

документальными достоинствами и соответствующие одному из критериев отбора материальных объектов для присвоения им статуса историко-культурной ценности, передать в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере 50 % стоимости клада. Вознаграждение этому лицу не выплачивается и полностью поступает собственнику.

Таким образом, для возникновения права собственности необходимо наличие ряда фактов-условий, характеризующих правоотношение. К ним относится факт утраты права собственника клада в силу Закона либо его «неустановление», а также факт наличия права на имущество (земельный участок, строение и т. п.), где клад был сокрыт. Является принадлежность синонимом понятия «владение»? Представляется, что нет, поскольку употребление данного слова явно предполагает наличие титула. В этой связи представляется необходимым корректировка указанной нормы, причем более целесообразным являлось бы указание именно на собственника имущества. К фактам-условиям также следует отнести факты, характеризующие правовой режим вещи, например, ее отнесение к памятникам истории или культуры, поскольку данное обстоятельство является необходимым условием возникновения права государственной собственности. К условиям приобретения, выражающимся в правовом режиме вещи, относится факт отнесения вещи к деньгам или ценным предметам. Деньги представляют собой особый товар, являющийся всеобщим эквивалентом. Деньгами могут считаться только платежные средства, находящиеся в обращении, в том числе иностранная валюта (денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства, и т. д.). К ценным предметам относятся вещи, обладающие значительной стоимостью (оценочная категория). Причем имеется в виду стоимость с сугубо экономической точки зрения (драгоценные металлы и драгоценные камни, ювелирные и иные изделия из них и т. д.)

Именно особенности фактов-условий, характеризующих правовой режим вещи и правоотношение, являются отличительными признаками, позволяющими провести различия в правовом режиме клада и находки. Наиболее полные отличия, указанные в научной литературе следующие: клад – деньги или ценные предметы, находка – любая движимая вещь; находка – вещь, потерянная собственником, клад – имущество, сокрытое (спрятанное) собственником; находка обычно имеет собственника, клад образуют вещи, не имеющие собственника.

В законодательстве однозначно не определен момент возникновения права собственности на клад. Представляется, что такой момент будет являться различным в зависимости от фактов-условий и зависит от момента «накопления» иных юридических фактов, входящих в правообразующий состав. Так, в случае, если поиск клада осуществлялся с согласия собственника, а также при наличии соглашения между собственником и лицом, обнаружившим клад, момент возникновения права собственности может быть определен моментом обнаружения клада. Однако возможны и случаи, когда поиск клада был произведен без согласия собственника. Применительно к такой ситуации Законом установлено следующее правило: при обнаружении клада лицом, производившим раскопки или поиск ценностей без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где был обнаружен клад. Представляется, что в данном случае момент возникновения права собственности должен быть определен моментом передачи вещи. Это же правило должно быть применимо и к случаям приобретения права собственности на клад государством. В случае обнаружения клада, содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они подлежат передаче в государственную собственность.

В соответствии со ст. 15 Закона Республики Беларусь «Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь» юридическое или другое лицо, обнаружившее клад, состоящий из вещей, которые могут представлять историко-культурную ценность, обязано принять меры по его сохранению и в срок до пяти дней сообщить о факте находки в местный исполнительный и распорядительный орган или в местный ОВД, или в Министерство культуры. Названные органы обязаны принять находку под расписку и организовать выезд уполномоченных лиц на место ее обнаружения.

УДК 347.121.2

М.А. Шило

СИСТЕМАТИЧЕСКОЕ ПОЛУЧЕНИЕ ПРИБЫЛИ КАК ПРИЗНАК ИНДИВИДУАЛЬНОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА

В качестве одного из признаков предпринимательской деятельности Гражданского кодекса Республики Беларусь (п. 1 ст. 1), Гражданского кодекса Российской Федерации (п. 1 ст. 2) выделяют деятельность, которая направлена на систематическое получение прибыли.

