

ОТЧЕТ

*МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЙ КОНФЕРЕНЦИИ
«ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ЗАЩИТЫ ПРАВ
ФИЗИЧЕСКИХ И ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ», ПОСВЯЩЕННОЙ 90-ЛЕТИЮ
ДОКТОРА ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК, ПРОФЕССОРА, ЗАСЛУЖЕННОГО
ЮРИСТА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ ЧИГИРА ВАСИЛИЯ ФЁДОРОВИЧА*

4-5 ноября 2014 года, г. Минск.

Конференция была организована совместно юридическим факультетом Белорусского государственного университета, Институтом переподготовки и повышения квалификации судей, работников прокуратуры, судов и учреждений юстиции Белорусского государственного университета, Национальным центром законодательства и правовых исследований Республики Беларусь, Общественным объединением «Белорусский республиканский союз юристов». В конференции приняли участие представители заинтересованных государственных органов Республики Беларусь, учреждений высшего образования и научных организаций Республики Беларусь и зарубежных стран.

По результатам представленных докладов и состоявшихся научных дискуссий в 5 секциях: Секция 1 – «Общие вопросы осуществления и защиты прав физических и юридических лиц», Секция 2 – «Унификация и гармонизация законодательства в сфере осуществления и защиты гражданских прав физических и юридических лиц», Секция 3 – «Осуществление и защита прав физических и юридических лиц в области финансовых и хозяйственных отношений», Секция 4 – «Механизмы обеспечения осуществления и защиты трудовых и социальных прав», Секция 5 – «Судебные, административные и альтернативные формы защиты прав физических и юридических лиц», участники конференции сформулировали следующие основные выводы и рекомендации.

1. Анализ общих вопросов правового регулирования осуществления и защиты прав физических и юридических лиц позволил сформулировать в качестве основных рекомендаций. Необходимость:

1.1 Обеспечения верховенства конституционных положений посредством обеспечения соблюдения иерархии нормативных актов с целью стабилизации правового регулирования гражданского и иных отраслей материального права, кодификация которых в целом завершена.

1.2 Стимулировать переход от отраслевой к комплексной кодификации, которая позволит унифицировать механизмы правового регулирования в сферах публичного и частного права, а при необходимости перейти от диспозитивного к императивному методу регулирования и наоборот.

2. Анализ проблем унификации и гармонизации законодательства в сфере осуществления и защиты гражданских прав физических и юридических лиц позволил выявить ряд проблемных вопросов и сформулировать методы их разрешения:

2.1 При гармонизации частного права необходимо исходить из общих фундаментальных принципов, которые должны наполняться единым (одинаковым) содержанием, что может происходить как при установлении (закреплении) конкретных норм, так и при единообразном разрешении тех практических ситуаций, которое основывается только на легализованных принципах права. Неотъемлемым компонентом методологического подхода должна стать ориентированность на решение прикладных задач.

2.2 В ходе работы конференции серьезное внимание уделено институту юридического лица. Опыт государств – членов СНГ свидетельствует о том, что имея в целом изначально схожие экономические условия и нормативную базу, основанную на Модельном ГК, национальные законодательства все более расходятся в подходах к вопросу о системе юридических лиц и ее наполнении, что не соответствует общему стремлению, в том числе в рамках общемировых тенденций, к унификации законодательства. В связи с этим обоснована необходимость реформирования института юридического лица. Поставлен вопрос о целесообразности:

- закрепления в ГК категории «корпорация» как общей формы коллективных образований,
- расширения предмета гражданско-правового регулирования посредством включения в него в качестве самостоятельной категории корпоративных отношений,
- пересмотра имеющего место подхода к формированию перечней организационно-правовых форм коммерческих и некоммерческих организаций.

Доказано, что преобразование колхозов в хозяйственные общества с возникновением в них долей в уставном фонде (акций), принадлежащих

административно-территориальным единицам Республики Беларусь, не будет противоречить существу действительных отношений и сути экономической логики событий.

2.3 По вопросу участия государства в управлении хозяйственными обществами предложено закрепить определение владельческого надзора с учетом принципа исключительности и ограниченности его использования. Под владельческим надзором следует понимать специальные права государства, дающие возможность влиять на процесс принятия решений в акционерном обществе по установленному кругу вопросов независимо от принадлежности контрольного пакета акций.

2.4 Предложен новый концептуальный подход к определению правовой природы денежного долга, позволяющий обеспечить унификацию законодательства при регулировании денежных обязательств.

2.5 В рамках дискуссий об унификации и гармонизации законодательства в сфере осуществления прав субъектов гражданского права, в том числе в рамках интеграционных объединений, особое внимание уделено проблемам развития договорного права и в частности договоров об оказании услуг, в том числе потребителям в различных сферах. Обращено внимание на необходимость выработки единых подходов к вопросу о несовершенных сделках (незаключенных договорах), классификации недействительных сделок и оснований их недействительности.

2.6 Обоснован вывод о необходимости модернизации коллизионного регулирования на региональном уровне с целью обеспечения одновременно единообразной, качественной и соответствующей современным реалиям регламентации трансграничных частноправовых отношений.

2.7 Выявлены тенденции развития защиты гражданских прав. Рекомендовано повысить, во-первых, роль самозащиты как способа защиты, в частности, оперативных санкций, и роль нотариата и третейских судов; во-вторых, при применении гражданско-правовых санкций, в том числе гражданско-правовой ответственности, повысить значение компенсационной функции гражданского права.

