

специальная статья “Органы опеки и попечительства”, однако перечень этих органов в ней, к сожалению, отсутствует» [7, с. 29]. В то же время, в соответствии со статьёй 141 КоБС БССР 1969 года органы опеки и попечительства были прямо определены: ими являлись местные органы власти.

В соответствии со статьёй 33 Конституции БССР 1978 года [8] материнство и детство обеспечивались правовой защитой, материальной и моральной поддержкой. Например, опека и попечительство в это время понимались как «одна из правовых форм защиты личных и имущественных интересов граждан» [9, с. 211]. По словам профессора Н. Г. Юркевича, «опека и попечительство над несовершеннолетними является одним из институтов, с помощью которых реализуется конституционный принцип правовой защиты, материальной и моральной поддержки детства» [10, с. 187].

Заключение. Ретроспективный обзор отечественного конституционализма позволяет сделать вывод о том, что к моменту принятия Конституции Республики Беларусь 1994 года сформировалась особая модель положений о защите детства и брачно-семейных отношений на уровне Основного Закона государства.

Список цитируемых источников

1. Конституция Республики Беларусь от 15 марта 1994 г. (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.) // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.
2. *Василевич, Г. А.* Конституция Республики Беларусь : науч.-практ. коммент. / Г. А. Василевич. — Минск : Гос. ин-т упр. и соц. технологий Белорус. гос. ун-та, 2005. — 487 с.
3. О правах ребёнка : Закон Респ. Беларусь, 19 нояб. 1993 г., № 2570-XII : в ред. Закона Респ. Беларусь от 12.12.2013 г. // Нац. правовой интернет-портал Респ. Беларусь. — 17.12.2013. — 2/2082.
4. *Вентцель, К. Н.* Отделение школы от государства и декларация прав ребёнка / К. Н. Вентцель. — М. : Типо-литогр. т-ва И. Н. Кушнерев и Ко, 1918. — 16 с.
5. *Паластина, С. Я.* Конституция СССР и законодательство о браке и семье / С. Я. Паластина // Изв. вузов. Правоведение. — 1978. — № 4. — С. 13—22.
6. Конституция (Основной Закон) Белорусской Советской Социалистической Республики. — Минск : Белпартиздат Центр. ком. КП(б)Б, 1937. — 32 с.
7. *Ромовская, З. В.* Защита в советском семейном праве / З. В. Ромовская. — Львов : Вища шк., 1985. — 180 с.
8. Канстытуцыя (Асноўны Закон) Беларускай Савецкай Сацыялістычнай Рэспублікі : прынята на нечарговай дзевятай сесіі Вярхоўнага Савета БССР дзевятага склікання 14 крас. 1978 г. — Мн. : Беларусь, 1978. — 61 с.
9. Юридический энциклопедический словарь : ок. 1 000 ст. / гл. ред. А. Я. Сухарев. — М. : Совет. энцикл., 1984. — 415 с.
10. *Захарцев, С. Н.* Советское право в годы нэпа (1921—1929 гг.) : учеб. пособие / С. Н. Захарцев ; Тамбов. гос. техн. ун-т ; под ред. С. А. Есикова. — Тамбов : ТГТУ, 2004. — 78 с.

Материал поступил в редакцию 24.02.2014 г.

УДК 347.191:347

Н. Е. Бодяк

Учреждение образования «Гродненский государственный университет им. Я. Купалы», Гродно

О ВОЗМОЖНОСТИ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА) НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

Введение. В соответствии со статьёй 46 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее — ГК) некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность с учётом ограничений, установленных в законодательстве [1]. Невзирая на то, что предпринимательская деятельность не является для таких организаций основной, они активно выступают в имущественных отношениях в роли как кредитора, так и должника. Возможность самостоятельно осуществлять хозяйственную деятельность ведёт к возникновению долговых отношений с кредиторами. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства на некоммерческую организацию возлагается имущественная ответственность в соответствии со статьёй 52 ГК.

Исходя из сказанного, можно отметить, что поскольку некоммерческая организация самостоятельно участвует в имущественных отношениях, то она несёт самостоятельную ответственность по своим обязательствам в полном объёме (за исключением учреждения и государственного объединения, имущество которым принадлежит на праве оперативного управления). Для кредитора в такой ситуации важно вернуть свои средства, а не анализировать причины возникновения задолженности у должника. Иногда единственным способом решения этой задачи является возбуждение производства по делу об экономической несостоятельности (банкротстве). Как отмечает В. Каменков, у большинства некоммерческих организаций имеются экономические предпосылки для применения к ним процедур банкротства, и отказ на законодательном уровне применять к некоммерческим организациям процедуры банкротства не только снижает возможности кредиторов по взысканию долга с неплатёжеспособной некоммерческой

организации, но и ущемляет интересы самой некоммерческой организации-должника и лиц, входящих в неё [2; с. 138—140]. Тем не менее процедура применения законодательства о банкротстве к некоммерческим организациям на сегодняшний день не выработана ни на практике, ни в законодательстве.

