

Тема № 7 «Правовое регулирование лицензирования, разгосударствления (приватизации), антимонопольной политики государства»

1. Лицензионная политика государства

Для обеспечения публичных интересов государство в отдельных сферах деятельности устанавливает особый контроль. Одним из способов такого контроля, в том числе в сфере предпринимательской деятельности, является лицензирование. В соответствии с нормами гражданского законодательства (п. 1 ст. 45 и п. 2 ст. 22 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее по тексту ГК)) отдельными видами деятельности, перечень которых определяется в законодательных актах, субъект хозяйствования может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Кроме того в отдельных случаях лицензии нужно иметь и субъектам, не осуществляющим предпринимательскую деятельность (лицензии на осуществление адвокатской и частной нотариальной деятельности, деятельности, связанной с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов выдаются физическим лицам, не имеющим статуса индивидуального предпринимателя).

Лицензирование осуществляется в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты прав и свобод, нравственности, здоровья населения и охраны окружающей среды.

Лицензирование представляет собой комплекс реализуемых государством мер, связанных с выдачей лицензий, их дубликатов, внесением в лицензии изменений и (или) дополнений, приостановлением, возобновлением, продлением срока действия лицензий, прекращением их действия, аннулированием лицензий, контролем за соблюдением лицензиатами при осуществлении лицензируемых видов деятельности соответствующих лицензионных требований и условий.

Таким образом, определение рассматриваемого способа государственного регулирования предпринимательской деятельности сформулировано посредством перечисления конкретных мер, которые, могут быть объединены в две группы: 1) меры, направленные на выдачу лицензий; 2) меры, направленные на осуществление государственного контроля за соблюдением лицензионных требований и условий.

Указом Президента Республики Беларусь от 01.09.2010г. № 450 «О лицензировании отдельных видов деятельности»^{*} утверждено Положение о лицензировании отдельных видов деятельности состоящее из двух разделов и двух приложений. Раздел 1 Общие положения о лицензировании. Раздел 2 Особенности лицензирования отдельных видов деятельности. Приложение 1 Перечень видов деятельности, на осуществление которых требуются специальные разрешения (лицензии), и уполномоченных на их выдачу государственных органов и государственных организаций. Приложение 2 Специальное разрешение (лицензия).

К лицензирующим органам отнесены республиканские органы государственного управления и иные государственные организации, подчиненные Правительству (например, Белорусский государственный концерн по нефти и химии), Национальный банк, областные и Минский городской исполкомы, другие государственные органы, уполномоченные осуществлять лицензирование в соответствии с нормами раздела 2 Положения о лицензировании.

Лицензирование как способ государственного воздействия распространяется на два вида объектов:

- 1) хозяйственную деятельность, включающую неограниченное количество разных по содержанию и повторяющихся действий;
- 2) отдельную хозяйственную операцию с учетом ее количественных показателей.

^{*} Нормативные правовые акты используются на момент изучения учебной дисциплины.

В первом случае имеет место государственное воздействие с целью защиты жизненно важных интересов личности, общества, государства, во втором - речь идет об оперативном регулировании, пределы которого зависят от потребностей государства на текущий момент. Такое регулирование применяется в сфере внешнеторговой деятельности и преследует, во-первых, цели количественного ограничения или введения разрешительного порядка экспорта или импорта товаров, перевода капитала из Республики Беларусь, во-вторых, цель контроля уполномоченного государственного органа за количественными показателями экспорта или импорта отдельных видов товаров и их изменениями (автоматическое лицензирование экспорта или импорта отдельных видов товаров).

Под лицензией понимается специальное разрешение на осуществление вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом соискателю лицензии (п. 2 Положения о лицензировании). Анализ норм названного Положения позволяет сделать вывод о том, что лицензия – это, во-первых, порождающий юридический факт, во-вторых, официальный документ, подтверждающий наличие права на осуществление вида деятельности.

Право на получение лицензии имеют:

- 1) организации со статусом юридического лица,
- 2) индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в Республике Беларусь, если законодательными актами не установлено, что право на осуществление лицензируемых видов деятельности, а также отдельных работ и (или) услуг, составляющих соответствующий вид деятельности, имеют только организации со статусом юридические лица (например, такое ограничение установлено применительно к страховой деятельности, деятельности в области игорного бизнеса, промышленной безопасности);
- 3) иностранные организации со статусом юридические лица и иностранные организации, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, при наличии открытого в установленном порядке представительства на территории Республики Беларусь, если законодательными актами не установлено, что право на осуществление лицензируемых видов деятельности, а также отдельных работ и (или) услуг, составляющих соответствующий вид деятельности, имеют только организации Республики Беларусь и (или) индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в Республике Беларусь (например, такой является деятельность, связанная с оздоровлением детей за рубежом);
- 4) физические лица, ходатайствующие о предоставлении им права занятия адвокатской деятельностью либо деятельностью, связанной с коллекционированием и экспонированием оружия и боеприпасов.

Лицензия выдается на конкретный вид деятельности (с указанием работ и услуг, составляющих этот вид деятельности) и действует на всей территории Республики Беларусь или ее части.

При этом вид деятельности, на осуществление которого выдана лицензия, может осуществляться только лицензиатом без передачи лицензионных права другому субъекту.

Сведения и реквизиты, которые должна содержать лицензия, определены нормами главы 4 Положения о лицензировании. Лицензия действует со дня принятия лицензирующим органом решения о ее выдаче и сроком не ограничивается.

Процедура получения лицензии включает следующие этапы:

- подача соискателем заявления с приложением необходимых документов;
- рассмотрение лицензирующим органом заявления с приложением необходимых документов;
- проверка соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям;
- принятие решения о выдаче лицензии или отказе в выдаче;

обжалование решения лицензирующего органа по усмотрению соискателя лицензии.

Под лицензионными требованиями и условиями понимается совокупность установленных Положением о лицензировании требований и условий, предъявляемых к соискателю лицензии при ее выдаче и к лицензиату при осуществлении им деятельности, на которую требуется лицензия.

Конкретные лицензионные требования и условия, выполнение которых необходимо для получения лицензии и последующего осуществления лицензируемого вида деятельности, определены в нормах раздела 2 Положения о лицензировании, посвященных особенностям лицензирования отдельных видов деятельности. Они могут предъявляться к объектам недвижимости, оборудованию, которые используются при осуществлении деятельности.

В отношении отдельных лицензируемых видов деятельности могут устанавливаться лицензионные требования и условия, включающие квалификационные требования, выполнение которых необходимо как для получения лицензии, так и в период ее действия. Такие требования предъявляются к работнику организации либо индивидуальному предпринимателю.

Например, согласно п. 381 Положения, лицензионными требованиями и условиями, предъявляемыми к соискателю лицензии, на осуществление охранной деятельности являются:

наличие на балансе соответствующих обязательным для соблюдения требованиям технических нормативных правовых актов средств индивидуальной защиты, приборов, оборудования, необходимых для осуществления лицензируемой деятельности;

наличие в штате не менее 3 работников с необходимой в соответствии с законодательством для осуществления заявленной лицензируемой деятельности квалификацией, прошедших оценку знаний в установленном Министерством внутренних дел порядке, для которых работа у данного нанимателя является основным местом работы (на каждую заявленную работу и (или) услугу, составляющую лицензируемую деятельность, для каждого обособленного подразделения).

Помимо выполнения лицензионных требований и условий, указанных в ч. 1 п. 381, соискатель лицензии, намеревающийся осуществлять охрану принадлежащих ему объектов (имущества), также должен обладать правом собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления либо иным законным правом владения (пользования) на эти объекты (имущество).

Лицензионные требования и условия, сведения о которых указываются в лицензии, именуются особыми лицензионными требованиями и условиями и конкретизируются в нормах права, посвященных лицензированию конкретного вида деятельности, например, применительно к медицинской деятельности таким особым лицензионным требованием (условием) является осуществление этой деятельности в местах, указанных в лицензии, применительно к игровой деятельности – выполнение работ и (или) оказание услуг, составляющих лицензируемую деятельность, в игорных заведениях, местонахождение которых указано в лицензии.