Закрепив данный признак, ГК Республики Беларусь, ГК Российской Федерации не определили ни понятия прибыли, ни понятия систематичности ее получения, что вызвало справедливую критику ученых и попытки толкования этих терминов. В данном признаке следует разграничить два понятия:

1. Прибыль. А.И. Каминка отмечал, что прибыль – это лишь стимул коммерческой деятельности. Цель коммерческой деятельности – сама эта деятельность, приносящая прибыль.

Как отмечает В.С. Белых в своей монографии: «Субъекты предпринимательской деятельности преследуют одновременно несколько основных целей. Наряду с извлечением прибыли для них принципиальное значение приобретает также вопрос о создании собственного дела (бизнеса), в рамках которого осуществляется производство товаров, выполнение работ, оказание услуг».

По мнению С.Г. Воронцова, термин «прибыль» является первым реально квалифицирующим признаком предпринимательской деятельности.

2. Систематическое получение прибыли.

А.А. Чукреев под систематичностью понимает неоднократность совершаемых лицом действий (прежде всего сделок), направленных на получение прибыли в течение периода, необходимого для достижения этой цели, и на исполнение обязательств, возникающих из заключенных сделок. Как отмечает А.Н. Зевайкина: «наиболее верным является подход тех ученых, которые используют не количественный критерий, а качественный – направленность действий к определенной цели».

При рассмотрении критерия систематического получения прибыли возникают следующие вопросы. Первый, сколько раз и в какой период времени лицо должно получить прибыль для того, чтобы деятельность квалифицировать в качестве предпринимательской? Второй, если лицо в течение какого-либо периода времени осуществляло действия, направленные на получение прибыли, но в силу фактора риска так и не смогло этого достигнуть, то данную деятельность нельзя будет считать предпринимательской? Законодатель не дает ответа на эти вопросы.

Выделим два подхода, которые сложились в правоприменительной практике по данным вопросам:

1. Признание разовых действий, имеющих направленность на получение прибыли, предпринимательской деятельностью;

2. Предпринимательская деятельность как и всякая иная экономическая деятельность складывается из некоего ряда действий, их системы (т. е. предпринимательство – это не действия, а деятельность).

Разовые, единичные действия, предметом которых могут выступать конкретные материальные блага (вещи, в том числе имущество, работы и др.), не могут рассматриваться как предпринимательская деятельность. Например, в настоящее время ряд административных дел о незаконном предпринимательстве в Республике Беларусь прекращается в связи с отсутствием в деянии лица состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 12.7 Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях. Основной причиной прекращения административных дел по указанному основанию является вменение единичного эпизода противоправного деяния. К представителям данного подхода следует отнести видного белорусского ученого А.И. Лукашова, который отмечает, что как деятельность, направленная на получение прибыли, она должна преследовать цель постоянного получения прибыли, т. е. получение ее в течение определенного отрезка времени также не менее трех раз.

В связи с проведенным анализом подходов можно сделать вывод, что на сегодня нет однозначного мнения к рассматриваемой проблеме, квалификация деятельности как предпринимательской зависит не от количества и систематичности заключаемых сделок (договоров), а от направленности на систематическое получение прибыли. Судебная практика показывает, что судьи при рассмотрении дел не всегда учитывают признак систематичности, так как привлекают физических лиц за незаконную предпринимательскую деятельность при совершении последними разовых действий.

По нашему мнению, признак получения прибыли позволяет отличить предпринимательскую деятельность от иных видов деятельности. Многие ученые рассматривают признак систематичности как формальный. Закрепив данный признак, ГК Республики Беларусь, ГК Российской Федерации не определили ни понятия прибыли, ни понятия систематичности ее получения, что вызвало справедливую критику ученых и попытки толкования этих терминов. В связи с этим предлагаем раскрыть сущность понятий прибыль, систематическое ее получение в ГК Республики Беларусь, ГК Российской Федерации. Для этого необходимо закрепить примечание в ст. 1 ГК Республики Беларусь, ст. 2 ГК Российской Федерации, представить его в следующей редакции: «Прибыль – конечный результат предпринимательской деятельности, представляет собой разницу между выручкой и затратами». «Систематическое получение прибыли – деятельность, осуществляемая на протяжении длительного периода времени, обладающая характером повторяемости действий, и направлена на достижение конкретных предпринимательских целей».