Основная часть. Учитывая, что предпринимательская деятельность для некоммерческой организации является вспомогательным видом деятельности, а полученные средства должны направляться на цели, обозначенные в учредительных документах, можно утверждать, что в случае возникновения угрозы неплатежеспособности у организации имеются следующие способы её избежать: 1) установить дополнительные членские взносы; 2) пополнить активы за счёт добровольных взносов учредителей или пожертвований иных лиц; 3) высвободить денежные средства для расчётов с кредиторами за счёт продажи имущества организации; 4) принять решения о ликвидации организации в добровольном или в судебном порядке. Однако кредиторы смогут получить возмещение только в том случае, если имущества организации будет достаточно для проведения расчётов в установленном порядке.

В случае принятия решения о внесении дополнительных членских взносов, участники берут на себя дополнительную ответственность по обязательствам организации. Поскольку речь идёт о добровольности принятия такого решения, то кредиторы не вправе обратиться к учредителям с требованием рассчитаться по долгам за счёт внесения дополнительных взносов. Обязанность покрыть образовавшиеся убытки путём дополнительных взносов установлена пунктом 4 статьи 116 ГК для членов потребительского кооператива после утверждения ежегодного баланса, в противном случае кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. В то же время указанная норма не предусматривает возможности восстановления платежеспособности несостоятельного потребительского кооператива иным способом, нежели внесение дополнительных взносов членов кооператива. Как представляется, данное положение не совсем согласуется с положениями статьи 61 ГК и законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве), которое в качестве приоритетного направления предусматривает восстановление платёжеспособности экономически несостоятельного должника.

В статье 1 Закона Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» законодатель разграничивает понятия «экономическая несостоятельность» и «банкротство» путём определения правовых последствий применения указанных процедур [3]. Основанием для применения процедур банкротства является неплатёжеспособность (неспособность в полном объёме удовлетворить требования кредиторов по платёжным обязательствам, а также по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений), имеющая или приобретающая устойчивый характер.

Одним из критериев признания субъекта платёжеспособным является наличие коэффициента текущей ликвидности и (или) коэффициента обеспеченности собственными оборотными средствами на конец отчётного периода в зависимости от основного вида экономической деятельности, имеющих значения более приведённых в нормативных значениях коэффициентов или равные им (пункт 3.1 постановления № 1672) [4].

Коэффициент ликвидности отражает способность организации погашать текущие (краткосрочные) обязательства за счёт только оборотных активов (производственных запасов, готовой продукции, денежных средств, дебиторской задолженности и проч.). Однако, принимая во внимание степень ликвидности активов, можно предположить следующее: а) у некоммерческой организации, как правило, отсутствуют производственные запасы, готовая продукция, поскольку предпринимательская деятельность не основная для данной организации; б) не все имеющиеся активы некоммерческой организации можно реализовать в срочном порядке. Кроме того, порядок проведения анализа финансового состояния и платёжеспособности субъектов хозяйствования в целях, установленных законодательством о банкротстве, ориентирован исключительно на предпринимательские структуры.

Однако, в силу пункта 1 статьи 61 ГК, экономически несостоятельным (банкротом) в судебном порядке может быть признано в том числе и юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов. Действующий Закон Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», равно как и предыдущий, содержит аналогичное положение, однако особенностей применения процедуры банкротства к некоммерческим организациям не определяет. По-прежнему нерешёнными остались вопросы возможности применения законодательства об экономической несостоятельности в отношении садоводческих товариществ, товариществ собственников (которые по правовой природе очень близки к потребительским кооперативам), государственных объединений, имущество за которыми закреплено на праве хозяйственного ведения и др.

По нашему мнению, ограничение некоммерческих организаций в занятии предпринимательской деятельностью не является достаточным основанием для неприменения к ним процедур банкротства, поскольку возможность признания организации экономически несостоятельной (банкротом) зависит, прежде всего, от наличия долга и способности нести самостоятельную имущественную ответственность по этому долгу, а не от пределов предпринимательской компетенции. Поэтому наиболее спорным моментом является не столько возможность применения процедур банкротства к некоммерческим организациям, сколько установление порядка применения к ним этих процедур.

