

**АНАЛИЗ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ, ДОПУСКАЕМОЙ К ОСУЩЕСТВЛЕНИЮ
НЕКОММЕРЧЕСКИМИ ОРГАНИЗАЦИЯМИ, И ИХ ПРАВ ВЫСТУПАТЬ
В КАЧЕСТВЕ УЧРЕДИТЕЛЕЙ (УЧАСТНИКОВ) ИНЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ
В ЗАВИСИМОСТИ ОТ ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВОЙ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКОГО
ЛИЦА ПО ПРАВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ
(ЧАСТЬ 2)**

В.О.КЛЕПЧА,
юрист,
аспирант кафедры финансового права
и правового регулирования хозяйственной
деятельности юридического факультета
Белорусского государственного
университета

Материал подготовлен с использованием
правовых актов по состоянию
на 6 октября 2014 г.

(См. также: [части 1, 3](#) данной статьи)

N п/п	Организационно-правовая форма юридического лица	Деятельность, допускаемая к осуществлению юридическим лицом	Право выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц	Правовое регулирование
1	2	3	4	5
1 (3)	Республиканское государственно- общественное объединение	Любой вид деятельности, не запрещенный законодательством, осуществление которого необходимо для выполнения возложенных на	Республиканское государственно- общественное объединение по общему правилу может создавать юридические лица, а также входить	Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее - ГК) (ст. 117-1); Закон Республики Беларусь

		<p>республиканское государственно-общественное объединение государственно значимых задач ([6], п. 1 ст. 117-1; [10], ст. 1).</p> <p>Республиканское государственно-общественное объединение имеет право заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в его уставе, соответствующей этим задачам и отвечающей предмету деятельности этого объединения ([6], ч. 4 п. 3 ст. 46; [10], ч. 6 ст. 11)</p>	<p>в состав юридических лиц <1>.</p> <p>Для занятия предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения уставных целей создания, соответствующей этим целям и предмету деятельности, имеет право на образование коммерческих организаций и (или) участие в них ([6], ч. 4 п. 3 ст. 46; [10], ч. 6 ст. 11).</p> <p>Республиканское государственно-общественное объединение имеет право выступать в качестве учредителя (участника) (входить в состав) следующих юридических лиц:</p> <ul style="list-style-type: none"> общества с ограниченной ответственностью; общества с дополнительной ответственностью; акционерного общества; унитарного предприятия; государственного объединения; потребительского кооператива (за исключением некоторых видов потребительского кооператива, учредителями (участниками) которых могут быть только физические лица или коммерческие организации); республиканского государственно-общественного объединения; организационной структуры республиканского государственно- 	<p>от 19.07.2006 N 150-3 "О республиканских государственно-общественных объединениях" (далее - Закон о республиканских объединениях)</p>
--	--	--	--	--

			<p>общественного объединения; благотворительного и иного фонда; учреждения; ассоциации (союза); товарищества собственников; торгово-промышленной палаты (при условии соответствия деятельности целям и задачам торгово-промышленной палаты); постоянно действующего международного арбитражного (третейского) суда (при условии, что главная цель деятельности республиканского государственно-общественного объединения, обусловленная характером возложенных на него государственно значимых задач, заключается в содействии осуществлению внешнеэкономических связей с иностранными юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями) ([5], п. 56 ст. 1, п. 10 ст. 207; [6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 86, п. 1 ст. 94, п. 1 ст. 113, п. 1 ст. 114, п. 1 ст. 116, п. 2, 5 ст. 117-1, п. 1 ст. 118, п. 1 ст. 120, п. 1 ст. 121, п. 1 ст. 123-1, п. 1 ст. 123-2; [10], ч. 1 ст. 7, ст. 8; [11], ч. 1 ст. 1, ч. 1 ст. 7; [12], ст. 20, ч. 1 ст. 25; [14], ч. 5 ст. 8, абз. 5, 9 ч. 1 ст. 20; [16], ч. 1 ст. 13, ч. 1 ст. 91, ч. 1 ст. 112; [21], п. 3).</p> <p>Отсутствует запрет на возможность</p>	
--	--	--	---	--

			<p>выступать в качестве вкладчика в командитном товариществе ([6], п. 1 ст. 81).</p> <p>Не может являться учредителем (участником):</p> <p>полного товарищества (участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации). Не может являться полным товарищем в командитном товариществе (полными товарищами в командитных товариществах могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации) ([6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 81);</p> <p>производственного кооператива (по причине невозможности для юридического лица принятия необходимого личного трудового участия) ([6], п. 1 ст. 107);</p> <p>крестьянского (фермерского) хозяйства (по причине возможности создания исключительно гражданином (членами одной семьи)) ([6], п. 1 ст. 115-1; [19], п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 4);</p> <p>некоторых видов потребительского кооператива: садоводческого товарищества, садово-огородного товарищества (по причине возможности создания</p>	
--	--	--	--	--