Отдельные виды деятельности предполагают проведение проверки и (или) экспертизы соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям в порядке, определенном нормами Положения о лицензировании, нормативных правовых актах Правительства, а также лицензирующих органов. Последние осуществляют проверку соответствия возможностей соискателя лицензии осуществлять вид деятельности (включая соответствующие составляющие его работы и услуги).

Для рассмотрения заявления с приложением необходимых документов для получения лицензии норма п. 22 Положения о лицензировании устанавливает 15-дневный срок. Данный срок может быть продлен на период проведения проверки и (или) экспертизы, который не должен превышать 10 дней.

По результатам рассмотрения заявления лицензирующий орган принимает решение о выдаче лицензии ее соискателю. При наличии обстоятельств, перечисленных в п. 24

Положения о лицензировании, лицензирующий орган принимает решение об отказе в выдаче лицензии ее соискателю:

- наличии в представленном заявлении о выдаче лицензии и прилагаемых к нему документах недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о выдаче лицензии;
- несоответствии представленных документов требованиям Положения;
- наличии заключения о несоответствии возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям по результатам проведенных оценки и (или) экспертизы соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям;
- отказе соискателя лицензии от проведения оценки и (или) экспертизы соответствия возможностей соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям;
- нахождении соискателя лицензии в процессе ликвидации (прекращения деятельности), принятии судом в отношении соискателя лицензии решения о банкротстве с ликвидацией должника - юридического лица (прекращением деятельности должника - индивидуального предпринимателя);
- обращении за получением лицензии до истечения одного года со дня:
 - принятия ранее лицензирующим органом решения об отказе в выдаче лицензии;
 - прекращения действия или аннулирования лицензии.

Отказ в выдаче лицензии по мотивам нецелесообразности осуществления соискателем лицензии лицензируемого вида деятельности не допускается.

Важным с практической точки зрения является вопрос о внесении изменений и (или) дополнений в лицензию. Соответствующая обязанность у лицензиата возникает по основаниям, перечисленным в п. 66 Положения о лицензировании. К таковым отнесены:

1) изменение наименования, местонахождения лицензиата - организации со статусом юридического лица, иностранной организации или фамилии, собственного имени, отчества, регистрации по месту жительства лицензиата - физического лица, в том числе индивидуального предпринимателя;

2) вступление в силу решения лицензирующего органа либо вступление в законную силу решения суда о прекращении действия лицензии по одному или нескольким обособленным подразделениям, в том числе филиалам, в отношении одной или нескольких работ и (или) услуг, составляющих соответствующий лицензируемый вид деятельности, или на определенной территории, если лицензия на соответствующий вид деятельности действует на указанной в ней части территории Республики Беларусь, при условии сохранения действия лицензии в непрекращенной части;

3) изменение норм права, влекущее необходимость внесения изменений и (или) дополнений в лицензию, если иной срок не предусмотрен соответствующим нормативным правовым актом;

4) изменение иных сведений, указанных в лицензии.

Лицензиат обязан в месячный срок, день исчисления которого определяется с учетом особенностей перечисленных выше обстоятельств (ч. 2 п. 66 Положения о лицензировании), обратиться в лицензирующий орган для внесения соответствующих изменений и (или) дополнений в лицензию. При нарушении лицензиатом этой обязанности действие лицензии прекращается.

Как отмечалось, лицензирование предполагает последующий контроль за осуществлением лицензиатами лицензируемого вида деятельности со стороны лицензирующих и других государственных органов, государственных организаций (далее – контролирующие органы) в пределах их компетенции.

Если лицензирующими и контролирующими органами выявлены нарушения лицензиатом (его работником, обособленным подразделением, в том числе филиалом) правил о лицензировании, лицензионных требований и условий, такие органы выносят лицензиату в установленном порядке требование (предписание) об устранении

выявленных нарушений и устанавливает срок для их устранения, который не может превышать шести месяцев.

Лицензирующий орган принимает решение о приостановлении действия лицензии на срок до шести месяцев если:

- указанные в предписании нарушения лицензиатом не устранены,
- выявлено нарушение лицензиатом (его работником, обособленным подразделением, в том числе филиалом) особых лицензионных требований и условий

Действие лицензии считается приостановленным со дня, указанного в этом решении.

Если в установленный срок лицензиатом не устранены нарушения, повлекшие за собой приостановление действия лицензии, либо в лицензирующий или другой контролирующий (надзорный) орган не представлено письменное уведомление об устранении таких нарушений, лицензирующий орган, выдавший лицензию, принимает решение о прекращении ее действия.

Действие лицензии прекращается:

- 1) по истечении срока, на который она выдана;
- 2) в случае нарушения лицензиатом срока обращения в лицензирующий орган для внесения в лицензию изменений и (или) дополнений;
- 3) по решению лицензирующего органа либо суда о прекращении действия лицензии. Указанные органы принимают соответствующее решение по основаниям, перечисленным в п. 84 и п. 85 Положения о лицензировании.

По решению лицензирующего органа действие лицензии прекращается в случаях, указанных в пунктах 77, 78 и 82 Положения, а также:

- при реорганизации лицензиата - юридического лица;
- в случае ликвидации (прекращения деятельности) лицензиата - юридического лица, индивидуального предпринимателя;
- в случае смерти, признания недееспособным, ограничения в дееспособности, признания безвестно отсутствующим, объявления умершим лицензиата - физического лица;

на основании письменного уведомления лицензиатом лицензирующего органа о принятии решения о прекращении осуществления лицензируемого вида деятельности;

при внесении в лицензию изменений и (или) дополнений, продлении срока ее действия на основании представленных лицензиатом недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений, продлении срока ее действия;

если лицензиат не обращался за получением лицензии в течение 6 месяцев со дня принятия решения о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений, продлении срока ее действия.

По решению суда действие лицензии может быть прекращено:

если лицензирующим органом принято незаконное решение о внесении в лицензию изменений и (или) дополнений, продлении срока ее действия;

если нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий повлекло за собой причинение ущерба национальной безопасности, общественному порядку, нравственности, правам и свободам, жизни и здоровью граждан, окружающей среде;

в случае препятствования лицензиатом деятельности лицензирующего или другого контролирующего (надзорного) органа в проведении мероприятий по контролю за соблюдением лицензиатом законодательства о лицензировании, лицензионных требований и условий, в том числе невыполнения лицензиатом законных распоряжений или требований должностных лиц таких органов при исполнении ими служебных полномочий, предоставления этим должностным лицам недостоверных документов и иных сведений, относящихся к осуществлению лицензируемого вида деятельности.

По общему правилу действие лицензии прекращается со дня принятия лицензирующим органом, вступления в законную силу принятого судом решения о прекращении действия лицензии.

Лицензия также может быть аннулирована (т.е. отменена) по решению лицензирующего органа или суда по основаниям, предусмотренным п. 88 Положения о лицензировании.

Лицензия аннулируется по решению:

лицензирующего органа, если:

лицензия выдана на основании представленных ее соискателем недостоверных сведений, необходимых (имеющих значение) для принятия решения о выдаче лицензии;

лицензиат не обращался за получением лицензии в течение 6 месяцев со дня принятия решения о ее выдаче;

лицензия выдана на основании заключения экспертизы, признанной недействительной;

лицензиатом, в отношении которого применен упрощенный порядок лицензирования, предусмотренный в пункте 155 настоящего Положения, в установленные сроки не обеспечено выполнение (не представлено письменное уведомление об обеспечении выполнения) лицензионных требований и условий, указанных в пункте 151 настоящего Положения, либо им получено отрицательное экспертное заключение по результатам проведения экспертизы соответствия возможностей лицензиата лицензионным требованиям и условиям, а также в случае отказа лицензиата от проведения такой экспертизы;

суда - в случае принятия незаконного (в том числе с нарушением установленного порядка) решения о выдаче лицензии.

Лицензия считается аннулированной со дня принятия лицензирующим органом решения о ее выдаче, если иное не предусмотрено настоящим Положением.

В соответствии с правилами п. 24 Положения о лицензировании лицензия может быть выдана не ранее одного года со дня прекращения действия или аннулирования предыдущей лицензии по некоторым основаниям, перечисленным в п. п. 83-85, 88 названного Положения.