Так, например, дискуссионными представляются положения Закона Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» о возможности применения к специализированным потребительским кооперативам, в частности, к организациям застройщиков, ликвидационного производства. Во-первых, посредством образования таких организаций удовлетворяется гарантированная Конституцией Республики Беларусь потребность граждан в жилье. Во-вторых, поскольку основной целью создания таких кооперативов является удовлетворение материальных потребностей участников, то право собственности на жилые помещения принадлежит членам кооператива, а не самому кооперативу. В-третьих, ликвидация такого кооператива и реализация его имущества с публичных торгов не только не разрешат конфликт с кредиторами, но и усугубят положение членов кооператива.

Подобные вопросы возникают и в отношении благотворительных и иных фондов. Помимо статьи 118 ГК, правовое положение фондов определяется также Положением о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь, пункт 50 которого предусматривает, что ликвидация фондов вследствие экономической несостоятельности (банкротства) осуществляется в порядке, установленном законодательством [5]. Таким образом, особой процедуры ликвидации фонда вследствие банкротства специальное законодательство не устанавливает, отсылая к нормам закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

Заключение. Как представляется, при применении процедур экономической несостоятельности к некоммерческой организации следует учитывать некоторые аспекты:

1) предпринимательская деятельность является второстепенной деятельностью для некоммерческой организации, она осуществляется непостоянно и с привлечением незначительного числа контрагентов, поэтому у такой организации, как правило, имеется незначительное число кредиторов, поэтому для некоммерческой организации должна быть установлена обязанность обращения в суд с заявлением о своей несостоятельности и в том случае, если удовлетворение требований одного или нескольких кредиторов приведёт к невозможности достижения уставных целей организации;

2) критерии оценки платежеспособности субъектов хозяйствования [4], как и порядок расчёта коэффициентов платёжеспособности и проведения анализа финансового состояния и платёжеспособности субъектов хозяйствования [6], ориентированы на субъектов, для которых осуществление предпринимательской деятельности является основной целью создания. В примечании к постановлению № 1672 указывается, что под субъектами хозяйствования для целей настоящего постановления понимаются государственные и негосударственные юридические лица (кроме бюджетных, страховых организаций, банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, ассоциаций и союзов, казенных предприятий), их обособленные подразделения, имеющие отдельный баланс, индивидуальные предприниматели, принявшие решение о ведении бухгалтерского учёта. Таким образом, положения постановления могут быть применены к некоммерческим организациям, действующим в форме потребительского кооператива или благотворительного и иного фонда, осуществляющим предпринимательскую деятельность самостоятельно (а не посредством образования коммерческой организации или участия в ней) и ведущим бухгалтерский учёт в соответствии с общими правилами, с учетом особенностей некоммерческой организации;

3) в деятельности потребительского кооператива либо благотворительного и иного фонда заинтересовано значительное количество субъектов, среди которых особо выделить следует членов специализированного потребительского кооператива (организаций застройщиков и др.) — пайщиков и лиц, которые нуждаются в услугах фонда. Законодательство об экономической несостоятельности (банкротстве) никоим образом не определяет дальнейшую судьбу этих лиц, а также имущества, которое им принадлежит, — пая. Однако в определенных случаях пайщики должны признаваться не участниками (учредителями) должника — юридического лица, а кредиторами, чьи интересы должны учитываться не в последнюю очередь;

4) ещё одним существенным моментом, на который необходимо обратить внимание, является возложение обязанности по осуществлению контроля за финансово-хозяйственной деятельностью организаций застройщиков, гаражных кооперативов и т. п. кооперативов на местные исполнительные и распорядительные органы, а также на иные государственные органы в пределах их компетенции в соответствии с законодательством (пункт 5 Указа Президента Республики Беларусь «О деятельности организаций застройщиков, гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок» [7]). Законодательство о банкротстве содержит требование по досудебному оздоровлению — необходимости принятия руководителями организаций, учредителями (участниками) юридического лица, государственными органами и иными организациями мер по обеспечению стабильной и эффективной хозяйственной (экономической) деятельности юридических лиц, а также восстановлению их платёжеспособности. Следовательно, если будет установлено, что неплатёжеспособность такой организации приобретает или носит устойчивый характер, а указанные выше органы не принимали мер по досудебному оздоровлению, то они должны быть привлечены к ответственности. Однако в тексте положения не содержится указания не только на возможность привлечения уполномоченного осуществлять контроль государственного органа к такой ответственности, но даже и на возможность ликвидации организации застройщиков по причине экономической несостоятельности (банкротства);

5) благотворительные и иные фонды создаются, как правило, в целях осуществления деятельности в интересах общества в целом или отдельных категорий лиц, например, укрепления мира или

социальной реабилитации лиц с ограниченными физическими способностями, что также должно учитываться при применении ликвидационного производства. Помимо того, решение о ликвидации фонда может быть принято только судом по заявлению заинтересованных лиц (пункт 2 статьи 119 ГК). Следовательно, возможность добровольного объявления фонда банкротом полностью исключена.