			<p>исключительно гражданами), общества взаимного кредитования субъектов малого и (или) среднего предпринимательства (по причине возможности создания исключительно субъектами малого и (или) среднего предпринимательства) ([3], п. 2, 4; [9], ст. 3, ч. 1 ст. 23; [20], п. 3; [13], ст. 9);</p> <p>профессионального союза (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([17], ст. 1);</p> <p>религиозной организации (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([15], ст. 13);</p> <p>иных общественных организаций (объединений) (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([6], п. 1 ст. 117; [14], ч. 1 ст. 1, ч. 3 ст. 11);</p> <p>адвокатского бюро (по причине возможности учреждения исключительно физическими лицами (адвокатами, имеющими стаж работы в качестве адвоката или лица, оказывающего юридические услуги на основании свидетельства об аттестации юриста, не менее трех лет)) ([8], п. 3 ст. 29, п. 2 ст. 31)</p>	
--	--	--	---	--

<p>2 - 3 (4 - 5)</p>	<p>Организационная структура профсоюза (объединения профсоюзов), организационная структура республиканского государственно-общественного объединения, создаваемая в виде юридического лица <2></p>	<p>Организационная структура профсоюза (объединения профсоюзов), организационная структура республиканского государственно-общественного объединения, создаваемая в виде юридического лица, создаются профсоюзом (объединением профсоюзов), республиканским государственно-общественным объединением соответственно для решения целей и задач их деятельности. Признание данных организаций самостоятельными организационно-правовыми формами юридических лиц представляется спорным (более подробно - <2>), однако в связи с прямым указанием в актах законодательства на их существование в качестве юридических лиц объем их правоспособности в части осуществления того или иного вида деятельности и права выступать в качестве учредителя (участника) иных юридических лиц не должен выходить за пределы правоспособности учредителя - соответствующего профсоюза (объединения профсоюзов) или республиканского государственно-общественного объединения</p>	<p>Закон о республиканских объединениях; Закон Республики Беларусь от 22.04.1992 N 1605-XII "О профессиональных союзах" (далее - Закон о профсоюзах); Инструкция о порядке оформления и рассмотрения документов, связанных с государственной регистрацией профессиональных союзов, а также государственной регистрацией и исключением из журнала государственной регистрации, постановкой на учет и снятием с учета их организационных структур, утвержденная постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 30.08.2005 N 48 "Об утверждении нормативных правовых актов по вопросам оформления и рассмотрения документов, связанных с государственной регистрацией политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений, их союзов (ассоциаций), а также</p>
----------------------	---	--	---

				государственной регистрацией и исключением из журнала государственной регистрации, постановкой на учет и снятием с учета организационных структур профессиональных союзов" (далее - Инструкция N 48)
4 (6)	Благотворительные и иные фонды <3>	<p>Любой вид деятельности, не запрещенный законодательством, осуществление которого необходимо для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, содействующих развитию физкультуры и спорта, научных или иных общественно полезных целей, указанных в уставе фонда (общественно полезная деятельность) ([6], ч. 1 п. 1 ст. 118). Фонд не вправе преследовать цели, связанные с выявлением и выражением политической воли граждан ([4], ч. 2 п. 2). Фонд вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых он создан, и соответствующую этим целям и предмету деятельности ([4], ч. 1, 2 п. 4; [6], ч. 4 п. 3 ст. 46, ч. 4 п. 1, ч. 2 п. 2 ст. 118)</p>	<p>Фонд, за некоторыми исключениями, может создавать юридические лица, а также входить в состав юридических лиц. Для занятия предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения уставных целей создания, соответствующей этим целям и предмету деятельности, имеет право создавать унитарные предприятия, хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью ([4], п. 4; [6], ч. 2 п. 2 ст. 118). Фонд имеет право выступать в качестве учредителя (участника) (входить в состав) следующих юридических лиц <4>: общества с ограниченной ответственностью; акционерного общества; унитарного предприятия; государственного объединения; республиканского государственно-</p>	<p>ГК (ст. 118, 119); Указ Президента Республики Беларусь от 01.07.2005 N 302 "О некоторых мерах по упорядочению деятельности фондов" (далее - Указ N 302); Положение о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь, утвержденное Указом N 302 (далее - Положение N 302) <5></p>

