режимом использования произведений.

Право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Взаимоотношения соавторов могут определяться соглашением между ними.

**Права авторов** можно разделить на две группы:

- 1) личные неимущественные (право авторства);
- 2) имущественные.

**К личным неимущественным правам** авторов относятся:

- право авторства – обеспеченная законом возможность лица считаться автором созданного им произведения и требовать признания этого факта другими лицами;

- право на имя – право автора избрать способ указания своего имени при использовании произведения (автор может указывать подлинное имя, использовать псевдоним либо вообще не использовать имя, т. е. использовать произведение анонимно);

- право на защиту репутации автора (право на защиту созданного им произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора). Никто, кроме автора, не имеет права вносить какие-либо изменения в само произведение, включая его наименование, снабжать его иллюстрациями, предисловиями, комментариями и т. д.;

- право на обнародование – опубликование произведения, публичное исполнение, публичный показ, публичная демонстрация и т. д.

**К имущественным правам** автора относятся:

- воспроизведение произведения;

- распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи собственности;

- публичное исполнение произведения;

- передача произведения в эфир;

- перевод произведения на другой язык;

- переделка или иная переработка произведения и т. д.

Право авторства, право на имя и право на защиту репутации охраняются **бессрочно; имущественные права действуют в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти**. Для анонимных произведений или произведений под псевдонимом срок охраны составляет 50 лет с момента первого правомерного опубликования произведения или с момента первого доведения произведения до всеобщего сведения с согласия автора в форме, иной, чем опубликование. Если произведение создано в соавторстве, имущественные права действуют в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Для авторского права традиционной является договорная форма взаимоотношений автора с лицами, использующими результаты его

творчества, поскольку именно эта форма позволяет в наибольшей степени обеспечить соблюдение прав и законных интересов автора.

Анализируя авторский договор, все специалисты подчеркивают его гражданско-правовой характер и указывают на его самостоятельность в ряду других гражданско-правовых договоров. Это означает, что на авторско-договорные отношения распространяются как общие положения гражданского права (правила о формах и условиях действительности сделок), так и соответствующие нормы обязательственного права, касающиеся, например, порядка заключения и исполнения договоров, ответственности за их нарушение и т. п.

Договоры, связанные с созданием и использованием произведений интеллектуального творчества, составляют самостоятельную группу гражданско-правовых договоров. Одни из них заключаются организациями (издательствами, театрами, радио-, киностудиями и т. д.) и авторами по поводу создания и использования произведений творчества, другие возникают в связи с деятельностью культурных учреждений, распространяющих и использующих произведения авторов. Возможны договоры между гражданами на создание и использование произведений для удовлетворения личных потребностей.

**Авторский договор** – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении прав на объекты, охраняемые авторским правом. Авторский договор служит средством передачи имущественных прав. Имущественные права автора могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы для использования по авторскому договору.

Авторский договор о передаче исключительных имущественных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицом, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать другим лицам подобное использование произведения.

Авторский договор должен предусматривать:

- способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору);
- срок, на который передается право;
- территорию, на которую распространяется действие этого права на указанный срок;
- размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут необходимыми.

Авторский договор должен быть заключен **в письменной форме**, а об использовании произведения в периодической печати может быть заключен

**в устной форме.** При продаже экземпляров компьютерных программ и баз данных договор считается заключенным в письменной форме, если его условия изложены соответствующим образом на экземплярах программы или базы данных.

Авторский договор является особым типом гражданско-правового договора. Он подразделяется на множество отдельных разновидностей, каждая из которых имеет свои особенности. Существует много оснований, по которым можно классифицировать авторские договоры:

1) вид произведения. В связи с этим могут быть выделены авторские договоры на создание и использование литературных, музыкальных, аудиовизуальных, архитектурных произведений, произведений изобразительного искусства;

2) готовность произведения. В зависимости от того является ли предметом авторского договора уже готовое произведение или произведение, которое только еще необходимо создать, различают авторские договоры на готовое произведение и авторские договоры заказа;

3) другие основания. В наше время развитие музыкальной, сценической и иной культуры уже немыслимо без фонограмм, радио- и телепередач, в том числе по каналам кабельного вещания. Функционирующие в данной области права исполнителей получили наименование **смежных**, т. е. сопряженных, сопредельных с авторскими правами. Для возникновения и осуществления смежных прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

В Законе Республики Беларусь от 16 мая 1996 г. «Об авторском праве и смежных правах» выделены **4 вида смежных прав**:

- 1) исполнительские права;
- 2) права на фонограммы;
- 3) права на передачи эфирного вещания;
- 4) права на передачи кабельного вещания.

Иными словами, смежные права как институт гражданского права выполняют те же функции, что и авторское право, в отношении произведений науки, литературы и искусства. Сходны также и источники смежных и авторских прав. К отношениям в сфере смежных прав применяются многие нормы Гражданского кодекса, регламентирующие отношения и в области авторских прав, а также нормы Закона «Об авторском праве и смежных правах».

Субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания.

Субъектами права на защиту являются авторы, обладатели смежных прав, а также наследники и иные правопреемники.

Защита авторских и смежных прав может осуществляться уголовно-правовым, административно-правовым и гражданско-правовым способами. Преобладающим является гражданско-правовой способ защиты.

В зависимости от характера нарушения обладатели авторских и смежных прав могут требовать от нарушителей:

- признания своего авторского или смежных прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения авторского или смежных прав;
- прекращения действий, нарушающих права или создающих угрозу их нарушения;
- возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
- принятия иных мер, связанных с защитой авторского или смежных прав.

Во избежание незаконного использования контрафактных (незаконно тиражированных) экземпляров произведений или фонограмм они подлежат обязательной конфискации по решению суда. Конфискованные экземпляры уничтожаются, кроме случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Кроме того, может быть вынесено решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров.

Незаконное распространение или иное незаконное использование объектов авторского права, смежных прав или объектов права промышленной собственности, присвоение авторства либо принуждение к соавторству и др. влекут наказание в соответствии со ст. 201 Уголовного кодекса Республики Беларусь. Ряд нарушений авторских и смежных прав влечет административную ответственность.

Термином **«промышленная собственность»** обозначаются объекты материального мира, используемые в процессе производственной деятельности в различных областях народного хозяйства.

Предметом регулирования права промышленной собственности являются отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений и с охраной нераскрытой информации (ноу-хау), средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг (фирменных наименований, товарных знаков и знаков обслуживания, географических указаний) (ст. 996 ГК).

К охраняемым объектам права промышленной собственности относятся:

- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);
- фирменные наименования;
- товарные знаки и знаки обслуживания;
- географические указания;

- другие объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняется государством и удостоверяется патентом. **Патент** на изобретение, полезную модель, промышленный образец удостоверяет авторство лица, создавшего охраняемый патентом объект, приоритет такого объекта, исключительное право обладателя патента на охраняемый объект.

Функции патентного органа возложены на государственное учреждение «Национальный центр интеллектуальной собственности».

Права на изобретение, полезную модель, промышленный образец охраняются при условии выдачи патента. Патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец выдается:

- автору (соавторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;

- физическому или юридическому лицу, являющемуся нанимателем автора изобретения, полезной модели, промышленного образца;

- физическому и (или) юридическому лицу или нескольким физическим и (или) юридическим лицам (при согласии), которые указаны автором (соавторами) в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданном в патентный орган до момента регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца;

- правопреемнику (правопреемникам) указанных лиц.

**Изобретение** – это техническое решение, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое.

**Полезная модель** – это техническое решение, относящееся к устройствам, являющееся новым и промышленно применимым.

**Промышленный образец** – художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным.

Заявка на получение патента подается в патентный орган лицом, обладающим правом на получение патента, самостоятельно либо через патентного поверенного (действующего на основании доверенности). Патентный орган осуществляет экспертизу заявки на выдачу патента. Порядок получения патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец установлен Законом Республики Беларусь от 16 декабря 2002 г. «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы».

К средствам индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг) относятся:

- фирменное наименование;

- товарный знак (знак обслуживания);

- географические указания.

Юридическое лицо, являясь участником гражданского оборота, нуждается в индивидуализации. Как коммерческие, так и некоммерческие организации имеют свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. **Юридическое лицо**, являющееся коммерческой организацией, **должно иметь фирменное наименование**.

В фирменном наименовании выделяют две части:

- корпус фирмы;
- добавления.

**Корпус фирмы** – обязательная часть фирменного наименования, в которой сообщается об организационно-правовой форме коммерческого юридического лица (например, акционерное общество). Обязательным для фирменного наименования является **добавление**, позволяющее отличать одного субъекта хозяйствования от другого (например, закрытое акционерное общество «Милавица»). Фирменное наименование юридического лица определяется его учредителями при образовании юридического лица, указывается в его учредительных документах и подлежит регистрации путем включения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Юридическое лицо имеет исключительное право использовать фирменное наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь.

**Товарным знаком и знаком обслуживания** признается обозначение, способствующее отличию товаров или услуг одного лица от однородных товаров или услуг других лиц (п. 1 ст. 1017 ГК). **Товарный знак** идентифицирует товары, **знак обслуживания** – работы и услуги по признаку их изготовителей или лиц, выполняющих работы либо оказывающих услуги.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные обозначения, включая имена собственные, сочетания цветов, буквенные, цифровые, изобразительные, объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку, а также комбинации таких обозначений. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании (ст. 1017 ГК).

Товарный знак регистрируется в патентном органе. Регистрация действует в течение десяти лет с даты поступления заявки в патентный орган.

**Свидетельство на товарный знак** удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении

товаров, указанных в свидетельстве, и содержит изображение товарного знака.

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другим лицам. Никто не может использовать охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак, на который выдано свидетельство, без разрешения его владельца (ст. 1019 ГК).

**Географическое указание** – это обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой территории, где определенное качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением (ст. 1024 ГК).

Понятие «географическое указание» включает в себя понятия «наименование места происхождения товара» и «указание происхождения товара». **Наименование места происхождения товара** – это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными условиями или иными факторами либо сочетанием природных условий и этих факторов (например, Боржоми, кубинские сигары, французские духи, русская водка, уральские самоцветы и т. п.).

Правовая охрана наименования места происхождения товара в Республике Беларусь предоставляется на основании его регистрации в патентном органе или в силу международных договоров Республики Беларусь. На основании регистрации выдается свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара. Состав заявки на регистрацию и порядок предоставления права пользования наименованием места происхождения товара определяются в Законе Республики Беларусь от 17 июля 2002 г. «О географических указаниях».

### 2.35 Наследование. Общие положения

**Под наследованием** понимается переход прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке, установленном нормами наследственного права. Такой переход осуществляется в порядке универсального правопреемства.

Юридическими фактами, влекущими открытие наследства, являются:

- смерть гражданина;
- объявление судом гражданина умершим.

Наследство открывается в определенном месте и в определенное время.

**Временем открытия наследства** является день смерти гражданина, а при

объявлении его умершим – день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим.

**Местом открытия наследства** является последнее место жительства наследодателя, которым признается тот населенный пункт, где постоянно или преимущественно проживал гражданин.

**Наследниками** могут быть юридические и физические лица, а также Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы. Граждане могут быть наследниками как по завещанию, так и по закону. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы, а также юридические лица могут быть только наследниками по завещанию. К **недостойным наследникам**, не имеющим права наследовать ни по завещанию, ни по закону, относятся наследники, умышленно лишившие наследодателя жизни или совершившие покушение на его жизнь, а также наследники, которые путем совершения иных противозаконных действий (составление подложного завещания) способствовали призванию их или их близких к наследованию.

В случае отсутствия наследников имущество, входящее в состав наследства, признается **выморочным** и передается в собственность административно-территориальной единицы по месту его нахождения.

В **состав наследства** входят все права и обязанности, принадлежавшие наследодателю на момент открытия наследства, существование которых не прекращается его смертью.

Для приобретения наследства наследник должен его **принять**. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы ни находилось. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, если право подлежит регистрации.

Принятие наследства осуществляется подачей нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо его заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

В случае, когда заявление подается нотариусу не самим наследником, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 6 ст. 1045 ГК). Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на его принятие.

Признается, если не доказано иное, что наследник принял наследство,

когда он фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом, в частности, когда наследник:

- принял меры к сохранению имущества, к защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произвел за свой счет расходы на содержание имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся ему суммы.

Наследство может быть принято **в течение шести месяцев** со дня открытия наследства.

Лица, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство до истечения трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока.

По заявлению наследника, пропустившего срок для принятия наследства (ст. 1071), суд может признать его принявшим наследство, если найдет причины пропуска срока уважительными, в частности, если установит, что этот срок был пропущен потому, что наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства, и при условии, что наследник, пропустивший срок для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.

Наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия на это всех остальных наследников, принявших наследство. Такое согласие является основанием для аннулирования нотариусом выданного ранее свидетельства о праве на наследство и выдачи нового свидетельства.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока для принятия наследства составляет менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев.

Право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли (ст. 1064) не переходит к его наследникам.

Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства (ст. 1071 ГК), в том числе и в случае, когда он уже принял наследство.

Если наследник принял наследство, фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины его пропуска уважительными.

Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Такой отказ совершается подачей заявления наследника нотариусу по месту открытия наследства.

В случае, когда заявление подается нотариусу не самим наследником,

подпись наследника на таком заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом (ст. 1070 ГК).

Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Отказ от наследства в случаях, когда наследником является несовершеннолетний либо гражданин, признанный недееспособным или ограниченно дееспособным, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

При отказе от наследства наследник вправе указать, что он отказался от него в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, в том числе тех, которые наследуют по праву представления.

Не допускается отказ в пользу другого лица:

- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
- от обязательной доли в наследстве (ст. 1064 ГК);
- если наследнику подназначен наследник (ст. 1042 ГК).

Отказ от наследства с оговорками или под условием не допускается.

Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Но если наследник призывается к наследованию и по завещанию, и по закону, он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований либо по обоим основаниям.

Отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. Отказ от части причитающегося отказополучателю имущества, отказ в пользу другого лица, с оговорками или под условием не допускается. В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право, не зависит от его права принять наследство или отказаться от него. Если отказополучатель отказался от завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от обязанности его исполнения.

Если наследник не примет наследство, откажется от наследства без указания другого наследника, в пользу которого он отказывается, будет отстранен от наследования по основаниям, указанным в статье 1038 ГК, либо вследствие признания завещания недействительным, то часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, поступает к наследникам по закону, призванным к наследованию, и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям.

Если наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, часть наследства, причитавшаяся наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным указанным выше причинам, поступает к остальным наследникам по завещанию и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям, поскольку иное не предусмотрено завещанием.

При наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или нескольким наследникам без указания конкретных вещей и прав, наследуемых каждым из них, имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников. К общей собственности наследников на наследственное имущество применяются правила главы 16 ГК об общей долевой собственности, если иное не установлено правилами ГК Республики Беларусь о наследовании.

Имущество, которое входит в состав наследства и находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, может быть разделено по соглашению между ними. Соглашение о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, если оно заключено до выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для выдачи наследникам свидетельства о праве на наследство (ст. 1083 ГК) с указанием в свидетельстве конкретных вещей.

Соглашение наследников о разделе наследства, если оно заключено в течение шести месяцев после выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для государственной регистрации наследниками их права на недвижимое имущество в соответствии с этим соглашением.

При недостижении наследниками соглашения о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, раздел производится в судебном порядке в соответствии со ст. 257 ГК.

При наличии зачатого ребенка наследника раздел наследства возможно произвести после рождения этого ребенка.

Для охраны интересов несовершеннолетних к участию в составлении соглашения о разделе наследства и к рассмотрению в суде дела о разделе наследства должен быть приглашен представитель органа опеки и попечительства.

Наследник, обладающий совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, доля в праве на которую входит в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли вещи, находящейся в общей собственности.

Наследник, постоянно пользовавшийся совместно с наследодателем или самостоятельно неделимой вещью, входящей в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи. Наследники, для которых принадлежавшие наследодателю жилой дом, квартира или иное жилое помещение в течение года до открытия наследства являлись единственным местом постоянного

проживания, имеют при разделе наследства преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения, а также находящихся в этом помещении домашней утвари и предметов домашнего обихода.

Несоразмерность имущества, о преимущественном праве на получение которого заявляет наследник на основании настоящей статьи, его наследственной доле устраняется передачей остальным наследникам другого имущества из состава наследства либо иной компенсацией, в том числе выплатой соответствующей денежной суммы. Если соглашением между всеми наследниками не установлено иное, осуществление кем-либо из них преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам.

**Свидетельство о праве на наследство** выдается по месту открытия наследства нотариусом или должностным лицом, которому предоставлено право совершения такого нотариального действия. Свидетельство выдается по заявлению наследника, уже принявшего наследство или принимающего его подачей этого заявления. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности. В случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое свидетельство не было выдано, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство.

Свидетельство выдается наследникам по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, за исключением случаев, предусмотренных ГК Республики Беларусь. При наследовании как по закону, так и по завещанию свидетельство о праве на наследство может быть выдано ранее истечения шести месяцев со дня открытия наследства, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников в отношении наследства или его соответствующей части не имеется. Выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по постановлению суда в случае спора о праве собственности на наследственное имущество.

Необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы на похороны наследодателя, а также расходы, связанные с охраной или управлением наследственным имуществом, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости. До получения наследниками свидетельства о праве на наследство требования о возмещении расходов, могут быть предъявлены к наследнику, принявшему наследство, или к исполнителю завещания. При отсутствии указанных лиц выплата необходимых сумм, в том числе из вклада или со счета наследодателя, может быть произведена по решению нотариуса. В случае отказа в удовлетворении требований спор разрешается судом.

Каждый из наследников, принявших наследство, отвечает по долгам

наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Наследник, получивший наследственное имущество как непосредственно в результате открытия наследства, так и в результате наследственной трансмиссии, не отвечает по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства, а по долгам наследодателя отвечает в пределах стоимости наследственного имущества, полученного по обоим основаниям.

Наследники отвечают по долгам наследодателя солидарно (ст. 304 ГК), но каждый из них отвечает в пределах стоимости перешедшего к нему имущества.

Кредиторы наследодателя вправе в течение срока исковой давности предъявить свои требования принявшим наследство наследникам. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или заявлены к наследственному имуществу. В последнем случае рассмотрение иска приостанавливается до принятия наследства наследниками или перехода его как выморочного к административно-территориальной единице.

### **2.36 Наследование по завещанию (в том числе основания, свобода, форма исполнения завещания, возложение обязанности в завещании)**

**Завещанием** признается волеизъявление дееспособного гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти.

Завещание должно быть совершено лично. Представительство в данном случае не допускается. В завещании могут содержаться распоряжения только одного лица. Не допускается совершение завещания двумя или более лицами. Завещание является односторонней сделкой, действительность которой определяется на момент составления завещания.

Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному либо нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

Завещатель вправе без объяснения причин лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону. Лишение наследства наследника по закону не распространяется на его потомков, наследующих по праву представления, если из завещания не вытекает иное. Наследодатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе об имуществе, собственником которого он может стать на день открытия наследства.

Завещатель вправе обусловить получение наследства определенным правомерным условием относительно характера поведения наследника, отменить и изменить составленное завещание в любой момент после его

совершения и не обязан при этом указывать или сообщать кому-либо о причинах отмены или изменения им завещания.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1064 ГК), о недопущении возложения на лиц, назначенных наследниками в завещании, обязанности в свою очередь распорядиться определенным образом завещанным им имуществом на случай их смерти, включения в завещание противоправных или невыполнимых для наследника в силу объективных причин условий его поведения для получения наследства.

Завещатель может на случай, если указанный в завещании наследник умрет до открытия наследства, не примет его либо откажется от него или будет устранен от наследования как недостойный наследник в порядке, предусмотренном ст. 1038, а также на случай невыполнения наследником по завещанию правомерных условий наследодателя назначить другого наследника (**подназначение наследника**).

Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях.

Неделимая вещь (ст. 133), завещанная двум или нескольким наследникам, считается завещанной в долях, соответствующих стоимости завещанных им частей этой вещи.

Часть имущества, оставшаяся незавещанной, распределяется между наследниками по закону.

Завещание составляется **в письменной форме** и удостоверяется **нотариусом**. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных п. 6 ст. 1045, ст. 1047 и п. 2 ст. 1048 ГК Республики Беларусь. Несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет недействительность завещания.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или иного лица, удостоверяющего завещание в соответствии с законом, другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно. В завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и постоянное место жительства этого гражданина. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов в присутствии свидетеля нотариусом. При записи завещания со слов завещателя нотариусом могут быть использованы общепринятые технические средства (пишущая машинка, персональный компьютер и т. п.).

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса и свидетеля до подписания завещания. Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него свидетелем в присутствии нотариуса, о чем в завещании делается соответствующая запись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

Нотариус обязан предупредить свидетеля и лицо, подписывающее завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1050).

В случаях, когда в соответствии с ГК Республики Беларусь при составлении, подписании или удостоверении завещания должны присутствовать свидетели, не могут быть такими свидетелями, а также не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- нотариус или иное лицо, удостоверяющее завещание;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети, родители, внуки и правнуки, а также иные наследники по завещанию и по закону;
- граждане, не обладающие полной дееспособностью;
- неграмотные;
- лица, имеющие судимость за дачу ложных показаний;
- граждане с такими физическими недостатками, которые не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, за исключением случаев, когда нотариусом принимается закрытое завещание.

В завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения.

При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание статьи 1064 ГК Республики Беларусь.

В случаях, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного управления и самоуправления и консульских учреждений Республики Беларусь, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением требований ГК Республики Беларусь о форме завещания и порядке его нотариального удостоверения.

По желанию завещателя завещание удостоверяется нотариусом без ознакомления с его содержанием (**закрытое завещание**).

Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет недействительность завещания, о чем нотариус обязан предупредить завещателя.

При поступлении сведений о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус обязан проверить такие сведения через органы записи

актов гражданского состояния. При поступлении копии актовой записи о смерти или представлении свидетельства о смерти такого лица заинтересованными лицами нотариус не позднее пятнадцати дней производит вскрытие конверта с завещанием с обязательным присутствием двух свидетелей. При вскрытии конверта вправе присутствовать и заинтересованные лица.

По вскрытии конверта с завещанием нотариусом составляется протокол, в котором должны быть отражены место, дата и время вскрытия конверта, фамилия, имя, отчество нотариуса, свидетелей и присутствующих заинтересованных лиц, место их постоянного проживания, состояние конвертов и содержание учиненных на них записей, факт оглашения нотариусом содержащегося в конверте документа, полный текст этого документа, подписи нотариуса и свидетелей.

Не позднее следующего дня после вскрытия конверта с завещанием нотариус обязан направить сообщения заинтересованным лицам об их праве.

#### **Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным:**

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под флагом Республики Беларусь, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, а также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами этих частей;

5) завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Данные завещания должны быть подписаны завещателем в присутствии свидетеля, который также подписывает завещание, а как только для этого представится возможность – направлено лицом, удостоверившим завещание, через орган юстиции нотариусу по месту жительства завещателя.

Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклады или находящиеся на любом ином счете гражданина в банке, могут быть им

завещаны по его усмотрению либо путем совершения завещательного распоряжения непосредственно в том банке, в котором находится этот счет. В отношении средств на счете такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания. Завещательное распоряжение правами на средства в банке должно быть собственноручно написано и подписано завещателем с указанием даты его составления и должно быть удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжение клиента в отношении средств на его счете в порядке, определяемом законодательством.

Завещатель вправе в любое время отменить сделанное им завещание в целом или изменить его путем отмены, изменения или дополнения отдельно содержащихся в нем завещательных распоряжений, сделав новое. Завещание может быть отменено путем уничтожения всех его экземпляров завещателем или по письменному распоряжению завещателя.

Составленное ранее завещание отменяется последующим завещанием полностью или в части, в которой оно ему противоречит. Ранее сделанное завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последнее будет в свою очередь отменено или изменено завещателем.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Завещание признается недействительным при нарушении правил о форме завещания, других положений ГК, влекущих недействительность завещания или недействительность сделок (параграф 2 гл. 9). Не могут служить основанием признания завещания недействительным опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они не могут влиять на понимание. Недействительным могут быть признаны как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения.

Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными.

Признание завещания недействительным не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании лицу, не являющемуся наследником (**исполнителю завещания**, душеприказчику). Согласие этого лица быть исполнителем завещания должно быть выражено им либо в его собственноручной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию. Если исполнитель

завещания завещателем не назначен, то по соглашению между собой наследники вправе поручить исполнение завещания одному из наследников либо другому лицу. При недостижении такого соглашения исполнитель завещания может быть назначен судом по требованию одного или нескольких наследников из предложенных ими суду лиц.

Исполнитель завещания имеет право в любое время отказаться от исполнения возложенных на него завещателем обязанностей, заранее известив об этом наследников по завещанию. Освобождение исполнителя завещания от его обязанностей возможно также по решению суда согласно заявлению наследников.

Исполнитель завещания должен принять меры, необходимые для исполнения завещания, в том числе:

- 1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им имущества в соответствии с волей наследодателя и законом;
- 2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;
- 3) получить причитавшиеся наследодателю суммы и иное имущество для передачи их наследникам, если эти суммы не подлежат передаче другим лицам (п. 1 ст. 1090 ГК);
- 4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников по завещанию исполнения завещательного отказа (ст. 1054 ГК) или завещательного возложения (ст. 1055 ГК).

В целях исполнения воли наследодателя исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с управлением наследством и исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных учреждениях.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение за счет наследства какого-либо обязательства (**завещательный отказ**) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей). Таковыми могут быть лица как входящие, так и не входящие в число наследников по закону. Это может быть: передача отказополучателю в собственность или на ином вещном праве, а также в пользование вещи, входящей в состав наследства, приобретение и передача ему имущества, не входящего в состав наследства, выполнение для него определенной работы, оказание ему определенной услуги и т. п.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом падающей на него части долгов

наследодателя.

Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается пределами стоимости перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли.

Если завещательный отказ возложен на всех или нескольких наследников, отказ обременяет каждого из них соразмерно его доле в наследстве, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

На наследника, к которому переходят жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель вправе возложить обязанность предоставить другому лицу пожизненное пользование этим помещением или определенной его частью. При последующем переходе права собственности на жилое помещение право пожизненного пользования сохраняет силу. Право пожизненного пользования неотчуждаемо, непередаваемо и не переходит к наследникам отказополучателя. Право пожизненного пользования, предоставленное отказополучателю, не является основанием для проживания членов его семьи, если в завещании не указано иное.

В случае смерти наследника, на которого был возложен завещательный отказ, или в случае непринятия им наследства исполнение завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю, либо к административно-территориальной единице, если имущество стало выморочным.

Завещательный отказ не исполняется в случае смерти отказополучателя до открытия наследства или после открытия, но до того момента, когда наследник по завещанию успел принять его.

Отказополучатель не отвечает по долгам наследодателя.

Завещатель может **возложить** на одного или нескольких наследников по завещанию обязанность совершить какое-либо действие имущественного либо неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при выделении наследодателем части имущества для исполнения им возложения.

Предметом возложения может быть также содержание принадлежавших наследодателю животных, надзор и уход за ними.

