

Секция «Юриспруденция»

**Институт управляющей организации в праве Республики Беларусь:
становление и перспективы развития**

Артемов Николай Геннадьевич

Аспирант

*Белорусский государственный университет, Юридический факультет, Минск,
Беларусь*

E-mail: artemyevng@mail.ru

По общему правилу осуществление текущего руководства деятельностью в коммерческих организациях возложено на исполнительные органы (директор и/или правление). При этом, ч.3 п.3 ст. 103, ч.2 п.4 ст. 113 Гражданского кодекса Республики Беларусь [1] (далее – ГК) и ч.9 ст. 53 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» [2] (далее – Закон о ХО) предусматривают возможность, когда исполнительный орган организации может отсутствовать, а его полномочия по решению общего собрания участников/собственника передаются по договору другой *коммерческой организации* (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему) (далее – управляющая организация). При этом подчеркнем, что понятие «управляющая организация» следует отличать от термина «управляющая компания», используемого применительно к холдингам. В последнем случае под управляющей компанией понимается, как правило, материнская или головная компания, по указаниям которой осуществляется управление дочерними компаниями [3]. Правовая природа отношений между управляющей организацией и управляемой организацией состоит в том, что управляющая организация занимает место исполнительного органа организации, в которой исполнительный орган в классическом варианте отсутствует.

Впервые институт управляющей организации в праве Республики Беларусь был закреплен в ГК в редакции Закона № 218-З от 07.12.1998 г. и мог применяться исключительно в акционерных обществах. Дальнейшее развитие институт управляющей организации получил в Законе о ХО в редакции от 10.01.2006 г., который распространил возможность применения института управляющей организации также в обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью. В последующем Закон Республики Беларусь от 28.12.2009 г. № 97-З «О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь» [4] предусмотрел возможность использования института управляющей организации и в унитарных предприятиях. Указанные этапы в развитии правового регулирования института управляющей организации, связанные с расширением сферы его применения, свидетельствуют о востребованности данного института в экономическом обороте.

Одной из важнейших особенностей передачи полномочий исполнительного органа управляющей организации является сочетание обязательственных и корпоративных отношений, поскольку управляющая организация выступает в двух ролях: с одной стороны, как сторона по гражданско-правовому договору, а с другой стороны, как участник внутриорганизационных отношений [5].

В отличие от законодательства Российской Федерации [6,7], которое предусматривает передачу полномочий только единоличного исполнительного органа, законодательство Республики Беларусь допускает передачу полномочий как единоличного, так и

коллегиального исполнительного органа. Вместе с тем, стоит отметить, что правоприменительная практика Республики Беларусь идет исключительно по пути передачи полномочий единоличного исполнительного органа.

На сегодняшний день в Республике Беларусь полномочия исполнительного органа могут быть переданы управляющей организации в хозяйственных обществах и унитарных предприятиях, осуществляющих деятельность в любых сферах экономической деятельности, за исключением организаций, действующих в банковской деятельности, для которых установлен прямой запрет на передачу полномочий исполнительного органа управляющей организации [8].

Законодательство Республики Беларусь устанавливает требования, ограничивающие субъектный состав лиц, которым могут быть переданы полномочия исполнительного органа: это должна быть либо коммерческая организация, либо индивидуальный предприниматель. Таким образом, исключена возможность передачи полномочий исполнительного органа физическому лицу, не имеющему статуса индивидуального предпринимателя, или некоммерческой организации. Какие-либо квалификационные и профессиональные требования в отношении управляющей организации законодательством Республики Беларусь не предусмотрены. Вместе с тем, как справедливо отмечается в литературе, к управляющей организации должны предъявляться особые требования профессионализма в области управления, в противном случае теряется смысл применения на практике института управляющей организации [9]. Законодательство Республики Беларусь напрямую не ограничивает возможность передачи полномочий исполнительного органа иностранной коммерческой организации. Вместе с тем, при реализации указанного, мы сталкиваемся с тем, что местом нахождения управляемой организации в этом случае будет считаться, соответственно, место нахождения иностранной управляющей организацией, что, по нашему мнению, идет в разрез с правовой природой юридического лица, созданного по национальному праву.

Решение о передаче полномочий исполнительного органа управляющей организации в хозяйственном обществе может быть принято только общим собранием участников, в унитарных предприятиях – собственником имущества. При этом отсутствует обязанность на указание в уставе права передачи полномочий исполнительного органа управляющей организации. Для сравнения законодательство Российской Федерации [6, 7] по-разному регулирует процедуру передачи полномочий применительно к акционерным обществам и обществам с ограниченной ответственностью. В акционерных обществах передача полномочий осуществляется по решению общего собрания акционеров только по предложению совета директоров; в обществах с ограниченной ответственностью право передачи полномочий единоличного исполнительного органа должно быть закреплено в уставе, и может быть принято либо по решению общего собрания участников, либо совета директоров. Законодательство Республики Беларусь не дает ответа на вопрос о том, должен ли управляющей организации передаваться весь объем полномочий исполнительного органа или возможно передать лишь часть полномочий исполнительного органа. В правовой литературе этот вопрос является дискуссионным [5]. При этом, если придерживаться точки зрения о допустимости передачи полномочий лишь в части, провоцируется ситуация, при которой одновременно с управляющей организацией должен функционировать и исполнительный орган, осуществляющий «непереданную» часть полномочий управляющей организации. Полагаем, что управляющей организа-

ции должен передаваться весь объем полномочий исполнительного органа, который вытекает из устава организации и законодательства, поскольку орган юридического лица должен обладать определенным единством.

Таким образом, несмотря на легализацию института управляющей организации в праве Республики Беларусь, правовое регулирование вопросов, связанных с ее деятельностью, носит весьма фрагментарный характер. В связи с этим, полагаем, что законодательство Республики Беларусь об управляющей организации нуждается в дальнейшем развитии и совершенствовании. В частности, необходимо расширить сферы деятельности управляющей организации, закрепить договор с управляющей организацией в законодательстве в качестве отдельного вида гражданско-правового договора, указав его существенные условия, основания заключения, изменения и прекращения такого договора, а также условия, основания и формы ответственности управляющей и управляемой организации.

Литература

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой Представителей 28 окт. 1998 г., одобрен Советом Республики 19 нояб. 1998 г.: текст кодекса по состоянию на 20 февраля 2013 г.// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск,2013.
2. О хозяйственных обществах: Закон Респ. Беларусь 9 дек. 1992 г. №2020-XII// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск,2013.
3. О некоторых вопросах создания и деятельности холдингов в Республике Беларусь: Указ Президента Респ. Беларусь, 28 дек. 2009 г. № 660// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск,2013.
4. О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь: Закон Респ. Беларусь, 28 дек. 2009 г. № 97-3// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск,2013.
5. Корпоративное право / Е.А. Афанасьева и др.; под общ. ред. И.С. Шиткиной. – М.: Волтерс Клувер, 2008. – 864 с.
6. Об акционерных обществах: Федеральный закон Российской Федерации, 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons> – Дата доступа: 20.02.2013.
7. Об обществах с ограниченной ответственностью: Федеральный закон Российской Федерации», 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=140264> - Дата доступа: 20.02.2013.

8. Банковский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой Представителей 3 окт. 2010 г, одобрен Советом Республики 12 окт. 2010 г.: текст кодекса по состоянию на 20 февраля 2013 г.// Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2013.
9. Серебрякова, А.А. Отношения хозяйственных обществ с управляющей организацией (управляющим) в системе корпоративного управления // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2007. - № 7. – С. 27-32.