			<p>общественного объединения; благотворительного и иного фонда; товарищества собственников; торгово-промышленной палаты (при условии соответствия целей создания фонда целям и задачам деятельности торгово-промышленной палаты); постоянно действующего международного арбитражного (третейского) суда (при условии, что главная цель деятельности фонда, для достижения которой он создан, заключается в содействии осуществлению внешнеэкономических связей с иностранными юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями) ([4], п. 4; [5], п. 56 ст. 1, п. 10 ст. 207; [6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 86, п. 1 ст. 113, п. 1 ст. 114, п. 2 ст. 117-1, п. 1 ст. 118, п. 1 ст. 123-1, п. 1 ст. 123-2; [11], ч. 1 ст. 1, ч. 1 ст. 7; [12], ст. 20, ч. 1 ст. 25; [16], ч. 1 ст. 13, ч. 1 ст. 91; [21], п. 3).</p> <p>Отсутствует запрет на возможность выступать в качестве вкладчика в командитном товариществе ([6], п. 1 ст. 81).</p> <p>Не может являться учредителем (участником): полного товарищества (участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные</p>	
--	--	--	--	--

			<p>предприниматели и (или) коммерческие организации). Не может являться полным товарищем в коммандитном товариществе (полными товарищами в коммандитных товариществах могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации) ([6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 81);</p> <p>общества с дополнительной ответственностью ([4], ч. 2 п. 4; [6], ч. 2 п. 2 ст. 118);</p> <p>производственного кооператива (по причине невозможности для юридического лица принятия необходимого личного трудового участия) ([6], п. 1 ст. 107);</p> <p>крестьянского (фермерского) хозяйства (по причине возможности создания исключительно гражданином (членами одной семьи)) ([6], п. 1 ст. 115-1; [19], п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 4);</p> <p>политической партии (по причине возможности создания исключительно гражданами, несовпадения целей создания) ([13], ст. 9);</p> <p>профессионального союза (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([17], ст. 1);</p> <p>религиозной организации (по</p>	
--	--	--	--	--

			<p>причине возможности создания исключительно гражданами) ([15], ст. 13);</p> <p>иных общественных организаций (объединений) (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([6], п. 1 ст. 117; [14], ч. 1 ст. 1, ч. 3 ст. 11);</p> <p>адвокатского бюро (по причине возможности учреждения исключительно физическими лицами (адвокатами, имеющими стаж работы в качестве адвоката или лица, оказывающего юридические услуги на основании свидетельства об аттестации юриста, не менее трех лет), несовпадения целей создания) ([8], п. 3 ст. 29, п. 2 ст. 31)</p>	
5 (7)	<p>Финансируемое собственником учреждение</p>	<p>Любой вид деятельности, не запрещенный законодательством, осуществление которого необходимо для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера ([6], п. 1 ст. 120).</p> <p>Учреждение вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям и предмету деятельности (данное право должно быть указано в уставе</p>	<p>Для занятия предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения уставных целей создания, соответствующей этим целям и предмету деятельности, имеет право на образование коммерческих организаций и (или) участие в них. Поскольку учреждение не вправе без согласия собственника отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет выделенных ему средств, для</p>	<p>ГК (ст. 120, 279);</p> <p>постановление Совета Министров Республики Беларусь от 23.07.2004 N 913 "О порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации и признании утратившими силу некоторых постановлений</p>

		<p>учреждения) ([6], ч. 4 п. 3 ст. 46, п. 2 ст. 279; [22], ч. 2 п. 14); [26, с. 3]</p>	<p>внесения такого имущества в качестве вклада в уставный фонд юридического лица необходимо получение соответствующего согласия собственника имущества учреждения, если иное не установлено ГК или иными законодательными актами ([6], ч. 4 п. 3 ст. 46, п. 1 ст. 279). Учреждение имеет право выступать в качестве учредителя (участника) (входить в состав) следующих юридических лиц:</p> <ul style="list-style-type: none"> общества с ограниченной ответственностью; общества с дополнительной ответственностью; акционерного общества; унитарного предприятия; государственного объединения; потребительского кооператива (за исключением некоторых видов потребительского кооператива, учредителями (участниками) которых могут быть только физические лица или коммерческие организации); республиканского государственно-общественного объединения; благотворительного и иного фонда; ассоциации (союза); торгово-промышленной палаты (при условии соответствия деятельности целям и задачам торго- 	<p>Правительства Республики Беларусь" (далее - постановление N 913); Положение о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации, утвержденное постановлением N 913 <7></p>
--	--	--	--	--

			<p>промышленной палаты); постоянно действующего международного арбитражного (третейского) суда (при условии, что главная цель деятельности учреждения в связи с характером осуществляемых им функций заключается в содействии осуществлению внешнеэкономических связей с иностранными юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями) ([6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 86, п. 1 ст. 94, п. 1 ст. 113, п. 1 ст. 114, п. 1 ст. 116, п. 2 ст. 117-1, п. 1 ст. 118, п. 1 ст. 121, п. 1 ст. 123-1, п. 1 ст. 123-2; [11], ч. 1 ст. 1, ч. 1 ст. 7; [16], ч. 1, 5 ст. 13, ч. 1 ст. 91, ч. 1 ст. 112; [21], п. 3).</p> <p>Отсутствует запрет на возможность выступить в качестве вкладчика в командитном товариществе при условии получения разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами ([6], ч. 4 п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 81).</p> <p>Учреждение не может являться учредителем (участником): полного товарищества (участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели и (или)</p>	
--	--	--	---	--