### 2.37 Наследование по закону

Наследование по закону имеет место, если:

- наследодатель не составил завещание;
- завещание признано полностью недействительным;
- завещана только часть имущества или завещание признано недействительным в какой-то части;

- назначенный в завещании наследник умер ранее открытия наследства или отказался от принятия наследства.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке следующей очередности:

1) наследниками по закону **первой очереди** являются дети, супруг и родители умершего (внуки наследодателя и их прямые потомки наследуют по праву представления);

2) при отсутствии у умершего наследников первой очереди наследниками по закону **второй очереди** являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя (дети братьев и сестер наследодателя – его племянники и племянницы наследуют по праву представления);

3) наследники **третьей очереди** – дед и бабушка умершего как со стороны отца, так и со стороны матери;

4) наследники **четвертой очереди** – полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих **по праву представления**, т. е.:

1) в случаях, когда внуки наследодателя и их прямые потомки наследуют по праву представления, дети братьев и сестер наследодателя – его племянники и племянницы наследуют по праву представления, двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления, доля наследника по закону, умершего до открытия наследства, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам и делится между ними поровну;

2) не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишенного наследодателем наследства, если об этом указано в завещании (п. 2 ст. 1041 ГК);

3) потомки умершего до открытия наследства наследника, который мог быть отстранен от наследования (ст. 1038 ГК) могут быть отстранены судом от наследования по праву представления, если суд сочтет призвание их к наследованию противным основам нравственности.

Наследники по закону каждой последующей очереди получают право на наследование в случае отсутствия наследников предыдущей очереди, устранения их от наследства, непринятия ими наследства либо отказа от него.

При отсутствии у умершего наследников первой, второй, третьей и четвертой очереди право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей, причем родственники более близкой степени родства уstraняют от наследования родственников более далекой степени родства.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

В соответствии с вышеизложенным призываются к наследованию в качестве:

- 1) родственников третьей степени родства – прадеды и прабабки наследодателя;
- 2) родственников четвертой степени родства – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедов и бабок (двоюродные деды и бабки);
- 3) родственников пятой степени родства – дети его двоюродных внуков и внучек (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер, дедов и бабок (двоюродные дяди и тети);
- 4) родственников шестой степени родства – дети его двоюродных правнуков и правнучек (двоюродные праправнуки и праправнучки), дети его двоюродных племянников и племянниц (троюродные внуки и внучки) и дети его двоюродных дядей и тетей (троюродные братья и сестры).

Призываемые к наследованию наследники одной степени родства наследуют в равных долях.

Граждане, относящиеся к числу наследников по закону, указанные выше и нетрудоспособные к моменту открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют вместе с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо от того, проживали ли они совместно с наследодателем. Нетрудоспособные иждивенцы, призываемые к наследованию вместе с наследниками одной из предшествующих очередей, наследуют не более одной четвертой части наследства, однако, если наследодатель был обязан по закону их содержать, они наследуют наравне с наследниками этой очереди.

При отсутствии у умершего других наследников указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в равных долях.

Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также его нетрудоспособные супруг и родители наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (**обязательная доля**).

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода, и стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

По решению суда супруг может быть устранен от наследования по закону,

за исключением наследования нетрудоспособным супругом независимо от содержания завещания не менее половины доли, если будет доказано, что брак с наследодателем фактически прекратился до открытия наследства и супруги в течение не менее пяти лет до открытия наследства проживали раздельно.

Для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц нотариус по месту открытия наследства принимает следующие необходимые меры по охране наследства и управлению им:

- для охраны наследства нотариус производит опись наследственного имущества при участии двух свидетелей, отвечающих соответствующим требованиям (п. 3 ст. 1044 ГК), а также заинтересованных лиц, пожелавших присутствовать при описи имущества;

- входящие в состав наследства наличные деньги (валюта) вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, изделия из драгоценных камней и металлов и ценные бумаги, не требующие управления ими, передаются банку для хранения по договору в определенном порядке (ст. 811 ГК);

- входящее в состав наследства оружие передается нотариусом на хранение органам внутренних дел;

- входящее в состав наследства имущество, не указанное в п.п. 2 и 3, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам – другому лицу по усмотрению нотариуса;

- порядок описи нотариусом наследственного имущества и принятия им мер к охране этого имущества, в том числе обязательные и другие условия договоров его хранения, а также порядок определения вознаграждения за его хранение устанавливаются законодательством;

- если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном фонде хозяйственного общества или товарищества, ценные бумаги, исключительные права и т. п.), нотариус в качестве поверителя заключает договор доверительного управления этим имуществом (ст. 909 ГК);

- обязательные и другие условия договора доверительного управления наследственным имуществом, порядок его заключения и определения размера вознаграждения доверительному управляющему устанавливаются законодательством (гл. 52 ГК), если иное не вытекает из существа отношений по доверительному управлению наследством.

Меры по охране наследства или управлению им принимаются нотариусом по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного управления и самоуправления или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. Нотариус вправе по собственной инициативе принять меры по охране наследства или управлению им.

В целях выявления состава наследства и его охраны нотариус вправе

запрашивать банки и другие кредитные организации об имеющихся у них во вкладах, на счетах или переданных им на хранение деньгах (валюте), валютных и иных ценностях, принадлежащих наследодателю.

Полученные сведения нотариус может сообщать лишь исполнителю завещания и наследникам.

Меры по охране наследства и управлению им осуществляются в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства и времени, необходимого наследникам, но не более чем в течение одного года.

Охрана наследства и управление им осуществляются возмездно (ст. 1085 ГК), если законодательством не установлено иное.

В случае, когда наследственное имущество находится в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу или должностному лицу, уполномоченному совершать нотариальные действия, по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества или управлении им.

### Контрольные вопросы

- 1 Понятие гражданского права.
- 2 Предмет гражданского права.
- 3 Что такое метод гражданского права?
- 4 Понятие принципов гражданского права.
- 5 Как действуют гражданские законы во времени, в пространстве и по кругу лиц?
- 6 Что понимается под гражданской правоспособностью? Когда она возникает и прекращается?
- 7 Что понимается под гражданской дееспособностью? Когда возникает гражданская дееспособность?
- 8 В каких случаях полная дееспособность наступает ранее 18 лет?
- 9 Кто может принять решение об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)?
- 10 Вправе ли несовершеннолетние в возрасте до 14 лет совершать сделки?
- 11 Кто несет имущественную ответственность по сделкам несовершеннолетних в возрасте до 14 лет?
- 12 При наличии каких условий можно признать гражданина недееспособным?
- 13 При наличии каких условий можно признать гражданина ограниченно дееспособным?
- 14 При каких условиях и кем лицо может быть объявлено безвестно отсутствующим?
- 15 При каких условиях и кем лицо может быть объявлено умершим?
- 16 Какие последствия явки гражданина, объявленного умершим или безвестно отсутствующим?
- 17 В чем состоит отличие опеки от попечительства?
- 18 Дайте определение понятия «юридическое лицо».
- 19 Каковы признаки юридического лица?

- 20 Дайте понятие правоспособности и дееспособности юридического лица.
- 21 В чем состоит отличие правоспособности и дееспособности юридического лица от правоспособности и дееспособности физического лица?
- 22 Назовите виды юридических лиц.
- 23 Что понимается под сделкой?
- 24 Перечислите особенности сделки.
- 25 Назовите виды сделок.
- 26 В каких формах заключаются сделки?
- 27 В каких случаях необходимо нотариальное удостоверение сделок?
- 28 Каковы условия действительности сделки?
- 29 Каковы последствия несоблюдения формы сделок?
- 30 Каковы последствия признания сделок недействительными?
- 31 Что такое ничтожная сделка?
- 32 Что такое оспоримая сделка?
- 33 С какого момента сделка признается недействительной?
- 34 Что такое мнимые и притворные сделки? Приведите примеры таких сделок.
- 35 Что такое объекты гражданских прав?
- 36 Классификация объектов гражданских прав.
- 37 Что такое представительство?
- 38 Как оформляются полномочия представителя?
- 39 Назовите виды представительства.
- 40 Что такое доверенность?
- 41 Назовите виды доверенностей.
- 42 На какой срок может быть выдана доверенность?
- 43 В какой форме совершается доверенность?
- 44 Какие последствия наступают при несоблюдении формы доверенности?
- 45 Какие доверенности должны быть нотариально удостоверены?
- 46 Что такое передоверие?
- 47 Как прекращается действие доверенности?
- 48 Что понимается под сроком исковой давности?
- 49 Назовите виды сроков исковой давности.
- 50 Когда начинается течение срока исковой давности?
- 51 Назовите обстоятельства, в силу которых наступает приостановление течения срока исковой давности.
- 52 Что означает перерыв срока исковой давности?
- 53 Что понимается под восстановлением срока исковой давности?
- 54 Каковы последствия истечения срока исковой давности?
- 55 На какие требования исковая давность не распространяется?
- 56 Дайте понятие собственности и права собственности.
- 57 Какие формы собственности предусмотрены по законодательству Республики Беларусь?
- 58 Назовите субъектов форм собственности.
- 59 Какие правомочия составляют содержание права собственности?
- 60 Каково правило определения момента перехода на приобретателя права собственности?
- 61 Что может выступать в качестве объектов права собственности?
- 62 Перечислите первоначальные способы приобретения права собственности.

- 63 Назовите производные способы приобретения права собственности.
- 64 Каковы основания прекращения права собственности?
- 65 Что понимается под общей собственностью и правом общей собственности?
- 66 Назовите виды права общей собственности.
- 67 Что такое право общей долевой собственности?
- 68 Каковы основания возникновения и порядок осуществления общей долевой собственности?
- 69 Как выражается доля участника в праве общей долевой собственности?
- 70 Кто обладает преимущественным правом покупки доли в общей собственности при ее отчуждении?
- 71 Что понимается под правом совместной собственности?
- 72 Назовите особенности правового регулирования общей совместной собственности супругов.
- 73 Какое имущество не подпадает под режим совместного имущества супругов?
- 74 Назовите способы защиты права собственности и иных вещных прав.
- 75 Что понимается под виндикационным и негаторным исками?
- 76 Что является предметом виндикационного и негаторного иска?
- 77 Что такое гражданско-правовой договор?
- 78 Как классифицируются гражданско-правовые договоры?
- 79 В какой форме может заключаться договор?
- 80 Назовите существенные условия заключения договора.
- 81 Что такое обычные и случайные условия договора?
- 82 Каков порядок заключения договора?
- 83 Что такое оферта и акцепт?
- 84 Что такое обязательство?
- 85 Как называются стороны в обязательстве?
- 86 Что является объектом обязательства?
- 87 Назовите виды обязательств.
- 88 Какими способами обеспечивается исполнение обязательств?
- 89 Назовите основания прекращения обязательств.
- 90 Перечислите виды ответственности за нарушение обязательств.
- 91 Назовите способы возмещения вреда.
- 92 Содержание и стороны договора купли-продажи.
- 93 Перечислите виды договора купли-продажи.
- 94 В какой форме заключается договор купли-продажи?
- 95 Перечислите существенные условия договора.
- 96 Назовите права и обязанности продавца и покупателя.
- 97 Содержание, стороны и условия договора мены.
- 98 Перечислите существенные условия договора мены.
- 99 Содержание, стороны и условия договора дарения.
- 100 Перечислите объекты договора дарения.
- 101 В какой форме заключается договор дарения?
- 102 Назовите права и обязанности дарителя и одаряемого.
- 103 Назовите виды договора дарения.
- 104 Содержание и форма договора пожизненного содержания с иждивением.
- 105 Предмет и форма договора пожизненного содержания с иждивением.
- 106 Содержание, стороны и условия договора аренды.

- 107 В какой форме заключается договор аренды?
- 108 Назовите права и обязанности арендодателя и арендатора, в том числе по капитальному ремонту.
- 109 В чем заключается сущность договора субаренды?
- 110 Перечислите виды договора аренды.
- 111 Содержание и стороны договора займа.
- 112 Перечислите виды договора займа.
- 113 Содержание и виды договора кредита.
- 114 Содержание, стороны и условия договора подряда.
- 115 Назовите виды договора подряда.
- 116 Ответственность сторон по договору подряда.
- 117 Содержание и стороны договора перевозки.
- 118 Назовите виды перевозок.
- 119 Права и обязанности сторон по договору перевозки.
- 120 Содержание и стороны договора хранения.
- 121 Предмет, форма, условия договора хранения.
- 122 Назовите виды хранения.
- 123 Права и обязанности сторон по договору хранения.
- 124 Содержание, стороны, форма договора страхования.
- 125 Назовите виды объектов страхования.
- 126 Разъясните понятие основных страховых терминов.
- 127 Перечислите виды страхования.
- 128 В каких случаях осуществляется обязательное страхование?
- 129 Права и обязанности сторон по договору страхования.
- 130 Содержание, стороны, форма договора комиссии.
- 131 Содержание, стороны, форма договора доверительного управления имуществом.
- 132 Права и обязанности вверителя и доверительного управляющего.
- 133 Содержание, стороны договора франчайзинга.
- 134 Содержание, стороны договора факторинга.
- 135 Каковы общие основания ответственности за причинение вреда?
- 136 Каков объем и характер возмещения вреда, причиненного в результате повреждения здоровья?
- 137 Кто имеет право на возмещение вреда в случае смерти потерпевшего?
- 138 Что такое моральный вред?
- 139 Как определяется размер компенсации морального вреда?
- 140 Что такое авторское право?
- 141 Перечислите объекты авторского права.
- 142 Кто может быть субъектом авторского права?
- 143 Что такое соавторство?
- 144 Назовите виды авторских прав.
- 145 Каков срок действия авторского права?
- 146 Что такое авторский договор? В какой форме он заключается?
- 147 Что такое смежные права?
- 148 Объясните термин «промышленная собственность».
- 149 Кому и в каком порядке выдается патент?
- 150 Объясните термины «товарный знак» и «знак обслуживания».
- 151 Что такое наследование?

152 Поясните термины «время открытия наследства» и «место открытия наследства».

153 Кто такие наследники?

154 Каков порядок и сроки принятия наследства?

155 Возможен ли отказ от наследства?

156 Что такое завещание?

157 Каков порядок составления и удостоверения завещания?

158 Что такое обязательная доля в наследстве?

159 Что собой представляет закрытое завещание?

160 Что такое завещательный отказ?

## 3 ТРУДОВОЕ ПРАВО

### 3.1 Понятие и виды трудового договора. Контракты и их особенности

**Трудовой договор** – это 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 работникам заработную плату (ст. 1 ТК Республики Беларусь).

Сторонами трудового договора являются **работник и наниматель**.

Чтобы гражданин мог быть участником трудовых правоотношений, он должен обладать специфическим правовым статусом – трудовой правосубъектностью, состоящей из двух элементов: правоспособности и дееспособности. Трудовая правоспособность – это возможность гражданина иметь трудовые права и нести юридические обязанности. Трудовая дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать, осуществлять трудовые права и обязанности. Обязательной составляющей трудовой дееспособности является возраст (прием на работу возможен с 16 лет, а с согласия родителей – с 14 лет). При поступлении на работу на определенные должности или для выполнения определенных работ необходимо обладать дополнительной специальной правоспособностью, под которой понимается наличие у лица специального, признанного в установленном порядке права занимать определенные должности. Так, для занятия определенных должностей необходимо иметь специальные дипломы свидетельства, удостоверения, подтверждающие наличие специального образования либо специальной профессиональной подготовки.

**Наниматель** – юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора (ст. 1 ТК). Нанимателями являются предприятия, учреждения, организации, общества, товарищества, кооперативы независимо

от наименования и форм собственности (их объединения и обособленные подразделения), индивидуальные предприниматели, которым законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работниками. Полномочия нанимателей, являющихся юридическими лицами, осуществляются их органами, которые в соответствии с положениями (уставами) могут быть коллегиальными и единоличными. К числу коллегиальных органов управления относятся правления, советы, дирекции и т. п. В качестве единоличного органа управления могут являться директора, управляющие, президенты и т. п.

Главной обязанностью нанимателя является обязанность предоставить работу, причем работу не единовременного, а длящегося характера, т. е. работу, которая будет выполняться в течение всего срока действия трудового договора. Предоставляемая работа должна соответствовать установленным в трудовом договоре требованиям по определенной профессии, специальности или должности соответствующей квалификации.

Для обеспечения выполнения работником своих трудовых функций наниматель обязан организовать труд работников, т. е. создать для этого технические и организационные условия (предоставить в пользование работнику средства производства, инструменты, материалы и т. п.); создавать и обеспечивать работникам условия труда, соответствующие требованиям техники безопасности и гигиены; обеспечивать охрану труда; выплачивать работнику заработную плату; нести ответственность по обязательствам, вытекающим из факта его участия в трудовых и иных отношениях, регулируемых трудовым правом.

В зависимости от срока трудовые договоры в соответствии со ст. 17 ТК Республики Беларусь могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок;
- 2) определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор);
- 3) время выполнения определенной работы;
- 4) время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым сохраняется место работы;
- 5) время выполнения сезонных работ.

**Контракт**, являющийся разновидностью срочного трудового договора, предусмотрен Декретом Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины».

Существуют отличия между срочным трудовым договором и срочным трудовым договором-контрактом:

- 1) трудовой договор заключается на любой срок с работником, но не более 5 лет, а контракт – на срок не менее 1 года и не более 5 лет;
- 2) наниматель обязан заключить трудовой договор при приеме гражданина на работу, а контракт вправе, но не обязан;

3) контракт, в отличие от трудового договора, может быть заключен как при приеме на работу, так и тогда, когда трудовой договор с работником уже заключен;

4) при подписании трудового договора зарплата выплачивается работнику не реже 2 раз в месяц, контракта – не реже 1 раза в месяц.

С работником, трудовой договор с которым был заключен на неопределенный срок, заключение контракта допускается в связи с обоснованными производственными, организационными или экономическими причинами, о чем работник должен быть предупрежден не позднее чем за один месяц до заключения контракта.

При отказе работника заключить контракт трудовой договор прекращается по причине отказа работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда (п. 5 ст. 35 ТК).

Контракты с беременными женщинами, трудовые договоры с которыми были заключены на неопределенный срок, не заключаются, если они не дали согласия на заключение таких контрактов.

Контракт как разновидность трудового договора заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах и подписывается сторонами. Один экземпляр передается работнику, другой хранится у нанимателя.

Регулирование труда работников, с которыми в установленном законом порядке заключен контракт, обладает и другими особенностями. В частности, Декрет Президента Республики Беларусь от 26 июля 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины» устанавливает в качестве обязательных условий контракта проведение аттестации не реже 1 раза в три года, зависимость мер поощрения от соблюдения правил внутреннего трудового распорядка, дополнительные меры стимулирования труда, предоставление дополнительного поощрительного отпуска с сохранением заработной платы до 5 календарных дней; повышение тарифной ставки (не более чем на 50 %, если больший размер не предусмотрен законодательством). Предусматривается также уменьшение (лишение) премий всех видов независимо от привлечения к дисциплинарной ответственности за отсутствие на рабочем месте без уважительной причины, несвоевременное выполнение или невыполнение трудовых обязанностей без уважительных причин, использование государственного имущества не в служебных целях, уменьшение работнику отпуска в соответствующем году на число дней прогула или умышленного неисполнения им трудовых обязанностей более 3 часов в течение рабочего дня без уважительных причин.

Контракт, заключенный с работником, должен также предусматривать полную материальную ответственность за ущерб, причиненный

нанимателю по вине работника излишними денежными выплатами (за исключением случаев счетной ошибки), неправильным учетом и хранением материальных или денежных ценностей, их хищением, уничтожением, возможность понижения в классе (звании) за нарушение правил внутреннего трудового распорядка, дополнительные основания досрочного расторжения контракта за нарушения, предусмотренные п. 2. 10 вышеназванного Декрета № 29.

Во исполнение п. 9 указанного Декрета Советом Министров разработаны и утверждены:

- Примерная форма контракта нанимателя с работником, утвержденная постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 2 августа 1999 г. № 1180 (в редакции постановления Совета Министров Республики Беларусь от 1 июня 2000 г. № 787);

- Положение о порядке и условиях заключения контрактов нанимателей с работниками, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25 сентября 1999 года № 1476.

В соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь особый порядок заключения контрактов предусмотрен в отношении:

- руководителей государственных предприятий, объединений, организаций и учреждений;

- руководителей сельскохозяйственных предприятий негосударственной формы собственности;

- служащих государственного аппарата;

- научных работников;

- работников, осуществляющих трудовую деятельность на территориях радиоактивного загрязнения (педагогических, медицинских, фармацевтических работников, работников культуры и искусства (включая руководителей, специалистов сельского и жилищно-коммунального хозяйства, специалистов системы потребкооперации));

- работников, выполняющих работу за границей и др.

Помимо предусмотренных ТК оснований контракт может быть расторгнут по основаниям, закрепленным в законодательстве о контрактах. В частности, предусмотрено:

- 1) досрочное расторжение контракта по инициативе нанимателя за следующие нарушения работником возложенных на него трудовых обязанностей:

- нарушение без уважительных причин порядка и сроков выплаты заработной платы, пенсий и (или) пособий;

- причинение в связи с исполнением трудовых обязанностей государству, юридическим и (или) физическим лицам имущественного ущерба, установленного вступившим в законную силу решением суда или решением о привлечении к административной ответственности, принятым иным уполномоченным государственным органом (должностным лицом);

- неоднократное (2 и более раза в течение 6 месяцев) нарушение установленного законодательством порядка рассмотрения обращений граждан, а также неправомерным отказ в рассмотрении относящихся к компетенции соответствующего государственного органа обращений граждан;

- незаконное привлечение к ответственности граждан и юридических лиц;

- неоднократное (2 и более раза в течение 6 месяцев) представление в уполномоченные органы неполных либо недостоверных сведений;

- непринятие необходимых мер для своевременного поступления выручки по экспортным контрактам или оплаченного товара по импортным и бартерным контрактам;

- необеспечение надлежащей трудовой дисциплины подчиненных, а равно сокрытие фактов нарушения ими трудовой и исполнительской дисциплины либо непривлечение без уважительных причин виновных лиц к установленной законодательством ответственности за такие нарушения;

- распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств в рабочее время или по месту работы;

- нарушение правил по охране труда и технике безопасности, повлекшее увечье или смерть другого работника;

- непринятие без уважительных причин в срок, установленный законными предписаниями правоохранительных или контрольных органов, мер по устранению выявленных нарушений, а также по возмещению материального ущерба, причиненного государству в результате нарушения действующего законодательства;

2) досрочное расторжение контракта по требованию работника – в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения условий контракта по вине нанимателя. При досрочном расторжении контракта из-за невыполнения или ненадлежащего выполнения его условий по вине нанимателя работнику должна быть предоставлена компенсация в размере трех среднемесячных заработных плат.

Работнику, достигшему пенсионного возраста и имеющему право на полную пенсию, а также работнику, не достигшему указанного возраста, но получающему пенсию (кроме трудовой пенсии по инвалидности, по случаю потери кормильца и социальных пенсий), указанная минимальная компенсация не выплачивается.

Продление контракта на новый срок производится по соглашению между работником и нанимателем. Если по истечении срока действия контракта трудовые отношения фактически продолжают, и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, то контракт преобразуется в трудовой договор, заключенный на неопределенный срок.

Споры между сторонами контракта рассматриваются судом в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

### 3.2 Порядок заключения, форма и содержание трудового договора

**Содержание трудового договора** – это его условия. Они определяют права и обязанности сторон. Существует два вида условий трудового договора:

- обязательные (необходимые);
- дополнительные (факультативные).

Обязательные условия трудового договора – это условия, относительно которых стороны в обязательном порядке должны прийти к соглашению. В противном случае трудовой договор не может считаться заключенным.

Дополнительные условия трудового договора – это условия, не влияющие на действительность трудового договора, но уточняющие, конкретизирующие его. Тем не менее, если одна из сторон настаивает на включении в трудовой договор какого-либо дополнительного условия, то такое условие признается обязательным для заключения трудового договора.

#### **Обязательные условия трудового договора:**

- 1) данные о работнике и нанимателе;
- 2) место работы – наименования предприятия, учреждения, с которым заключен трудовой договор;
- 3) трудовая функция – наименования профессии или должности работника в соответствии с квалификацией, специальностью – в зависимости от должности, которую будет занимать работник. Трудовая функция включает четыре элемента:
  - профессия – род трудовой деятельности, требующий определенных знаний и навыков, приобретаемых путем обучения и практического опыта;
  - квалификация – уровень общей и специальной подготовки работника, подтверждаемый установленными законодательством видами документов (аттестат, диплом, свидетельство и др.);
  - должность – служебное положение работника, обусловленное кругом его обязанностей, должностными правами и характером ответственности;
  - специальность – совокупность приобретенных путем специальной подготовки и опыта работы знаний, умений и навыков, необходимых для выполнения определенного вида трудовой деятельности в рамках данной профессии;
- 4) дата начала работы, и, если заключается срочный договор, даты ее окончания;
- 5) положения об условиях оплаты труда;
- 6) режим рабочего времени и времени отдыха;
- 7) права и обязанности работника и работодателя, в том числе по обеспечению соответствующих условий труда, охраны труда на предприятии;

8) льготы по социальному обслуживанию, социальному обеспечению, медицинскому страхованию.

В трудовом договоре могут устанавливаться **дополнительные условия**: установление испытательного срока, обязанность отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет нанимателя и другие условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с законодательством.

Ряд условий не может быть установлен по соглашению сторон. К их числу относятся:

- условия, касающиеся оснований увольнения. Увольнение может быть произведено только на основании норм, закрепленных ТК;
- установление не предусмотренных законом дисциплинарных взысканий;
- введение для работников дополнительных условий полной материальной ответственности;
- стороны не могут изменить порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров.

#### **Основные признаки трудового договора:**

1) несамостоятельный характер труда, т. е. обязанность работника работать у нанимателя под его руководством и характерная при этом экономическая и организационная зависимость работника от работодателя;

2) возмездность трудового договора, т. е. ответное обязательство нанимателя выплатить работнику вознаграждение за выполнение им (работником) обязательства трудиться у нанимателя;

3) рыночная (договорная) основа заключения, т. е. необходимость свободного волеизъявления сторон для заключения трудового договора;

4) личный характер трудового договора, т. е. неотчуждаемость определенных договором прав и обязанностей от конкретного работника и конкретного нанимателя и возможность реализации их только сторонами. Один экземпляр передается работнику, другой хранится у нанимателя.

Прием на работу независимо от ее формы оформляется приказом нанимателя. В приказе должно быть указано точное наименование работы, на которую принят работник, в соответствии с тарифно-квалификационным справочником или штатным расписанием. При этом приказ должен быть объявлен работнику под роспись (ст. 18 ТК).

Письменную форму трудового договора не следует смешивать с оформлением приема на работу приказом (распоряжением, постановлением) нанимателя, который во всех случаях должен издаваться в письменном виде (ст. 18 ТК). Заключенный в письменной форме трудовой договор является основанием для издания приказа (распоряжения) о приеме на работу, назначении на должность. Приказ относится к предусмотренной законодательством процедуре зачисления на работу и констатирует факт заключения в письменной форме трудового договора.

**Началом действия трудового договора** является день начала работы, определенный в нем сторонами, Трудовым кодексом.

**Фактическое допущение работника к работе** является началом действия трудового договора независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен.

Фактическое допущение уполномоченным должностным лицом нанимателя работника к работе должно быть письменно оформлено не позднее трех дней после предъявления требования работника, профсоюза исходя из сложившихся условий.

После заключения в установленном порядке трудового договора прием на работу оформляется приказом (распоряжением) нанимателя. Приказ (распоряжение) объявляется работнику под роспись. В ст. 16 ТК приводится перечень граждан, в отношении которых нанимателю запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора. В случаях, не предусмотренных указанной статьей, наниматель вправе отказать в заключении трудового договора по любым мотивам, за исключением тех, которые могут рассматриваться как дискриминационные (в зависимости от пола и расы, национальности, убеждений, имущественного положения, отношения к религии и др.). При этом наниматель не обязан извещать о мотивах отказа в приеме на работу ни в письменной, ни в устной форме.

Запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора со следующими гражданами:

1) направленными на работу государственной службой занятости в счет брони (предусмотрен штраф в размере 50 базовых величин за каждый необоснованный отказ в приеме на работу лица, направленного в счет брони (ст. 6 Закона от 30 мая 1991 г. «О занятости населения Республики Беларусь»);

2) письменно приглашенными на работу в порядке перевода от одного нанимателя к другому по согласованию между ними, в течение одного месяца со дня выдачи письменного приглашения;

3) прибывшими на работу в соответствии с заявкой нанимателя или заключенным договором после окончания учреждения образования;

4) имеющими право на заключение трудового договора на основании коллективного договора, соглашения;

5) прибывшими на работу после окончания государственных учреждений образования по направлению;

6) женщинами 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);

7) военнотрудовыми срочной военной службы, уволенными из Вооруженных Сил, других войск и воинских формирований Республики Беларусь и направленными на работу в счет брони для предоставления первого рабочего места.

В вышеприведенных случаях по требованию гражданина или

специально уполномоченного государственного органа наниматель обязан известить их о мотивах отказа в письменной форме не позднее трех дней после обращения. Извещение о мотивах отказа может быть сделано по почте или путем вручения его под расписку.

Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в суд (ст. 16 ТК). В случае, если суд выносит решение, обязывающее нанимателя заключить трудовой договор, такой договор должен быть заключен со дня обращения к нанимателю по поводу поступления на работу.

### 3.3 Трудовой договор с предварительным испытанием

С целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе трудовой договор по соглашению сторон может быть заключен с условием **предварительного испытания**. Предварительное испытание относится к дополнительным условиям трудового договора. Его цель – проверить деловые качества работника. Не могут подвергаться предварительному испытанию отдельные личностные особенности характера человека, прямо не связанные с выполнением им конкретных профессиональных обязанностей. Для точного определения предмета предварительного испытания наниматель должен четко знать тарифно-квалификационные характеристики профессий рабочих и квалификационные характеристики должностей служащих (содержатся в Едином тарифно-квалификационном справочнике работ и профессий рабочих и в квалификационных справочниках должностей служащих).

Предварительное испытание может иметь место только при обоюдном согласии сторон. Условие о предварительном испытании должно быть включено в текст трудового договора. В приказе также рекомендуется указывать, что работник принимается с предварительным испытанием. Если в трудовом договоре не содержится условие о предварительном испытании, а в приказе оно указано, то работник считается принятым без предварительного испытания. И наоборот, наличие этого условия в договоре и отсутствие в приказе свидетельствует о том, что работник принят на работу с предварительным испытанием.

Предварительное испытание устанавливается только при первоначальном приеме на работу (при переводе не устанавливается). Если работник в течение срока предварительного испытания не будет способен выполнять порученную ему работу, если его квалификация не будет соответствовать поручаемой работе, он может быть уволен по ст. 29 ТК (расторжение трудового договора с предварительным испытанием). При этом наниматель обязан указать причины, послужившие основанием для признания работника не выдержавшим испытания. Решение нанимателя работник вправе обжаловать в суд.

Запись в трудовой книжке о приеме на работу «с предварительным испытанием» не производится. Если работник увольняется в связи с расторжением трудового договора с предварительным испытанием, то запись об этом в трудовой книжке производится со ссылкой на ст. 29 ТК. Каждая из сторон вправе расторгнуть трудовой договор с предварительным испытанием:

1) до истечения срока предварительного испытания, предупредив об этом другую сторону письменно за 3 дня;

2) в день истечения срока предварительного испытания.

Для всех категорий работников срок предварительного испытания не может превышать 3 месяцев, не считая периода временной нетрудоспособности и других периодов, когда работник отсутствовал на работе. Условие трудового договора о предварительном испытании признается недействительным, если оно было установлено работнику, которому оно по закону установлено быть не может.

Предварительное испытание при заключении трудового договора не устанавливается:

1) для работников, не достигших 18 лет;

2) молодых рабочих (служащих) по окончании учреждений, обеспечивающих получение профессионально-технического образования;

3) молодых специалистов по окончании учреждений, обеспечивающих получение среднего специального и высшего образования

4) инвалидов;

5) временных и сезонных работников;

6) при переводе на работу в другую местность либо к другому нанимателю;

7) при приеме на работу по конкурсу, по результатам выборов;

8) в других случаях, предусмотренных законодательством.

Если до истечения срока предварительного испытания трудовой договор с работником не расторгнут, то работник считается выдержавшим испытание и расторжение с ним трудового договора допускается только на общих основаниях (ст. 29 ТК).

### **3.4 Переводы и перемещения по работе. Изменение существенных условий труда**

Наниматель не вправе требовать от работника выполнения работы, о которой они не договаривались. Стабильность трудовых отношений означает, что их нельзя произвольно менять. В зависимости от того, насколько серьезно изменяются условия трудового договора, различают **три формы изменения**:

1) перевод;

2) перемещение;

3) изменение существенных условий труда.

**Переводом** признается поручение нанимателем работнику работы по

другой профессии, специальности, квалификации, должности (за исключением изменения наименования профессии, должности) по сравнению с обусловленными в трудовом договоре, а также поручение работы у другого нанимателя либо в другой местности (за исключением служебной командировки).

Все переводы классифицируются по видам на *постоянные* и *временные*. При переводе на постоянную работу условия договора (трудовая функция, место работы, оплата и др.) окончательно изменяются.

Сущность перевода на другую работу у того же нанимателя заключается не в освобождении работника от выполняемой прежде работы, а в изменении его трудовой функции и других условий, т. е. в изменении содержания трудового договора.

При переводе работника от одного нанимателя к другому происходит изменение одной из сторон трудового договора – нанимателя. При переводе к другому нанимателю необходимо, чтобы новый наниматель и прежний договорились о том, что прежний наниматель готов уволить своего работника в порядке перевода к новому нанимателю, а новый наниматель готов принять на работу этого работника. На практике новый наниматель пишет письмо-просьбу к прежнему, а прежний налагает резолюцию.

Работник пишет заявление об увольнении с прежнего места работы и заявление о приеме на работу у нового нанимателя (одним и тем же числом).

После увольнения с прежнего места работы в порядке перевода работник уже имеет гарантию: ему нельзя отказать в заключении трудового договора с новым нанимателем. Тем самым увольнение в порядке перевода выгодно отличается от увольнения по желанию работника.

Специфика перевода на работу в другую местность заключается в том, что наниматель, цех, участок, отдел, заработная плата и т. д., а также все дополнительные условия могут оставаться прежними. Изменения касаются административно-территориального размещения нанимателя. Перевод допускается только с письменного согласия работника, за исключением временных переводов в связи с производственной необходимостью и в случае простоя.

Запрещается перевод работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья. Работника, нуждающегося в соответствии с медицинским заключением в предоставлении другой работы, наниматель обязан с его согласия перевести на другую имеющуюся работу, соответствующую медицинскому заключению. При отказе работника от перевода либо отсутствии соответствующей работы трудовой договор расторгается по п. 2 ст. 42 ТК (несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья, препятствующего продолжению данной работы).

При переводе с работником заключается трудовой договор (либо вносятся заключения в ранее заключенный договор) в соответствии с требованиями, предъявляемыми к форме, содержанию и условиям трудового договора.

*Временный перевод* – это перевод работника на определенное ограниченное время на другую работу. При временном переводе постоянная работа за работником сохраняется. В зависимости от причин временные переводы подразделяются на переводы:

- 1) по производственной необходимости;
- 2) из-за простоя;
- 3) женщин в связи с беременностью, кормлением ребенка в возрасте до полутора лет;
- 4) по состоянию здоровья согласно медицинскому заключению;
- 5) по просьбе военкомата.

По истечении срока временного перевода работник должен быть возвращен на постоянное место работы. Согласие работника не требуется при временном переводе:

- 1) в связи с производственной необходимостью (ст. 33 ТК);
- 2) в связи с простоем (ст. 34 ТК).

В случае производственной необходимости наниматель имеет право перевести работника на не обусловленную трудовым договором работу (по другой профессии, специальности, квалификации, должности), а также на работу к другому нанимателю.

*Производственной необходимостью* признается необходимость для данного нанимателя предотвращения катастрофы, производственной аварии или немедленного устранения их последствий либо последствий стихийного бедствия, предотвращения несчастных случаев, простоя, уничтожения или порчи имущества нанимателя либо иного имущества и в других исключительных случаях, а также для замещения отсутствующего работника. При этом работник не может быть переведен на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

Временный перевод в связи с производственной необходимостью производится без согласия работника на срок до 1 месяца, а для замещения отсутствующего работника такой период не может превышать одного месяца в течение календарного года (с 1 января по 31 декабря). По соглашению сторон срок такого перевода может быть увеличен.

Временный перевод в связи с производственной необходимостью в другую местность допускается только с согласия работника.

При временном переводе в связи с производственной необходимостью оплата труда производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе (ст. 33 ТК).

*Простой* – временное (сроком не более 6 месяцев) отсутствие работы по

причине производственного или экономического характера (выход из строя оборудования, механизмов, отсутствие сырья, материалов, электроэнергии и т. д.). Временный перевод в связи с простоем должен производиться с учетом профессии, специальности, квалификации, должности работника на все время простоя у того же нанимателя и на срок до 1 месяца к другому нанимателю, но в той же местности.

При временном переводе в связи с простоем на другую работу оплата труда производится по выполняемой работе. При этом при переводе на нижеоплачиваемую работу за работниками, выполняющими нормы выработки или переведенными на повременно оплачиваемую работу, сохраняется средний заработок по прежней работе, а работникам, не выполняющим нормы выработки, производится оплата труда по выполняемой работе, но не ниже их тарифной ставки (ст. 34 ТК).

**Перемещение** – поручение нанимателем работнику прежней работы на новом рабочем месте как в том же, так и другом структурном подразделении, за исключением обособленного, на другом механизме или агрегате, но в пределах специальности, квалификации или должности с сохранением условий труда, обусловленных трудовым договором. Рабочим местом является место постоянного или временного пребывания работника в процессе трудовой деятельности.

При перемещении не требуется согласия работника, поэтому отказ является нарушением трудовой дисциплины, а невыход на работу – прогулом. Перемещение должно быть обосновано производственными, организационными или экономическими причинами.

Не допускается перемещение работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья (ст. 31 ТК).

*Отличие перемещения от перевода* заключается в том, что при переводе изменяются трудовая функция (п. 3 ст. 19 ТК), наниматель или местность, где выполняется работа, а при перемещении – рабочее место, структурное подразделение, механизм, агрегат (п. 15 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде»).

Если происходят одновременно перевод и перемещение, то следует руководствоваться только правилами о переводе (ст. 30 ТК). Такой перевод не требуется дополнительно обосновывать производственными, организационными или экономическими причинами; необходимо получить лишь согласие работника на перевод. Средний заработок за работником при этом сохраняется в течение не менее 2 недель со дня перевода (ст. 72 ТК).

В связи с обоснованными производственными, организационными или экономическими причинами (в частности, рационализация рабочих мест, изменения в технике и технологии производства, введение новых форм организации труда, автоматизация, компьютеризация производственных

процессов и т. п.) наниматель имеет право изменить существенные условия труда работника при продолжении им работы по той же специальности, квалификации или должности, определенных в трудовом договоре.

Сделать это он должен в установленном законом порядке:

- 1) обоснование вышеназванных причин должно быть указано в соответствующем документе (например, в приказе);
- 2) наниматель обязан предупредить работника об изменении существенных условий труда письменно не позднее чем за 1 месяц;
- 3) в течение срока предупреждения работник обязан добросовестно исполнять свои должностные обязанности.

При отказе работника от продолжения работы с изменившимися существенными условиями труда трудовой договор прекращается по п. 5 ст. 35 ТК (отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда) (ст. 32 ТК).

**Существенными условиями труда признаются:**

- 1) системы и размеры оплаты труда;
- 2) гарантии;
- 3) режим работы;
- 4) разряд;
- 5) наименование профессии, должности;
- 6) установление или отмена неполного рабочего времени;
- 7) совмещение профессий;
- 8) нормы труда;
- 9) срок трудового договора;
- 10) размер материальной ответственности работника в связи с заключением с ним договора о полной материальной ответственности, если его заключение при приеме на работу не было оговорено (Заключение Конституционного Суда Республики Беларусь от 9 июня 1998 г. № 3-65/98 «О соответствии Конституции и законам Республики Беларусь пункта 38 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 17 июня 1994 г. № 5 «О некоторых вопросах применения судами законодательства при разрешении трудовых споров» с изменениями и дополнениями, внесенными постановлениями Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1994 г. № 12 и от 28 июня 1996 г. № 8»);
- 11) удаленность нового рабочего места, структурного подразделения от места жительства работника с учетом семейного положения, состояния здоровья, иных заслуживающих внимания обстоятельств;
- 12) возможность пользоваться ведомственным и общественным транспортом для доставки на работу;
- 13) режим отдыха с учетом конкретных обстоятельств;
- 14) степень опасности выполняемой работы и другие условия.

### **3.5 Основания прекращения трудового договора**

Основаниями прекращения трудового договора являются:

- 1) соглашение сторон (ст. 37 ТК);
- 2) истечение срока трудового договора (п.п. 2 и 3 ст. 17 ТК), кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжают и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по желанию работника (ст. 40 ТК), или по требованию работника (ст. 41 ТК), или по инициативе нанимателя (ст. 42 ТК);
- 4) перевод работника с его согласия к другому нанимателю или переход на выборную должность;
- 5) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с нанимателем; отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, а также отказ от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества и реорганизацией (слиянием, присоединением, разделением, выделением, преобразованием) организации;
- 6) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 44);
- 7) расторжение трудового договора с предварительным испытанием (ст. 29).

### **3.6 Расторжение трудового договора по собственному желанию работника. Особенности расторжения срочного трудового договора**

Расторжение трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по желанию работника (ст. 40 ТК) является его абсолютным правом, вытекающим из принципа свободы труда. Однако в силу п. 3 ст. 38 Уголовно-исполнительного кодекса в период отбывания исправительных работ осужденным запрещается прекращать трудовой договор по собственному желанию без письменного разрешения уголовно-исполнительной инспекции.

ТК предусматривает два варианта расторжения трудового договора, заключенного на неопределенный срок, по желанию работника:

- 1) без обоснования причин увольнения – посредством предупреждения нанимателя в письменной форме за 1 месяц о расторжении трудового договора;
- 2) при наличии обстоятельств, исключающих или значительно затрудняющих продолжение работы, а также в случаях нарушения нанимателем законодательства о труде, коллективного соглашения, трудового договора – в срок, указанный самим работником. К обстоятельствам, исключающим или значительно затрудняющим продолжение работы, ТК относит состояние здоровья, пенсионный возраст, радиоактивное загрязнение территории и другие случаи. Согласно

сложившейся практике под «другими случаями» понимаются иные уважительные причины, в частности:

- перевод супруга (супруги) в другую местность;
- направление на работу за границу;
- переезд в другую местность;
- беременность;
- необходимость ухода за больничным членом семьи и т. п.

Работник должен представить нанимателю документы, подтверждающие наличие соответствующих уважительных причин.

Предупреждая нанимателя о желании расторгнуть трудовой договор, работник подает соответствующее заявление, в приеме которого наниматель не вправе отказать. Днем подачи заявления считается день вручения его нанимателю (соответствующему уполномоченному должностному лицу) либо день отправления заявления по почте (посредством факсимильной связи и т. п.).

Предупреждение об увольнении может быть сделано как в период осуществления трудовой функции работника, так и в период отпуска, выполнения государственных обязанностей и т. п.

С согласия сторон и в случаях, предусмотренных в коллективном договоре, трудовой договор может быть расторгнут до истечения срока предупреждения.

До истечения срока предупреждения работник вправе письменно отозвать свое заявление, если на его место не приглашен работник, которому не может быть отказано, в соответствии с законодательством, в заключении трудового договора (ст. 16 ТК).

Оставление без уважительной причины работы работником, заключившим трудовой договор на неопределенный срок, без предупреждения нанимателя о расторжении трудового договора, а также до истечения срока предупреждения об увольнении является прогулом (п. 34 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2).

По истечении срока предупреждения работник вправе прекратить работу, а наниматель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет в последний день работы. Если же по истечении срока предупреждения трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, действие трудового договора считается продолженным.

Нахождение работника в отпуске, а также его временная нетрудоспособность не препятствует нанимателю издать приказ (распоряжение) о прекращении трудового договора с работником по ст. 40 ТК.

Оставление работы без уважительной причины работником, заключившим срочный трудовой договор, до истечения срока договора

признается прогулом (п. 34 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2).

Расторжение срочного трудового договора по требованию работника предусмотрено ст. 41 ТК.

Срочный трудовой договор подлежит расторжению досрочно по требованию работника в случае его болезни или инвалидности, препятствующих выполнению работы по трудовому договору, нарушения нанимателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора и по другим уважительным причинам.

Факт нарушения законодательства о труде, коллективного или трудового договора устанавливается специально уполномоченным государственным органом надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде, профсоюзами и (или) судом.

При расторжении срочного трудового договора в связи с нарушением нанимателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора наниматель выплачивает уволенному работнику выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка.

### **3.7 Расторжение трудового договора по инициативе нанимателя**

Основания расторжения трудового договора по инициативе нанимателя подразделяются на **общие** и **дополнительные**. Исчерпывающий перечень общих оснований расторжения трудового договора по инициативе нанимателя содержится в ст. 42 ТК. По общим основаниям по инициативе нанимателя может быть прекращен как срочный трудовой договор, так и трудовой договор, заключенный на неопределенный срок.

Общие основания расторжения трудового договора по инициативе нанимателя могут быть применены ко всем категориям работников (с определенными изъятиями в отношении временных и сезонных работников). В то же время трудовое законодательство предусматривает ряд дополнительных оснований расторжения трудового договора по инициативе нанимателя для отдельных категорий работников при определенных условиях (ст. 47, 257 ТК).

В Трудовом кодексе определены девять общих оснований расторжения трудового договора по инициативе нанимателя.

**1 Ликвидация организации, прекращение деятельности индивидуального предпринимателя, сокращение численности или штата работников** (п. 1 ст. 42 ТК).

Ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам, если иное не предусмотрено законодательными актами (ст. 57 ГК). Поэтому в случае ликвидации организации трудовой договор с работником

прекращается. Если же имеет место смена собственника имущества или реорганизация (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) организации, то трудовые отношения, с согласия работника, продолжают, увольнение допускается только в том случае, если в процессе реорганизации одновременно было осуществлено сокращение численности или штата работников. И только при отказе работника от продолжения работы в этих случаях трудовой договор с ним прекращается по п. 5 ст. 35 ТК.

Если упраздняется структурное подразделение организации, увольнение работника может производиться в связи с сокращением численности или штата работников или в порядке перевода работника, с его согласия, к другому нанимателю (п. 4 ст. 35 ТК). Целесообразность сокращения численности или штата работников определяется самим нанимателем.

**Сокращение численности** – мероприятие, направленное на уменьшение количества работников. **Сокращение штата** – мероприятие, направленное на изменение штатного расписания или структур управления организации (уменьшение количества должностей). В связи с сокращением численности производится, как правило, увольнение рабочих, а в связи с сокращением штата – увольнение руководителей, специалистов и служащих.

При сокращении численности или штата важным является вопрос, имело ли место в действительности такое сокращение (т. е. уменьшение числа рабочих мест, количества должностей). Сокращение должно быть подтверждено соответствующими документами (измененным штатным расписанием, приказами по организации, справками об изменении характера производственной деятельности и т. п.). Прием через непродолжительное время нового работника на место уволенного по сокращению может свидетельствовать о фактическом отсутствии сокращения и позволяет работнику оспаривать правомерность увольнения. Изменение наименования должности при фактическом сохранении круга обязанностей работника не относится к сокращению штата и не может являться основанием увольнения.

Работник не может быть уволен в период временной нетрудоспособности и в период нахождения его в отпуске. В силу п. 3 ст. 268 ТК расторжение трудового договора с беременными женщинами, женщинами, имеющими детей в возрасте до 3 лет, одинокими матерями, имеющими детей в возрасте от 3 до 14 лет (детей-инвалидов – до 18 лет), не допускается. Не могут быть уволены работники – члены КТС в период осуществления их полномочий (ст. 240 ТК). При увольнении по данному основанию молодых специалистов, обучавшихся за счет бюджетных средств, в период обязательного времени работы (2 года) наниматель возвращает в бюджет средства, затраченные на обучение молодого специалиста.

Преимущественным правом на оставление обладают работники с более высокой производительностью труда и квалификацией.

При равной производительности труда и квалификации предпочтение в оставлении на работе отдается следующим категориям работников: заболевшим и перенесшим лучевую болезнь; принимавшим участие в 1986–1989 годах в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС, работавшим в зоне эвакуации, инвалидам, а также другим категориям работников, предусмотренным законодательством, коллективным договором, соглашением.

Расторжение трудового договора допускается в том случае, если невозможно перевести работника, с его согласия, на другую работу (в том числе с переобучением). При этом наниматель обязан не позднее чем за два месяца до увольнения, если более продолжительные сроки не предусмотрены в коллективном договоре, соглашении, письменно предупредить работника, а также уведомить государственную службу занятости о предстоящем высвобождении работника с указанием его профессии, специальности, квалификации и размера оплаты труда. Наниматель вправе, с согласия работника, заменить предупреждение о предстоящем высвобождении выплатой компенсации в размере двухмесячного среднего заработка. В период срока предупреждения работник обязан выполнять свои трудовые обязанности, подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка, ему гарантируются условия и оплата труда наравне с другими работниками. До истечения срока предупреждения увольнение работника по п. 1 ст. 42 ТК без его согласия не допускается. В период срока предупреждения работнику предоставляется один свободный от работы день в неделю без сохранения заработной платы (по договоренности с нанимателем – с сохранением заработной платы) для решения вопроса о самостоятельном трудоустройстве у других нанимателей (ст. 43 ТК).

## **2 Несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья, препятствующего продолжению данной работы (п. 2 ст. 42 ТК).**

Наниматель имеет право уволить работника по данному основанию в случае наступления стойкого снижения трудоспособности и подтверждения соответствующим медицинским заключением МРЭК (медико-реабилитационной экспертной комиссии для инвалидов) или ВКК (врачебно-консультационной комиссией – для других лиц) невозможности выполнения данной работы. При этом работник может быть уволен даже в том случае, если сам он согласен или настаивает на продолжении работы.

Расторжение трудового договора может иметь место и в случае, когда исполнение трудовых обязанностей, учитывая состояние здоровья работника, ему противопоказано или опасно для других работников либо обслуживаемых им граждан (п. 29 постановления Пленума Верховного Суда

Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде»). Если в ходе медицинского осмотра у работников, которые могут быть источником распространения инфекционных заболеваний в связи с особенностями производства, в котором они заняты, или выполняемой ими работой (это, в частности, работники организаций пищевой промышленности общественного питания, торговли, водопроводных сооружений, лечебно-профилактических, детских дошкольных и некоторых других учреждений), будет выявлено заболевание, представляющее опасность для окружающих, то они переводятся на другую работу до выздоровления, а при невозможности перевода временно (до выздоровления) отстраняются от работы с выплатой пособия по социальному страхованию (ч. 5 ст. 37 Закона Республики Беларусь от 23 ноября 1993 г. «О санитарно-эпидемическом благополучии населения» в редакции Закона от 23 мая 2000 г.).

Достижение работником пенсионного возраста, частичная утрата трудоспособности либо назначение пенсии по инвалидности сами по себе не могут являться основанием прекращения трудовых отношений с работником, если он справляется со своими трудовыми обязанностями и работа не противопоказана ему по состоянию здоровья. При расторжении трудового договора наниматель принимает меры к переводу работника на другую работу (в том числе с переобучением), работнику выплачивается выходное пособие в размере не менее двухнедельного среднего заработка, за работником сохраняется непрерывный стаж работы, дающий право на дополнительный отпуск за продолжительный стаж работы, если перерыв в работе, дающей право на указанный отпуск, не превысил 3 месяцев.

### **3 Несоответствие работника занимаемой должности, выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, препятствующее продолжению данной работы (п. 3 ст. 42 ТК).**

Одним из обязательных условий трудового договора является трудовая функция работника, для осуществления которой работник должен обладать соответствующим уровнем подготовки (знаний и навыков), позволяющим ему выполнять работы определенной сложности. Наниматель в свою очередь имеет право требовать выполнения возложенных на работника функциональных обязанностей на должном уровне. Поэтому в случае обнаружения в процессе трудовой деятельности несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации наниматель вправе поставить вопрос об увольнении.

Показателями несоответствия работника может быть систематическое невыполнение норм выработки при нормальных условиях труда, систематический брак, неумение квалифицированно выполнять порученные обязанности и т. п., если со стороны нанимателя были обеспечены надлежащие условия трудовой деятельности. Определяющими факторами

для увольнения по данному основанию является число упущений в работе (за единичные случаи увольнение не допускается) и отсутствие вины работника и нанимателя в неисполнении (ненадлежащем исполнении) работником возложенных на него функциональных обязанностей.

Одним из средств проверки уровня квалификации работника является аттестация. Однако выводы аттестационной комиссии являются одним из доказательств несоответствия и подлежат оценке в совокупности с другими доказательствами по делу.

Расторжение трудового договора допускается, если невозможно перевести работника, с его согласия, на другую работу (в том числе с переобучением). Работник имеет право на выплату выходного пособия в размере не менее двухнедельного среднего заработка, на сохранение непрерывного стажа работы, дающего право на дополнительный отпуск, при перерыве в такой работе не более трех месяцев. Не допускается увольнение по данному основанию молодых специалистов (молодых рабочих).

**4 Систематическое неисполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее применялись меры дисциплинарного взыскания (п. 4 ст. 42 ТК).**

Увольнение по п. 4 ст. 42 ТК является в соответствии со ст. 198 ТК одной из мер дисциплинарного взыскания, применяемой за совершение дисциплинарного проступка. Поэтому расторжение трудового договора по данному основанию будет неправомерным при отсутствии конкретного дисциплинарного проступка, а также если за дисциплинарный проступок уже было наложено иное дисциплинарное взыскание.

Увольнение не допускается за однократное нарушение трудовой дисциплины. Для применения данного основания расторжения трудового договора требуется систематичность нарушений работником трудовой дисциплины. Систематически нарушающими трудовую дисциплину считаются работники, которые после применения одной из мер дисциплинарного взыскания, предусмотренных ст. 198 ТК, вновь нарушили трудовую дисциплину. Нарушением трудовой дисциплины является противоправное, виновное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей.

**5 Прогул (в том числе отсутствие на работе более 3 часов в течение рабочего дня) без уважительных причин (п. 5 ст. 42 ТК).**

Прогул – неявка на работу без уважительной причины в течение всего рабочего дня, а также отсутствие на работе более 3 часов в течение рабочего дня без уважительных причин.

Под отсутствием на работе понимается отсутствие работника как на территории организации, где работник должен выполнять свои трудовые

обязанности, так и на объекте вне территории организации, где работник в соответствии с трудовыми обязанностями должен выполнять порученную работу.

Нахождение работника в месте работы, но отсутствие его без уважительных причин более 3 часов на своем рабочем месте не может быть квалифицировано как прогул, а является нарушением трудовой дисциплины. Отсутствие на работе в связи с неправомерностью распоряжения нанимателя о выполнении определенной работы (например, о привлечении отдельных категорий работников в нарушение Трудового кодекса к сверхурочным работам, к работе в ночное время и т. п.) не является противоправным и не может быть квалифицировано как прогул.