За осуществление лицензируемых видов деятельности без лицензии, а также с нарушением лицензионных требований и условий, предусмотрена административная и уголовная ответственность (ст. 12.7 КоАП и ст. 233 УК).

2. Правовое регулирование поддержки конкуренции. Антимонопольная политика государства

В целях достижения баланса интересов потребителей и субъектов хозяйствования, обеспечивающего доступность реализуемого товара для потребителей и эффективное функционирование звеньев экономики в жизни любого государства присутствует конкуренция. При этом если конкуренция представляется общественно полезным явлением в экономике, то ее антипод — монополия губительна для прав, свобод и законных интересов потребителей. Правовые основы регулирования общественных отношений, возникающих в сферах монополий, естественных монополий, доминирующего положения в сфере экономики, конкуренции и т.п. в Республики Беларусь закреплены в Законе Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. N 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», Законе Республики Беларусь от 16.12.2002 N 162-З «О естественных монополиях» и других нормативных правовых актах*. Нормы содержащиеся в указанных нормативных правовых актах направлены на достижение баланса интересов потребителей и субъектов хозяйствования, обеспечивающего доступность товаров, работ и оказываемых услуг для потребителей и эффективное функционирование организаций и предприятий.

Монополистическая деятельность – это противоречащее законодательству Республики Беларусь действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, государственных органов, направленные на недопущение, ограничение или устранение

* Нормативные правовые акты используются на момент изучения учебной дисциплины.

конкуренции.

При этом не каждая монополия признается как противоречащая интересам государства и общества. Например, многие промышленные объекты Республики Беларусь достались ей в наследство от бывшего СССР и существуют в «единичном экземпляре», т.е. по сути, являются монополистами на территории республики или занимают господствующее положение. Для некоторых предприятий создать конкуренцию невозможно в силу природных, техногенных, финансовых и иных условий.

Государственная монополия - система общественных отношений, при которой исключительное право на осуществление отдельных видов деятельности, в том числе предпринимательской, имеет государство в лице отдельных государственных органов или иных специально уполномоченных законодательными актами хозяйствующих субъектов.

Естественная монополия - состояние рынка услуг, при котором создание конкурентных условий для удовлетворения спроса на определенный вид услуг невозможно или экономически нецелесообразно в силу технологических особенностей производства и предоставления данного вида услуг.

Установление государством, сфер естественных монополий на рынках услуг Республики Беларусь, обеспечивает доступность оказываемых услуг для потребителей и эффективное функционирование субъектов естественных монополий.

Сферами деятельности субъектов естественных монополий признаются: транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам; транспортировка газа по магистральным и распределительным трубопроводам; передача и распределение электрической и тепловой энергии; централизованное водоснабжение и водоотведение; услуги электросвязи и почтовой связи общего пользования; услуги железнодорожного транспорта общего пользования, оказываемые с использованием инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, железнодорожные перевозки; услуги транспортных терминалов, аэропортов; аэронавигационные услуги.

Монопольное положение является естественным желанием любого субъекта хозяйствования. Во-первых, это позволяет получать прибыль и избегать проблем и рисков, сочетающихся с конкуренцией. Во-вторых, с позиций силы оказывать давление на других участников рынка (навязывать условия сделок, цену, качество товара и т.п.). В третьих, гарантированно осуществлять инвестирование и финансирование собственного бизнеса. В четвертых, минимизировать затраты на производство (например, приобретать наиболее дешевое и менее качественное сырье, не нести затраты на модернизацию производства, не вкладывать средства на покупку или разработку инноваций в данной сфере и т.п.). Если в случаях с государственной и естественной монополиями подобная деятельность не допускается за счет контроля и соответствующего реагирования государства, то в обычной предпринимательской среде монополисты имеют возможность навязать свои личные интересы.

В Республике Беларусь к монополистическим нарушениям относятся:

1) соглашения, согласованные действия субъектов хозяйствования (включая конкурентов), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции;

2) соглашение между хозяйствующими субъектами, не являющимися конкурентами, один из которых приобретает товар или является его потенциальным потребителем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции (вертикальное соглашение);

3) акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия государственных органов, ограничивающие конкуренцию.

4) злоупотребление доминирующим положением;

5) нарушения в сфере естественных монополий;

б) недобросовестная конкуренция¹.

Рассмотрим более подробно каждое из них.

Соглашения, согласованные действия хозяйствующих субъектов (включая конкурентов), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции представляют собой действия или бездействия связанные с:

1.1. разделом товарного рынка по территориальному принципу, объемам сделок, видам, объемам, ассортименту товаров и их ценам (тарифам), кругу продавцов либо потребителей;

1.2. исключением или ограничением доступа на товарный рынок других хозяйствующих субъектов;

1.3. установлением, повышением, снижением или поддержанием цен (тарифов), в том числе различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

1.4. повышением, снижением или поддержанием цен на торгах;

1.5. экономически или технологически не обоснованным сокращением и (или) прекращением производства товаров;

1.6. экономическим или технологическим не обоснованным отказом от заключения договоров с определенными продавцами или потребителями.

В свою очередь согласованными действиями хозяйствующих субъектов, запрещенными, законодательством, регламентирующими противодействие монополистической деятельности признаются: 1) действия субъектов хозяйствования заранее известны каждому из них; 2) результат таких действий соответствует интересам каждого из таких хозяйствующих субъектов; 3) действия каждого из указанных субъектов хозяйственной деятельности, вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами могут быть изменение регулируемых цен (тарифов), изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее одного года, и иные обстоятельства.

Вертикальное соглашение, является противозаконным, если они приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а именно: 1) установление цены перепродажи товара (исключение составляют случаи, когда продавец устанавливает для потребителя максимальную цену перепродажи товара); 2) таким соглашением предусмотрено обязательство потребителя не продавать товар конкурентам продавца.

Акты и действия (бездействие), соглашения, согласованные действия государственных органов, ограничивающие конкуренцию. По законодательству Республики Беларусь запрещаются достигнутые в любой форме соглашения, согласованные действия (бездействие) государственного органа с другим государственным органом либо субъектом хозяйствования, которые имеют либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение или устранение конкуренции, причинение вреда правам, свободам и законным интересам юридических и физических лиц, в том числе соглашения, согласованные действия (бездействие), направленные на:

1) раздел товарного рынка по территориальному принципу, видам, объемам сделок, видам, объемам, ассортименту товаров и их ценам (тарифам), кругу продавцов или потребителей;

2) ограничение доступа на товарный рынок, уход с товарного рынка или устранение с него;

3. экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

¹ Подробнее сущность и содержание недобросовестной конкуренции будет рассмотрено в разделе 4.3.

4. незаконное повышение, снижение или поддержание цен (тарифов) на товары.

Государственным органам запрещается принимать (издавать) акты законодательства, иные нормативные правовые акты, заключать соглашения, совершать иные действия (бездействие), ограничивающие самостоятельность субъектов хозяйственной деятельности, создающие дискриминационные условия деятельности для отдельных участников рынка, если такие акты или действия имеют, либо могут иметь своим результатом недопущение, ограничение или устранение конкуренции и (или) причинение вреда правам, свободам и законным интересам юридических или физических лиц, в том числе:

1. необоснованно препятствовать созданию новых хозяйствующих субъектов в какой-либо сфере деятельности;
2. устанавливать запреты на осуществление определенных видов экономической деятельности, в том числе на производство определенных видов товаров;
3. незаконно ограничивать права на совершение сделок;
4. устанавливать запреты или вводить ограничения в отношении свободного перемещения товаров в Республике Беларусь, иные ограничения на продажу, покупку, иное приобретение товаров и их обмен;
5. давать указания о первоочередной поставке товаров определенному кругу потребителей или о приоритетном заключении договоров;
6. предоставлять доступ к информации в приоритетном порядке;
7. предоставлять государственные преференции, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Запрещаются совмещение функций государственных органов и функций субъектов хозяйствования, за исключением случаев, установленных законодательными актами, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами государственных органов.