			<p>коммерческие организации). Не может являться полным товарищем в коммандитном товариществе (полными товарищами в коммандитных товариществах могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации) ([6], п. 4 ст. 63, п. 1 ст. 81);</p> <p>производственного кооператива (по причине невозможности для юридического лица принятия необходимого личного трудового участия) ([6], п. 1 ст. 107);</p> <p>крестьянского (фермерского) хозяйства (по причине возможности создания исключительно гражданином (членами одной семьи)) ([6], п. 1 ст. 115-1; [19], п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 4);</p> <p>некоторых видов потребительского кооператива: садоводческого товарищества, садово-огородного товарищества (по причине возможности создания исключительно гражданами), общества взаимного кредитования субъектов малого и (или) среднего предпринимательства (по причине возможности создания исключительно субъектами малого и (или) среднего предпринимательства) ([3], п. 2, 4; [9], ст. 3, ч. 1 ст. 23; [20], п. 3);</p>	
--	--	--	---	--

			<p>политической партии (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([13], ст. 9);</p> <p>профессионального союза (по причине возможности создания исключительно гражданами ([17], ст. 1);</p> <p>религиозной организации (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([15], ст. 13);</p> <p>иных общественных организаций (объединений) (по причине возможности создания исключительно гражданами) ([6], п. 1 ст. 117; [14], ч. 1 ст. 1, ч. 3 ст. 11);</p> <p>учреждения (по причине возможности создания исключительно лицом, являющимся собственником имущества, предполагаемого к закреплению за учреждением) ([6], п. 1 ст. 120) <6>;</p> <p>товарищества собственников (по причине возможности создания исключительно лицами, являющимися собственниками жилых и (или) нежилых помещений и иного недвижимого имущества совместного домовладения) ([5], п. 56 ст. 1, п. 1 ст. 213; [12], ч. 1 ст. 6, ч. 1 ст. 20, ч. 1 ст. 25);</p> <p>адвокатского бюро (по причине возможности учреждения</p>	
--	--	--	---	--

			исключительно физическими лицами (адвокатами, имеющими стаж работы в качестве адвоката или лица, оказывающего юридические услуги на основании свидетельства об аттестации юриста, не менее трех лет), несовпадения целей создания) ([8], п. 3 ст. 29, п. 2 ст. 31)	
--	--	--	--	--

<1> Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Советом Министров Республики Беларусь могут устанавливаться ограничения условий учредительства и членства в республиканских государственно-общественных объединениях ([10], ч. 3 ст. 3).

<2> В отношении организационных структур республиканского государственно-общественного объединения, профессионального союза, а также общественного объединения, политической партии отметим следующее:

- организационная структура республиканского государственно-общественного объединения может создаваться в виде юридического лица ([10], ч. 2, 3, 6 ст. 7);

- организационная структура профсоюза (объединения профсоюзов) является юридическим лицом ([17], ч. 5 ст. 2);

- организационная структура общественного объединения в соответствии с уставом общественного объединения, обособленным структурным подразделением которого она является, может наделяться правами юридического лица ([14], ч. 9, 10 ст. 8);

- организационная структура политической партии в соответствии с уставом политической партии, структурным подразделением которой она является, может наделяться правами юридического лица ([13], ч. 8, 9 ст. 12, ч. 1 ст. 18).

Следует обратить внимание на то, что организационная структура республиканского государственно-общественного объединения может создаваться как в виде юридического лица, так и в виде обособленного структурного подразделения (наделенного или не наделенного правами юридического лица) ([10], ч. 2 ст. 7). Что касается организационной структуры профсоюза (объединения профсоюзов), то она может быть создана только в виде юридического лица ([17], ч. 5 ст. 2).

Реализованный в законодательстве подход к признанию организационной структуры республиканского государственно-общественного объединения, создаваемой в виде юридического лица, и организационной структуры профсоюза (объединения профсоюзов) в качестве самостоятельных субъектов права представляется некорректным по той причине, что исходя из п. 1 ст. 44 ГК в структуре любого юридического лица, в силу своей природы самостоятельно формирующего свою волю и выступающего сообразно этой воле в гражданском обороте, не должно предполагаться создание и функционирование какого-либо образования, способного к формированию иной самостоятельной воли, отличающейся от воли юридического лица, частью которого такое образование является (иными словами, не может быть "юридического лица в юридическом лице" или "двух волей внутри одного лица"). Высшей формой обособленности какой-либо составляющей (организационной структуры) юридического лица может являться лишь обособленное структурное подразделение, которое, обладая отдельными признаками юридического лица (достижение определенной степени организационного единства, наличие обособленного имущества), не может и не должно иметь возможность от своего имени приобретать и осуществлять права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Несмотря на изложенное, в настоящее время в силу прямого легального указания допускается существование организационных структур республиканского государственно-общественного объединения и профсоюза (объединения профсоюзов) в виде юридических лиц, что порождает основания для отнесения их к самостоятельным организационно-правовым формам некоммерческих юридических лиц.