Таким образом, полагаем, что к некоммерческим организациям, действующим в форме потребительского кооператива, благотворительного и иного фонда, а также иным, если в отношении них будет установлена в законодательном порядке возможность применения процедур экономической несостоятельности (банкротства), целесообразнее применять процедуры, направленные на восстановление платёжеспособности должника, а также примирительные процедуры (в частности, мировое соглашение). В отношении же таких организаций, как политические партии, религиозные организации, творческие союзы, возможность применения конкурсного производства с последующей ликвидацией (банкротства) видится абсурдной.

Такое утверждение основано на определении экономической несостоятельности и вытекает из задач законодательства о банкротстве: защита интересов кредитора и восстановление платёжеспособности должника в целях дальнейшего продолжения деятельности.

Всё изложенное свидетельствует о том, что условия применения законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) к некоммерческим организациям требуют дальнейшего научного осмысления.

Список цитируемых источников

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 окт. 2008 г. : одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. : текст Кодекса по состоянию на 11 июля 2013 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013.
2. Каменков, В. Банкротство некоммерческих организаций / В. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. суда Респ. Беларусь. — 2002. — № 6.
3. Об экономической несостоятельности (банкротстве) [Электронный ресурс] / Закон Республики Беларусь от 13.07.2012 № 415-З // Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск. — 2013. — Режим доступа: <http://www.etalonline.by>. — Дата доступа: 30.01.2014. — Загл. с экрана.
4. Об определении критериев оценки платёжеспособности субъектов хозяйствования : постановление Совета Министров Респ. Беларусь от 12.12.2011 № 1672 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2011. — № 140. — 5/34926.
5. Положение о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь фондах : утв. Указом Президента Респ. Беларусь от 01.07.2005 № 302 «О некоторых мерах по упорядочению деятельности фондов» по сост. на 11.06.2009 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2008. — № 5. — 1/9293; 2008. — № 29. — 1/9403; 2009. — № 146. — 1/10770.
6. Порядок расчёта коэффициентов платёжеспособности и проведения анализа финансового состояния и платёжеспособности субъектов хозяйствования [Электронный ресурс] / Утв. постановлением М-ва финансов Респ. Беларусь и М-ва экономики Респ. Беларусь от 27.12.2011 № 140/206 // Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2013. — Режим доступа: <http://www.etalonline.by>. — Дата доступа: 30.01.2014. — Загл. с экрана.
7. О деятельности организаций застройщиков, гаражных кооперативов и кооперативов, осуществляющих эксплуатацию автомобильных стоянок [Электронный ресурс] / Указ Президента Респ. Беларусь от 28.01.2008 № 43 по сост. на 17.04.2012 // Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск. — 2013. — Режим доступа: <http://www.etalonline.by>. — Дата доступа: 30.01.2014. — Загл. с экрана.

Материал поступил в редакцию 25.02.2014 г.

УДК 347.254

Ю. А. Борзенкова

Учреждение образования «Белорусский государственный экономический университет», Минск

К ВОПРОСУ ОБ ИСТОРИИ КОНДОМИНИУМА

Введение. Появление в отечественном праве нового правового института — кондоминиума, как и нового субъекта права — товарищества собственников жилья, вызвано широко развернувшейся кампанией по приватизации жилого фонда. Товарищества, будучи объединением собственников, и кондоминиумы смогли появиться на свет лишь при разрушении монополии государственной собственности вообще и на жилые помещения в частности. Массовая приватизация жилья в 90-х годах XX века дала возможность бывшим нанимателям стать собственниками квартир. Жилые и нежилые помещения стали представлять большой интерес для субъектов частной собственности. В этот же период начал решаться вопрос о юридической судьбе мест общего пользования дома и элементов инженерной инфраструктуры — общего имущества. Это имущество было передано собственникам помещений в общую долевую (и одновременно неделимую) собственность. Именно в этот период появляется новый для отечественного права институт — институт совместного домовладения, или институт кондоминиума (от лат. *con* вместе, *dominium* владение).