Злоупотребление доминирующим положением.

Доминирующее положение - *исключительное положение хозяйствующего субъекта либо нескольких хозяйствующих субъектов на товарном рынке, дающее такому хозяйствующему субъекту либо таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять им доступ на этот товарный рынок.*

По данным Министерства антимонопольного регулирования и торговли Республики Беларусь на начало 2018 года в Государственном реестре хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках Республики Беларусь был зарегистрирован 631 субъект хозяйствования.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на товарном рынке составляет 35% и более или менее 35%, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из возможности хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке определять уровень цены (тарифа) на товар и оказывать решающее влияние на общие условия реализации товара на соответствующем товарном рынке, наличия экономических, технологических, административных или иных ограничений для доступа на товарный рынок, периода существования возможности хозяйствующего субъекта оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке. В случае, когда доля субъекта хозяйствования на товарном рынке не превышает 15 % его положение, не может быть признано доминирующим (исключения составляют субъекты естественных монополий).

В условиях, когда на товарном рынке представлено несколько субъектов хозяйствования доминирующим признается положение, каждого из нескольких хозяйствующих субъектов если выполняются в совокупности следующие условия:

- 1) совокупная доля двух хозяйствующих субъектов, которым принадлежат наибольшие доли на товарном рынке определенного товара, составляет 54% и более, или совокупная доля трех хозяйствующих субъектов, которым принадлежат наибольшие доли

на товарном рынке, составляет 78% и более, или совокупная доля четырех и более хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает 95%;

2) в течение не менее одного года или, если такой срок составляет менее одного года, в течение срока существования товарного рынка размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен.

Примерами таких групп в Республике Беларусь могут являться:

- в сфере реализации волоконно-оптического кабеля группа лиц в составе: Совместное закрытое акционерное общество «Белтелекабель» и Общество с ограниченной ответственностью «Белкабельоптик»;

- в сфере производства спирта этилового неденатурированный с концентрацией спирта 80 об.% или более группа лиц в составе: Открытое акционерное общество «МИНСК КРИСТАЛЛ» - управляющая компания холдинга «МИНСК КРИСТАЛЛ ГРУПП», Открытое акционерное общество «Брестский ликеро-водочный завод «Белалко», Открытое акционерное общество «Витебский ликеро-водочный завод «Придвинье», Открытое акционерное общество «Гомельский ликеро-водочный завод «Радамир», Открытое акционерное общество «Гродненский ликеро-водочный завод», Открытое акционерное общество «Климовичский ликеро-водочный завод», Открытое акционерное общество «Мозырский спиртоводочный завод»;

- в сфере производства корсетных изделий группа лиц в составе: СП Закрытое акционерное общество «Милавица» и Общество с ограниченной ответственностью «Сильвано Фешн»;

- в сфере производства чулочно-носочных изделий группа лиц в составе: Совместное общество с ограниченной ответственностью «Конте Спа» и Открытое акционерное общество «Брестский чулочный комбинат»;

- в сфере закупки сырого коровьего молока для последующей переработки в Минской области группа лиц в составе: Открытое акционерное общество «Здравушка-милк», Открытое акционерное общество «Молодечненский молочный комбинат», Открытое акционерное общество «Слуцкий сыродельный комбинат», Открытое акционерное общество «Минский молочный завод № 1»;

- и др. сферы (всего по республике около 20 групп).

Установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта влечет его включение в Государственный реестр хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение. В дальнейшем исключение из Государственного реестра хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение осуществляется после утраты им доминирующего положения на товарном рынке или его ликвидации (прекращения деятельности).

Злоупотреблением, доминирующим положением признается:

1) создание препятствий доступу на товарный рынок (уходу с товарного рынка) другим хозяйствующим субъектам;

2) установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены на товар;

3) изъятие товара из обращения, если результатом такого изъятия явилось повышение цены (тарифа) на товар;

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства;

5) экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными потребителями при наличии возможности производства или поставок соответствующего товара;

6) экономически, технологически или иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

7) навязывание потребителю экономически или технологически не обоснованных

условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора, в том числе согласие на заключение договора лишь при условии внесения в него положений, касающихся товаров, в которых потребитель не заинтересован;

8) заключение соглашений, ограничивающих свободу участников этих соглашений на определение цены (тарифов) и (или) условий предоставления (поставок) товаров в договорах с третьими лицами, а также навязывание таких условий или отказ от заключения договоров по причине отказа в принятии возможным потребителем названных условий;

9) заключение соглашений с продавцами и (или) потребителями, влекущих ограничение или установление контроля над производством или рынками сбыта товаров;

10) применение к потребителям неравного подхода при равных условиях, что создает для них неравные условия конкуренции, в том числе включение в договоры дискриминирующих условий, ставящих потребителей в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Нарушения в сфере естественных монополий. Субъекты естественных монополий не вправе:

- совершать действия, которые приводят или могут привести к невозможности оказания услуг, относящихся к сфере естественных монополий, или к замене их другими услугами;

- отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на оказание услуг, относящихся к сфере естественных монополий, при наличии у них технической возможности оказать такие услуги;

- взимать за оказываемые услуги плату, превышающую установленный размер;

- навязывать потребителям условия доступа к услугам, относящимся к сфере естественных монополий;

- совершать иные действия (бездействие), ведущие к ущемлению прав потребителей и (или) противоречащие законодательству.

3. Правовое обеспечение приватизации

Одним из условий эффективности функционирования экономики является рациональное сочетание государственной и частной форм собственности хозяйствующих субъектов. При этом необходимо учитывать то, что основной базой строительства и развития современной экономики Беларуси является наследие СССР. С момента объявления независимости перед нашей страной встала проблема проведения разумной приватизации. С момента распада СССР, бывшие союзные республики в основном пошли по двум путям приватизации, а именно «шоковая приватизация» и «приватизация, основанная на постепенных преобразованиях экономики». Следует отметить, что с экономической точки зрения, каждый из путей приватизаций имеет как свои плюсы, так и минусы. Так, «шоковая приватизация» ведет к более скорому переходу от одной экономической формации к другой, к быстрому переходу на рыночные формы управления предприятиями; возможностью использования агрессивного стиля ведения конкурентной борьбы; создание и функционирование финансовых рынков; возможностью реализовать себя в бизнесе и появление нового класса управленцев с более высокой доходностью и др. Но, у медали «шоковая приватизация» есть и обратная сторона: экономический упадок предприятий имеющих градообразующий и экономикообразующий характер, приватизация за материальные средства, нажитые криминальным путем; установление контроля криминальными структурами над отдельными предприятиями и отраслями экономики в целом; активное развитие рейдерства; оживленная коррупция в сфере приватизации; резкое расслоение общества и т.п.

К плюсам «приватизации, основанной на постепенных преобразованиях экономики» следует отнести: наличие достаточного времени для определения экономической результативности и оценки предприятий, подлежащих приватизации;

подготовка выверенных программ приватизации; продажу предприятий по реальным, рыночным ценам; сохранение экономической эффективности предприятий и занятости населения; справедливое распределение государственной собственности, природных ресурсов и т.п. Отрицательной стороной «приватизации, основанной на постепенных преобразованиях экономики» является: длительность процессов приватизации отдельных субъектов хозяйствования; возникновение спорных (конфликтных) ситуаций с потенциальными инвесторами; отсутствие личной заинтересованности руководителей предприятий в скорейшей и эффективной приватизации; слабая материальная заинтересованность перспективных работников и всеобщая «уравниловка»; коррупционные проявления в отдельных сферах (этапах) приватизации и др.

При выборе пути приватизации необходимо учитывать, что в приватизации кроме экономической составляющей имеется и общественный (социальный) аспект. Например, справедливость при распределении государственной собственности т.к. на экономическую мощь СССР работал весь советский народ; готовность общества к отношениям собственности в условиях рынка, материального неравенства; объективная необходимость обеспечения населения товарами и услугами в условиях применения государственной и естественной монополий; наличие соответствующей системы образования и подготовленных специалистов, которые способны эффективно управлять конкретным предприятием в конкретной отрасли экономики; сочетание потенциальных национальных и иностранных инвесторов, источники и прозрачность их капиталов, их бренд, бизнес опыт, репутацию и т.п.