В отношении организационных структур общественного объединения и политической партии законодатель указывает, что они являются обособленными структурными подразделениями,

которые могут наделяться правами юридического лица (то есть не являются юридическими лицами, поскольку в противном случае в нормах использовалось бы словосочетание "в виде юридического лица" или "является юридическим лицом"). В связи с этим отсутствуют какие-либо предпосылки для рассмотрения организационных структур общественного объединения и политической партии в качестве самостоятельных организационно-правовых форм юридических лиц ([13], ч. 9 ст. 12; [14], ч. 10 ст. 8).

Организационная структура республиканского государственно-общественного объединения в виде юридического лица, организационные структуры общественного объединения и политической партии, наделенные правами юридического лица, подлежат государственной регистрации, факт осуществления которой подтверждается соответствующим свидетельством о государственной регистрации ([10], ст. 8; [13], ст. 18; [14], ст. 16).

Организационные структуры профсоюзов (объединений профсоюзов) также подлежат государственной регистрации ([6], п. 1 ст. 44; [17], ч. 5 ст. 2), которая должна осуществляться в порядке, установленном [Положением](#) о государственной регистрации (перерегистрации) профессиональных союзов и их союзов (ассоциаций), утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 26.01.1999 N 2 "О некоторых мерах по упорядочению деятельности политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений", и [Инструкцией](#) N 48 [2; 25].

Необходимо отметить существующее противоречие между [ч. 5 ст. 2](#) Закона о профсоюзах, четко устанавливающей, что организационные структуры профсоюзов (объединений профсоюзов) являются юридическими лицами, и нормами [Инструкции](#) N 48, подменяющими единственно возможную форму существования организационной структуры профсоюза указанием на организационные структуры профсоюзов, наделенные правами юридического лица, и организационные структуры профсоюзов, не наделенные правами юридического лица ([25], п. 2, 20, 21, 23, 35). В связи с тем что организационные структуры профсоюзов (объединений профсоюзов), являющиеся юридическими лицами, в [Инструкции](#) N 48 не упоминаются, приходится констатировать отсутствие регламентации порядка государственной регистрации организационной структуры профсоюза (объединений профсоюзов), предусмотренной [Законом](#) о профсоюзах, при одновременном установлении [Инструкцией](#) N 48 порядка государственной регистрации организационных структур профсоюзов, не предусмотренных [Законом](#) о профсоюзах, который представляет собой правовой акт более высокой юридической силы по отношению к [Инструкции](#) N 48. Представляется, что выявленное противоречие может быть устранено либо дополнением [ч. 5 ст. 2](#) Закона о профсоюзах указанием на возможность создания организационных структур профсоюзов (объединений профсоюзов) в виде обособленного структурного подразделения, наделенного правами юридического лица, и обособленного структурного подразделения, не наделенного правами юридического лица, с одновременным дополнением [Инструкции](#) N 48 положениями, посвященными организационной структуре профсоюза в виде юридического лица, либо путем изменения [Инструкции](#) N 48 в части приведения ее в соответствие с [ч. 5 ст. 2](#) Закона о профсоюзах.

<3> От благотворительного и иного фонда как самостоятельной организационно-правовой формы юридического лица необходимо отличать инвестиционный фонд, который создается в форме акционерного общества для выпуска акций с целью мобилизации денежных средств инвесторов и их вложения от имени фонда в ценные бумаги, а также на банковские счета, вклады и депозиты ([18], п. 4 ст. 14).

<4> О возможности фонда выступать в качестве учредителя (участника) юридических лиц, учредители (участники) которых несут субсидиарную ответственность по их обязательствам, отметим следующее.

[Часть 2 пункта 4](#) Положения N 302 и [ч. 2 п. 2 ст. 118](#) ГК предоставляют фонду право для осуществления предпринимательской деятельности создавать унитарные предприятия,

хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью. Запрет на создание фондом общества с дополнительной ответственностью (участие в нем) может быть обусловлен лишь обязанностью участников такого общества солидарно нести субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, поскольку, за исключением указанного обстоятельства, правовая регламентация общества с дополнительной ответственностью практически тождественна регламентации общества с ограниченной ответственностью, которое, как указано выше, может быть создано фондом ([4], ч. 2 п. 4; [6], п. 3 ст. 94, ч. 2 п. 2 ст. 118; [16], ч. 6 ст. 112).

Установление подобного запрета можно объяснить возложенным на фонд обязательством использовать свое имущество только для целей, определенных его уставом, и, как следствие, необходимостью предотвратить риски его расходования на иные цели (утраты) вследствие погашения фондом неудовлетворенных обществом с дополнительной ответственностью требований кредиторов ([6], ч. 1 п. 2 ст. 118).