Не является прогулом без уважительной причины использование работником дней отдыха в случае, когда наниматель вопреки закону отказал в их предоставлении и время использования работником таких дней не зависело от усмотрения нанимателя (например, отказ работнику, являющемуся донором, в предоставлении в соответствии с п. 1 ст. 104 ТК дня отдыха непосредственно после каждого дня сдачи крови) (п. 34 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде»).

Если работник после прогула продолжал трудовую деятельность у нанимателя, то он может быть уволен со дня, следующего за днем издания приказа об увольнении. Если же после прогула работник больше не приступал к выполнению своих трудовых обязанностей, то он увольняется с первого дня прогула. Днем увольнения и в первом, и во втором случае считается последний день работы.

**6 Неявка на работу в течение более 4 месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности** (не считая отпуска по беременности и родам), если законодательством не установлен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании (п. 6 ст. 42 ТК).

**7 Появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств в рабочее время или по месту работы** (п. 7 ст. 42 ТК).

Само появление (присутствие) на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения является основанием для расторжения трудового договора, заключенного на неопределенный срок, а также срочного трудового договора до истечения срока его действия. При этом наниматель может не учитывать, отстранялся ли работник ранее от работы в связи с таким состоянием и были ли ранее приняты к нему меры дисциплинарного или общественного взыскания. Факт появления в таком

виде является основанием для увольнения работника, независимо от того, когда это случилось – в начале, конце либо середине рабочего дня.

Алкогольное, наркотическое или токсическое опьянение – это особое физическое и психическое состояние.

Факт появления на работе в состоянии опьянения должен быть подтвержден медицинским заключением врачей наркологического диспансера или медпункта в организациях. Медицинское освидетельствование проводится по предложению нанимателя в день обнаружения нарушения. Когда наниматель предлагает медицинское освидетельствование, а работник отказывается от него, наниматель вправе составить акт или иной документ с подписями свидетелей, в котором отмечается, что нарушение допущено на работе и в рабочее время.

Как появление на работе в состоянии опьянения, так и распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств на рабочем месте и в рабочее время являются основаниями для расторжения трудового договора с работником по инициативе нанимателя.

Наниматель вправе расторгнуть трудовой договор и тогда, когда работник в рабочее время находился в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения не на своем рабочем месте, но на территории предприятия либо объекта, где по поручению нанимателя он должен выполнять трудовые функции.

Когда работник, у которого нормированный рабочий день, находится в состоянии опьянения на месте работы, но не в рабочее время (в выходной день), то наниматель не вправе расторгнуть с ним трудовой договор по п. 7 ст. 42 ТК.

Наниматель может устанавливать работнику ненормированный рабочий день. Для таких работников любое время нахождения на работе является рабочим временем. Поэтому появление на работе в состоянии опьянения, а также распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств на работе в любое время являются основанием для расторжения трудового договора.

Уважительность причины распития спиртных напитков, а также появления на работе в состоянии опьянения (юбилей, праздник и т.п.) не является препятствием расторжения трудового договора по инициативе нанимателя.

Трудовой договор по указанному основанию может быть расторгнут не позднее одного месяца со дня обнаружения дисциплинарного проступка, не считая времени болезни работника и (или) пребывания его в отпуске, и не позднее шести месяцев со дня его совершения.

В Директиве Президента от 11.03.2004 г. № 1 «О мерах по укреплению общественной безопасности и дисциплины» предусмотрено безусловное и немедленное расторжение контрактов с работниками за распитие спиртных

напитков в рабочее время или по месту работы, а с руководителями за необеспечение трудовой дисциплины подчиненных, сокрытие фактов нарушения ими трудовой и исполнительской дисциплины либо за непривлечение виновных лиц к ответственности, установленной законодательством.

В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 26 июня 1999 г. № 29 «О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины» в контракте (срочном трудовом договоре), заключенном с работником, должны быть предусмотрены дополнительные основания досрочного расторжения контракта по инициативе нанимателя за распитие спиртных напитков, употребление наркотических или токсических средств в рабочее время или по месту работы.

Расторжение трудового договора по данному основанию допускается даже при однократном появлении (распитии, употреблении) независимо от времени совершения дисциплинарного проступка (в начале, середине или в конце временного отрезка, считающегося рабочим временем для данного работника).

**8 Совершение по месту работы хищения имущества нанимателя, установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания (п. 8 ст. 42 ТК).**

Для расторжения трудового договора по данному основанию необходимо наличие следующих условий:

- хищение должно быть совершено работником по месту работы;
- предметом хищения должно являться имущество нанимателя;
- факт хищения должен быть подтвержден вступившим в законную силу приговором суда либо постановлением органа, в компетенцию которого входит наложение административного взыскания.

Если предметом хищения является личное имущество граждан, то п. 8 ст. 42 ТК может быть применен в качестве основания увольнения только в том случае, когда личное имущество было сдано на хранение нанимателю. Кроме того, следует иметь в виду, что увольнение является правом нанимателя, если наказание, назначенное вступившим в законную силу приговором суда, не препятствует дальнейшему осуществлению работником своих трудовых обязанностей. Если же в отношении работника имеется вступивший в законную силу приговор суда, препятствующий продолжению работы, то трудовой договор с работником прекращается по п. 5 ст. 44 ТК.

Увольнение является одной из мер дисциплинарного взыскания и производится в таком же порядке, что и увольнение по п.п. 4, 5, 7 ст. 42 ТК.

**9 Однократное грубое нарушение правил охраны труда, повлекшее увечье или смерть других работников (п. 9 ст. 42 ТК).**

В соответствии с п. 5 ст. 53 ТК в обязанности работников входит соблюдение установленных нормативными правовыми актами

(документами) требований по охране труда и безопасному ведению работ.

Охрана труда – система обеспечения безопасности жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально-экономические, организационные, технические, психофизиологические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия и средства (ст. 221 ТК). Обязанности работников по охране труда закрепляются в Трудовом кодексе (ст. 232), в иных нормативно-правовых актах (в том числе локальных).

Под грубым нарушением следует понимать явное нарушение требований охраны труда, в том числе, соответствующих инструкций, правил и других нормативно-правовых актов по охране труда, безопасной эксплуатации машин, оборудования и других средств производства, а также правил поведения на территории организации, в производственных, вспомогательных и бытовых помещениях (п. 1 ст. 232 ТК), которое находится в прямой причинной связи с наступившими последствиями – увечьем или смертью других работников (п. 37 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 29 марта 2001 г. № 2 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде»).

Пункт 9 ст. 42 ТК может быть применен нанимателем даже при одном пострадавшем работнике.

Таким образом, для увольнения работника требуется, во-первых, нарушение работником правил охраны труда, носящее грубый характер; во-вторых, причинение увечья хотя бы одному работнику или наступление смерти хотя бы одного работника, в-третьих, наличие причинной связи между нарушением работником правил охраны труда и причинением увечья или смертью другого работника.

Расторжение трудового договора является правом нанимателя, которое может быть реализовано независимо от того, привлекался работник к уголовной ответственности или нет. Если же в отношении работника имеется вступивший в законную силу приговор суда, которым работник осужден к наказанию, исключающему продолжение работы, то трудовой договор подлежит прекращению по п. 5 ст. 44 ТК.

Увольнение по данному основанию является одной из мер дисциплинарного взыскания и производится в таком же порядке, что и увольнение по п.п. 4, 5, 7, 8 ст. 42 ТК.

В целом прекращение трудовых отношений по общим основаниям расторжения трудового договора по инициативе нанимателя (кроме п. 7 ст. 42 ТК и случаев признания работника нетрудоспособным, подтвержденных заключением МРЭК) производится после предварительного, но не позднее чем за две недели, уведомления (а в случаях, предусмотренных коллективными договорами, соглашениями, – с согласия)

соответствующего профсоюза, т. е. профсоюза, членом которого является работник. Если работник состоит членом нескольких профсоюзов, то требуется уведомление (получение согласия) каждого из них. Расторжение трудового договора с работником, не являющимся членом профсоюза, не предполагает уведомления (получения согласия) какого-либо профсоюза.

Не допускается расторжение трудового договора по инициативе нанимателя с инвалидами, проходящими медицинскую, медико-профессиональную, профессиональную, трудовую и социальную реабилитацию в соответствующих учреждениях независимо от срока пребывания в них (ч. 3 ст. 283 ТК).

**Дополнительные основания прекращения трудового договора с некоторыми категориями работников:**

1) однократное грубое нарушение трудовых обязанностей руководителем организации (обособленного подразделения) и его заместителями, главным бухгалтером и его заместителями;

2) смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера – ч. 2 ст. 36);

3) нарушение руководителем организации без уважительных причин порядка и сроков выплаты заработной платы и (или) пособий;

4) совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные и материальные ценности, если эти действия являются основанием для утраты доверия к нему со стороны нанимателя;

5) совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

4) направление работника по постановлению суда в лечебно-трудовой профилакторий;

5) неподписание либо нарушение работником, уполномоченным на выполнение государственных функций, письменных обязательств по выполнению предусмотренных законодательством мер по предупреждению коррупции (ст. 47 ТК).

**Дополнительные основания прекращения трудового договора:**

1) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 44 ТК);

2) расторжение трудового договора с предварительным испытанием (ст. 29 ТК).

Трудовой договор подлежит прекращению по следующим обстоятельствам, не зависящим от воли сторон:

1) призыв работника на военную службу;

2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу;

3) нарушение установленных правил приема на работу;

4) неизбрание на должность (в том числе по конкурсу);

5) вступление в законную силу приговора суда, которым работник осужден к наказанию, исключающему продолжение работы, или судебного

постановления о трудоустройстве работника, обязанного возмещать расходы, затраченные государством на содержание детей, находящихся на государственном обеспечении;

б) смерть работника, признание его судом безвестно отсутствующим или объявление умершим, смерть нанимателя – физического лица.

### **3.8 Трудовые отпуска, их виды и порядок их предоставления**

**Отпуск** – освобождение от работы по трудовому договору на определенный период для отдыха и иных социальных целей с сохранением прежней работы и заработной платы в случаях, предусмотренных ТК.

Работникам, независимо от того, кто является их нанимателем, от вида заключенного ими трудового договора, формы организации и оплаты труда, предоставляются следующие виды отпусков: **основной и дополнительный**.

Трудовой отпуск предоставляется за работу в течение рабочего года с сохранением прежней работы и среднего заработка. При этом под прежней работой понимается выполнявшаяся до отпуска работа у того же нанимателя, по той же специальности, должности и квалификации на том же рабочем месте.

Продолжительность **основного отпуска не может быть менее 24 календарных дней**. Продолжительность данного отпуска обязательна для всех нанимателей.

Перечни организаций и должностей, условия предоставления и продолжительность отпуска более 24 дней отдельным категориям работников устанавливаются Правительством Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

**Дополнительные отпуска** предоставляются лишь отдельным категориям работников с учетом сферы их трудовой деятельности либо работникам в качестве поощрения за работу у конкретного нанимателя.

Так, работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, на основании аттестации рабочих мест по условиям труда, а также работникам, труд которых связан с особенностями выполнения работы, предоставляется **дополнительный отпуск**. Порядок, условия предоставления и продолжительность таких отпусков утверждаются Правительством Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

Работникам с **ненормированным рабочим днем** наниматель за счет собственных средств предоставляет дополнительный отпуск продолжительностью **до 7 календарных дней**.

Работникам, имеющим **продолжительный стаж работы** в одной организации, отрасли, наниматель за счет собственных средств может установить дополнительный отпуск продолжительностью **до 3 календарных дней**.

Порядок, условия предоставления и продолжительность отпусков за ненормированный рабочий день и за продолжительный стаж работы определяются коллективным или трудовым договором, нанимателем.

**Дополнительные поощрительные отпуска** могут устанавливаться за счет собственных средств нанимателя коллективным договором, соглашением или нанимателем всем работникам, отдельным их категориям (по специальностям и видам производств, работ, структурных подразделений), а персонально – трудовым договором.

Часть трудового отпуска (основного и дополнительного), превышающая 21 календарный день, по соглашению между работником и нанимателем может быть заменена денежной компенсацией.

В ТК установлен определенный порядок суммирования трудовых отпусков. По общему правилу дополнительные отпуска присоединяются к основному отпуску.

Трудовой отпуск предоставляется не за календарный, а за рабочий год, под которым понимается промежуток времени, равный по продолжительности календарному году (12 месяцев), но исчисляемый для каждого работника со дня приема на работу. В рабочий год, за который предоставляется трудовой отпуск, включается прежде всего фактически отработанное работником время. При этом если сумма периодов, включаемых в рабочий год, меньше 12 полных календарных месяцев, рабочий год работника сдвигается на недостающее время.

Трудовые отпуска (основной и дополнительный) **за первый рабочий год** предоставляются **не ранее чем через 6 месяцев работы у нанимателя**, однако по желанию некоторых категорий работников наниматель обязан предоставить им трудовые отпуска до истечения 6 месяцев работы.

Очередность предоставления трудовых отпусков устанавливается для коллектива работников графиком трудовых отпусков, утверждаемым нанимателем по согласованию с профсоюзом либо нанимателем по согласованию с работником в случае отсутствия профсоюза.

График трудовых отпусков составляется на календарный год не позднее 5 января или иного срока, установленного коллективным договором, соглашением либо согласованного нанимателем с профсоюзом, и доводится до сведения всех работников. Дата начала трудового отпуска определяется по договоренности между работником и нанимателем.

При составлении графика трудовых отпусков **наниматель обязан запланировать отпуск по желанию определенных категории работников:**

1) *в летнее или другое удобное время:*

- лицам моложе 18 лет;
- ветеранам Великой Отечественной войны и ветеранам боевых действий на территории других государств;
- женщинам, имеющим двух и более детей в возрасте до 14 лет или

ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет;

- работникам, заболевшим и перенесшим лучевую болезнь вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС;

- работникам, ставшим инвалидами вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС;

- работникам, принимавшим участие в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС в 1986–1989 гг. в зоне эвакуации (отчуждения), в 1986 – 1987 гг. – в зоне первоочередного отселения или в зоне последующего отселения;

- работникам, эвакуированным и отселенным из зон эвакуации (отчуждения), первоочередного отселения и последующего отселения, а также самостоятельно покинувшим эти зоны после аварии на Чернобыльской АЭС;

- донорам, которым выданы знаки «Почетный донор Республики Беларусь», «Почетный донор СССР», «Почетный донор Красного Креста БССР»;

- в других случаях, предусмотренных коллективным или трудовым договором;

2) в *определенный период*:

- работникам, обучающимся в вечерних (сменных) общеобразовательных учреждениях и учреждениях, обеспечивающих получение профессионально-технического, среднего специального, высшего и послевузовского образования, в вечерней и заочной формах получения образования, – перед или в период прохождения текущей и итоговой аттестации, сдачи кандидатских экзаменов, а также во время каникул в учреждении образования;

- работникам, жены которых находятся в отпуске по беременности и родам, – в период этого отпуска;

- работающим по совместительству – одновременно с трудовым отпуском по основной работе;

- учителям (преподавателям) общеобразовательных учреждений и учреждений, обеспечивающих получение профессионально-технического, среднего специального, высшего и послевузовского образования, специальных учебно-воспитательных учреждений, специальных учреждений образования, специализированных учреждений производственного обучения – в летнее время;

- женщинам перед отпуском по беременности и родам или после него;

- работающим женам (мужьям) военнослужащих – одновременно с отпуском их мужей (жен).

Наниматель обязан уведомить работника о времени начала трудового отпуска не позднее чем за 15 календарных дней. Работник, которому трудовой отпуск предоставляется индивидуально, уведомляется в тот же

срок письменно.

В ТК предусмотрены случаи, когда допускаются отступления от общего правила о предоставлении трудовых отпусков ежегодно, в установленный срок, а также целиком. Так, в исключительных случаях, когда предоставление полного трудового отпуска работнику в текущем рабочем году может неблагоприятно отразиться на нормальной деятельности нанимателя, допускается, с согласия работника, перенос части отпуска на следующий рабочий год. При этом **оставшаяся часть** трудового отпуска **не может быть менее 14 календарных дней** и предоставляется до окончания текущего рабочего года, а переносимая часть трудового отпуска, по желанию работника, присоединяется к отпуску за следующий рабочий год или исполняется отдельно.

По желанию работника в течение текущего рабочего года отпуск может быть перенесен или продлен в следующих случаях:

- при временной нетрудоспособности работника;
- при наступлении срока отпуска по беременности и родам;
- в случае привлечения работника к выполнению государственных обязанностей с правом на освобождение от работы;
- при совпадении трудового отпуска с отпуском в связи с обучением (если работник оформил такой отпуск перед трудовым отпуском или во время последнего после получения вызова учреждения образования);
- в случаях невыплаты работнику в установленный срок заработной платы за время отпуска;
- с согласия сторон, а также в других случаях, предусмотренных законодательством или коллективным договором.

При этом порядок дальнейшего использования отпуска зависит от времени наступления перечисленных причин.

Наниматель пользуется правом досрочно предоставить трудовой отпуск всем или отдельным категориям работников в случае неожиданной приостановки работы в связи с аварией, стихийным бедствием, необеспеченностью энергоресурсами, сырьем и по другим исключительным и заранее не предвиденным обстоятельствам.

Отпуск может быть разделен на 2 части по договоренности между работником и нанимателем. При этом одна часть должна быть **не менее 14 календарных дней**.

Отпуск может быть прерван по предложению нанимателя и с согласия работника (отзыв из отпуска). Неиспользованная в связи с этим часть отпуска, по договоренности между работником и нанимателем, предоставляется в течение текущего рабочего года или по желанию работника, присоединяется к отпуску за следующий рабочий год либо компенсируется в денежной форме, если иное не предусмотрено коллективным договором. Коллективным договором могут определяться

обстоятельства, при наличии которых допускается отзыв из отпуска. Запрещается непредставление, перенос трудового отпуска работникам моложе 18 лет и работникам, имеющим право на дополнительный отпуск в связи с вредными и (или) опасными условиями труда, а также отзыв из отпуска таких работников.

В качестве меры правового воздействия за прогул без уважительной причины наниматель вправе уменьшить работнику продолжительность трудового отпуска на количество дней прогула, при этом продолжительность отпуска не может быть меньше основного отпуска.

Наниматель вправе отказать работнику в переносе отпуска и не выплачивать денежную компенсацию за неиспользованный отпуск, если отпуск предоставлен с соблюдением установленного порядка, но работник отказывается использовать его в определенный для него срок без законных оснований, кроме случаев увольнения, независимо от его основания.

По письменному заявлению работника неиспользованные основной и дополнительный отпуска могут быть предоставлены ему с последующим увольнением (кроме случаев увольнения за виновные действия). При этом днем увольнения считается последний день отпуска.

При увольнении в связи с истечением срока трудового договора отпуск с последующим увольнением предоставляется в пределах срока трудового договора.

При увольнении, независимо от его основания, работнику, который не использовал или использовал не полностью трудовой отпуск, предусмотрена выплата денежной компенсации.

В некоторых случаях при увольнении работника до окончания рабочего года, в счет которого использован предоставленный авансом трудовой отпуск, наниматель имеет право удержать из заработной платы денежную сумму, равную выплатам за неотработанные дни отпуска.

В случаях, предусмотренных законодательством, коллективным договором, соглашением, трудовым договором, наниматель обязан при предоставлении трудового отпуска (а при разделении его на части – при предоставлении наибольшей части отпуска) производить работнику единовременную выплату на оздоровление в размере, определяемом законодательством, коллективным договором, соглашением, трудовым договором.

Работникам, находящимся в трудовом отпуске, предоставляются определенные гарантии. Так, им гарантируется сохранение прежней работы и среднего заработка, наниматель обязан выплатить работнику средний заработок за все время отпуска не позднее, чем за два дня до его начала.

Работник, находящийся в отпуске, не может быть уволен с работы по инициативе нанимателя, за исключением случаев ликвидации организации, прекращения деятельности индивидуального предпринимателя.

### 3.9 Социальные отпуска

Социальные отпуска работникам предоставляются в целях создания благоприятных условий для материнства, ухода за детьми, образования без отрыва от производства, удовлетворения семейно-бытовых потребностей и других социальных целей.

Право на социальные отпуска работников не зависит от продолжительности, места и вида работы, наименования и организационно-правовой формы организации. На время социальных отпусков сохраняется прежняя работа и в случаях, предусмотренных ТК или коллективным договором, соглашением – заработная плата.

Социальные отпуска предоставляются сверх трудового отпуска за тот календарный год, в котором работник имеет на них право. В случаях неиспользования социального отпуска в текущем календарном году, он не переносится на следующий рабочий год и не заменяется денежной компенсацией, в том числе при увольнении (ст. 183 ТК).

#### 1 Отпуск по беременности и родам

Женщинам предоставляется отпуск по беременности и родам продолжительностью **70 календарных дней до родов и 56** (в случаях осложнения родов или рождения двух и более детей – 70) **календарных дней после родов** с выплатой за этот период пособия по государственному социальному страхованию. Отпуск по беременности и родам исчисляется суммарно и предоставляется женщине полностью независимо от числа дней, фактически использованных до родов.

Женщинам, работающим на территории радиоактивного загрязнения, предоставляется отпуск по беременности и родам продолжительностью **90 календарных дней до родов и 56** (в случаях осложнения родов или рождения двух и более детей – 70) **календарных дней после родов**. При этом общая продолжительность отпуска не может быть менее 146 (160) календарных дней. Дородовый отпуск предоставляется с согласия женщины за пределами территории радиоактивного загрязнения с проведением оздоровительных мероприятий (ст. 184 ТК).

#### 2 Отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет

Работающим женщинам независимо от трудового стажа, по их желанию, наниматель обязан предоставить после перерыва в работе, вызванного родами, отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста **трех лет** с выплатой за этот период ежемесячного государственного пособия. Отпуск предоставляется по письменному заявлению матери ребенка и может быть использован ею полностью либо по частям любой продолжительности.

Вместо матери ребенка такой отпуск представляется работающим отцу или другим родственникам ребенка, фактически осуществляющим уход за ребенком, а при назначении опеки – опекуну ребенка. При этом за ними

сохраняются право на получение ежемесячного государственного пособия. Указанные лица могут работать по основному или другому месту работы на условиях неполного рабочего времени (не более половины месячной нормы часов) и на дому с сохранением ежемесячного государственного пособия.

Такой отпуск включается в общий стаж, а также в стаж работы по специальности, профессии, должности, кроме дающего права на пенсию за работу с особыми условиями труда и выслугу лет. В стаж работы, дающей право на последующие трудовые отпуска, данный отпуск не засчитывается (ст. 185 ТК).

### **3 Кратковременный отпуск без сохранения заработной платы**

Наниматель обязан предоставить работнику отпуск без сохранения заработной платы продолжительностью **до 14 календарных дней**:

- женщинам, имеющим двух и более детей в возрасте до 14 лет или ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет;
- ветеранам Великой Отечественной войны и ветеранам боевых действий на территории других государств;
- осуществляющим уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением;
- инвалидам, работающим на производствах, в цехах и на участках, специально предназначенных для труда этих лиц;
- иным работникам в случаях, предусмотренных законодательством, коллективным договором, соглашением (ст. 189 ТК).

### **4 Кратковременный отпуск без сохранения заработной платы по семейно-бытовым причинам, для работы над диссертацией, написания учебников и по другим уважительным причинам**

По семейно-бытовым причинам, для работы над диссертацией, написания учебников и по другим уважительным причинам (кроме предусмотренных ст. 189 ТК) работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен в течение календарного года без сохранения заработной платы **не более 30 календарных дней**, если иное не предусмотрено коллективным договором, соглашением.

Уважительность причин оценивает наниматель, если иное не установлено коллективным договором, соглашением (ст. 190 ТК).

### **5 Отпуск без сохранения или с частичным сохранением заработной платы**

При необходимости временной приостановки работ или временного уменьшения их объема, а также при отсутствии другой работы, на которую необходимо временно перевести работника в соответствии с медицинским заключением, наниматель вправе с согласия работников предоставить им отпуска без сохранения или с частичным сохранением заработной платы, если иное не предусмотрено коллективным договором, соглашением (ст.191 ТК).

### **3.10 Трудовая дисциплина. Меры поощрения за успехи в работе и меры дисциплинарного взыскания за совершение дисциплинарного проступка**

**Трудовая дисциплина** – обязательное для всех работников подчинение установленному трудовому распорядку и надлежащее выполнение своих обязанностей.

Трудовой распорядок для работников определяется:

1) правилами внутреннего трудового распорядка, коллективными договорами, соглашениями, положениями и инструкциями по охране труда и технике безопасности и другими локальными нормативными правовыми актами;

2) штатным расписанием;

3) должностными инструкциями работников;

4) графиками работ (сменности);

5) графиками отпусков.

Локальные нормативные правовые акты, регулирующие трудовой распорядок, не могут ухудшать положение работников по сравнению с Трудовым кодексом и иными актами законодательства, регулирующими соответствующие отношения в социально-трудовой сфере.

Для отдельных категорий работников действуют уставы и положения о дисциплине.

**Правила внутреннего трудового распорядка** устанавливаются нанимателем с участием профсоюзов на основании типовых правил внутреннего трудового распорядка, утверждаемых Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом.

Руководитель **поощряет** работников в виде **благодарности, премии, почетных подарков, почетных званий**. Другие виды поощрений устанавливаются в коллективном договоре и иных локальных актах. Коллективный договор важнее правил внутреннего трудового распорядка, если возникнут разногласия, хотя правила внутреннего трудового распорядка разрешают гораздо больший круг вопросов по трудовой дисциплине, чем коллективный договор.

На предприятиях в качестве локальных актов действуют так называемые премиальные положения. Часть премиальных положений, не входящих в систему зарплаты, являются как раз тем видом поощрений, которые устанавливаются за рамками правил трудового распорядка. Например, положение «О премиях за рационализацию на производстве».

На многих предприятиях действует положение о поощрении за добросовестный труд, предусматриваются виды и процедура поощрений. Процедура может включать в себя согласование с комитетом профсоюза.

**Дисциплинарная ответственность** является одним из средств

поддержания трудовой дисциплины, и, являясь видом юридической ответственности, она обладает всеми принципами, на которых строится такая ответственность, т. е. неправомерные действия, наличие вины, в некоторых случаях наличие причинной связи между поведением и каким-то вредным результатом.

**Дисциплинарным проступком** считается невыполнение или недобросовестное выполнение трудовых функций, а также других обязанностей, связанных с поведением работников в трудовом процессе и в некоторых других случаях.

Нельзя привлекать работника к ответственности за отказ от исполнения незаконного распоряжения нанимателя (например, выполнения работы, не обусловленной трудовым договором или контрактом). Иными словами, любые действия работника, соответствующие требованиям закона, являются правомерными и не могут быть квалифицированы как нарушения трудовой дисциплины.

Некоторые виды дисциплинарных проступков выделяются законодательством особо, и за их совершение виновный несет более строгую ответственность. К числу таких дисциплинарных проступков относятся:

- прогул без уважительных причин (отсутствие на работе без уважительных причин более 3 часов в течение рабочего дня);

- появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также распитие спиртных напитков и употребление наркотических или токсических веществ на рабочем месте или в рабочее время;

- совершение хищения имущества нанимателя.

В теории различают два вида дисциплинарных взысканий:

- 1) регулируемых ТК;

- 2) регулируемых правилами внутреннего трудового распорядка, а также специальными актами.

