

С нашей точки зрения, при установлении судом факта нарушения права преимущественной покупки институт перевода прав и обязанностей покупателя не зависит от исполнения или неисполнения договора купли-продажи, а следовательно, иски о переводе прав и обязанностей покупателя предъявляются после того, как спорные акции зачислены на лицевые счета их покупателей.

В научной литературе и судебной практике существуют различные подходы при дарении акций ЗАО третьим лицам, не являющимся акционерами ЗАО, без согласия общества на отчуждение акций.

А.В. Брагин рассмотрел в качестве примера ситуацию, когда один акционер ЗАО подарил две акции третьему лицу, не являющемуся акционером этого ЗАО. Второй акционер обратился в суд с иском об установлении факта ничтожности такого договора.

С точки зрения А.В. Брагина и некоторых других ученых, в соответствии со ст. 73 Закона уставом ЗАО может быть предусмотрена необходимость получения согласия общества на отчуждение акций третьим лицам иным способом, чем продажа. В случае если порядок совершения сделок по дарению акций не урегулирован и отсутствуют ограничения, касающиеся их отчуждения, в том числе при дарении акций, то оснований для установления ничтожности договора дарения отсутствуют.

С нашей точки зрения, вряд ли можно согласиться с тем, что при дарении акций ЗАО третьему лицу необходимо согласие общества на отчуждение акций, так как в соответствии с п. 2 ст. 219 ГК право собственности на имущество, которое имеет собственник, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки по отчуждению имущества. Договор дарения это безвозмездный договор, так как в соответствии п. 1 ст. 543 ГК даритель безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне вещь в собственность. Согласия других лиц на заключение сделки дарения в соответствии с законодательством не требуется.

Подобную точку зрения высказывает Я.И. Функ, считая, что «ни при каких условиях право преимущественной покупки не может распространяться на безвозмездное отчуждение акций, так как у акционеров, закрытого акционерного общества, исходя из его природы, нет особых прав требовать дарение им принадлежащих иному акционеру акций, или требовать их продажи в том случае, когда акционер пожелает их подарить иному лицу». Законом Республики Беларусь от 28 декабря 2009 г. № 97-З, которым внесены дополнения и изменения в ГК, в том числе в ст. 97 ГК, не устранена неясность по применению законодательства, регулирующего безвозмездное отчуждение акций ЗАО, а это вызывает его неоднозначное толкование и применение.

Считаем необходимым для решения в Республике Беларусь затронутых в статье проблем внести на законодательном уровне изменения и дополнения в ГК и Закон.

В ч. 9 ст. 73 Закона внести дополнение следующего содержания: «В случае, если иск о переводе прав и обязанностей покупателя подлежит удовлетворению независимо от факта исполнения сделки на момент рассмотрения спора». Также считаем необходимым дополнить ст. 97 ГК п. 8, согласно которому «право преимущественной покупки не может распространяться на безвозмездное отчуждение акций», так как договор дарения это безвозмездный договор и согласия других лиц на его заключение не требуется.

УДК 346.543.1

В.В. Паращенко

ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОГО ПАРТНЕРСТВА В ОТНОШЕНИИ ОБЪЕКТОВ ИНФРАСТРУКТУРЫ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

Происходящие в настоящее время на мировой арене процессы в обществе, экономике и политике характеризуются высокой степенью интенсивности и динамичности. Это является следствием влияния на них институтов глобализации и интернационализации мировых экономик. Согласно ч. 4 п. 5 Концепции национальной безопасности Республики Беларусь к числу особенностей современных мировых тенденций следует отнести то обстоятельство, что на смену традиционным системам межгосударственных сдержек и противовесов приходят надгосударственные и транснациональные регуляторы мировых отношений и экономики. Растет осознание значимости институтов и механизмов партнерства на всех уровнях мировой жизни. Данное положение в полной мере имеет свое распространение и на правоохранительную деятельность.

Следует отметить, что предшественником взаимовыгодного сотрудничества публичных и частных интересов при реализации общих проектов является такая организационно-правовая форма капиталистического предприятия, как «партнершип» (англ. partnership – участие, товарищество, компания). Данный термин Большая советская энциклопедия трактует как отношения, существующие между лицами, совместно ведущими предприятие с целью извлечения прибыли.

Новеллой национального правового поля является обеспеченная законом возможность осуществления государственно-частного партнерства в отношении объектов инфраструктуры различных сфер общественной жизни с целью привлечения инвестиций в экономику Республики Беларусь. В соответствии со ст. 5 Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2015 г. № 345-3 «О государственно-частном партнерстве» государственно-частное партнерство может осуществляться в отношении объектов национальной инфраструктуры в различных сферах, в том числе в правоохранительной деятельности.

Мировой практике известны случаи участия частного партнера в финансировании отдельных направлений правоохранительной деятельности – традиционной сферы ответственности государства (охранной деятельности, частной детективной деятельности, транспортно-контрольной деятельности, информационной безопасности, эксплуатации объектов пенитенциарной системы и т. д.). Однако это вовсе не означает, что для нашего государства такая модель взаимодействия является приемлемой в полной мере и ее необходимо слепо копировать. Здесь необходим взвешенный подход: на основании анализа положительных и негативных аспектов такого взаимодействия необходимо выработать на ведомственном уровне концепцию взаимовыгодного сотрудничества государственного и частного партнеров в обозначенной сфере.

Необходимость в этом определяется тем, что органы внутренних дел Республики Беларусь относятся к числу государственных правоохранительных органов, функциональное предназначение которых заключается в борьбе с преступностью, охране общественного порядка и обеспечении общественной безопасности, и являются составной частью системы национальной безопасности Республики Беларусь.