Однако в таком случае возникает вопрос о том, вправе ли фонд, несмотря на отсутствие специального запрета, выступать в качестве учредителя (участника) потребительского кооператива (за исключением тех видов потребительского кооператива, учредителями (участниками) которых могут быть только физические лица или коммерческие организации), учреждения, а также ассоциации (союза), так как в соответствии с ГК:

- члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива ([6], ч. 2 п. 4 ст. 116);

- при недостаточности денежных средств, находящихся в распоряжении учреждения, субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества ([6], п. 2 ст. 120);

- члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных уставом ассоциации (союза), при этом в случае выхода члена ассоциации (союза) по своему усмотрению по окончании финансового года такой член несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода, если эти обязательства возникли во время его членства в ассоциации ([6], п. 4 ст. 121, п. 2 ст. 123) (возможность создания фондом полного и коммандитного товариществ, а также производственного кооператива в рамках поставленной проблемы не рассматривается, поскольку перечисленные субъекты не могут быть созданы некоммерческой организацией).

Возможность создания фондом потребительского кооператива необходимо рассматривать с учетом закрепленной в п. 4 ст. 116 ГК обязанности членов потребительского кооператива покрыть возможные образовавшиеся в процессе деятельности убытки путем дополнительных взносов. Исходя из положений п. 4 ст. 116 ГК члены потребительского кооператива несут солидарно субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива ([6], п. 4 ст. 116) [29, с. 33]. В данном случае механизм ответственности, по сути, аналогичен предусмотренному в обществе с дополнительной ответственностью. Следовательно, если единственным основанием для запрета фонду выступать в качестве учредителя (участника) общества с дополнительной ответственностью является обязанность участников солидарно нести субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом, логично предположить, что такой же запрет должен быть установлен и в части возможности создания фондом потребительского кооператива (участия в нем).

Применительно к учреждению можно утверждать, что рассматриваемый вопрос при условии постоянного поддержания достаточности денежных средств на балансе учреждения не возникает,

поскольку учреждение в этом случае будет самостоятельно отвечать по своим обязательствам. Однако в ситуации, когда финансовое положение учреждения ухудшится настолько, что его денежных средств окажется недостаточно для удовлетворения требований контрагентов по сделкам и выполнению иных обязательств, к субсидиарной ответственности в силу прямого указания [п. 2 ст. 120](#) ГК будет привлечен фонд как собственник имущества учреждения.

Анализируя право фонда приобретать статус члена ассоциации (союза), необходимо прежде всего отметить то, что законодательством не определены пределы субсидиарной ответственности членов ассоциации (союза), в то время как в отношении участников общества с дополнительной ответственностью в [п. 21](#) Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденного Декретом Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 N 1 "О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования", присутствует четкое указание на субсидиарную ответственность последних по обязательствам общества в пределах, определяемых уставом, но не менее чем в сумме, эквивалентной 50 базовым величинам ([\[1\], п. 21; \[23\], п. 10](#)) [\[27, с. 1 - 3\]](#). Это означает, что член ассоциации (союза) может нести субсидиарную ответственность в значительно большем объеме по сравнению с участником общества с дополнительной ответственностью.

Еще одним отличием субсидиарной ответственности членов ассоциации (союза) от субсидиарной ответственности участников общества с дополнительной ответственностью является то, что "... белорусский законодатель не предусматривает, что данные лица несут субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) солидарно между собой, но такая ответственность может быть предусмотрена в уставе ассоциации (союза)" ([\[6, ст. 303 - 307\]](#)) [\[28, с. 4\]](#). Таким образом, законодательство не исключает существование ситуации, при которой члены ассоциации (союза) могут солидарно нести субсидиарную ответственность по ее (его) обязательствам своим имуществом на условиях и в порядке, определяемых уставом ассоциации (союза) ([\[6, ст. 303 - 307\]](#)).

Для окончательного ответа на поставленный вопрос обратимся к ряду случаев, в которых в силу прямого указания законодательства фонд может привлекаться к субсидиарной ответственности.

Так, в соответствии с [ч. 2 п. 3 ст. 52](#) ГК, [ч. 2 ст. 11](#) Закона Республики Беларусь от 13.07.2012 N 415-3 "Об экономической несостоятельности (банкротстве)" (далее - Закон о банкротстве) в случае если экономическая несостоятельность (банкротство) должника - юридического лица вызвана собственником его имущества, учредителями (участниками) или иными лицами, в том числе руководителем должника, имеющими право давать обязательные для должника указания либо имеющими возможность иным образом определять его действия, то такие лица при недостаточности имущества должника для расчета с кредиторами солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам должника ([\[6, ч. 2 п. 3 ст. 52; \[7\], ч. 2 ст. 11\]](#)).