Основные отличия общедисциплинарной ответственности от специальной дисциплинарной ответственности:

- 1) по видам нормативных актов. Специальная ответственность устанавливается специальными актами: уставы и положения о трудовой дисциплине, отдельные законы, регулирующие деятельность тех и иных категорий работников (например, основы законодательства о государственной службе);

- 2) по субъектному составу. Общедисциплинарная ответственность распространяется на всех работников, за исключением тех, которые подпадают под специальную. Специальная ответственность – только на те категории работников, которые указаны в этих специальных нормативных актах;

3) по порядку наложения и снятия дисциплинарных взысканий. По общему порядку устанавливается, что право налагать дисциплинарное взыскание имеет тот руководитель, который имеет право приема/увольнения работника, но он может передать часть своих властных полномочий нижестоящему руководителю. В уставах и положениях о дисциплине очень четко расписываются полномочия разных категорий руководящих работников;

4) по порядку рассмотрения трудовых споров. Особенность ТК состоит в том, что обжаловать дисциплинарные взыскания можно в комиссию по трудовым спорам или в суд.

Для некоторых структур обжалование в вышестоящий орган является обязательным.

Например, в органах милиции сначала взыскание нужно обжаловать начальнику, а если работник не удовлетворен – то может обращаться в суд. В большей части систем применяется альтернативная подведомственность, при этом обращение к вышестоящему руководителю не лишает права обращаться в суд, независимо от результатов обращения.

#### **Виды дисциплинарной ответственности:**

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение (п.п. 4, 5, 7–9 ст. 42, п. 1 ст. 47 ТК).

К нарушителям трудовой дисциплины помимо дисциплинарных взысканий и материальной ответственности могут быть применены меры правового воздействия, которые дисциплинарными взысканиями не являются:

- лишение премии, вознаграждений по итогам работы за год;
- уменьшение продолжительности отпуска на число дней прогула;
- лишение права на получение процентной надбавки или единовременного вознаграждения за выслугу лет;
- непредоставление льготных путевок в санатории и дома отдыха;
- изменение времени предоставления очередного отпуска и др.

### **3.11 Порядок и сроки применения, обжалования и снятия дисциплинарных взысканий**

До применения дисциплинарного взыскания наниматель обязан затребовать письменное объяснение работника. Отказ работника от дачи объяснения не является препятствием для применения взыскания и оформляется актом с указанием присутствующих при этом свидетелей.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Дисциплинарное взыскание оформляется **приказом (распоряжением), постановлением нанимателя**. Приказ (распоряжение), постановление о

дисциплинарном взыскании с указанием мотивов объявляется работнику под роспись **в 5-дневный срок**.

Работник, не ознакомленный с приказом (распоряжением), постановлением о дисциплинарном взыскании, считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Отказ работника от ознакомления с приказом (распоряжением), постановлением оформляется актом с указанием присутствующих при этом свидетелей.

Дисциплинарное взыскание применяется **не позднее одного месяца** со дня обнаружения дисциплинарного проступка, не считая времени болезни работника и (или) пребывания его в отпуске.

Днем обнаружения дисциплинарного проступка считается день, когда о проступке стало известно лицу, которому работник непосредственно подчинен.

При рассмотрении материалов о дисциплинарном проступке правоохранными органами дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня отказа в возбуждении или прекращения уголовного дела.

Дисциплинарное взыскание **не может быть применено позднее 6 месяцев**, а по результатам ревизии, проверки, проведенной компетентными государственными органами или организациями, – позднее 2 лет со дня совершения дисциплинарного проступка. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

Дисциплинарное взыскание применяется органом (руководителем), которому предоставлено право приема (избрания, утверждения, назначения на должность) и увольнения работников, либо по его поручению иным органом (руководителем). Передача полномочий по применению дисциплинарных взысканий оформляется приказом (распоряжением) руководителя.

Дисциплинарные взыскания к отдельным категориям работников с особым характером труда (ст. 204 ТК) могут применяться также органами (руководителями), вышестоящими по отношению к органам (руководителям), названным выше.

Работники, занимающие выборные должности, могут быть уволены с работы только по решению органа, которым они избраны, и только по основаниям, предусмотренным законодательством.

Орган, рассматривающий трудовой спор, с учетом степени вины работника, соответствия дисциплинарного взыскания тяжести дисциплинарного проступка, обстоятельств, при которых проступок совершен, предшествующего поведения работника на производстве и его отношения к труду вправе отменить дисциплинарное взыскание.

После отмены в соответствии с вышеприведенным порядком дисциплинарного взыскания наниматель может применить к работнику более мягкое дисциплинарное взыскание, если не истекли сроки, предусмотренные частями второй, третьей и четвертой ст. 200 ТК, в которые не включаются

сроки рассмотрения трудового спора в органах по рассмотрению трудовых споров.

Вышестоящий орган (руководитель), рассматривающий трудовые споры отдельных категорий работников с особым характером труда (ст. 204 ТК), вправе отменить, смягчить или усилить (в пределах предоставленных ему полномочий) дисциплинарное взыскание, наложенное нижестоящим органом (руководителем), если установит, что это взыскание не соответствует тяжести совершенного дисциплинарного проступка.

Усиление дисциплинарного взыскания не допускается, если вопрос о наложении дисциплинарного взыскания рассматривается по жалобе работника.

Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, он считается **не подвергавшимся дисциплинарному взысканию**. При этом дисциплинарное взыскание погашается автоматически без издания приказа (распоряжения), постановления.

Орган (руководитель), применивший взыскание, имеет право снять его **досрочно** до истечения года по собственной инициативе, по ходатайству непосредственного руководителя, профсоюза или иного представительного органа (представителя) работников, а также по просьбе работника. Досрочное снятие дисциплинарного взыскания оформляется приказом (распоряжением), постановлением.

**Специальная дисциплинарная ответственность** предусматривает:

а) ответственность руководящих работников, избираемых, утверждаемых или назначаемых на должности высшими органами государственной власти и управления Республики Беларусь;

б) ответственность по уставам и положениям о дисциплине;

в) ответственность по специальным нормативным актам (ответственность судей и работников прокуратуры).

Положения и уставы о дисциплине регламентируют распределение дисциплинарной власти, указывается, какие дисциплинарные взыскания, руководитель какого уровня вправе применять к подчиненным работником. Во всех уставах записано, что, например, министр, вправе налагать любые взыскания на любого работника.

Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта Белорусской железной дороги (утверждено постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 сентября 1993 г. № 656 с дополнениями и изменениями от 29 марта 1996 г. (постановление № 226) и от 10 апреля 2000 г. (постановление № 485)) перечисляет возможные дисциплинарные взыскания. Например, к машинисту можно применить такое взыскание: лишение свидетельства на право управления локомотивом на срок от трех месяцев до одного года с переводом на другую работу на

этот срок за совершение проступка, который создал угрозу крушения или аварии; также работника можно освободить от занимаемой должности, связанной с эксплуатационной работой железной дороги, с предоставлением работы с учетом профессии (специальности).

Для государственных служащих предусмотрены специальные виды дисциплинарных взысканий: понижение в классе на срок до шести месяцев, понижение в должности на срок до шести месяцев.

Специальную дисциплинарную ответственность несут по уставам и положениям о дисциплине и другие категории работников в соответствующих отраслях народного хозяйства и специальных учреждений и организаций: морского транспорта; работники системы атомной энергетики; работники организаций, занятых освоением газовых и нефтяных месторождений с высоким содержанием сероводорода; адвокаты, судьи, работники органов внутренних дел и др.

Учет нарушителей трудовой дисциплины на производстве ведется в отделе кадров. Сведения о нарушителях трудовой дисциплины и общественного порядка передаются отделом кадров в письменной форме руководителям цехов, отделов.

### **3.12 Материальная ответственность работников за ущерб, причиненный ими нанимателю. Ее виды и условия применения**

Материальная ответственность за ущерб, причиненный нанимателю, – это обязанность работника возместить в установленных законодательством пределах и порядке ущерб, причиненный по его вине нанимателю, с которым он состоит в трудовых правоотношениях.

Согласно ст. 400 ТК работник может быть привлечен к материальной ответственности **при одновременном наличии следующих условий:**

- 1) ущерба, причиненного нанимателю при исполнении трудовых обязанностей;
- 2) противоправности поведения (действия или бездействия) работника;
- 3) прямой причинной связи между противоправным поведением работника и возникшим у нанимателя ущербом;
- 4) вины работника в причинении ущерба.

Вопрос о материальной ответственности работника может быть поставлен лишь тогда, когда нанимателю, с которым он состоит в трудовых отношениях, причинен **реальный ущерб**, под которым следует понимать утрату, ухудшение или понижение ценности имущества, необходимость для нанимателя затратить средства на восстановление, приобретение имущества или иных ценностей либо произвести излишние выплаты. **Упущенная выгода не учитывается**, за исключением случая причинения ущерба не при исполнении трудовых обязанностей (п. 6 ст. 404).

Под **противоправностью** понимают нарушение или неисполнение работником его трудовых обязанностей, изложенных в законе или иных нормативных актах (правилах внутреннего распорядка, тарифно-квалификационных справочниках, инструкциях и т. д.).

Для возложения на работника материальной ответственности необходимо **наличие его вины** в причинении ущерба, которая может выражаться в форме умысла (прямого или косвенного) или неосторожности в виде самонадеянности или небрежности.

Работники, как правило, несут полную материальную ответственность за ущерб, причиненный по их вине нанимателю.

В ТК, коллективных договорах, соглашениях может устанавливаться ограниченная материальная ответственность работников за ущерб, причиненный нанимателю по их вине, за исключением случаев, предусмотренных ст. 404 ТК.

Обязанность доказать факт причинения вреда, а также наличие других условий материальной ответственности лежит на нанимателе. Работники, которые несут полную материальную ответственность на основании ст. 404 ТК, обязаны доказать отсутствие своей вины в причинении вреда.

Различают **ограниченную** и **полную материальную ответственность**.

Согласно ст. 403 ТК **ограниченную материальную ответственность несут:**

1) *работники* – в размере причиненного по их вине ущерба, но не свыше своего среднего месячного заработка за порчу или уничтожение по небрежности материалов, полуфабрикатов, изделий (продукции), в том числе при их изготовлении, а также за порчу или уничтожение по небрежности инструментов, измерительных приборов, специальной одежды и других предметов, выданных нанимателем работнику в пользование для осуществления трудового процесса;

2) *руководители* организаций, их заместители, руководители структурных подразделений и их заместители – в размере причиненного по их вине ущерба, но не свыше трехкратного среднего месячного заработка, если ущерб причинен неправильной постановкой учета и хранения материальных или денежных ценностей, непринятием необходимых мер к предотвращению простоев или выпуска недоброкачественной продукции.

В соответствии со ст. 404 ТК работники несут материальную ответственность **в полном размере ущерба**, причиненного по их вине нанимателю, в случаях, когда:

1) между работником и нанимателем в соответствии со ст. 405 ТК заключен письменный договор о принятии на себя работником полной материальной ответственности за необеспечение сохранности имущества и других ценностей, переданных ему для хранения или для других целей;

2) имущество и другие ценности были получены работником под отчет

по разовой доверенности или по другим разовым документам;

3) ущерб причинен преступлением;

4) ущерб причинен работником, находившимся в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;

5) ущерб причинен недостатчей, умышленным уничтожением или умышленной порчей материалов, полуфабрикатов, изделий;

6) ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей (с учетом неполученных доходов).

Письменные договоры о полной материальной ответственности, в соответствии со ст. 405 ТК могут быть заключены нанимателем с работниками, **достигшими восемнадцати лет**, занимающими должности или выполняющими работы, непосредственно связанные с хранением, обработкой, продажей (отпуском), перевозкой или применением в процессе производства переданных им ценностей. Примерный перечень таких должностей и работ, а также примерный договор о полной индивидуальной материальной ответственности утверждаются Правительством Республики Беларусь.

### **3.13 Порядок возмещения ущерба, причиненного нанимателю**

Работник, причинивший ущерб, может **добровольно** возместить его полностью или частично. С согласия нанимателя работник может передать для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное (ст. 401 ТК).

Возмещение ущерба работниками в размере, не превышающем среднего месячного заработка, производится по распоряжению нанимателя путем удержания из заработной платы работника. Распоряжение нанимателя должно быть сделано не позднее двух недель со дня обнаружения причиненного работником ущерба и обращено к исполнению не ранее 10 дней со дня сообщения об этом работнику. До издания распоряжения нанимателя об удержании из заработной платы от работника должно быть затребовано письменное объяснение.

Если работник не согласен с вычетом или его размером, трудовой спор по его заявлению рассматривается в порядке, предусмотренном законодательством.

Размер ущерба должен определяться согласно постановлению Совета Министров Республики Беларусь от 13 января 2003 г. № 22 «О размере вреда, причиненного государственному имуществу».

**В судебном порядке** рассматриваются споры:

1) нанимателей к работникам о возмещении ущерба, если работник не согласен с размером ущерба и возмещение не может быть произведено по распоряжению нанимателя, а также к работникам, прекратившим трудовые

отношения с нанимателем;

2) нанимателей к работникам, если нанимателем пропущен срок для издания распоряжения об удержании суммы возмещения, не превышающей среднего месячного заработка работника;

3) собственника или уполномоченного им органа к руководителям организаций и их заместителям о возмещении материального ущерба, причиненного организации, в том числе к руководителям организаций (должностным лицам), виновным в незаконном увольнении, переводе, перемещении, изменении существенных условий труда, отстранении от работы, задержке исполнения решения суда о восстановлении на работе, на прежнем рабочем месте, прежних существенных условий труда, а также о возмещении выплаченного работнику морального вреда, если ущерб не возмещен в добровольном порядке;

4) работников к нанимателям, не согласных с удержанием, произведенным нанимателем в возмещение ущерба, или с его размером, после соблюдения порядка внесудебного рассмотрения или если комиссия по трудовым спорам не создана или не рассмотрела их заявления в установленный 10-дневный срок, в том числе работников, не являющихся членами профсоюза, если они не обратились в комиссию по трудовым спорам.

Согласно ст. 242 ТК для обращения нанимателя в суд по вопросам взыскания материального ущерба, причиненного работником, устанавливается срок в 1 год со дня обнаружения ущерба, т. е. со дня, когда ему стало известно о наличии ущерба, причиненного работником. Днем обнаружения ущерба, выявленного в результате инвентаризации материальных ценностей, при ревизии или проверке финансово-хозяйственной деятельности организации, следует считать день подписания соответствующего акта или заключения.

Наниматель, возместивший ущерб, причиненный работником при исполнении трудовых обязанностей другим лицам, имеет право регресса к такому работнику.

Если наниматель в нарушение порядка, установленного ТК, произвел удержание из заработной платы работника, то КТС принимает по жалобе работника решение о возврате незаконно удержанной суммы. Взыскание с руководителей организаций и их заместителей материального ущерба в судебном порядке производится по заявлению собственника или уполномоченного им органа либо прокурора.

Возмещение ущерба производится независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действие (бездействие), которым причинен ущерб нанимателю.

Суд может с учетом степени вины, конкретных обстоятельств и материального положения работника уменьшить размер возмещения.

Проверяя материальное положение работника, суды должны требовать доказательства об имущественном положении лица, привлекаемого к материальной ответственности (размер заработка, иные доходы). При этом должны учитываться основные и дополнительные доходы, количество членов семьи, наличие иждивенцев, удержание по исполнительным листам, наличие имущества, в том числе доли в общей собственности, совместной собственности супругов в имуществе колхозного двора и т. д.

### **3.14 Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров**

Вступив в трудовые отношения, как работник, так и наниматель могут оказаться в ситуации, когда нарушаются их права и законные интересы, что, в свою очередь, приводит к возникновению трудовых споров. Как правило, решить такие споры можно в добровольном порядке (например, рассмотрев заявление работника, указывающего, что запись об увольнении в его трудовой книжке не соответствует приказу об увольнении, наниматель принимает меры по устранению выявленного несоответствия). Однако нередко возникшую конфликтную ситуацию не удается разрешить путем договора, что вынуждает сторону, права которой нарушены, обратиться за помощью в компетентные органы.

В соответствии со ст. 233 ТК **индивидуальные трудовые споры** по вопросам применения законодательства о труде, коллективного договора, соглашения **рассматриваются:**

- 1) комиссиями по трудовым спорам (КТС);
- 2) судами.

В соответствии с Гражданским процессуальным кодексом решения данных органов подлежат принудительному исполнению судебными исполнителями (ст. 461 ТК).

Наниматели по соглашению с профсоюзами могут создавать органы примирения, посредничества и арбитража для урегулирования индивидуальных трудовых споров.

#### **Компетенция комиссии по трудовым спорам**

Правом обратиться в КТС, если она создана в организации или в соответствующем структурном подразделении, обладает только работник, причем как состоящий в трудовых отношениях с нанимателем, так и уволившийся, если его требование основано на трудовых отношениях с данным нанимателем. Обращение в КТС пошлинами и сборами не облагается.

По письменному соглашению между профсоюзом и нанимателем либо в случаях, предусмотренных коллективным договором, КТС могут создаваться в подразделениях организаций.

Обязанности председателя и секретаря на каждом заседании комиссии

выполняются поочередно представителями сторон. При этом обязанности председателя и секретаря на одном и том же заседании не могут выполняться представителями одной стороны. Порядок ведения делопроизводства КТС устанавливается по соглашению между нанимателем и профсоюзом либо в коллективном договоре. Организационно-техническое обеспечение деятельности комиссии (предоставление помещения, оргтехники) осуществляется нанимателем.

КТС (если она создана) является обязательным первичным органом по рассмотрению трудовых споров, за исключением случаев, когда Трудовым кодексом и другими законодательными актами установлен иной порядок их рассмотрения.

КТС рассматривает споры **работников – членов соответствующего профсоюза**, связанные с применением законодательства о труде, коллективных договоров, соглашений и иных локальных нормативных правовых актов, трудовых договоров, в том числе:

1) об (о) установленных расценках и нормах труда, а также условиях для их выполнения;

2) переводе на другую работу и перемещении;

3) оплате труда, в том числе при невыполнении норм труда, простое и браке, совмещении профессий (должностей) и замещительстве, за работу в сверхурочное и ночное время;

4) праве на получение и размере причитающихся работнику премий и вознаграждений, предусмотренных действующей у нанимателя системой оплаты труда;

5) выплате компенсаций и предоставлении гарантий;

6) возврате денежных сумм, удержанных из заработной платы работника;

7) предоставлении отпусков;

8) выдаче специальной одежды, специальной обуви, средств индивидуальной защиты, лечебно-профилактического питания.

**Работник – не член профсоюза** имеет право по своему выбору обратиться в КТС либо в суд.

Компетенция КТС, созданных в подразделениях организаций, определяется по письменному соглашению между нанимателем и профсоюзом либо в коллективном договоре.

Заявление работника, поступившее в КТС, подлежит обязательной регистрации. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление. Рассмотрение спора в отсутствие работника допускается только по его письменному заявлению. При неявке работника на заседание комиссии рассмотрение заявления откладывается. При вторичной неявке работника без уважительных причин КТС может вынести решение о снятии данного заявления с рассмотрения, что не лишает работника права подать заявление вновь.

Комиссия по трудовым спорам имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов, представителей профсоюзов (иных представителей работников) и других общественных объединений. По требованию КТС наниматель обязан предоставлять необходимые расчеты и документы. На заседании комиссии ведется протокол, который подписывается председателем и секретарем комиссии.

КТС обязана рассмотреть трудовой спор в 10-дневный срок. Решение комиссии по трудовым спорам имеет обязательную силу и утверждению нанимателем либо профсоюзом не подлежит.

В решении комиссии по трудовым спорам указываются: наниматель, фамилия, имя, отчество обратившегося работника, даты обращения и рассмотрения спора; существо спора, фамилии членов КТС, присутствовавших на заседании, мотивированное решение. Копии решения в 3-дневный срок вручаются работнику и нанимателю.

Решение может быть обжаловано работником или нанимателем, за исключением случаев, предусмотренных ст. 320 и 321 ТК (организации с иностранными инвестициями, филиалы и представительства белорусских юридических лиц за границей: иностранные дипломатические представительства и консульские учреждения, аккредитованные в Беларуси), в суд в 10-дневный срок со дня вручения им копии решения комиссии по трудовым спорам. Пропуск указанного срока не является основанием к отказу в приеме заявления.

В отношении работников – **членов комиссии по трудовым спорам** в период осуществления их полномочий не допускается понижение тарифной ставки (оклада) и расторжение трудового договора по инициативе нанимателя, за исключением случаев, предусмотренных п.п. 4, 5, 7–9 ст. 42, п.п. 1–3 ст. 44 ТК и иными законодательными актами, а также в случае ликвидации организации, прекращения деятельности индивидуального предпринимателя.

В суде рассматриваются трудовые споры по заявлению:

- 1) о недействительности трудового договора в случаях, предусмотренных ст. 22 ТК;
- 2) работника или нанимателя, если они не согласны с решением КТС;
- 3) работника, если комиссия по трудовым спорам не рассмотрела его заявление в установленный 10-дневный срок;
- 4) прокурора, если решение комиссии по трудовым спорам противоречит законодательству.

Непосредственно в суде рассматриваются трудовые споры по заявлениям:

- 1) работников, работающих у нанимателей, где КТС не созданы;
- 2) работников – не членов профсоюза, если они не обратились в КТС;
- 3) работников о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки

причины увольнения, об оплате за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы, за исключением споров работников, для которых предусмотрен иной порядок их рассмотрения;

4) нанимателей о возмещении им причиненного работниками материального ущерба;

5) работников по вопросу применения законодательства о труде, который в соответствии с законодательством был решен нанимателем и профсоюзом в пределах предоставленных им прав;

6) работников об отказе нанимателя в составлении акта о несчастном случае либо несогласии с его содержанием.

Непосредственно в суде рассматриваются также споры об отказе в заключении трудового договора:

1) с лицами, приглашенными на работу в порядке перевода от другого нанимателя;

2) молодыми специалистами, окончившими учреждения, обеспечивающие получение высшего или среднего специального образования, аспирантами, окончившими обучение в учреждениях, обеспечивающих получение послевузовского образования, лицами, окончившими учреждения, обеспечивающие получение профессионально-технического образования и направленными в установленном порядке на работу к определенному нанимателю;

3) другими лицами, с которыми наниматель в соответствии с законодательством обязан заключить трудовой договор;

4) лицами по дискриминационным мотивам.

При рассмотрении индивидуальных трудовых споров работники освобождаются от уплаты судебных расходов.

**Работники** могут обращаться в КТС или в установленных законодательными актами случаях в суд в **3-месячный срок** со дня, когда они узнали или должны были узнать о нарушении своего права, а по делам об увольнении – в суд в **месячный срок** со дня вручения копии приказа об увольнении или со дня выдачи трудовой книжки с записью об основании прекращения трудового договора либо со дня отказа в выдаче или получении указанных документов.

**Для обращения нанимателя** в суд по вопросам взыскания материального ущерба, причиненного ему работником, устанавливается срок в **1 год** со дня обнаружения ущерба. Эти сроки применяются при обращении в суд **прокурора**.

При пропуске по уважительным причинам сроков, установленных ст. 242 ТК, они могут быть восстановлены соответственно комиссией по трудовым спорам или судом.

Жалобы, поданные по истечении 3 лет с момента вступления в законную силу решения суда об отказе в восстановлении на работе, рассмотрению не подлежат.

### **Восстановление на работе, на прежнем рабочем месте, прежних существенных условий труда**

В случаях прекращения трудового договора без законного основания, а также незаконного перевода, перемещения, изменения существенных условий труда либо отстранения от работы орган, рассматривающий трудовой спор, восстанавливает работника на прежней работе, на прежнем рабочем месте, прежние существенные условия труда.

Если суд посчитает невозможным или нецелесообразным восстановление работника по причинам, не связанным с совершением виновных действий работником, он имеет право предложить и с согласия работника возложить на нанимателя обязанность выплатить работнику возмещение в размере 10-кратного среднемесячного заработка.

В случаях восстановления работника на прежней работе, а также изменения формулировки причины увольнения, которая препятствовала поступлению работника на новую работу, ему выплачивается средний заработок за время вынужденного прогула.

При незаконном переводе, перемещении, изменении существенных условий труда, отстранении от работы работнику выплачивается по решению органа, рассматривавшего трудовой спор, средний заработок за время вынужденного прогула или разница в зарплате за время выполнения нижеоплачиваемой работы.

Суд возлагает на должностное лицо, виновное в незаконном увольнении, переводе, перемещении, изменении существенных условий труда, отстранении от работы, обязанность возместить ущерб, причиненный в связи с оплатой за время вынужденного прогула или выполнения нижеоплачиваемой работы. На должностных лиц возлагается обязанность возместить ущерб, если увольнение, перевод, перемещение, изменение существенных условий труда или отстранение от работы произведены с нарушением закона, а также при задержке исполнения решения суда о восстановлении работника на работе, прежнем рабочем месте, прежних существенных условий труда.

В случаях увольнения без законного основания или с нарушением установленного порядка увольнения либо незаконного перевода на другую работу суд вправе по требованию работника вынести решение о возмещении морального вреда, причиненного ему указанными действиями. Размер морального вреда определяется судом.

Решение или постановление, принятые органом по рассмотрению трудовых споров, в случае прекращения трудового договора без законного основания, а также незаконного перевода, перемещения, изменения существенных условий труда либо отстранения, подлежат **немедленному исполнению**. Если наниматель задержал исполнение такого решения или постановления, то за время задержки со дня вынесения решения или

постановления по день его исполнения работнику выплачивается средний заработок или разница в зарботке. Немедленному исполнению в соответствии с гражданским процессуальным законодательством подлежит также решение суда о выплате работнику заработной платы, но не свыше чем за один месяц.

**Решение КТС** подлежит исполнению нанимателем не позднее чем в 3-дневный срок по истечении 10 дней, предусмотренных на его обжалование, за исключением немедленного исполнения, предусмотренного ст. 247 ТК (случаи прекращения трудового договора без законного основания, незаконного перевода, перемещения, изменения существенных условий труда либо отстранения от работы).

В случае неисполнения нанимателем в установленный срок решения комиссии по трудовым спорам о восстановлении на работе на прежнем рабочем месте, прежних существенных условий труда комиссия выдает работнику **удостоверение**, имеющее силу исполнительного листа. Удостоверение не выдается, если работник или наниматель обратились в установленный срок с заявлением о разрешении трудового спора в суд (ст. 249 ТК).

В удостоверении указываются наименование комиссии, вынесшей решение по трудовому спору, даты принятия и выдачи удостоверения, фамилия, имя, отчество работника, решение по существу спора. Удостоверение заверяется подписями председателя и секретаря комиссии по трудовым спорам. На основании выданного и предъявленного не позднее 3-месячного срока в суд удостоверения судебный исполнитель приводит решение КТС в исполнение в принудительном порядке. При пропуске работником установленного 3-месячного срока по уважительным причинам комиссия по трудовым спорам, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок.

Взыскание с работника сумм, выплаченных ему по решению КТС, при последующем ином разрешении трудового спора, а также сумм, выплаченных по судебному решению по трудовому спору, при отмене решения в порядке надзора допускается только в тех случаях, когда отмененное решение было основано на сообщенных работником ложных сведениях или представленных им подложных документах.

### **3.15 Понятие рабочего времени. Работа в ночное время, в выходные и праздничные дни**

#### **Нормирование рабочего времени**

**Рабочим** считается время, в течение которого работник в соответствии с трудовым, коллективным договорами, правилами внутреннего трудового распорядка обязан находиться на рабочем месте и выполнять свои трудовые

обязанности.

К рабочему относится также время работы, выполненной по предложению, распоряжению или с ведома нанимателя сверх установленной продолжительности рабочего времени (сверхурочная работа, работа в государственные праздники, праздничные и выходные дни).

Рабочее время нормируется путем установления норм его продолжительности на протяжении календарной недели (рабочая неделя) и в течение суток (рабочий день, рабочая смена).