С учетом всех выше описанных и других факторов руководство нашей республики пошло по пути приватизации, основанной на постепенных преобразованиях экономики.

По данным Национального агентства инвестиций и приватизации наша страна за годы «новой истории» в отличие стран Восточной Европы и СНГ сохранила 50% крупных (экономико-образующих) предприятий, что обеспечило их полноценную финансовую поддержку, производственный потенциал, рост международной конкурентной способности и др.

Однако, следует отметить, что приватизация в Беларуси имеет и негативные оттенки к которым относят:

1) множественность ответственных лиц, с которыми имеют дело потенциальные покупатели (инвесторы). Многообразие властных структур приводит к бюрократическим неувязкам;

2) сложный и большой документооборот;

3) встречающиеся в сфере приватизации факты коррупции;

4) отсутствие профессионального приватизационного опыта у чиновников;

5) частые разногласия между государством и потенциальным покупателем по методу оценки активов. При определении «цены» предприятия у нас принято отталкиваться от рыночной или балансовой стоимости. У инвестора иной взгляд на объект: его волнуют ожидаемые денежные доходы.² Безусловно, выше указанные негативные аспекты с неизбежностью влияют на криминогенную обстановку в нашей стране в сферах экономической преступности и коррупции.

С экономической точки зрения приватизация представляет собой:

1) возмездный переход государственной формы собственности в частную;

2) утрата государством права непосредственного управления приватизированными предприятиями.

При этом стоит отметить, что в результате приватизации государственная составляющая в экономических отношениях не ликвидируется полностью, а уменьшается лишь до создания эффективной экономической системы, основанной на многообразии форм собственности, государственно-частном партнерстве, благоприятной

² Акционирование и приватизация в Беларуси // Финансовый директор: производственно-практический журнал. – 2010. - №5. – С. 16-19.

инвестиционной среде. Например, в соответствии с Программой социально-экономического развития Республики Беларусь на 2016 – 2020 годы на республиканском уровне управления останутся унитарные предприятия и акционерные общества, формирующие стратегически значимые отрасли экономики, обеспечивающие национальную безопасность.

Правовую основу приватизации в Республике Беларусь составляют: Конституция Республики Беларусь, Гражданский кодекс Республики Беларусь, Закон Республики Беларусь от 19.01.1993 N 2103-XII «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества», Декрет президента Республики Беларусь 20 марта 1998 г. № 3 «О приватизации государственной собственности в Республике Беларусь», Указ Президента Республики Беларусь 25 мая 2010 г. № 273 «О создании Государственного учреждения «Национальное агентство инвестиций и приватизации»; Постановление Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 15.07.2011 N 50 «Об утверждении Методических рекомендаций по оформлению документов при продаже предприятий как имущественных комплексов в процессе приватизации» и др.*

В Беларуси история развития приватизации объектов, находящихся в государственной (республиканской и коммунальной) собственности насчитывает два понятия: первое это **разгосударствление** под которым понималось передача от государства физическим и юридическим лицам частично либо полностью (в том числе посредством приватизации) функций непосредственного управления хозяйствующими субъектами, а второе это **приватизация**, которая представляла собой приобретение физическими и юридическими лицами права собственности на объекты, принадлежащие государству.

В последующем с развитием правоотношений в сфере приватизации от понятия разгосударствления отказались, оставив только приватизацию как основную форму перехода прав собственности.

Современное понятие «**приватизация государственного имущества**» (далее - приватизация) представляет собой продажу объектов приватизации субъектам приватизации в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Беларусь.

Основными принципами приватизации являются:

- законность;
- плановость и системность;
- гласность, открытость и широкое информирование общественности по вопросам приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
- равенство субъектов приватизации;
- возмездность отчуждения объектов приватизации субъектам приватизации;
- соблюдение и защита прав собственников;
- содействие развитию эффективной социально ориентированной рыночной экономики.

Органы приватизации и их полномочия. Субъекты и объекты приватизации. Учитывая важность и сложность экономических, правовых, социальных и иных отношений, связанных с приватизацией в рассматриваемом процессе задействованы практически все государственные органы экономического блока.

Президент Республики Беларусь определяет единую государственную политику и осуществляет иные полномочия в области приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества, возложенные на него законодательными актами Республики Беларусь.

Президент Республики Беларусь по объектам приватизации, находящимся в собственности Республики Беларусь:

* Нормативные правовые акты используются на момент изучения учебной дисциплины.

- согласовывает планы приватизации и планы преобразования республиканских унитарных предприятий в открытые акционерные общества;

- принимает решения о приватизации, понижении начальной цены продажи объектов приватизации, предоставлении полномочий Совету Министров Республики Беларусь или республиканскому органу государственного управления по управлению государственным имуществом на принятие решений о приватизации и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, а также о предоставлении иным государственным органам (организациям) полномочий по решению отдельных вопросов при проведении приватизации;

- осуществляет иные полномочия предусмотренные законодательными актами.

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 19.01.1993 N 2103-XII «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества»* Президенту Республики Беларусь предоставляется право устанавливать иные порядок проведения, способы и условия приватизации, чем те, которые установлены законодательством.

Совет Министров Республики Беларусь в области приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества:

- обеспечивает проведение единой государственной политики;

- утверждает по согласованию с Президентом Республики Беларусь планы приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, и планы преобразования республиканских унитарных предприятий в открытые акционерные общества;

- определяет с учетом требований законодательных актов порядок проведения аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации, порядок проведения конкурса по передаче принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ в доверительное управление, в том числе с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления, порядок проведения конкурса по выбору другого, кроме государства, учредителя открытого акционерного общества, создаваемого в процессе преобразования государственного унитарного предприятия, и случаи его проведения, а также порядок определения начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь;

- в случаях, установленных актами Президента Республики Беларусь, принимает решения о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, в соответствии с утвержденными планами приватизации и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь;

- вправе привлекать в качестве консультантов по вопросам приватизации международные организации, иностранные юридические лица, а также иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами, физических лиц, оказывающих услуги по проведению маркетинговых исследований, оценке имущества, определению условий продажи объектов приватизации и иные, в том числе консалтинговые, услуги в данной сфере;

- осуществляет иные полномочия, возложенные на него законами и актами Президента Республики Беларусь.

Местные Советы депутатов обеспечивают проведение единой государственной политики в области приватизации и преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества на территории соответствующей административно-территориальной единицы в соответствии с их компетенцией.

Местные Советы депутатов определяют порядок:

- формирования и утверждения планов приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц, и планов

* Нормативные правовые акты используются на момент изучения учебной дисциплины.

преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;

- принятия решений о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц, и о преобразовании коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;
- определения начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности административно-территориальных единиц;
- понижения начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности административно-территориальных единиц.

Местные Советы депутатов в области приватизации и преобразования коммунальных унитарных предприятий в открытые акционерные общества осуществляют иные полномочия в соответствии с актами законодательства.

Основными агентам по непосредственному проведению приватизации являются органы приватизации.

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 19.01.1993 N 2103-XII «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества»* **органами приватизации** являются республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом, его территориальные органы, местные исполнительные и распорядительные органы, выступающие при приватизации и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества от имени Республики Беларусь или административно-территориальных единиц как собственников государственного имущества. При этом по решению Президента Республики Беларусь отдельные полномочия органов приватизации могут осуществляться иными государственными органами (организациями).

К полномочиям органов приватизации относится:

- реализация единой государственной политики в области приватизации;
- организация приватизации;
- привлечение в соответствии с актами законодательства специалистов для выполнения работ по приватизации;
- создание комиссий по приватизации;
- подготовка проектов решений о приватизации в соответствии с актами законодательства;
- принятие решений о преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества в соответствии с актами законодательства;
- подготовка предложений о способе и условиях продажи объектов приватизации;
- выступление учредителями открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе преобразования государственных унитарных предприятий;
- организация проведения аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;
- создание комиссий по проведению аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и комиссий по проведению конкурсов по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления;
- подача исковых заявлений по спорам, возникающим по договорам по приватизации, в том числе об установлении фактов ничтожности сделок по приватизации и о применении последствий недействительности таких сделок;
- осуществление иных полномочий в соответствии с актами законодательства.

Республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом в случаях, установленных актами Президента Республики

* Нормативные правовые акты используются на момент изучения учебной дисциплины.

Беларусь, принимает решения о приватизации объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь, и о понижении начальной цены продажи объектов приватизации, находящихся в собственности Республики Беларусь.

Основными участниками приватизационных правоотношений являются субъекты приватизации, к которым относятся:

- физические лица;
- индивидуальные предприниматели;
- иностранные граждане;
- лица без гражданства;
- юридические лица Республики Беларусь (исключение составляют государственные организации и хозяйственные общества, в уставных фондах которых количество акций (размер доли), принадлежащих Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам, превышает 50 процентов);
- иностранные государства и их административно-территориальные единицы;
- международные организации;
- иностранные юридические лица, а также иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами.

Объектами приватизации государственного имущества являются:

- предприятия как имущественные комплексы государственных унитарных предприятий;
- акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ, находящиеся в собственности Республики Беларусь или в собственности административно-территориальных единиц;
- акции (доли в уставных фондах).

Не подлежат приватизации:

- акции (доли в уставных фондах), принадлежащие Республике Беларусь или административно-территориальной единице и закрепленные на праве хозяйственного ведения или оперативного управления за государственными организациями;
- жилые помещения государственного жилищного фонда.

Приватизация не распространяется на отношения, связанные с:

- исполнением обязательств Республики Беларусь в соответствии с международными договорами Республики Беларусь;
- реализацией Республикой Беларусь, административно-территориальной единицей права требования выкупа акционерным обществом акций, находящихся в собственности Республики Беларусь или административно-территориальных единиц, а также при реализации участниками хозяйственных обществ, хозяйственными обществами, третьими лицами преимущественного права на приобретение акций (долей в уставных фондах);
- исполнения судебных постановлений;
- передачей в частную собственность земельных участков.

Основой приватизации в Республике Беларусь являются **планы приватизации и планы преобразования**.

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества формируются на трехлетний период:

- по объектам приватизации, находящимся в собственности Республики Беларусь, и по республиканским унитарным предприятиям - республиканским органом государственного управления по управлению государственным имуществом на основании предложений республиканских органов государственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь, Национального банка Республики Беларусь, Администрации Президента Республики Беларусь, Управления делами Президента Республики Беларусь, других государственных органов и иных государственных организаций, подчиненных Президенту Республики Беларусь, а также Национальной академии наук Беларуси (далее - государственные органы, государственные организации);
- по объектам приватизации, находящимся в собственности административно-

территориальных единиц, и по коммунальным унитарным предприятиям - в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов.

План приватизации содержит перечень государственных унитарных предприятий, имущественные комплексы которых подлежат приватизации, перечень хозяйственных обществ, акции (доли в уставных фондах) которых подлежат приватизации, предполагаемые сроки их приватизации.

План преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества содержит перечень государственных унитарных предприятий, подлежащих преобразованию в открытые акционерные общества, предполагаемые сроки их преобразования.

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества утверждаются:

- по объектам приватизации, находящимся в собственности Республики Беларусь, и по республиканским унитарным предприятиям - Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь;

- по объектам приватизации, находящимся в собственности административно-территориальных единиц, и по коммунальным унитарным предприятиям - соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами в порядке, определенном местными Советами депутатов.

Планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества должны быть опубликованы в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь.

Дополнительно планы приватизации и планы преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества размещаются в глобальной компьютерной сети Интернет на сайтах органов приватизации.

Организация приватизации

Для приватизации предприятия как имущественного комплекса путем его продажи на аукционе (по конкурсу) орган приватизации создает комиссию по приватизации, которая:

- определяет состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса;

- выявляет дебиторов и кредиторов государственного унитарного предприятия;

- готовит предложения по дальнейшему использованию объектов социального назначения, объектов, составляющих исключительную собственность государства, объектов, находящихся только в собственности государства, и жилых помещений государственного жилищного фонда;

- определяет оценочную стоимость предприятия как имущественного комплекса;

- составляет заключение о начальной цене продажи, условиях продажи (в случае продажи по конкурсу) предприятия как имущественного комплекса;

- организует выполнение других работ, связанных с приватизацией предприятия как имущественного комплекса.

В состав комиссии по приватизации включаются представители органа приватизации, представители коллектива работников государственного унитарного предприятия, представитель государственного органа, государственной организации, в подчинении (составе) которых находится государственное унитарное предприятие.

С момента создания комиссии по приватизации руководитель государственного унитарного предприятия согласовывает с ней совершение сделок, влекущих изменение состава и стоимости имущества государственного унитарного предприятия, сумма каждой из которых превышает 5 процентов чистых активов государственного унитарного предприятия на первое число месяца, в котором совершается сделка. Решения комиссии по приватизации по этим сделкам обязательны для выполнения руководителем и работниками государственного унитарного предприятия.

Орган приватизации назначает своего представителя председателем комиссии по

приватизации. Члены комиссии несут ответственность за соблюдение законодательства о приватизации, в том числе за объективность материалов, подготовленных для принятия решения о приватизации предприятия как имущественного комплекса, в соответствии с законодательными актами.

Орган приватизации готовит проект решения о приватизации:

- предприятия как имущественного комплекса - на основании заключения комиссии по приватизации;

- акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности Республики Беларусь, - на основании предложений государственных органов, государственных организаций;

- акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности административно-территориальных единиц, - в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов.

После определения состава подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса и до принятия решения о его приватизации руководитель государственного унитарного предприятия обеспечивает в соответствии с актами законодательства осуществление государственной регистрации создания предприятия как имущественного комплекса и возникновения прав на него.

Продавцами объектов приватизации выступают в отношении объектов приватизации, находящихся в собственности: Республики Беларусь, - республиканский орган государственного управления по управлению государственным имуществом; административно-территориальных единиц, - соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы.

Состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса определяется на основании баланса с учетом инвентаризации имущества и обязательств государственного унитарного предприятия.

В состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая капитальные строения (здания, сооружения), оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, иное имущество, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие юридическое лицо, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено актами законодательства.

Объекты социального назначения могут быть в соответствии с решением о приватизации включены в состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса, либо переданы в пределах собственности Республики Беларусь и (или) административно-территориальных единиц, либо переданы покупателю объекта приватизации в безвозмездное пользование с условием сохранения их целевого использования.

В состав подлежащего приватизации предприятия как имущественного комплекса не включаются объекты, составляющие исключительную собственность государства, объекты, находящиеся только в собственности государства, если иное не установлено законами, актами Президента Республики Беларусь, и жилые помещения государственного жилищного фонда. В решении о приватизации предприятия как имущественного комплекса может быть предусмотрено:

- по объектам, составляющим исключительную собственность государства, - сохранение права и вида пользования, либо изменение вида пользования, либо прекращение права пользования этими объектами в соответствии с актами законодательства;

- по жилым помещениям государственного жилищного фонда - передача в пределах собственности Республики Беларусь и (или) административно-территориальных единиц;

- по объектам, находящимся только в собственности государства, - передача в пределах собственности Республики Беларусь и административно-территориальных

единиц либо передача покупателю объекта приватизации в безвозмездное пользование с условием сохранения их целевого использования.

Под целевым использованием объектов, переданных в безвозмездное пользование, понимается использование лицом, которому они переданы, каждого из объектов согласно его назначению, определяемому в соответствии с актами законодательства. В случаях, когда использование объектов, переданных в безвозмездное пользование, по их назначению невозможно либо когда эти объекты фактически не могут быть использованы по назначению, целевым использованием таких объектов признается содержание их лицом, которому они переданы в безвозмездное пользование, в состоянии, обеспечивающем сохранность, целостность и готовность к использованию.

Земельные участки предоставляются либо право на земельный участок переходит к покупателю предприятия как имущественного комплекса в соответствии с законодательством об охране и использовании земель.

Начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса при продаже на аукционе (по конкурсу) определяется в размере его оценочной стоимости, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь.

Оценочная стоимость предприятия как имущественного комплекса определяется на первое число месяца и действительна в течение 12 месяцев с даты, на которую она определена.

Определение оценочной стоимости предприятия как имущественного комплекса осуществляется в порядке, установленном актами законодательства.

Начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса, имеющего численность работников до 100 человек, у которого задолженность по финансовым обязательствам на дату определения оценочной стоимости предприятия как имущественного комплекса равна балансовой стоимости активов или превышает ее, при продаже по конкурсу составляет одну базовую величину на день проведения конкурса, установленную в соответствии с актами законодательства.

Порядок определения начальной цены продажи акций (долей в уставных фондах), за исключением порядка определения цены продажи акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления, устанавливается в отношении акций (долей в уставных фондах), находящихся в собственности: Республики Беларусь, - Советом Министров Республики Беларусь; административно-территориальных единиц, - соответствующими местными Советами депутатов.

Начальная цена продажи объектов приватизации может быть понижена:

- на 20 процентов после первых нерезультативных либо несостоявшихся торгов;
- до 50 процентов включительно после вторых нерезультативных либо несостоявшихся торгов.

Как указывалось ранее решения о понижении начальной цены продажи объектов приватизации принимаются по объектам приватизации, находящимся в собственности: Республики Беларусь, - Президентом Республики Беларусь или уполномоченным им государственным органом; административно-территориальных единиц, - в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. В случаях, установленных законодательными актами, решения о понижении начальной цены продажи объектов приватизации принимаются по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

Решения о приватизации принимаются по объектам приватизации, находящимся в собственности:

- Республики Беларусь, - Президентом Республики Беларусь или уполномоченным им государственным органом;
- административно-территориальных единиц, - в порядке, определенном соответствующими местными Советами депутатов. В случаях, установленных законодательными актами, решения о приватизации принимаются по согласованию с Президентом Республики Беларусь.

В решении о приватизации должны быть определены объект приватизации, способ,

начальная цена продажи (цена) и иные условия продажи объекта приватизации, в том числе количество акций, подлежащих продаже по результатам доверительного управления, а также при наличии у государственного унитарного предприятия в хозяйственном ведении объектов социального назначения, объектов, находящихся только в собственности государства, жилых помещений государственного жилищного фонда и в пользовании объектов, составляющих исключительную собственность государства, - условия дальнейшего использования таких объектов.

Информационное сообщение о проведении аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации, а также конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления должно быть опубликовано не менее чем за 30 дней до дня проведения аукциона (конкурса) в отношении объектов приватизации, находящихся в собственности:

- Республики Беларусь, - в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь;
- административно-территориальных единиц, - в печатных средствах массовой информации, определенных областными и Минским городским исполнительными комитетами.

Информация об объявленном аукционе (конкурсе) и объекте приватизации дополнительно размещается не менее чем за 30 дней до дня проведения аукциона (конкурса) в глобальной компьютерной сети Интернет в отношении объектов приватизации, находящихся в собственности:

Республики Беларусь, - на официальном сайте республиканского органа государственного управления по управлению государственным имуществом;

административно-территориальных единиц, - на официальных сайтах областных и Минского городского исполнительных комитетов.

При приватизации предприятия как имущественного комплекса путем продажи на аукционе (по конкурсу) обязательному опубликованию в печатных средствах массовой информации и размещению в глобальной компьютерной сети Интернет подлежат следующие сведения:

- полное и сокращенное наименования государственного унитарного предприятия;
- место нахождения государственного унитарного предприятия;
- наименование органа приватизации, его место нахождения;
- способ и сроки приватизации;
- сроки предъявления претензий кредиторами;
- начальная цена продажи предприятия как имущественного комплекса;
- размер задатка, подлежащего внесению для участия в аукционе (конкурсе);
- общая сумма обязательств государственного унитарного предприятия;
- численность работников государственного унитарного предприятия;
- условия продажи предприятия как имущественного комплекса (при приватизации предприятия как имущественного комплекса путем продажи по конкурсу).

При приватизации акций (долей в уставных фондах) путем продажи на аукционе (по конкурсу) обязательному опубликованию в печатных средствах массовой информации и размещению в глобальной компьютерной сети Интернет подлежат следующие сведения: полное и сокращенное наименования хозяйственного общества; место нахождения хозяйственного общества; размер уставного фонда хозяйственного общества; доля государства в уставном фонде хозяйственного общества; размер задатка, подлежащего внесению для участия в аукционе (конкурсе); наименование органа приватизации, его место нахождения; способ и сроки приватизации; количество (размер) продаваемых акций (доли в уставном фонде); номинальная стоимость акций (стоимость доли в уставном фонде); начальная цена продажи акций (доли в уставном фонде); условия продажи акций (доли в уставном фонде) (при приватизации акций (доли в уставном фонде) путем продажи по конкурсу).

При проведении конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в

доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления обязательно опубликованию в печатных средствах массовой информации и размещению в глобальной компьютерной сети Интернет подлежат следующие сведения: полное и сокращенное наименование открытого акционерного общества; место нахождения открытого акционерного общества; размер уставного фонда открытого акционерного общества; наименование органа приватизации, его место нахождения; количество акций, передаваемых в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления; количество акций, подлежащих продаже по результатам доверительного управления; номинальная стоимость акций; основные финансовые показатели деятельности открытого акционерного общества (выручка от реализации товаров, выполнения работ, оказания услуг, себестоимость реализованных товаров, выполненных работ, оказанных услуг, прибыль (убытки), дебиторская и кредиторская задолженности, балансовая стоимость активов за последний отчетный период); показатели эффективности деятельности акционерного общества и их параметры, являющиеся существенными условиями договора, при достижении которых по результатам доверительного управления акциями реализуется право их выкупа.

Орган приватизации осуществляет публикацию информационного сообщения и размещение в глобальной компьютерной сети Интернет информации о проведении аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации, а также конкурса по передаче акций открытых акционерных обществ в доверительное управление с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления и несет ответственность за достоверность опубликованных (размещенных) сведений.

Информация о проданных объектах приватизации, покупателях и условиях продажи объектов приватизации ежемесячно размещается в глобальной компьютерной сети Интернет на сайтах органов приватизации, а также подлежит опубликованию ежеквартально не позднее 30-го числа месяца, следующего за отчетным кварталом, в отношении объектов приватизации, находившихся в собственности: Республики Беларусь, - в печатных средствах массовой информации, определенных Советом Министров Республики Беларусь; административно-территориальных единиц, - в печатных средствах массовой информации, определенных областными и Минским городским исполнительными комитетами.

Формы и способы приватизации государственной собственности. В настоящее время можно выделить несколько основных форм приватизации:

- прямой выкуп государственного предприятия;
- преобразование государственного предприятия в акционерное общество;
- реализация государственного предприятия либо его долей на аукционе (по конкурсу);
- безвозмездная передача государственного имущества.

В Республике Беларусь одной из форм приватизации, являлась приватизация с использованием приватизационных чеков. Именной приватизационный чек Республики Беларусь является государственной именной ценной бумагой Республики Беларусь, выпущенной на срок, установленный Советом Министров Республики Беларусь по согласованию с Президентом Республики Беларусь. Приватизационный чек был обеспечен государственной собственностью, подлежащей безвозмездной передаче гражданам Республики Беларусь, свидетельствовал о праве его владельца на долю в приватизируемой государственной собственности и выражал размер этой доли (квоту). Приватизационные чеки в соответствии с их целевым назначением имели обозначение "Жилье", "Имущество" и выпускались в виде отпечатанного на бумаге бланка. В настоящее время приватизация по средствам приватизационных чеков "Жилье" в Республике Беларусь закончена.

Основными способами приватизации являются:

- продажа акций (долей в уставных фондах) на аукционе;
- продажа акций (долей в уставных фондах) по конкурсу;

- продажа предприятий, как имущественных комплексов на аукционе;
- продажа предприятий, как имущественных комплексов по конкурсу;
- продажа акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления.