Поскольку, как было указано выше, фонду предоставлено право выступать в качестве учредителя (участника) унитарного предприятия, акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью, любое из которых, за исключением унитарного предприятия, основанного на праве оперативного управления, согласно [абз. 9 ст. 1](#) Закона о банкротстве в случае своей неплатежеспособности может быть признано должником, смоделируем ситуацию, когда два фонда для осуществления предпринимательской деятельности создали, например, общество с ограниченной ответственностью, которое в процессе участия в гражданском обороте по каким-либо причинам оказалось неспособным удовлетворить требования кредиторов. Если будет установлен факт наступления экономической несостоятельности (банкротства) этого общества вследствие деятельности фондов как лиц, имеющих право давать обязательные для должника указания и возможность иным образом определять его действия, то такие фонды при недостаточности имущества созданного ими общества для расчетов с кредиторами будут солидарно нести субсидиарную ответственность по обязательствам должника ([\[7\], абз. 9 ст. 1; \[24\], п. 2, 34\]](#)).

В законодательстве определены и другие случаи, когда к субсидиарной ответственности могут быть привлечены:

- поручитель, если законодательством или договором предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя ([6], п. 1 ст. 343);

- гарант - по обязательствам основного должника ([6], п. 1 ст. 349);

- лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, - по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты, если ГК, иными актами законодательства или договором не предусмотрена солидарная ответственность по этому обязательству ([6], п. 2 ст. 557);

- правообладатель - по предъявленным к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору франчайзинга, качеству аналогичных товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) непосредственно правообладателем ([6], п. 1 ст. 910-6; [23], п. 3).

Изложенное позволяет сделать следующий вывод: поскольку законодательство в ряде случаев не исключает возможность привлечения выступающего в том или ином статусе фонда к субсидиарной ответственности и специальные запреты на создание фондом потребительского кооператива, учреждения, ассоциации (союза) не установлены, можно констатировать, что данные юридические лица могут быть созданы фондом при условии использования его имущества для целей, определенных уставом фонда.

<5> Правила, действующие в отношении создания, деятельности, реорганизации и ликвидации фондов, установленные ГК и Положением N 302, не распространяются на фонды, созданные или создаваемые по решению Президента Республики Беларусь, Парламента Республики Беларусь, Совета Министров Республики Беларусь, а также на деятельность таких фондов, если в актах законодательства об их создании не установлено иное ([4], ч. 2 п. 1; [6], ч. 6 п. 1 ст. 118).

<6> Из п. 1 ст. 120 ГК следует, что учреждение может быть создано только субъектом, являющимся собственником имущества, закрепляемого за учреждением. Следовательно, учреждение не может быть создано субъектом права хозяйственного ведения или права оперативного управления, что означает невозможность создания учреждения унитарным предприятием, а также иным учреждением ([6], п. 1 ст. 120) [26, с. 1]. В связи с указанным нельзя не обратить внимание на ч. 2 п. 12 Положения о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации, утвержденного постановлением N 913 (далее - Положение N 913), согласно которой учреждения науки и образования вправе создавать учреждения, использующие результаты интеллектуальной деятельности (обеспечивающие использование этих результатов), принадлежащие этим учреждениям науки и образования, с согласия государственных органов (государственных организаций), в подчинении (ведении) которых находятся (в состав которых входят) учреждения науки и образования ([22], ч. 2 п. 12).

Поскольку п. 1 ст. 120 ГК не содержит указания на возможность создания учреждения субъектами, которые не являются собственниками имущества, закрепляемого впоследствии за учреждением (как это предусмотрено, например, конструкцией п. 1 ст. 114 ГК в отношении унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения), а также не предусматривает возможность установления иного актами законодательства посредством использования соответствующей оговорки, ч. 2 п. 12 Положения N 913 противоречит ГК как акту более высокой юридической силы.

Выявленное противоречие может быть устранено либо путем исключения ч. 2 из п. 12

Положения N 913, либо путем изложения [п. 1 ст. 120](#) ГК в одной из следующих альтернативных редакций:

- "Учреждением признается организация, созданная собственником или иным субъектом гражданского права для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.";

- "Учреждением признается организация, созданная для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично."

<7> Особенности правового положения отдельных видов государственных и иных учреждений определяются законодательством ([\[6\], п. 3 ст. 120](#)].