Нормирование продолжительности рабочего времени осуществляется нанимателем с учетом ограничений, установленных Трудовым кодексом и коллективным договором.

**Нормальная продолжительность рабочего времени** – продолжительность рабочего времени, равная полной – не может превышать 40 часов в неделю (ст. 112 ТК) или сокращенной – для нижеприведенных категорий работников (ст. 113 и ст. 114 ТК) его норме.

**Сокращенная продолжительность рабочего времени** может устанавливаться только законом и с определенными целями – для охраны труда работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, несовершеннолетних и т. п.

**Для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда**, устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени – не более **35 часов** в неделю.

Общая продолжительность рабочего времени при включении в него времени доставки работников к месту работы под землю и обратно на ее поверхность не может превышать 37 часов 45 минут в неделю.

Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными и (или) опасными условиями труда, работа в которых дает право на сокращенную продолжительность рабочего времени, утверждается Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом.

Продолжительность рабочего времени для **работников моложе 18 лет** составляет: в возрасте **от 14 до 16 лет** – не более **23 часов** в неделю, **от 16 до 18 лет** – не более **35 часов** в неделю.

Продолжительность рабочего времени учащихся общеобразовательных учреждений и учреждений, обеспечивающих получение профессионально-технического образования, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, не может превышать половины максимальной продолжительности рабочего времени, предусмотренной для лиц соответствующего возраста.

**Инвалидам I и II группы** устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени не более **35 часов** в неделю.

Продолжительность рабочего времени для **работающих в зоне эвакуации (отчуждения)** (в связи с повышенным радиоактивным

загрязнением территории), в том числе временно направленных или командированных в эти зоны, не может превышать **35 часов** в неделю.

Для отдельных категорий работников (учителя, врачи и др.) сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом.

**Продолжительность ежедневной работы (смены)** определяется правилами внутреннего трудового распорядка или графиком работ (сменности) с соблюдением нормы продолжительности рабочей недели, установленной нанимателем в соответствии со ст. 112–114 ТК.

Продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать:

1) для работников в возрасте **от 14 до 16 лет – 4 часа 36 минут, от 16 до 18 лет – 7 часов;**

2) для учащихся общеобразовательных учреждений и учреждений, обеспечивающих получение профессионально-технического образования, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, в возрасте **от 14 до 16 лет – 2 часа 18 минут, в возрасте от 16 до 18 лет – 3 часа 30 минут;**

3) для инвалидов **I и II группы – 7 часов;**

4) для работающих **в зоне эвакуации (отчуждения)** (в связи с повышенным радиоактивным загрязнением территории), в том числе временно направленных или командированных в эти зоны, – **6 часов.**

Для работников, занятых на работах с **вредными и (или) опасными условиями труда**, где установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, а также для работников, имеющих **особый характер работы**, максимально допустимая продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать:

1) при 35-часовой рабочей неделе – 7 часов;

2) при 30-часовой и менее рабочей неделе – 6 часов.

Продолжительность работы в рабочий день, непосредственно предшествующий государственному празднику или праздничному дню, **сокращается на 1 час.**

Если по условиям производства невозможно сокращение продолжительности работы, переработка компенсируется по соглашению сторон предоставлением дополнительного дня отдыха, оплачиваемого в одинарном размере, по мере накопления этих часов или повышенной их оплатой в размере, установленном для оплаты сверхурочной работы.

**Неполное рабочее время** устанавливается соглашением сторон – как при приеме на работу, так и впоследствии (неполный рабочий день или неполная рабочая неделя).

Наниматель **обязан устанавливать неполное рабочее время** следующим работникам, указанным в части второй ст. 289 ТК:

1) по просьбе беременной женщины, женщины, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет (в том числе находящегося на ее попечении) или

работника, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением;

2) инвалидам в соответствии с медицинскими рекомендациями;

3) при приеме на работу по совместительству;

4) другим категориям работников, предусмотренным коллективным договором, соглашением.

При неполном рабочем дне уменьшается норма продолжительности ежедневной работы, установленная правилами внутреннего трудового распорядка или графиком работы у нанимателя. При неполной рабочей неделе сокращается число рабочих дней в неделю. Неполное рабочее время может также состоять в одновременном уменьшении норм продолжительности ежедневной работы и числа рабочих дней в неделю. Неполное рабочее время устанавливается соглашением сторон – как при приеме на работу, так и впоследствии (неполный рабочий день или неполная рабочая неделя). Соглашение о неполном рабочем времени может быть заключено на определенный или неопределенный срок.

Оплата труда при неполном рабочем времени пропорциональна отработанному времени или зависит от выработки. Тем самым неполное рабочее время отличается от сокращенного, которое устанавливается законом и является нормальной продолжительностью рабочего времени, при котором размер заработной платы не сокращается, а производится как за полную продолжительность рабочего времени.

Работа на условиях неполного рабочего времени не ограничивает работника в правах – ему предоставляется отпуск, стаж исчисляется по общим правилам.

**Ночным** считается время с **22 часов до 6 часов**.

При работе в ночное время установленная продолжительность работы (смены) сокращается на 1 час с соответствующим сокращением рабочей недели.

Это правило не распространяется на работников, для которых уже предусмотрено сокращение рабочего времени (несовершеннолетних инвалидов I и II группы, учителей, врачей и т. д.) (ст. 113 и 114), а также когда такое сокращение невозможно по условиям производства, в том числе в непрерывных производствах или если работник принят для выполнения работы только в ночное время.

К работе в ночное время, даже если она приходится на часть рабочего дня или смены, **не допускаются**:

1) беременные женщины;

2) работники моложе 18 лет.

Инвалиды, если такая работа не запрещена им в соответствии с медицинским заключением, а также женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, могут привлекаться к работе в ночное время только с их письменного согласия.

В соответствии со ст. 118<sup>1</sup> ТК **ненормированный рабочий день** – это

особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут при необходимости эпизодически по письменному или устному приказу нанимателя или по своей инициативе с ведома нанимателя (уполномоченного должностного лица) выполнять свои трудовые обязанности за пределами установленной нормы продолжительности рабочего времени. Возможная в связи с этим переработка сверх нормы рабочего времени не является сверхурочной работой и компенсируется предоставлением дополнительного отпуска за ненормированный рабочий день продолжительностью до **7 календарных дней**.

Трудовой кодекс предусматривает возможность привлечения работников к выполнению работы за пределами установленного им в соответствии с законодательством рабочего времени. К разряду таких возможностей относится сверхурочная работа.

**Сверхурочной** считается работа, выполненная работником по предложению, распоряжению или с ведома нанимателя сверх установленной для него продолжительности рабочего времени, предусмотренной правилами внутреннего трудового распорядка или графиком сменности. Предложение, распоряжение нанимателя о сверхурочной работе может быть выражено как в письменной, так и в устной форме. Формулировка «с ведома нанимателя» означает, что должностное лицо, уполномоченное нанимателем решать вопрос о привлечении работников к сверхурочным работам (например, мастер), хотя и не давало распоряжения о сверхурочной работе, но знало о них и, следовательно, допускало.

При суммированном учете рабочего времени сверхурочной работой, по общему правилу, признается работа сверх нормальной продолжительности рабочего времени учетного периода. Определение количества сверхурочных часов работы работников, находящихся на суммированном учете рабочего времени, осуществляется по табелям рабочего времени как разница между фактически отработанным временем за учетный период и временем по норме за данный период.

При этом как сверхурочная расценивается не только работа по выполнению непосредственно своих трудовых функций, но и трудовых функций других работников.

В виде исключения законодатель не признает сверхурочной работу, выполненную сверх установленной продолжительности рабочего времени, которая компенсируется в ином, чем предусмотрено законодательством для сверхурочных работ, порядке:

1) по инициативе самого работника без предложения, распоряжения или ведома нанимателя;

2) работниками с неполным рабочим временем в пределах полного рабочего дня (смены);

3) работниками по совместительству у того же нанимателя при исполнении другой функции, а также у другого нанимателя сверх времени основной работы;

4) работниками-надомниками.

Трудовой кодекс ограничивает привлечение работников к сверхурочным работам рядом условий.

Прежде всего, согласно ст. 120 ТК работник привлекается к сверхурочным работам только с его согласия. Отступления от этого правила допускаются только в следующих **исключительных случаях**:

1) при производстве работ для предотвращения катастрофы, производственной аварии, немедленного устранения их последствий или последствий стихийного бедствия, предотвращения несчастных случаев, оказания экстренной медицинской помощи работниками учреждений здравоохранения;

2) при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения случайных или неожиданных обстоятельств, нарушающих правильное их функционирование (ст. 121 ТК).

К сверхурочным работам **не допускаются**:

1) беременные женщины;

2) женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет;

3) работники моложе 18 лет;

4) работники, обучающиеся в вечерних (сменных) общеобразовательных учреждениях и учреждениях, обеспечивающих получение профессионально-технического образования, в дни занятий;

5) освобожденные от сверхурочных работ в соответствии с медицинским заключением;

6) другие категории работников в соответствии с законодательством.

Женщины, имеющие детей в возрасте от 3 до 14 лет (детей-инвалидов – до 18 лет), и инвалиды могут привлекаться к сверхурочным работам только с их согласия, причем инвалиды только в случае, когда такие работы не запрещены им в соответствии с медицинским заключением.

Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника **4 часов в течение 2 дней подряд и 120 часов в год**.

В предельное количество не включаются сверхурочные работы, выполненные в вышеприведенных случаях, предусмотренных ст. 121 ТК.

Правительство Республики Беларусь вправе сокращать на определенный срок предельное количество сверхурочных работ в целом по республике либо по отраслям или отдельным территориям с тем, чтобы расширить возможности трудоустройства незанятого населения.

Наниматель обязан вести точный учет сверхурочных работ, выполненных каждым работником. Информация об их количестве

предоставляется работнику по его требованию.

Привлечение к сверхурочным работам оформляется приказом (распоряжением) нанимателя.

**Режим рабочего времени** – порядок распределения нанимателем установленных ТК для работников норм ежедневной и еженедельной продолжительности рабочего времени и времени отдыха на протяжении суток, недели, месяца и других календарных периодов (ст. 123 ТК).

Режим рабочего времени определяет время начала и окончания рабочего дня (смены), время обеденного и других перерывов, последовательность чередования работников по сменам, рабочие и выходные дни. Он разрабатывается исходя из режима работы, применяемого у нанимателя, и определяется правилами внутреннего трудового распорядка или графиком работ (сменности), который утверждается нанимателем по согласованию с профсоюзом. Установленный режим рабочего времени доводится до ведома работников не позднее 1 месяца до введения его в действие.

5-дневная с двумя выходными днями или 6-дневная с одним выходным днем рабочая неделя устанавливается нанимателем по согласованию с профсоюзом. Если при 5-дневной рабочей неделе сумма часов 5 рабочих дней за календарную неделю меньше недельной нормы, неотработка возмещается по мере ее образования в отдельные недели за счет одного или двух (за исключением воскресенья) выходных дней, которые в графике работ (сменности) планируются как рабочие дни.

Сумма часов работы по графику сменности при 5- и 6-дневной рабочей неделе должна соответствовать расчетной норме рабочего времени каждого календарного года, которая устанавливается Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом.

Работа в две и более смены считается сменной работой, которая вводится в тех случаях, когда длительность производственного процесса превышает установленную продолжительность ежедневной работы, а также в целях более эффективного использования оборудования, увеличения объема производства.

Режим рабочего времени при сменной работе определяется графиком сменности. Продолжительность смены не может превышать 12 часов. Работники чередуются по сменам равномерно. Работа в течение двух смен подряд запрещается.

В организациях, где по условиям производства (работы) невозможно соблюдение установленной ежедневной или еженедельной продолжительности рабочего времени, может применяться **суммированный учет рабочего времени** (ст. 126). В этом случае еженедельная продолжительность рабочего времени может быть больше или меньше установленной нормы, но ежедневная продолжительность рабочего времени не может превышать 12 часов.

**Режим гибкого рабочего времени** – форма организации рабочего времени, при которой для отдельных работников или коллективов структурных подразделений организации допускается в определенных пределах саморегулирование начала, окончания и общей продолжительности рабочего дня. При этом требуется полная отработка установленного законом суммарного количества рабочих часов в течение принятого учетного периода (рабочего дня, недели, месяца и др.).

Режим гибкого рабочего времени устанавливается нанимателем по индивидуальным или коллективным просьбам по согласованию с профсоюзом при условии, если это учитывает интересы производства, не приведет к осложнениям в работе организации, не нарушит нормальную деятельность и ритмичность производства, внешние связи.

Работники, переводимые на режим гибкого рабочего времени, не позднее чем за 1 месяц должны быть проинформированы о дате перевода на этот режим, ознакомлены с условиями и спецификой работы по данному режиму. В пропусках таких работников производится соответствующая отметка или выдается специальный вкладыш к пропуску.

При выполнении работы вне организации (служебная командировка, участие в совещаниях, конференциях и т. п.) режим гибкого рабочего времени не применяется, а учет рабочего времени ведется как при обычном режиме.

Режим гибкого рабочего времени может применяться как при 5- и 6-дневной рабочей неделе, так и при других режимах работы.

Применение режима гибкого рабочего времени не вносит изменений в условия нормирования и оплаты труда работников, порядок начисления и величину доплат, не отражается на предоставлении гарантий, продолжительности трудового отпуска, исчислении трудового стажа и других трудовых правах. Запись о режиме гибкого рабочего времени в трудовую книжку не вносится.

Гибкое рабочее время включает:

1) **переменное (гибкое) время** – время в начале и в конце рабочего дня (смены), в пределах которого работник вправе начинать и заканчивать работу по своему усмотрению;

2) **фиксированное время** – время обязательного присутствия на работе всех работающих по режиму гибкого рабочего времени в данном подразделении предприятия. По продолжительности – это основная часть рабочего дня;

3) **перерыв для питания и отдыха**, который обычно разделяет фиксированное время на две примерно равные части. Фактическая его продолжительность не включается в рабочее время;

4) **продолжительность (тип) учетного периода**, определяющая календарное время (месяц, неделя и т. д.), в течение которого каждым работником должна быть отработана установленная законодательством

норма рабочих часов.

Продолжительность фиксированного времени и каждой части гибкого времени определяется нанимателем с учетом мнения работников. Максимальная продолжительность гибкого времени в течение рабочего дня не должна превышать 10 часов, а за учетный период сумма часов рабочего времени должна быть равна норме часов за этот период.

Возможны следующие **основные варианты режимов гибкого рабочего времени** в зависимости от продолжительности учетного периода, равного:

1) **рабочему дню**, когда его продолжительность, установленная законодательством, полностью отрабатывается в тот же день;

2) **рабочей неделе**, когда ее продолжительность, установленная в рабочих часах, полностью отрабатывается в данной рабочей неделе;

3) **рабочему месяцу**, когда установленная месячная норма рабочих часов полностью отрабатывается в данном месяце.

В отдельных случаях в качестве учетного периода могут применяться также **рабочая декада, рабочий квартал** с аналогичными условиями отработки, а также другие варианты режима гибкого рабочего времени, удобные для нанимателя и работников.

Наниматель вправе перевести работника (работников) с режима гибкого рабочего времени на общеустановленный режим работы:

1) в случае производственной необходимости – временно на срок до 1 месяца;

2) при нарушении работником принятого режима помимо применения соответствующих дисциплинарных взысканий – на срок до 3 месяцев, а при повторном нарушении – на срок не менее 2 лет;

3) в случае систематического нарушения работниками структурного подразделения правил, регламентирующих работу в условиях гибкого рабочего времени, уполномоченное должностное лицо нанимателя должно перевести данное структурное подразделение на общеустановленный режим работы.

Работники обязаны вовремя приходить на работу и полностью использовать установленную законодательством продолжительность рабочего времени для выполнения своих обязанностей, а наниматель должен создавать условия для полного и производительного использования рабочего времени. В рабочее время запрещается отвлекать работников от их непосредственной работы, освобождать от работы для выполнения общественных обязанностей и проведения мероприятий, не связанных с производственной деятельностью, если иное не предусмотрено законодательством, коллективным договором, соглашением.

Наниматель обязан вести учет явок на работу и ухода с нее в табелях использования рабочего времени установленной формы, в годовых табельных карточках и других документах. Учету подлежит фактическое рабочее время,

которое состоит из отработанного и неотработанного времени, включаемое в соответствии с законодательством в рабочее время. В составе отработанного времени отдельно учитывается время сверхурочных работ, повременной работы сельщиков, служебных командировок и работы по совместительству.

В составе неотработанного времени выделяются:

- 1) оплачиваемое время;
- 2) неоплачиваемое время;
- 3) потери рабочего времени (как по вине работника, так и при отсутствии его вины).

**Фактическое рабочее время** учитывается с момента явки работника на место выполнения работы согласно правилам внутреннего трудового распорядка, графику работ (сменности) или особому указанию нанимателя и до момента фактического освобождения от работы в этот рабочий день (смену).

**Как фактически отработанное** должно учитываться время выполнения основных и подготовительно-заключительных операций (получение наряда, материалов, инструментов, ознакомление с техникой, документацией, подготовка и уборка рабочего места, сдача готовой продукции и др.), перерывов, предусмотренных технологией, организацией труда, правилами его технического нормирования и охраны, а при их отсутствии – нанимателем по согласованию с профсоюзом.

**В фактическое время не входит** и не учитывается время проезда от места жительства до места постоянной работы (постоянного сбора) и обратно, время, необходимое на дорогу от проходной до рабочего места, на переодевание перед началом и после окончания работы, на регистрацию при уходе.

Время **внутрисменных простоев** учитывается начиная с 5 минут. Время использования работников в период простоя на других работах в листок простоя не включается и оформляется выдачей разовых нарядов.

#### **Работа в выходные и праздничные дни**

Статья 142 ТК допускает возможность привлечения работников к работе в их выходные дни, но только в определенном порядке. Если предложение о работе в выходной день исходит от нанимателя, он должен получить согласие на это работника, которому предложено работать в выходной день. Если же работник изъявляет желание работать в выходной день, он должен получить разрешение на это нанимателя. Если к работе в выходной день привлекается несколько работников, то нанимателем должно быть получено согласие каждого из них.

В статье 142 ТК не определено, в какой форме должно быть получено согласие работника (работников) на работу в выходной день. Следовательно, такое согласие может быть выражено как в устной, так и в письменной форме. Предпочтительной, однако, представляется письменная форма

согласия работника, которая, например, может быть в виде его подписи на проекте приказа о привлечении к работе в выходной день, в виде заявления, в котором работник изъявляет желание работать в свой выходной день и т. п.

По каким основаниям работник с его согласия или по его инициативе может привлекаться к работе в выходной день, ст. 142 ТК не определяет, а предоставляет право решать этот вопрос нанимателю.

Статья 143 ТК предусматривает в порядке исключения возможность привлечения работника к работе в его выходной день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка или графиком работ (сменности), в принудительном порядке, без согласия работника. В данной статье точно названы основания, при наличии которых наниматель вправе обязать работника работать в выходной день независимо от его согласия. Это:

- предотвращение катастрофы, производственной аварии, выполнение работ, необходимых для немедленного устранения их последствий или последствий стихийного бедствия;

- предотвращение несчастных случаев;

- нормальное функционирование водоснабжения, газоснабжения, отопления, освещения, канализации, транспорта, связи;

- оказание медицинским персоналом экстренной медицинской помощи.

Перечень работ, для выполнения которых работник привлекается к работе в установленный для него день еженедельного отдыха, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Статья 143 ТК предоставляет право нанимателям привлекать к работе в выходной день только отдельных работников. Правила, установленные в ст. 143 ТК, распространяются на оба выходных дня при пятидневной рабочей неделе в одинаковой мере.

Некоторые категории работников **не могут привлекаться к работе в выходные дни**. К ним относятся:

- работники в возрасте до 18 лет (ст. 276 ТК);

- беременные женщины и женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет.

Женщины, имеющие детей в возрасте от трех до 14 (детей-инвалидов – до 18 лет), могут привлекаться к работе в выходные дни во всех случаях только с их письменного согласия (ст. 263 ТК). Инвалиды могут привлекаться к работе в выходные дни лишь с их согласия и при условии, если такая работа им не запрещена в соответствии с медицинским заключением (ст. 287 ТК).

Данные правила обязательны для исполнения всеми нанимателями независимо от того, на основе какой формы собственности они осуществляют свою хозяйственную или иную деятельность.

Статья 144 ТК устанавливает предельное количество выходных дней, в которые работник может привлекаться к работе. Каждый отдельный работник даже с его согласия или по его инициативе может использовать

для работы в течение года **не более чем 12 выходных дней**.

Однако ч. 2 ст. 144 ТК в порядке исключения из этого правила устанавливает, что в это предельное количество выходных дней не включаются выходные дни, в которые работник привлекался к работе без его на то согласия в исключительных случаях. Следовательно, общее количество выходных дней, в которые работник может привлекаться к работе в течение года, может быть и большим чем 12 дней.

Привлечение работников к работе в выходные дни оформляется письменным приказом (распоряжением) нанимателя. В приказе (распоряжении) необходимо сослаться на согласие работника работать в выходной день, а в тех случаях, когда согласия не требуется, указать на основание, предусмотренное ст. 143 ТК. Следует указать также форму **компенсации за работу в выходной день**, которая определяется соглашением сторон. Она может быть либо в виде предоставления **другого дня отдыха**, либо **в виде повышенной оплаты**. Если достигнуто соглашение о компенсации в форме предоставления другого выходного дня, в приказе (распоряжении) нанимателя о привлечении работника к работе в выходной день должна быть указана конкретная дата этого другого дня.

В том случае, когда стороны договорились о компенсации в виде повышенной оплаты, следует руководствоваться ч. 1 ст. 69 ТК, в которой устанавливаются конкретные размеры оплаты за работу в выходные дни. Конкретный **размер денежной компенсации**, который **не может быть ниже двойного размера**, определяется по договоренности между работником и нанимателем.

Если работник обязан работать в выходной день по распоряжению нанимателя (ст. 143 ТК) и стороны не смогли договориться о форме компенсации за работу в выходной день, наниматель обязан компенсировать работу в выходной день путем предоставления другого дня отдыха. Однако в коллективном договоре, соглашении может быть предусмотрено и иное решение этого вопроса, когда работа в выходной день компенсируется по правилам, установленным в коллективном договоре, соглашении.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 26 марта 1998 г. № 157 в редакции Указа от 12 мая 1999 г. № 268 нерабочими днями установлены и объявлены следующие **государственные праздники и праздничные дни**: 1 января – Новый год; 7 января – Рождество Христово (православное Рождество); 8 марта – День женщин; по календарю православной конфессии – Радуница; 1 мая – Праздник труда; 9 мая – День Победы; 3 июля – День Независимости Республики Беларусь (День Республики); 7 ноября – День Октябрьской революции; 25 декабря – Рождество Христово (католическое Рождество).

Привлечение работников к работе в эти дни допускается лишь в случаях,

когда приостановка работ невозможна по производственно-технологическим условиям, в частности в непрерывно действующих организациях, а также для выполнения работ, которые необходимы для постоянного непрерывного обслуживания населения, организаций. Такие работы должны планироваться заранее и включаться в график работ (сменности) в счет месячной нормы рабочего времени. Разрешается привлечение работников к работам в праздничные дни для выполнения ремонтных и погрузочно-разгрузочных работ. Эти работы тоже должны быть предусмотрены в графике. Но если их нельзя было предусмотреть заранее, такие работы могут производиться по распоряжению нанимателя. Перечень оснований, когда допускается работа в праздничные дни, является исчерпывающим.

Основной формой компенсации за работу в государственные праздники и праздничные дни является оплата в повышенном размере в соответствии со ст. 69 ТК. Так, работникам **со сдельной оплатой труда** работа оплачивается в размере **не ниже двойных сдельных расценок**, работникам **с повременной оплатой труда** и получающим должностные оклады – **не ниже двойных часовых ставок (окладов)**.

В том случае, когда работа в такие дни выполнялась **сверх месячной нормы рабочего времени**, работнику производится оплата за этот день в размере **не ниже двойной часовой или дневной ставки сверх оклада** (по правилам ст. 69 ТК). Если же работник пожелает, наниматель обязан предоставить ему **кроме оплаты еще и другой день отдыха**. Конкретный день отдыха в этом случае определяется соглашением сторон.

### Контрольные вопросы

- 1 Дайте определение трудового договора.
- 2 Кто является сторонами трудового договора?
- 3 Каков минимальный возраст для заключения трудового договора?
- 4 Кто может быть нанимателем?
- 5 Назовите виды трудовых договоров по срокам их заключения.
- 6 Что такое содержание трудового договора?
- 7 Какие условия трудового договора являются обязательными?
- 8 Перечислите основные признаки трудового договора.
- 9 В какой форме заключается трудовой договор?
- 10 Охарактеризуйте контракт как особый вид трудового договора.
- 11 Каковы условия заключения и расторжения контракта?
- 12 Каким категориям лиц запрещено отказывать в приеме на работу?
- 13 Куда может быть обжалован необоснованный отказ в приеме на работу?
- 14 Для чего устанавливается предварительное испытание?
- 15 Какой срок испытания может быть установлен при приеме на работу?
- 16 Для кого не устанавливается испытание?
- 17 Каков порядок увольнения при неудовлетворительном результате испытания?
- 18 Какие документы обязан потребовать наниматель при приеме на работу?
- 19 Что такое фактическое допущение к работе?

- 20 Что понимается под изменением трудового договора?
- 21 Что такое перевод?
- 22 Что понимается под временным переводом?
- 23 На какие работы может быть переведен работник в случае производственной необходимости?
- 24 На какой срок работник может быть переведен при простое?
- 25 Чем отличается перевод от перемещения?
- 26 Каков порядок изменения существенных условий труда?
- 27 Каковы последствия отказа работника от работы и изменении существенных условий труда?
- 28 Перечислите общие основания прекращения трудового договора.
- 29 Перечислите дополнительные основания прекращения трудового договора.
- 30 Какой установлен срок предупреждения работником нанимателя об увольнении по собственному желанию?
- 31 Каков порядок увольнения по инициативе нанимателя?
- 32 Что такое отпуск?
- 33 Какие виды отпусков предусматривает трудовое законодательство?
- 34 Каков порядок предоставления трудовых отпусков?
- 35 Возможно ли прервать трудовой отпуск?
- 36 Что собой представляют социальные отпуска?
- 37 Назовите виды социальных отпусков и порядок их предоставления.
- 38 Что понимается под трудовой дисциплиной?
- 39 Какие нормативные акты регулируют трудовую дисциплину?
- 40 Что понимается под дисциплинарной ответственностью?
- 41 Что понимается под дисциплинарным проступком?
- 42 Какие виды дисциплинарных взысканий установлены трудовым законодательством?
- 43 Каков порядок применения дисциплинарных взысканий?
- 44 Каков порядок обжалования дисциплинарных взысканий?
- 45 Каковы особенности ответственности по уставам и положениям о дисциплине?
- 46 Что такое материальная ответственность?
- 47 Каковы условия привлечения к материальной ответственности?
- 48 Какие вы знаете виды материальной ответственности?
- 49 Дайте понятие ограниченной материальной ответственности и назовите случаи ее применения.
- 50 Назовите случаи полной материальной ответственности, установленные законодательством.
- 51 С кем может быть заключен письменный договор о полной материальной ответственности?
- 52 Каков порядок возмещения ущерба?
- 53 Какие органы рассматривают индивидуальные трудовые споры?
- 54 Каков порядок образования КТС?
- 55 Какие споры рассматриваются в КТС?
- 56 Каков порядок рассмотрения трудовых споров в КТС?
- 57 В какой срок может быть обжаловано решение КТС в суд?
- 58 Как исполняется решение КТС?
- 59 Какие трудовые споры рассматриваются судом?