Продажа объектов приватизации осуществляется на открытых аукционах (конкурсах) только за денежные средства.

Участвовать в аукционах (конкурсах) по продаже объектов приватизации имеют право субъекты приватизации.

Орган приватизации устанавливает размер задатка (не более 10 процентов от начальной цены продажи объекта приватизации), принимает заявления на участие в аукционе (конкурсе), создает комиссию по проведению аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации. Комиссия по проведению аукциона (конкурса) по продаже объектов приватизации определяет участника, выигравшего торги, и оформляет протокол о результатах аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации (далее - протокол).

Аукцион (конкурс) считается несостоявшимся, если:

- заявление на участие в аукционе (конкурсе) подано только одним участником;
- для участия в аукционе (конкурсе) не было подано ни одного заявления;
- на аукцион (конкурс) явился один из участников или ни один из участников не явился.

Аукцион признается нерезультативным в случае, если в ходе аукциона ни один из участников не выразил желания приобрести объект приватизации по объявленной аукционистом цене.

Конкурс признается нерезультативным в случае, если из поданных участниками конкурса предложений по условиям конкурса этим условиям не соответствуют предложения ни одного из участников конкурса.

Участником, выигравшим аукцион, признается участник, который предложил в ходе аукциона наиболее высокую цену за объект приватизации.

В случае, если аукцион признан несостоявшимся в силу того, что заявление на участие в нем подано только одним участником, объект приватизации продается этому участнику при его согласии по начальной цене продажи, увеличенной на 5 процентов. Комиссией по проведению аукциона по продаже объектов приватизации оформляется протокол о продаже объекта приватизации этому участнику.

Участником, выигравшим конкурс, признается участник, все предложения которого по заключению комиссии по проведению конкурса по продаже объектов приватизации соответствуют условиям конкурса или содержат лучшие условия по сравнению с условиями конкурса.

При поступлении заявления на участие в конкурсе от одного участника и соответствии его предложений условиям конкурса продажа объекта приватизации этому лицу производится на предложенных им условиях. Комиссия по проведению конкурса по продаже объектов приватизации рассматривает предложения этого участника, дает заключение о соответствии либо несоответствии его предложений условиям конкурса и в случае соответствия его предложений условиям конкурса оформляет протокол о продаже объекта приватизации этому участнику.

В случае признания аукциона (конкурса) нерезультативным или признания аукциона (конкурса), или отказа единственного участника аукциона (конкурса) от приобретения объекта приватизации может быть проведен повторный аукцион (конкурс).

Участник, выигравший аукцион (конкурс), и комиссия по проведению аукциона (конкурса) по продаже объекта приватизации в день проведения аукциона (конкурса) подписывают протокол.

Участнику, не выигравшему аукцион (конкурс), единственному участнику аукциона (конкурса), который не дал согласия на приобретение объекта приватизации, а также в иных случаях, предусмотренных актами законодательства, задаток должен быть возвращен в течение пяти рабочих дней со дня проведения аукциона (конкурса). Участнику, выигравшему аукцион (конкурс), а также единственному участнику аукциона

(конкурса), с которым заключается договор купли-продажи объекта приватизации, сумма внесенного им задатка учитывается в счет исполнения обязательств по договору купли-продажи объекта приватизации.

В случае отказа (уклонения) участника, выигравшего аукцион (конкурс), от подписания протокола или договора, заключаемого по результатам аукциона (конкурса), от возмещения затрат на организацию и проведение аукциона (конкурса), а также в иных случаях, предусмотренных актами законодательства, внесенный этим участником задаток возврату не подлежит. В случае отказа (уклонения) единственного участника аукциона (конкурса), давшего согласие на приобретение объекта приватизации, от подписания договора, заключаемого по результатам аукциона (конкурса), от возмещения затрат на организацию и проведение аукциона (конкурса).

Продажа акций (долей в уставных фондах) и предприятий как имущественных комплексов на аукционе осуществляется, когда от покупателя не требуется выполнения каких-либо условий.

Продажа на аукционе субъектам приватизации акций закрытых акционерных обществ и долей в уставных фондах иных хозяйственных обществ осуществляется с соблюдением порядка предложения таких акций, долей в уставных фондах их участникам, этим хозяйственным обществам, третьим лицам в соответствии с законодательными актами.

Продажа акций (долей в уставных фондах) осуществляется по конкурсу, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации.

Продажа по конкурсу субъектам приватизации акций закрытых акционерных обществ и долей в уставных фондах иных хозяйственных обществ осуществляется с соблюдением порядка предложения таких акций, долей в уставных фондах их участникам, этим хозяйственным обществам, третьим лицам в соответствии с законодательными актами.

Участниками конкурса по продаже акций (долей в уставных фондах) не могут быть хозяйственные общества, акции (доли в уставных фондах) которых выставлены на продажу.

В решении о приватизации путем продажи акций (долей в уставных фондах) по конкурсу могут быть определены следующие условия:

- объемы, сроки и направления вложения инвестиций;

- сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;

- сохранение в течение определенного срока профиля деятельности хозяйственного общества;

- сохранение и финансирование в течение определенного срока объектов социального назначения, находящихся у хозяйственного общества в собственности или по договору безвозмездного пользования;

- другие условия.

Продажа предприятий как имущественных комплексов осуществляется по конкурсу, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых в решении о приватизации.

В решении о приватизации предприятий как имущественных комплексов путем продажи по конкурсу могут быть определены следующие условия:

- объемы, сроки и направления вложения инвестиций;

- сохранение и (или) создание определенного количества рабочих мест в течение определенного срока;

- переподготовка и (или) повышение квалификации работников;

- сохранение в течение определенного срока ассортимента производимых товаров (видов выполняемых работ, оказываемых услуг);

- сохранение в течение определенного срока профиля деятельности государственного унитарного предприятия;

другие условия.

В случае продажи предприятия как имущественного комплекса по конкурсу с установлением начальной цены продажи, равной одной базовой величине, собственник приватизированного предприятия как имущественного комплекса обязан погасить задолженность по финансовым обязательствам государственного унитарного предприятия, имущественный комплекс которого он приобрел, сохранить определенное количество рабочих мест, обеспечить производственно-хозяйственную деятельность предприятия и выполнить другие условия договора купли-продажи.

Продажа части (не более 10 процентов уставного фонда) принадлежащих Республике Беларусь или административно-территориальной единице акций открытых акционерных обществ, задолженность по финансовым обязательствам которых в течение двух лет, предшествующих дате принятия решения о приватизации, преимущественно (не менее 14 месяцев) равна балансовой стоимости активов или превышает ее (далее в настоящей статье - убыточные открытые акционерные общества), может быть осуществлена по результатам доверительного управления акциями убыточных открытых акционерных обществ.

Продажа объектов приватизации, в том числе продажа акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления, осуществляется на основании заключенного между органом приватизации и субъектом приватизации договора купли-продажи.

Договор купли-продажи акций открытых акционерных обществ по результатам доверительного управления заключается после завершения срока доверительного управления акциями и при условии выполнения субъектом приватизации всех условий договора доверительного управления акциями с правом выкупа.

В договоре купли-продажи объекта приватизации определяются:

объект приватизации, цена, порядок и сроки оплаты, срок передачи объекта приватизации субъекту приватизации, ответственность за невыполнение условий договора купли-продажи;

сроки обращения покупателя за государственной регистрацией договора купли-продажи и перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс (при приватизации предприятий как имущественных комплексов);

другие условия в соответствии с актами законодательства, а также устанавливаемые по соглашению сторон.

Предприятие как имущественный комплекс передается покупателю после государственной регистрации договора купли-продажи по передаточному акту. Государственная регистрация перехода права собственности на предприятие как имущественный комплекс осуществляется после полной оплаты покупателем объекта приватизации в соответствии с договором купли-продажи. Право собственности на предприятие как имущественный комплекс переходит к покупателю с момента государственной регистрации перехода права собственности.

Право собственности на приобретаемые акции (доли в уставных фондах) переходит к покупателю в порядке, установленном актами законодательства и договором купли-продажи.

Сделки по приватизации, заключенные с нарушением законодательства, являются ничтожными.