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. [Положение](#) о государственной регистрации субъектов хозяйствования: утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 N 1 "О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

2. О некоторых мерах по упорядочению деятельности политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений: [Декрет](#) Президента Республики Беларусь, 26 янв. 1999 г., N 2 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

3. [Положение](#) о садоводческом товариществе: утв. Указом Президента Республики Беларусь от 28.01.2008 N 50 "О мерах по упорядочению деятельности садоводческих товариществ" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

4. [Положение](#) о создании, деятельности и ликвидации фондов в Республике Беларусь: утв. Указом Президента Республики Беларусь от 01.07.2005 N 302 "О некоторых мерах по упорядочению деятельности фондов" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

5. Жилищный [кодекс](#) Республики Беларусь от 28.08.2012 N 428-З: принят Палатой представителей 31 мая 2012 г.: одобр. Советом Республики 22 июня 2012 г. // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

6. Гражданский [кодекс](#) Республики Беларусь от 07.12.1998 N 218-З: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Республики 19 нояб. 1998 г. // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

7. Об экономической несостоятельности (банкротстве): [Закон](#) Респ. Беларусь, 13 июля 2012 г., N 415-З // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

8. Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь: [Закон](#) Респ. Беларусь, 30 дек. 2011 г., N 334-З // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

9. О поддержке малого и среднего предпринимательства: [Закон](#) Респ. Беларусь, 1 июля 2010 г., N 148-З // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

10. О республиканских государственно-общественных объединениях: [Закон](#) Респ. Беларусь,

19 июля 2006 г., N 150-3 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

11. О торгово-промышленной палате: [Закон](#) Респ. Беларусь, 16 июня 2003 г., N 208-3 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

12. О совместном домовладении: [Закон](#) Респ. Беларусь, 8 янв. 1998 г., N 135-3 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

13. О политических партиях: [Закон](#) Респ. Беларусь, 5 окт. 1994 г., N 3266-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

14. Об общественных объединениях: [Закон](#) Респ. Беларусь, 4 окт. 1994 г., N 3254-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

15. О свободе совести и религиозных организациях: [Закон](#) Респ. Беларусь, 17 дек. 1992 г., N 2054-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

16. О хозяйственных обществах: [Закон](#) Респ. Беларусь, 9 дек. 1992 г., N 2020-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

17. О профессиональных союзах: [Закон](#) Респ. Беларусь, 22 апр. 1992 г., N 1605-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

18. О ценных бумагах и фондовых биржах: [Закон](#) Респ. Беларусь, 12 марта 1992 г., N 1512-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

19. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: [Закон](#) Респ. Беларусь, 18 фев. 1991 г., N 611-XII // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

20. [Положение](#) об обществах взаимного кредитования субъектов малого и среднего предпринимательства: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 30.12.2010 N 1911 "О мерах по реализации Закона Республики Беларусь "О поддержке малого и среднего предпринимательства" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

21. [Положение](#) о государственной регистрации постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 29.05.2009 N 698 "О государственной регистрации постоянно действующих международных арбитражных (третейских) судов" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

22. [Положение](#) о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь от 23.07.2004 N 913 "О порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации и признании утратившими силу некоторых постановлений Правительства Республики Беларусь" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

23. О некоторых вопросах применения субсидиарной ответственности: [постановление](#) Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, 27 окт. 2006 г., N 11 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

24. О некоторых вопросах практики применения законодательства, регулирующего вопросы экономической несостоятельности (банкротства): [постановление](#) Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, 2 дек. 2005 г., N 30 // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

25. [Инструкция](#) о порядке оформления и рассмотрения документов, связанных с государственной регистрацией профессиональных союзов, а также государственной регистрацией и исключением из журнала государственной регистрации, постановкой на учет и снятием с учета их организационных структур: утв. постановлением Министерства юстиции Респ. Беларусь от 30.08.2005 N 48 "Об утверждении нормативных правовых актов по вопросам оформления и рассмотрения документов, связанных с государственной регистрацией политических партий, профессиональных союзов, иных общественных объединений, их союзов (ассоциаций), а также государственной регистрацией и исключением из журнала государственной регистрации, постановкой на учет и снятием с учета организационных структур профессиональных союзов" // ИБ "КонсультантПлюс: Беларусь" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

26. Федорова, Ю.А. [Правовое положение учреждений](#) по законодательству Республики Беларусь / Ю.А.Федорова // ИБ "КонсультантПлюс: Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

27. Функ, Я.И. [О субсидиарной ответственности](#) членов ассоциации (союза) по ее долгам (комментарий к Закону Республики Беларусь от 09.07.2012 N 388-3 "О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Республики Беларусь и их отдельных положений по вопросам аренды, залога, создания и деятельности финансово-промышленных групп") (часть 1) / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс: Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

28. Функ, Я.И. [О субсидиарной ответственности](#) членов ассоциации (союза) по ее долгам (комментарий к Закону Республики Беларусь от 09.07.2012 N 388-3 "О внесении дополнений и изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Республики Беларусь и их отдельных положений по вопросам аренды, залога, создания и деятельности финансово-промышленных групп") (часть 4) / Я.И.Функ // ИБ "КонсультантПлюс: Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.

29. Чигир, В.Ф. [Юридические лица](#) / В.Ф.Чигир // ИБ "КонсультантПлюс: Комментарии Законодательства Белорусский Выпуск" [Электронный ресурс]. - Минск, 2014.