- 60 Что такое рабочее время?
- 61 Назовите виды рабочего времени.
- 62 Какова продолжительность нормального рабочего времени?
- 63 Какова продолжительность сокращенного рабочего времени и неполного рабочего времени?
- 64 Что считается ночным временем?
- 65 Какие категории работников не допускаются к работе в ночное время?
- 66 Дайте понятие сверхурочных работ.
- 67 Кого нельзя привлекать к сверхурочным работам?
- 68 Какова максимальная продолжительность сверхурочных работ?
- 69 Что собой представляет режим рабочего времени?
- 70 Назовите виды режима рабочего времени и дайте их характеристику.
- 71 При каких условиях допускается работа в выходные дни, государственные праздники и праздничные дни?
- 72 Что собой представляет учет рабочего времени? Назовите его виды.

## 4 АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

### 4.1 Виды административных взысканий

**Административное правонарушение** – это противоправное виновное (умышленное или неосторожное) деяние (действие или бездействие), за которое установлена административная ответственность (ст. 2.1 КоАП).

Согласно КоАП мерами административной ответственности являются административные взыскания, которые применяются в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение, и предупреждения совершения правонарушений, как самим лицом, так и другими лицами.

Административные взыскания тесно связаны между собой, образуют стройную систему и являются карательными по своей сути, поскольку состоят в ограничении или лишении каких-либо прав или благ. В КоАП (ст. 6.2) закреплены следующие **виды административных взысканий**:

- 1) предупреждение;
- 2) штраф;
- 3) исправительные работы;
- 4) административный арест;
- 5) лишение специального права;
- 6) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 7) конфискация;
- 8) депортация;
- 9) взыскание стоимости предмета административного правонарушения.

**Предупреждение** как мера административного взыскания выносится в письменной форме и является наиболее мягкой мерой наказания. Оно применяется за совершение незначительных административных правонарушений.

Предупреждение, как и любое другое административное взыскание, налагается путем издания письменного постановления о наложении административного взыскания. Устное предупреждение в адрес гражданина со стороны соответствующих должностных лиц (хотя бы и с использованием слова «предупреждаю») не может рассматриваться в качестве взыскания и вызывать правовых последствий.

**Штраф** – взыскание имущественного характера в денежной форме в доход государства, наиболее распространенное среди других взысканий,

предусмотренное за все виды административных правонарушений и налагаемое в установленных законодательством случаях и пределах.

**Штраф**, налагаемый на граждан, **не может быть менее 0,1 базовой величины**, на индивидуального предпринимателя – **менее 2 базовых величин**, на юридическое лицо – **менее 10 базовых величин**. Максимальный размер штрафа определяется исходя из конкретного правонарушения.

**Исправительные работы** устанавливаются на срок **от 1 до 2 месяцев** с отбыванием их по месту постоянной работы лица, совершившего административное правонарушение, и с удержанием **20 процентов** его заработка в доход государства.

**Административный арест** назначается районным (городским) судом (судьей) лишь в исключительных случаях за отдельные виды административных правонарушений на срок **до 15 суток**.

**Лишение специального права**, предоставленного гражданину, применяется за грубое нарушение порядка пользования этим правом и устанавливается на срок **от 6 месяцев до 3 лет**. Лишение права управления средствами транспорта не может применяться к лицам, которые пользуются такими средствами в связи с инвалидностью, за исключением случаев управления в состоянии опьянения.

Лишение права управления транспортным средством не может назначаться физическому лицу, которое пользуется средством в связи с инвалидностью, за исключением случаев управления транспортным средством в состоянии опьянения либо состоянии, вызванном употреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ, уклонения от прохождения освидетельствования или оставления места дорожно-транспортного происшествия.

**Лишение права заниматься определенной деятельностью** применяется с учетом характера совершенного правонарушения, связанного с занятием видом деятельности, на осуществление которой требуется специальное разрешение (лицензия), если будет признано невозможным сохранение за физическим или юридическим лицом права заниматься таким видом деятельности.

Лишение права заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок **от шести месяцев до одного года**.

**Конфискация** состоит в принудительном безвозмездном обращении в собственность государства дохода, полученного в результате противоправной деятельности, предмета административного правонарушения, а также орудий и средств совершения правонарушения, принадлежащих лицу, совершившему правонарушение, либо находящихся в собственности, на праве хозяйственного ведения или оперативного

управления юридического лица, подлежащего административной ответственности, независимо от того, в чьей собственности они находятся.

Независимо от назначенного административного взыскания применяется специальная конфискация, которая состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства вещей, изъятых из оборота, незаконных орудий охоты и добычи рыб и других водных животных, изъятых в качестве орудий или средств совершения административного правонарушения.

**Депортация** – административное выдворение за пределы Республики Беларусь – применяется в отношении иностранного гражданина и лица без гражданства.

**Взыскание стоимости предмета административного правонарушения** состоит в принудительном изъятии и обращении в собственность государства денежной суммы, составляющей стоимость предметов, товаров и (или) транспортных средств. Решение о взыскании может быть принято при отсутствии предметов, товаров и (или) транспортных средств, явившихся предметом административного правонарушения против порядка таможенного регулирования.

#### **4.2 Обстоятельства, исключаящие административную ответственность**

1 Административной ответственности не подлежат лица, не достигшие к моменту совершения административного правонарушения **16 лет** (по некоторым правонарушениям – **14 лет**).

2 Не подлежит административной ответственности лицо, хотя и совершившее правонарушение, но действовавшее в состоянии **крайней необходимости**, то есть для устранения опасности, угрожающей личности, государственному или общественному порядку, правам и законным интересам граждан, установленному порядку управления, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред.

3 Не подлежит административной ответственности лицо, хотя и совершившее правонарушение, но действовавшее в состоянии **необходимой обороны**, то есть при защите жизни, здоровья, прав обороняющегося или другого физического лица, интересов общества, государства или юридического лица от противоправного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны.

4 Не подлежит административной ответственности лицо, которое во время совершения деяния находилось в состоянии **невменяемости**, то есть не могло сознавать фактический характер и противоправность своего действия или руководить им вследствие хронического или временного

психического расстройства, слабоумия или иного психического заболевания.

5 Не является административным правонарушением причинение вреда физическому лицу, совершившему преступление или административное правонарушение, при его задержании для передачи уполномоченным государственным органам и пресечения возможности совершения им новых преступлений или административных правонарушений, когда оно пытается или может скрыться от органа уголовного преследования, суда или органа, ведущего административный процесс, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным.

6 Не является административным правонарушением действие, совершенное в состоянии крайней необходимости, то есть для предотвращения или устранения опасности, непосредственно угрожающей личности, правам и законным интересам данного лица или других лиц, интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред не является более значительным, чем предотвращенный.

Состояние крайней необходимости признается также в случае, если действия, совершенные с целью предотвращения опасности, не достигли своей цели и вред наступил, несмотря на усилия физического лица, добросовестно рассчитывавшего его предотвратить.

7 Не является административным правонарушением причинение вреда охраняемым законным интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

Риск признается обоснованным, если совершенное деяние соответствует современным научно-техническим знаниям и опыту, а поставленная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями и физическое или юридическое лицо, допустившее риск, предприняло все возможные меры для предотвращения вредных последствий.

#### **4.3 Наложение административных взысканий: общие правила, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, сроки применения административного взыскания**

В главе 4 КоАП закреплён порядок применения мер административной ответственности. В ней сформулированы общие правила наложения взыскания за административные правонарушения, которыми обязаны руководствоваться все органы и должностные лица при применении мер административной ответственности.

Взыскание за административное правонарушение применяется лишь к лицу, в действиях которого установлен состав проступка, и в пределах, установленных нормативным актом.

По общему правилу, административные взыскания применяются к лицам, достигшим на момент совершения правонарушения 16 лет.

Законодатель обязывает, чтобы органы и должностные лица при наложении взыскания учитывали характер совершенного правонарушения, личность нарушителя, степень его вины, имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность. В ст. 33 и 34 КоАП даны перечни обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность.

Законодателем признается следующий **примерный перечень обстоятельств, смягчающих ответственность:**

- чистосердечное раскаяние виновного;
- предотвращение виновным вредных последствий правонарушения;
- добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда;
- совершение правонарушения под влиянием сильного душевного волнения либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- совершение правонарушения несовершеннолетним;
- совершение правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей ребенка в возрасте до одного года.

Перечень обстоятельств, отягчающих ответственность, является закрытым, исчерпывающим. **Отягчающими обстоятельствами признаны:**

- продолжение противоправного деяния, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;
- повторное в течение года совершение однородного правонарушения, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию;
- совершение правонарушения лицом, ранее совершившим преступление;
- вовлечение несовершеннолетнего в правонарушение;
- совершение правонарушения группой лиц, совершение правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
- совершение правонарушения в состоянии опьянения.

Орган (должностное лицо) при наложении взыскания в зависимости от характера административного правонарушения может не признать последнее обстоятельство отягчающим.

Административное взыскание может быть наложено **не позднее двух месяцев** со дня совершения правонарушения, а при длящемся правонарушении – двух месяцев со дня его обнаружения (ч. 1 ст. 37 КоАП). В случае отказа в возбуждении уголовного дела либо прекращения уголовного дела, но при наличии в действиях нарушителя признаков административного правонарушения административное взыскание может быть наложено не позднее месяца со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела либо о его прекращении.

Применение административного взыскания не влечет судимости и увольнения с работы лицо, к которому оно применено, считается имеющим административное взыскание в течение установленного срока.

### **Контрольные вопросы**

- 1 Дайте определение понятия «административное правонарушение».
- 2 Что такое административное взыскание?
- 3 Какие виды административных взысканий предусмотрены законодательством Республики Беларусь?
- 4 С какого возраста лицо может быть привлечено к административной ответственности?
- 5 Какие установлены сроки привлечения к административной ответственности?
- 6 Каков порядок привлечения к административной ответственности?
- 7 Какие обстоятельства исключают административную ответственность?
- 8 Назовите обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

## 5 УГОЛОВНОЕ ПРАВО

### 5.1 Виды уголовных наказаний

**Преступлением** признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие либо бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными УК, и запрещенное им под угрозой наказания (ст. 11 УК).

**Наказание** – это предусмотренная Уголовным кодексом принудительная мера уголовно-правового воздействия, заключающаяся в лишении или ограничении прав и свобод осужденного и назначаемая приговором суда за совершенное осужденным преступление (ст. 47 УК).

Уголовный кодекс содержит значительный арсенал наказаний, существенно различающихся по характеру и тяжести карательного воздействия. Это позволяет суду избирать меру наказания с учетом не только степени общественной опасности совершенного преступления, но и с учетом особенностей личности осужденного.

**По порядку назначения все наказания подразделяются на три группы:**

1) *основные* (назначаются самостоятельно и не присоединяются в дополнение к другим наказаниям):

- общественные работы;
- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- арест;
- ограничение свободы;
- направление в дисциплинарную воинскую часть;
- лишение свободы;
- пожизненное заключение;
- смертная казнь;

2) *дополнительные* (назначаются в дополнение к основному наказанию):

- лишение воинского или специального звания;
- конфискация имущества;

3) *являющиеся как основными, так и дополнительными* (иногда их

называют смешанными):

- общественные работы;
- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Система наказаний изложена в ст. 48 УК.

**По содержанию карательного воздействия наказания подразделяются на три группы:**

1) *наказания, не связанные с лишением или ограничением свободы:*

- общественные работы;
- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- лишение воинского или специального звания;
- конфискация имущества;

2) *наказания, связанные с лишением или ограничением свободы:*

- арест;
- ограничение свободы;
- направление в дисциплинарную воинскую часть;
- лишение свободы;
- пожизненное заключение;

3) *смертная казнь.*

**Наказания, не связанные с лишением или ограничением свободы**

*1 Общественные работы* – выполнение осужденным бесплатного труда в пользу общества в свободное от основной работы или учебы время (ст. 49 УК). Как правило, осужденный выполняет неквалифицированные подсобные работы (уборка территорий или объектов, работы по благоустройству и т. п.), конкретный вид которых определяется органами, ведающими применением общественных работ. Наказание может быть назначено на срок от 60 до 240 часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

Общественные работы могут назначаться в качестве дополнительного наказания к штрафу или лишению права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Не могут быть назначены общественные работы:

- 1) лицам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста;
- 2) женщинам в возрасте свыше пятидесяти пяти лет и мужчинам в возрасте свыше шестидесяти лет;
- 3) беременным женщинам;
- 4) лицам, находящимся в отпуске по уходу за ребенком;

5) инвалидам I и II группы;

6) военнослужащим.

Если какое-либо из перечисленных обстоятельств возникнет в период отбывания лицом общественных работ, то суд по представлению органа, на который возложено исполнение приговора, освобождает лицо от дальнейшего отбывания наказания. В том случае, если приговоренный к общественным работам злостно уклоняется от отбывания наказания, он привлекается к уголовной ответственности по ст. 419 УК и может быть наказан арестом на срок до трех месяцев.

*2 Штраф* – денежное взыскание в размере определенного количества базовых величин (ст. 50 УК). Размер базовой величины устанавливается на день постановления приговора. Штраф в качестве основного и дополнительного наказания может быть применен в тех случаях, когда он непосредственно указан в санкции применяемой статьи.

При определении конкретного размера штрафа суд принимает во внимание характер и степень общественной опасности совершенного преступления и материальное положение осужденного.

Штраф может быть назначен в следующих размерах:

- за преступления, не представляющие большой общественной опасности – в пределах **от пятидесяти до пятисот** базовых величин;

- за менее тяжкие преступления – **от трехсот до одной тысячи** базовых величин.

Если преступление совершено из корыстных побуждений, то минимальные и максимальные пределы штрафа увеличиваются в два раза.

При назначении наказания за совершение преступления, содержащего состав с административной преюдицией, размер штрафа не может быть меньше максимального размера штрафа, налагаемого в административном порядке.

В случае невозможности взыскания штрафа при отсутствии признаков уклонения от его уплаты суд по представлению органа, на который возложено исполнение приговора, заменяет штраф общественными работами в соответствии со статьей 49 УК. Если же приговоренный к штрафу уклоняется от его уплаты, хотя и имеет возможность уплатить штраф, то он привлекается к уголовной ответственности по ст. 418 УК и может быть наказан арестом на срок до трех месяцев.

*3 Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью* (ст. 51 УК) состоит в запрещении лицу в течение определенного срока:

– работать на какой-либо конкретной должности в учреждениях, организациях или на предприятиях независимо от их ведомственной принадлежности и формы собственности. Этот запрет распространяется не только на прежнее, но и на любое иное место работы;

– осуществлять какой-либо конкретный вид деятельности.

Данное наказание может быть назначено на срок от одного года до пяти лет в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления.

В качестве дополнительного наказания лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено и в тех случаях, когда оно прямо не предусмотрено в санкции статьи, если, исходя из характера совершенного лицом преступления, связанного с занимаемой должностью или с занятием определенной деятельностью, суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью.

Это наказание может назначаться в дополнение к более строгим видам наказания и не может назначаться в дополнение к общественным работам и штрафу.

Срок отбывания этого наказания исчисляется при назначении его в качестве дополнительного:

- к исправительным работам – со дня начала отбывания основного наказания;

- к аресту, ограничению свободы или лишению свободы – со дня отбытия основного наказания, однако, запрет занимать должности или заниматься деятельностью распространяется на все время отбывания осужденным основного наказания.

На основании приговора суда администрация обязана уволить осужденного с должности, а имеющиеся у него лицензии на занятие определенной деятельностью аннулируются. Нарушение самим осужденным запрета занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью влечет уголовную ответственность по ст. 417 УК, а неисполнение приговора суда соответствующими должностными лицами – по ст. 423 УК.

*4 Исправительные работы* как вид наказания заключаются в ущемлении имущественных прав осужденного путем удержания в доход государства части его заработка в течение определенного судом срока (ст. 52 УК).

Исправительные работы устанавливаются на срок от шести месяцев до двух лет с удержанием из заработка от десяти до двадцати пяти процентов и отбываются по месту работы осужденного. Удержания производятся ежемесячно из всех выплат, причитающихся осужденному в качестве заработной платы, только по основному месту работы. Не производится удержание из социальных пособий, единовременных выплат, не предусмотренных системой оплаты труда и т. п.

Исправительные работы не могут быть назначены;

- 1) лицам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста;
- 2) женщинам в возрасте свыше пятидесяти пяти лет и мужчинам в

возрасте свыше шестидесяти лет;

- 3) беременным женщинам;
- 4) лицам, находящимся в отпуске по уходу за ребенком;
- 5) инвалидам I и II группы;
- 6) военнослужащим.

5 *Ограничение по военной службе* (ст. 53 УК) как наказание имеет две составляющих:

- ущемление имущественных прав осужденного путем удержания в доход государства части его денежного содержания в течение определенного судом срока;

- служебные ограничения.

Ограничение по военной службе, как специальное наказание, назначается только офицерам и иным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту:

- за совершение воинских преступлений в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части Уголовного кодекса;

- вместо исправительных работ, предусмотренных за иные преступления.

Длительность данного наказания определяется от трех месяцев до двух лет.

Из денежного содержания осужденного к ограничению по военной службе производится удержание в доход государства в пределах от десяти до двадцати пяти процентов.

Служебные ограничения заключаются в том, что во время отбывания этого наказания:

- осужденный не может быть повышен в должности и воинском звании;

- срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение по военной службе не может быть назначено:

1) лицам, имеющим выслугу лет для назначения пенсии либо по состоянию здоровья имеющим право на увольнение с назначением пенсии;

2) беременным женщинам;

3) лицам, находящимся в отпуске по уходу за ребенком.

В случае возникновения в период отбывания наказания в виде ограничения по военной службе обстоятельств, препятствующих назначению этого наказания, суд по представлению органа, на который возложено исполнение приговора:

- или освобождает лицо от дальнейшего отбывания наказания;

- или заменяет не отбытую часть наказания на более мягкое наказание.

6 *Лишение воинского или специального звания* (ст. 60 УК). Воинским является звание, присваиваемое военнослужащим Вооруженных Сил Республики Беларусь и иных воинских формирований. Специальные звания присваиваются работникам дипломатической службы, представителям ряда органов государственной власти (милиции, таможенной службы и т. д.).

Это наказание применяется только в качестве дополнительного и только при осуждении за тяжкое или особо тяжкое преступление. Лица, обладающие почетными званиями (заслуженный работник, народный артист и т. п.), учеными степенями и званиями, спортивными званиями и званиями лауреатов конкурсов, а также награжденные государственными наградами, не могут быть лишены судом этих званий и наград независимо от того, за совершение какого преступления осуждаются эти лица.

*7 Конфискация имущества* (ст. 61 УК) состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного. Данная мера устанавливается за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений, и может быть назначена только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Уголовного кодекса.

Выделяются два вида конфискации как наказания:

- полная конфискация – изъятие всего имущества осужденного;
- частичная конфискация – изъятие части имущества осужденного. При этом суд должен указать, какая часть имущества подлежит конфискации, или перечислить предметы, подлежащие конфискации.

Конфискации может подлежать любое имущество, являющееся собственностью осужденного, включая долю в общей собственности, ценные бумаги, деньги, в том числе и вклады в банковских учреждениях, имущество, переданное осужденным в пользование или управление иным лицам.

Не подлежит конфискации имущество, жизненно необходимое для осужденного и лиц, находящихся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному Уголовно-исполнительным кодексом Республики Беларусь.

Специальная конфискация не является наказанием и заключается в изъятии предметов, средств и орудий преступления. Специальная конфискация применяется независимо от назначения конфискации как наказания.

Отчуждение, сокрытие имущества, подлежащего конфискации, либо иное воспрепятствование исполнению вступившего в законную силу приговора суда с конфискацией имущества влекут уголовную ответственность в соответствии со ст. 420 УК.

### **Наказания, связанные с лишением или ограничением свободы**

*1 Арест* – это краткосрочное лишение свободы с содержанием осужденного в условиях строгой изоляции, назначаемое на срок от одного до шести месяцев (ст. 54 УК). Осужденные к аресту содержатся в арестных домах и исправительно-трудовое воздействие к ним не применяется. Условия содержания в арестных домах такие же, как и в тюрьме общего режима.

Арест не может быть назначен:

- 1) лицам, не достигшим шестнадцатилетнего возраста;
- 2) беременным женщинам;
- 3) женщинам и одиноким мужчинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет или детей-инвалидов;
- 4) инвалидам I и II группы.

Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

2 *Ограничение свободы* состоит в нахождении осужденного в условиях осуществления за ним надзора с обязательным привлечением к труду в местах, определяемых органами, ведающими исполнением наказания (ст. 55 УК). Карательное содержание данного наказания заключается:

- в ограничении свободы выбора места проживания и свободы перемещения;
- ограничении свободы выбора профессии и места работы;
- принудительном привлечении к труду.

Режим ограничения свободы реализуется путем помещения осужденных в специальные исправительные центры и их проживания в общежитиях под постоянным надзором с запрещением покидать пределы исправительного центра без разрешения администрации. Ограничение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до пяти лет.

Ограничение свободы не может быть назначено:

- 1) несовершеннолетним;
- 2) женщинам в возрасте свыше пятидесяти пяти лет и мужчинам в возрасте свыше шестидесяти лет;
- 3) беременным женщинам;
- 4) женщинам и одиноким мужчинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет или детей-инвалидов;
- 5) инвалидам I, II и III группы;
- 6) военнослужащим срочной службы;
- 7) лицам, которым назначены принудительные меры безопасности и лечения, либо не прошедшим полного курса лечения венерического заболевания;
- 8) осуждаемым иностранным гражданам и не проживающим постоянно в Республике Беларусь лицам без гражданства.

Уклонение осужденного от отбывания наказания в виде ограничения свободы является преступлением, и может повлечь достаточно строгое наказание – лишение свободы на срок до трех лет.

3 *Направление в дисциплинарную воинскую часть* – это специальное наказание, которое применяется исключительно к военнослужащим срочной службы (ст. 56 УК).

Дисциплинарная воинская часть – это воинская часть, специально предназначенная для отбывания данного вида наказания. Направление в дисциплинарную воинскую часть назначается на срок от трех месяцев до

двух лет. Данное наказание применяется в двух случаях:

- когда оно прямо указано в санкции статьи;
- когда суд, учитывая обстоятельства дела и личность осужденного, найдет целесообразным вместо лишения свободы на срок до двух лет применить направление в дисциплинарную воинскую часть на тот же срок.

Направление в дисциплинарную воинскую часть вместо лишения свободы не может применяться к лицам:

1) ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы и имеющим судимость;

2) совершившим тяжкие и особо тяжкие преступления.

*4 Лишение свободы* состоит в изоляции осужденного от общества путем помещения его в исправительное учреждение на определенный срок (ст. 57 УК). Карательная составляющая лишения свободы заключается:

- в физической изоляции от общества;
- значительном ограничении общения с внешним миром;
- установлении правоограничений и изменении правового статуса осужденного;
- применении принудительного труда.

Степень карательности лишения свободы существенно зависит от строгости режима содержания в исправительных учреждениях различных видов. Минимально возможный для назначения срок лишения свободы равен шести месяцам. Максимально допустимый срок лишения свободы зависит от вида преступления и составляет:

- семь лет за преступления, совершенные по неосторожности;
- десять лет за преступления, не являющиеся особо тяжкими;
- пятнадцать лет за особо тяжкие преступления, не сопряженные с умышленным посягательством на жизнь человека;
- двадцать пять лет за особо тяжкие преступления, сопряженные с умышленным посягательством на жизнь человека.

Указанные максимальные сроки действуют при назначении наказания за одно преступление и за каждое из входящих в совокупность преступлений. При назначении наказания по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы равен тридцати годам, а по совокупности приговоров – тридцати пяти годам.

*5 Пожизненное заключение* состоит в принудительной изоляции осужденного от общества и содержании его в условиях изоляции до наступления смерти (ст. 58 УК).

Применение пожизненного заключения как альтернативы смертной казни допускается только в случаях, прямо указанных в законе за преступления, сопряженные с умышленным лишением жизни человека при отягчающих обстоятельствах, а также при помиловании осужденного к смертной казни. Пожизненное заключение не может быть назначено:

- 1) за преступления, совершенные в возрасте до восемнадцати лет;
- 2) женщинам;
- 3) мужчинам, достигшим ко дню постановления приговора шестидесяти пяти лет.

По отбытии двадцати лет лицом, осужденным к пожизненному заключению, либо лицом, которому смертная казнь в порядке помилования заменена пожизненным заключением, суд, учитывая поведение осужденного, состояние его здоровья или возраст, может заменить дальнейшее отбывание пожизненного заключения лишением свободы на определенный срок, но не свыше пяти лет.

*б Смертная казнь* применяется в качестве исключительной меры наказания в виде расстрела за некоторые особо тяжкие преступления, сопряженные с умышленным лишением жизни человека при отягчающих обстоятельствах (ст. 59 УК). Смертная казнь не может быть назначена:

- за преступления, совершенные в возрасте до восемнадцати лет;
- женщинам;
- мужчинам, достигшим ко дню постановления приговора шестидесяти пяти лет.

Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным заключением.

К лицу, совершившему преступление в возрасте до восемнадцати лет, могут быть применены следующие наказания:

- 1) общественные работы;
- 2) штраф;
- 3) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 4) исправительные работы;
- 5) арест;
- 6) ограничение свободы – к лицу, достигшему восемнадцатилетнего возраста ко дню постановления приговора;
- 7) лишение свободы (ст. 109 УК).

## **5.2 Обстоятельства, исключаящие преступность деяния**

### **Необходимая оборона**

Защита от общественно опасного посягательства – право каждого гражданина, независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Действие, совершенное в состоянии необходимой обороны, то есть при защите жизни, здоровья, прав обороняющегося или другого лица, интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны (явное для обороняющегося

лица несоответствие защиты характеру и опасности посягательства, когда посягающему без необходимости умышленно причиняется смерть или тяжкое телесное повреждение), не является преступлением.

Для признания обороны правомерной требуется соблюдение ряда условий, которые обуславливают ее общественно полезный характер. Право на необходимую оборону возникает лишь в случае, когда имеется общественно опасное посягательство. Под общественно опасным посягательством следует понимать деяние, предусмотренное Особенной частью Уголовного кодекса, независимо от того, привлечено ли лицо, его совершившее, к уголовной ответственности или освобождено от нее в связи с невменяемостью, недостижением возраста привлечения к уголовной ответственности или по другим основаниям. Не может признаваться находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, причинившее вред другому лицу в связи с совершением последним действий, хотя формально и содержащих признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законодательством, но заведомо для причинившего вред не представляющих в силу малозначительности общественной опасности. В таком случае лицо, причинившее вред, подлежит ответственности на общих основаниях. Так, причинение смерти подростку, залезшему в сад с целью сорвать несколько яблок, рассматривается как умышленное убийство, не связанное с отражением посягательства, поскольку малозначительность таких действий очевидна.

Состояние необходимой обороны не возникает при совершении таких преступлений, которые по своему характеру не требуют для их пресечения причинения вреда посягающему. К их числу относятся, например, вымогательство, должностной подлог, незаконное врачевание.

Не может быть признано находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, которое намеренно вызвало нападение, чтобы использовать его как повод для совершения противоправных действий (развязывание драки, учинение расправы, совершение акта мести и т. п.). Содеянное в таких случаях должно квалифицироваться на общих основаниях.