Согласно ст. 43 Закона Республики Беларусь от 17 июля 2007 г. № 263-3 «Об органах внутренних дел Республики Беларусь» финансовое и материально-техническое обеспечение органов внутренних дел осуществляется за счет средств республиканского бюджета, а также иных источников, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Оговорка «иных источников» предполагает возможность привлечения средств, в том числе из внебюджетных источников, для реализации проектов, планов и программ по развитию объектов инфраструктуры органов внутренних дел (инженерной, транспортной и др.) на основании осуществления государственно-частного партнерства.

При этом государственно-частное партнерство как форму сотрудничества государства и частного бизнеса следует отличать от схожих форм, например приватизации. Основными признаками государственно-частного партнерства являются: а) строго определенный предмет (осуществление в отношении объектов инфраструктуры следующих действий: проектирование, возведение, реконструкция, реставрация, ремонт, модернизация, техническое обслуживание и эксплуатация); б) наличие определенного состава участников (сотрудничество строится между государственным партнером и частным бизнесом); в) специальная правовая форма такого сотрудничества (соглашение о государственно-частном партнерстве, договор о взаимодействии); г) особый порядок заключения и регистрации договора о государственно-частном партнерстве (заключается с лицом, выигравшим конкурс, и подлежит регистрации в Министерстве экономики Республики Беларусь); д) срок сотрудничества (как правило, действие прав и обязанностей партнеров строится на среднесрочную и долгосрочную перспективу, как правило, в пределах 10–20 лет); е) направленность (концентрация финансовых, материальных и иных ресурсов; обеспечение баланса государственных и частных интересов и рисков; привлечение свободных внебюджетных денежных средств); ж) рисковость (стороны могут не достичь тех целей, на которые рассчитывали при заключении договора).

Выбор частного партнера для заключения соглашения о государственно-частном партнерстве осуществляется на основании проведения конкурса, состоящего из двух этапов: предварительного отбора участников и определения победителя конкурса. При этом выбор частного партнера для заключения соглашения о государственно-частном партнерстве может осуществляться и без проведения конкурса в случаях, связанных с обеспечением национальной безопасности.

Вместе с тем сегодня в Республике Беларусь практика применения партнерских отношений в различных сферах сотрудничества находится на стадии формирования, требует своей проработки система правил, содержащая типовые договоры, в полной мере учитывающие баланс государственных и частных интересов.

Применительно к осуществлению государственно-частного партнерства в отношении объектов инфраструктуры органов внутренних дел Республики Беларусь следует отметить, что при этом могут быть использованы далеко не все известные его формы, более того, среди данных объектов должны быть определены те, в отношении которых такое партнерство с учетом специфики деятельности органов внутренних дел вообще невозможно либо ограничено.

На основании анализа практики использования государственно-частного партнерства в правоохранительной деятельности отдельных государств (Россия, Великобритания, США, Германия) к числу перспективных направлений сотрудничества органов внутренних дел Республики Беларусь и частных партнеров в рассматриваемой плоскости следует отнести: а) государственные контракты на выполнение работ по проектированию, строительству, техническому обслуживанию и эксплуатации административных зданий и сооружений, ведомственных объектов здравоохранения и гостиниц, других объектов инфраструктуры; б) концессию инфраструктурного имущественного комплекса, которая предполагает передачу частному партнеру на определенный срок полномочий по выполнению определенных функций, при этом государство остается полноправным собственником такого комплекса; в) передачу частному партнеру в аренду, постоянное или временное пользование земельных участков, на которых располагаются или должны будут располагаться объекты инфраструктуры; г) создание совместных государственно-частных предприятий, выпускающих продукцию, необходимую для выполнения функциональных обязанностей (специальные средства и средства связи, элементы форменного обмундирования, атрибутика, спортивное оборудование, программное обеспечение, разведение служебных собак и т. д.).

Необходимо отметить, что обеспеченная законом возможность осуществления государственно-частного партнерства в отношении объектов инфраструктуры органов внутренних дел Республики Беларусь не исключает вероятности возникновения различного рода противоправных проявлений, например в форме лоббистской деятельности и стороннего незаконного влияния на выполнение задач, стоящих перед органами внутренних дел. Это, в свою очередь, следует рассматривать как одну из потенциальных внутренних угроз национальной безопасности Республики Беларусь. Особую актуальность этот тезис приобретает в контексте реализаций требований Закона Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. № 305-3 «О борьбе с коррупцией».

В этой связи в целях минимизации подобного рода негативных проявлений представляется целесообразным определение составов соответствующих правонарушений, которые должны найти свое отражение в уголовном и административном законодательстве. При этом должны быть предусмотрены и гражданско-правовые последствия противоправной деятельности при реализации положений государственно-частного партнерства: установление запрета (ограничения) на право осуществления инвестиций, досрочное прекращение соглашения о государственно-частном партнерстве, а также возмещение убытков и уплата неустойки.

УДК 347.9

М.А. Пашкеев

МЕТОДИКА ПОДГОТОВКИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

Каждое гражданское дело в целях обеспечения его своевременного и правильного разрешения проходит подготовку к судебному разбирательству. Роль судьи в данной стадии ответственна. Большое значение здесь имеют личные качества судьи: добросовестность, активность, дисциплинированность, а также его опыт, квалификация и т. д.

Судья при подготовке дела должен представить себе модель будущего дела. Своеобразным ориентиром в этом ему служит грамотно составленное заявление (отметим как положительный опыт, что в некоторых судах для граждан выставлены стенды с образцами исковых заявлений).