Оборона признается правомерной, если она предпринята своевременно. Она допустима как в случаях уже начавшегося, но еще не окончившегося нападения, так и при наличии реальной угрозы посягательства. Если нападение непосредственно предстоит (вот-вот должно начаться), обороняющийся не обязан выжидать начала реального осуществления посягательства, так как малейшее промедление может сделать защиту невозможной. Но не может рассматриваться как реальная угроза нападения такое посягательство, которое предстоит не непосредственно, а в более отдаленном будущем. Право на необходимую оборону существует до момента фактического окончания общественно опасного посягательства. Однако состояние необходимой обороны может иметь место и тогда, когда

защита последовала непосредственно за актом хотя бы и оконченного посягательства, но по обстоятельствам дела для оборонявшегося не был ясен момент его окончания. При этом необходимо иметь в виду и то, что переход оружия или других предметов, использованных при нападении, от посягавшего к обороняющемуся сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства (нападающий может опять ими завладеть, пользуясь своим превосходством в физической силе, использовать другие предметы для продолжения посягательства и т. п.).

Действия оборонявшегося, причинившего вред посягавшему, не могут считаться в состоянии необходимой обороны, если вред причинен после того, как посягательство было предотвращено или окончено и в применении средств защиты явно отпала необходимость. В этих случаях ответственность наступает на общих основаниях, но для правильной юридической оценки таких действий необходимо, учитывая всю обстановку происшествия, выяснить, не совершены ли эти действия в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, вызванного общественно опасным посягательством.

Лицо, подвергшееся общественно опасному нападению, имеет право на активную защиту путем причинения посягающему вреда, независимо от наличия у него возможности спастись бегством, обратиться за помощью к работникам милиции или иным представителям власти, другим гражданам или избрать какие-либо иные способы, не носящие характера активного противодействия посягавшему (захлопнуть перед ним дверь, отскочить в сторону, парировать удар и т. п.).

Пределы необходимой обороны зависят от характера и степени опасности посягательства, обстановки, в которой производится защита, наличия или отсутствия у обороняющегося возможности взвесить характер опасности и избрать соразмерные средства защиты, т. е. такие, чтобы не было явного несоответствия их характеру и опасности посягательства (в состоянии душевного волнения, вызванного посягательством, такой возможности может и не быть), а также от соотношения сил защищающегося (защищающихся) и нападающего (нападающих). Все эти обстоятельства должны учитываться в совокупности и применительно к каждому конкретному случаю. Это означает, в частности, что интенсивность защиты при соответствующих условиях может превышать интенсивность нападения. Не требуется также, чтобы средства защиты всегда соответствовали средствам нападения. Даже против безоружного нападения при определенных условиях (например, при наличии угрозы для жизни обороняющегося или другого лица) могут быть использованы, к примеру, камень, палка, нож или даже огнестрельное оружие.

При необходимой обороне, в отличие от крайней необходимости, не требуется, чтобы причиненный нападающему вред был меньше

предотвращенного вреда (например, при отражении посягательства на общественную и личную собственность, на половую неприкосновенность женщины допустимо при определенных условиях причинение нападающему телесного повреждения или даже смерти).

Превышение пределов необходимой обороны наказывается в уголовном порядке лишь в случаях, когда посягавшему без необходимости в этом были причинены смерть, тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение.

**Причинение вреда физическому лицу, совершившему преступление,** при его задержании для передачи органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, когда оно пытается или может скрыться от следствия и суда, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер (явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред, в случаях умышленного лишения жизни либо причинения тяжкого или менее тяжкого телесного повреждения).

Право на задержание лица, совершившего преступное деяние, наряду со специально уполномоченными лицами имеют также потерпевшие и другие граждане.

Действия граждан, выполнявших свой общественный долг по поддержанию правопорядка и причинивших вред лицу в связи с пресечением его общественно опасного посягательства и задержанием или доставлением посягавшего непосредственно после посягательства в соответствующие органы власти, должны рассматриваться как совершенные в состоянии необходимой обороны. Уголовная ответственность за причинение вреда задержанному может наступить лишь при условии, если такие действия не являлись необходимыми для задержания, явно не соответствовали характеру и опасности посягательства. В этих случаях содеянное, в зависимости от конкретных обстоятельств, должно квалифицироваться как совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо на общих основаниях. Задержание лица, совершившего преступление, путем причинения ему смерти или телесного повреждения признается правомерным и приравнивается к необходимой обороне при наличии следующих условий:

а) задержанное лицо совершило преступление, а не административный или дисциплинарный проступок либо малозначительное деяние (однако, если гражданин, совершивший правонарушение, не являющееся преступлением, нападает на задерживающего с целью причинить ему смерть или телесное повреждение, чтобы избежать задержания, от такого нападения возможна необходимая оборона);

б) задерживается лицо, в отношении которого имеются достоверные, не вызывающие никаких сомнений данные о том, что именно данное лицо совершило серьезное преступление, вызвавшее необходимость его задержания (она не возникает, например, в отношении того, кто нанес словесное оскорбление или совершил деяние, содержащее признаки преступления, но не представляющее большой общественной опасности);

в) вред причиняется с целью задержания или доставления в органы власти, а не для учинения самочинной расправы над преступником и вызван невозможностью его задержания или препровождения в органы власти без причинения вреда;

г) тяжесть причиненного задержанному вреда не находится в явном несоответствии с характером и опасностью совершенного им преступного посягательства.

Причинение вреда преступнику не может квалифицироваться как совершенное при превышении пределов необходимой обороны и влечет уголовную ответственность на общих основаниях, если не было никакой необходимости в задержании правонарушителя или вред ему причинен с целью мести, самосуда.

В тех случаях, когда обстановка происшествия давала основание полагать, что совершается реальное посягательство, и лицо, применившее средства защиты, не сознавало и не могло сознавать ошибочность своего предположения, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. Если при этом лицо превысило пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства, оно подлежит ответственности как за превышение пределов необходимой обороны. Если же лицо причиняет вред, не сознавая мнимости посягательства, но по обстоятельствам должно было и могло это сознавать, действия такого лица подлежат квалификации по статьям Уголовного кодекса, предусматривающим ответственность за причинение вреда по неосторожности. Если вред кому-либо причинен вследствие чрезмерной, ничем не оправданной, подозрительности причинителя вреда при отсутствии со стороны потерпевшего каких-нибудь действий, внешне сходных с нападением, не может быть речи о мнимой обороне и ответственность наступает на общих основаниях.

Правила, относящиеся к мнимой обороне, должны применяться и при юридической оценке причинения вреда лицу, ошибочно принятому за преступника, подлежащего задержанию.

### **Крайняя необходимость**

Не является преступлением действие, совершенное в состоянии крайней необходимости, то есть для предотвращения или устранения опасности, непосредственно угрожающей личности, правам и законным интересам данного лица или других лиц, интересам общества или государства, если эта

опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред не является более значительным, чем предотвращенный.

Состояние крайней необходимости признается также в случае, если действия, совершенные с целью предотвращения опасности, не достигли своей цели и вред наступил, несмотря на усилия лица, добросовестно рассчитывавшего его предотвратить.

Если вред кому-либо причинен вследствие чрезмерной, ничем не оправданной, подозрительности причинителя вреда при отсутствии со стороны потерпевшего каких-нибудь действий, внешне сходных с нападением, не может быть речи о мнимой обороне и ответственность наступает на общих основаниях.

В отличие от необходимой обороны источником опасности при крайней необходимости может быть не только общественно опасное посягательство человека, но и нападение животного, стихийные силы природы (например, пожар, наводнение), болезненные процессы в организме человека и т. п. Опасность, для устранения которой причиняется вред другим интересам, должна быть наличной, т. е. уже существующей или непосредственно предстоящей и действительной (не мнимой). Состояние крайней необходимости прекращается с момента отпадения или устранения опасности. Предотвращение мнимой опасности путем причинения вреда другим интересам, если лицо не знало и по обстоятельствам дела не могло знать о ее нереальном характере, приравнивается по своим правовым последствиям к крайней необходимости, если таковая имела бы на лицо при действительном существовании подобной опасности. Если при вдумчивой оценке сложившейся ситуации причинитель вреда мог бы разобраться в отсутствии опасности, ответственность наступает как за соответствующее неосторожное преступление.

Особенностями крайней необходимости, отличающими ее от необходимой обороны, являются также невозможность устранения опасности другими средствами (способом, не связанным с нарушением охраняемых законом интересов) и причинение вреда менее значительного, чем предотвращенный. При решении вопроса о том, является ли причиненный вред менее значительным по сравнению с угрожающим вредом, нужно сравнить ценность защищаемого и нарушаемого благ, тяжесть предотвращенного и причиненного вреда. Например, правомерным признается устранение опасности, угрожающей государственным или общественным интересам, путем принесения в жертву менее важных личных интересов или спасение жизни человека путем причинения имущественного ущерба какому-либо учреждению или отдельному лицу, если в обоих случаях опасность не могла быть устранена другими средствами.

В судебной практике встречаются случаи, когда действие или бездействие направлено на предотвращение названной в ст. 35 опасности и в силу сложившейся обстановки лицо добросовестно полагало, что предусмотренные этой статьей условия будут соблюдены, но по независящим от него обстоятельствам опасность не удалось устранить или причиненный вред оказался равным предотвращенному или даже большим (например, с целью избежать наезда на ребенка, неожиданно появившегося на проезжей части улицы, водитель автомашины резко свернул в сторону, но избежать наезда не удалось, машина опрокинулась и пострадали находившиеся в ней пассажиры, либо наезда не произошло, но погиб кто-то из пассажиров). В этих случаях ответственность исключается ввиду отсутствия вины.

Лица, на которых возложена специальная обязанность устранять опасность (военнослужащие, работники милиции, пожарной охраны и т. д.), не могут уклониться от выполнения своих служебных обязанностей путем ссылки на состояние крайней необходимости, т. е. на то, что при выполнении этих обязанностей будут подвергнуты серьезной опасности их жизнь и здоровье.

#### **Ошибка в наличии обстоятельств, исключающих преступность деяния**

Если лицо вследствие заблуждения считало, что находится в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости либо осуществляет задержание лица, совершившего преступление, но по обстоятельствам дела не должно было и не могло сознавать отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяния, его действия оцениваются соответственно по правилам соответствующих статей Уголовного Кодекса.

Если в сложившейся обстановке лицо должно было и могло предвидеть отсутствие обстоятельств, исключающих преступность деяния, оно подлежит ответственности за причинение вреда по неосторожности.

**Пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию** по предупреждению или раскрытию преступления освобождает лицо от ответственности, если только это лицо не совершило особо тяжкое или тяжкое преступление, связанное с посягательством на жизнь или здоровье человека.

**Обоснованный риск** – причинение вреда охраняемым Уголовным кодексом интересам для достижения общественно полезной цели.

Риск признается обоснованным, если совершенное деяние соответствует современным научно-техническим знаниям и опыту, а поставленная цель не могла быть достигнута не связанным с риском действием и лицо, допустившее риск, предприняло все возможные меры для предотвращения вреда правоохраняемым интересам.

Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой экологической катастрофы, общественного бедствия, наступления

смерти или причинения тяжкого телесного повреждения лицу, не выразившему согласия на то, чтобы его жизнь или здоровье были поставлены в опасность.

От крайней необходимости следует отличать оправданный производственно-хозяйственный риск (лицо с целью внедрения в производство новой техники, проведения испытаний опытных образцов новых машин и механизмов, освоения новых технологических процессов или предотвращения опасности, возникшей в процессе выполнения какой-либо работы, правомерно рискует для достижения общественно полезного результата тем или иным способом). Риск признается оправданным, несмотря на возможные или наступившие вредные последствия, при соблюдении следующих условий:

- а) риск преследует общественно полезные цели;
- б) достижение этих целей без совершения определенных рискованных действий невозможно;
- в) степень риска не превышает степени важности ожидаемого общественно полезного результата;
- г) риск основан на тщательном, всестороннем учете соответствующих объективных закономерностей, новейших научно-технических достижений, позволяющих в данном конкретном случае рассчитывать на успех задуманного эксперимента или иного рискованного действия;
- д) вероятность вредных последствий предпринимаемого действия несравненно меньше вероятности достижения поставленной общественно полезной цели;
- е) указанные вредные последствия не являются тяжкими (лишь в исключительных случаях, для достижения особо важных общественно полезных целей допускается поставление в опасность жизни или здоровья человека, который согласился на это либо по роду своей работы или службы обязан подвергнуться риску).

Если не соблюдено какое-либо из названных условий, рискованное действие не может быть признано правомерным. Таким образом, в ряде случаев правомерный производственно-хозяйственный риск обладает признаками акта, совершаемого в состоянии крайней необходимости. Но это имеет место не всегда.

### **Исполнение приказа или распоряжения**

Не является преступлением причинение вреда охраняемым Уголовным кодексом интересам лицом, действующим во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения, отданных в установленном порядке. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение.

Лицо, совершившее умышленное преступление по заведомо преступному приказу или распоряжению, несет уголовную ответственность

на общих основаниях.

Лицо, не исполнившее заведомо незаконный приказ или распоряжение, не подлежит уголовной ответственности.

### **5.3 Назначение уголовного наказания: общие начала назначения наказания, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность**

Основанием уголовной ответственности является совершение виновно запрещенного Уголовным Кодексом деяния в виде:

- 1) оконченного преступления;
- 2) приготовления к совершению преступления;
- 3) покушения на совершение преступления;
- 4) соучастия в совершении преступления (ст. 10 УК).

**Состав преступления** – это совокупность предусмотренных в УК юридически значимых объективных и субъективных признаков преступления определенного вида. Все признаки состава преступления группируют по четырем элементам: объект преступления, объективная сторона преступления, субъективная сторона преступления, субъект преступления. Признаки и элементы состава преступления образуют единство. Если нет хотя бы одного признака состава преступления, то нет состава преступления в целом.

**Объект преступления** – это общественные отношения, на нарушение которых направлено преступление.

**Объективная сторона преступления** – это законодательная характеристика внешних признаков преступления, которые проявляются в деянии, в последствиях деяния, в причинной связи между деянием и последствиями. Объективную сторону преступления характеризуют также место, время, способ и обстановка совершения преступления.

**Субъективная сторона преступления** – это психическое отношение лица к совершаемому им деянию, к его общественно опасным последствиям. Содержание субъективной стороны преступления раскрывается с помощью таких признаков, как вина, мотив и цель.

Уголовная ответственность, по общему правилу, наступает с 16-летнего возраста, однако за совершение убийства, разбоя, похищения человека ответственность наступает с 14-летнего возраста (ст. 27 УК).

Лицо считается судимым со дня вступления в законную силу приговора суда вплоть до погашения или снятия судимости (ст. 45 УК).

Суд назначает наказание после того, как даст уголовно-правовую оценку содеянному и определит статью Особенной части УК, подлежащую применению (квалифицирует преступление).

При избрании вида и размера наказания суд исходит из **принципа индивидуализации наказания**, то есть учитывает: характер и степень

общественной опасности совершенного преступления, мотивы содеянного, личность виновного, характер и размер причиненного вреда, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность, мнение потерпевшего по делам частного обвинения.

Свой выбор суд мотивирует в приговоре. Например, наказание в виде лишения свободы может быть назначено лишь при условии, что цели уголовной ответственности не могут быть достигнуты выбором более мягкого вида наказания, предусмотренного применяемой статьей УК.

Среди многообразия факторов, учитываемых судом, особое место занимают **смягчающие обстоятельства**. Их круг не ограничен законом, который содержит лишь примерный перечень таких обстоятельств (ст. 63 УК). Суд вправе признать смягчающими и обстоятельства, не указанные в законе. Смягчающими ответственность, в частности, признаются:

- явка с повинной;
- чистосердечное раскаяние в совершенном преступлении;
- активное способствование раскрытию преступления;
- совершение преступления вследствие стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств и т. п.

Перечень отягчающих обстоятельств является исчерпывающим (ст. 64 УК). Законодатель обязывает суд учитывать лишь те отягчающие ответственность обстоятельства, которые четко указаны в УК, усмотрение суда невозможно.

**К отягчающим обстоятельствам**, в частности, относятся:

- совершение преступления из корыстных или иных низменных побуждений;
- совершение преступления в связи с выполнением потерпевшим служебного или общественного долга;
- совершение преступления в отношении малолетнего, престарелого или лица, находящегося в беспомощном состоянии;
- совершение преступления общеопасным способом и т. п.

Суд вправе с учетом характера преступления не признать отягчающими ответственность два обстоятельства: совершение преступления лицом, ранее совершившим какое-либо преступление, и совершение преступления лицом, находящимся в состоянии алкогольного опьянения либо в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ.

Устанавливая наказание за совершение отдельных преступлений, законодатель учитывает типичные ситуации, встречающиеся в практике. Например, убийство без отягчающих обстоятельств наказывается лишением свободы на срок от 6 до 15 лет (ч. 1 ст. 139 УК). Широкие рамки санкции объясняются тем, что данное преступление в конкретных случаях имеет различную степень общественной опасности, различными могут быть и иные обстоятельства, учитываемые судом при назначении наказания.

Возможны случаи, когда назначение даже минимального наказания,

предусмотренного санкцией статьи, будет чрезмерно суровым, несправедливым (например, убийство было совершено по просьбе самого потерпевшего, страдающего от тяжелой, неизлечимой болезни, когда дочь из чувства сострадания ввела больному отцу завышенную дозу обезболивающего лекарства). Закон предоставляет суду возможность назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Суду предоставлено право с учетом личности виновного и при наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями, мотивами, ролью лица и его поведением во время или после совершения преступления и существенно уменьшающих степень общественной опасности деяния, назначить наказание ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК. Суд в подобном случае может также назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрено этой статьей, либо не применить дополнительное наказание, предусмотренное в качестве обязательного. Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств, например, явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, добровольное и полное возмещение ущерба.

Кроме осуждения с исполнением назначенного наказания возможно применение иных мер уголовной ответственности, таких, как осуждение:

- с отсрочкой исполнения назначенного наказания;
- с условным неприменением назначенного наказания;
- без назначения наказания;
- несовершеннолетнего с применением принудительных мер воспитательного характера.

Такие меры применяются судами достаточно широко.

**Осуждение с отсрочкой исполнения наказания** призвано предоставить возможность осужденному самостоятельно откорректировать свое поведение, вернуться к законопослушному образу жизни. В соответствии со ст. 77 УК при назначении наказания в виде лишения свободы на срок до 5 лет лицу, впервые осуждаемому к лишению свободы, суд может применить отсрочку исполнения назначенного наказания на срок от одного года до двух лет.

Это возможно, если суд придет к убеждению, что цели уголовной ответственности могут быть достигнуты без отбывания назначенного наказания, посредством возложения на осужденного определенных обязанностей и контроля над его поведением. Отсрочка исполнения наказания не может быть назначена лицам, осуждаемым за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Применяя отсрочку, суд может, в частности, обязать осужденного:

- принести извинение потерпевшему;
- в определенный срок устранить причиненный вред;

- поступить на работу или учебу;
- пройти курс лечения от хронического алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;
- без согласия уполномоченных органов не менять места жительства;
- периодически являться для регистрации и др.

Если осужденный в течение срока отсрочки, несмотря на официальное предупреждение, не выполняет возложенные на него судом обязанности либо неоднократно нарушил общественный порядок, то по представлению органа, осуществляющего контроль за осужденным, суд может отменить отсрочку исполнения наказания и направить осужденного для отбывания наказания, назначенного приговором.

По истечении срока отсрочки исполнения наказания суд, оценив поведение осужденного, может принять одно из следующих решений:

- 1) освободить осужденного, доказавшего свое исправление, от отбывания назначенного по приговору основного и дополнительного наказания;
- 2) продлить отсрочку исполнения наказания в пределах от шести месяцев до одного года;
- 3) заменить лишение свободы более мягким наказанием, если осужденный в период отсрочки проявил стремление к законопослушному поведению, но не в полной мере доказал свое исправление;
- 4) направить осужденного, не проявившего стремления к законопослушному поведению, для отбывания лишения свободы.

В случае совершения осужденным в период отсрочки исполнения наказания нового умышленного преступления, а равно преступления по неосторожности, за которое он осуждается к лишению свободы, суд к наказанию за новое преступление присоединяет наказание, исполнение которого было отсрочено.

Более мягкой мерой уголовной ответственности является **осуждение с условным неприменением наказания** (ст. 78 УК). Такое осуждение возможно при назначении наказания в виде лишения свободы на срок до 5 лет или в виде направления в дисциплинарную воинскую часть лицу, впервые осуждаемому за совершение преступления, не являющегося тяжким или особо тяжким.

Суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и иные обстоятельства дела и приходит к убеждению, что цели уголовной ответственности могут быть достигнуты без отбывания назначенного наказания, посредством осуществления контроля над поведением осужденного и постановляет об условном неприменении назначенного наказания. Суд определяет испытательный срок в пределах от 1 года до 3 лет.

Если в течение испытательного срока осужденный не совершит нового

преступления, будет выполнять обязанности, предусмотренные для осужденных и возложенные на него судом, назначенное наказание не будет приведено в исполнение.

Суд при необходимости может возложить на осужденного следующие обязанности:

- принести извинение потерпевшему;
- устранить причиненный вред;
- поступить на работу или учебу;
- пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания. Если осужденный, несмотря на официальное предупреждение, не выполняет установленные для него обязанности либо неоднократно нарушил общественный порядок, суд может отменить условное неприменение наказания и направить осужденного для отбывания назначенного наказания.

В случае совершения осужденным с условным неприменением наказания в течение испытательного срока нового умышленного преступления или преступления по неосторожности, за которое он осуждается к лишению свободы, суд к наказанию за новое преступление присоединяет наказание, назначенное по первому приговору.

Одной из самых мягких мер уголовной ответственности является **осуждение без назначения наказания**. Такое осуждение возможно, если в процессе судебного рассмотрения уголовного дела в отношении лица, совершившего впервые преступление, не являющееся тяжким или особо тяжким, будет признано, что вследствие длительного безупречного поведения после совершения преступления это лицо доказало свое стремление к законопослушному поведению.

Суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и может вынести такому лицу обвинительный приговор без назначения наказания, если сочтет, что дальнейшее исправление лица возможно без применения наказания, но в условиях осуществления за ним профилактического наблюдения.

### Контрольные вопросы

- 1 Что такое преступление?
- 2 Что такое наказание?
- 3 Какие виды наказания предусмотрены уголовным законодательством Республики Беларусь?
- 4 Назовите обстоятельства, исключающие преступность деяния.
- 5 Назовите структуру состава преступления.
- 6 Какие обстоятельства смягчают и отягчают ответственность?

## СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с измен. и доп.). Принята на республиканском референдуме 24 нояб. 1996 г. и 17 октября 2004 г. – Минск : Беларусь, 2006. – 96 с.

2 О гражданстве Республики Беларусь: закон Республики Беларусь от 1 авг. 2002 г. № 136–3 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 2002. – № 8. 2/885. – 9 с.

3 Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Респ. Нац. собр. Респ. Беларусь 19 нояб. 1998 г. Подписан Президентом Республики Беларусь А. Лукашенко 7 дек. 1998 г. № 218–3. В ред. Закона Республики Беларусь от 14 июля 2000 г. № 415–3. – Минск : Ураджай, 2001. – 520 с.

4 Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: принят Палатой представителей 3 июня 1999 г.: одобр. Советом Респ. Беларусь 24 июня 1999 г. – Минск : Амалфея, 2000. – 110 с.

5 Трудовой кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 8 июня 1999 г.: одобр. Советом Респ. Беларусь 30 июня 1999 г. – Минск : Нац. центр правовой информации Респ. Беларусь, 1999. – 192 с.

6 О дополнительных мерах по совершенствованию трудовых отношений, укреплению трудовой и исполнительской дисциплины: декрет Президента Респ. Беларусь от 26 июня 1999 г., № 29 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 1999. – № 58. – С. 6–7.

7 Жилищный кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 18 дек. 1998 г.: одобр. Советом Респ. Беларусь 8 февраля 1999 г. – Минск : Амалфея, 2006. – 80 с.

8 Правила учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, и предоставления жилых помещений в Республике Беларусь: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 22 сент. 1999 г., № 1468 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. – 1999. – № 27. – С. 778.

9 Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях: подписан Президентом Респ. Беларусь 21 апр. 2003. – Минск : Амалфея, 2005. – 272 с.

10 Уголовный кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 2 июня 1999 г.: одобр. Советом Респ. Беларусь 24 июня 1999 г. – Минск : Амалфея, 2001. – 320 с.

11 Всеобщая декларация прав человека от 10 февраля 1948 г.: сб. документов «Международная защита прав и свобод человека». – М.: Юридическая литература, 1990. – С. 14–20.

12 Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь: в 2 кн. – Минск, 1999. – Кн. 1. – 544 с.; Кн. 2. – 622 с.

13 Комментарий к Трудовому кодексу Республики Беларусь. – Минск, 2000. – 1072 с.

14 О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь: закон Респ. Беларусь от 16 апр. 1992 г. // Ведомости Верховного Совета Респ. Беларусь. – 1992. – № 15. – С. 247.

15 О применении судами Закона Республики Беларусь «О приватизации жилищного фонда в Республике Беларусь»: постановление Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь от 17 дек. 1998 г., № 9 // Судовы веснік. – 1999. – № 1. – С. 17–19.

16 О практике разрешения судами споров, связанных с правом частной собственности на жилой дом: постановление Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь от 4 июня 1993 г., № 5 : сб. действующих постановлений Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь (1961–1994 гг.). Ч. 1. Постановление по гражданским делам. – Минск : Белорусский кадровый центр «Профессионал», 1995. – С. 75–84.

17 О некоторых вопросах применения судами законодательства о труде : постановление Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь № 2 от 29 марта 2001 г. // Судовы веснік. – 2001. – № 2. – С. 12–19.

18 О практике применения судами законодательства, регулирующего производство по делам об административных правонарушениях: постановление Пленума Верховного Суда Респ. Беларусь № 1 от 25 марта 1999 г. // Судовы веснік. – 1999. – № 2. – С. 11–13.

19 Основы права: учеб. / под ред. Г. Б. Шишко. – Минск, 1998. – 766 с.

20 Шишко, Г. Б. Трудовая дисциплина / Г. Б. Шишко. – Минск : Молодежное научное общество, 2000. – 126 с.

21 Международное право: учеб. для вузов. / под ред. Г. В. Игнатенко, О. И. Тиунова. – 3-изд. – М.: Норма, 2005. – 612 с.

22 Международная защита прав и свобод человека: сб. документов. – М.: Юридическая литература, 1990. – 672 с.

23 Звеков, В. П. Международное частное право: курс лекций / В. П. Звеков. – М., 1999. – 502 с.

24 Практикум по гражданскому праву: учеб. пособие для юрид. вузов / под ред. В. Ф. Чигира. – Минск : Амалфея, 2000. – 384 с.

25 Основы права. Практикум: учеб. пособие / под общ. ред. К. И. Кеник. – Минск : Книжный Дом, 2004. – 320 с.

Учебное издание

*ГОНЧАРЕНКО Татьяна Ивановна*  
*ЛУЗАН Алексей Васильевич*

**ОСНОВЫ ПРАВА**  
Учебно-методическое пособие

Редактор М. П. Де ж к о  
Технический редактор В. Н. К у ч е р о в а  
Корректор Т. М. Р и з е в с к а я  
Компьютерный набор и верстка Н. А. Ч е р н ы ш о в о й

Подписано в печать 08.01.2009 г. Формат 60×84 1/16.  
Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Печать на ризографе.  
Усл. печ. л. 14,41 . Уч.-изд. л. 16,33 . Тираж 500 экз.  
Зак. № Изд. № 88

Издатель и полиграфическое исполнение  
Белорусский государственный университет транспорта:  
ЛИ № 02330/0133394 от 19.07.2004 г.  
ЛП №. 02330/0148780 от 30.04.2004 г.  
246653, г. Гомель, ул. Кирова, 34.