2.8 Представлен доктринальный подход к разграничению таких категорий, как освобождение от гражданско-правовой ответственности и ее исключение.

2.9 Установлено отсутствие единообразного правового регулирования в вопросе об иммунитете государства как участника гражданских отношений, которое оказывает негативное влияние на возможность и эффективность защиты прав частных субъектов. Предложено унифицировать подходы к вопросу государственного иммунитета в гражданском, гражданско-процессуальном и хозяйственно-процессуальном законодательстве.

2.10 Обоснованы тенденции развития законодательства об охране коммерческой тайны как особого режима информации и соотношение с правилами об охране объектов интеллектуальной собственности.

3. Анализ осуществления защиты прав в области финансовых и хозяйственных отношений позволил сформулировать предложения по применению и совершенствованию законодательства.

3.1 Отмечена целесообразность применения концептуально новых подходов в сфере правового регулирования трансграничных налоговых отношений с целью привлечения иностранных инвестиций. Предложено включать в двусторонние налоговые соглашения в отношении налогов на доходы и имущество нормы о взаимной налоговой льготе, заключающиеся в признании государством резидентства инвестора его дохода полностью обложенным налогом у источника его выплаты. Это позволит избежать негативной ситуации нивелирования налоговых льгот при репатриации дохода в государство резидентства инвестора. Вторым положительным результатом станет противодействие уклонению от налогообложения с использованием низконалоговых юрисдикций.

3.2 С целью более полного учета фискальных интересов Республики Беларусь как государства-источника доходов обоснована необходимость перейти к рекомендованному Организацией Объединенных Наций для развивающихся стран порядку устранения двойного налогообложения доходов, для чего отказаться от существенного снижения ставок налогов, взимаемых у источника выплаты доходов, и расширить понятие постоянного представительства за счет новых видов экономической активности нерезидентов (в настоящее время применяется модель, рекомендованная Организацией экономического сотрудничества и развития для развитых стран).

3.3 Обосновано, что стремительное развитие международных экономических отношений предполагает дальнейшее совершенствование налогообложения международных операций в рамках экономических

интеграционных образований. Современными тенденциями в этой сфере в русле реализации закрепленной ст. 71 Договора о Евразийском экономическом союзе цели – гармонизация законодательства в отношении налогов для свободного перемещения товаров, работ и услуг – являются: а) разработка мер, направленных на борьбу с агрессивным налоговым планированием; б) введение ограничений в отношении искажения налоговой базы, в) изменение действующих налоговых соглашений в отношении доходов и капитала в аспекте расширения налоговой базы государств, принимающих инвестиции.

3.4 Поддержана инициатива о постепенном уравнивании налоговой нагрузки и необходимости выработки единых подходов к пониманию и регулированию применения методов налоговой оптимизации в ЕАЭС. Определены первостепенные задачи, имеющие особую актуальность в данной области: разработка эффективных механизмов, направленных на обеспечение большей прозрачности при сделках в юрисдикциях со льготным налогообложением; расширение механизмов обмена информацией по вопросам льготного налогообложения; разработка методологии сбора и анализа данных по проблеме размывания налоговой базы; внедрение механизмов предварительных налоговых заключений/разъяснений; внедрение практики консолидированной налоговой отчетности групп компаний.

3.5 Подчеркнута эффективность судебного способа защиты прав участников налоговых отношений с учетом независимости, объективности суда, возможности принятия судом мер по обеспечению исковых требований; при этом отмечено, что, несмотря на нормативное закрепление возможности обжалования актов и действий (бездействия) налоговых органов в административном порядке, анализ практики показывает, что большая часть споров становится предметом разрешения судебных органов; процент удовлетворения требований в судебном порядке гораздо выше, чем в административном.

4. Анализ механизмов обеспечения осуществления и защиты трудовых и социальных прав выявил следующие проблемы в области трудовых и социальных правоотношений, которые нуждаются в законодательном разрешении:

4.1. Договор о создании Евразийского экономического союза (ЕАЭС), заключенный 29 мая 2014 г. между Республикой Казахстан, Республикой

Беларусь и Российской Федерацией, с 1 января 2015 г. вступает в силу и с этого же периода прекращает свое существование Евразийское экономическое сообщество (ЕврАзЭС). Евразийская интеграция обуславливает необходимость гармонизации трудового и социального законодательства стран-участниц ЕАЭС. Термин «гармонизация» не раскрывается в юридическом понятийном аппарате и может обозначать разные явления: унификацию; создание общего экономического пространства и общего рынка труда. Для эффективной работы в указанном направлении необходимо закрепить дефиницию понятия «гармонизация». В частности, в акте, аналогичном Рекомендациям по гармонизации трудового законодательства государств-членов ЕврАзЭС, одобренным постановлением Межпарламентской Ассамблеи ЕврАзЭС от 13 мая 2009 г. № 10-13, с указанием способов гармонизации трудового законодательства стран-участниц ЕАЭС.

Наиболее серьезные социальные проблемы в рамках функционирования ЕАЭС могут возникнуть в связи с миграционными процессами, в том числе перемещением рабочей силы. В соглашениях о трудящихся-мигрантах, в том числе и в Соглашении о правовом статусе трудящихся-мигрантов и членов их семей, подписанном в Санкт-Петербурге 19 ноября 2010 г., определено, что социальное обеспечение (социальное страхование), кроме пенсионного, трудящихся-мигрантов осуществляется в соответствии с законодательством государств трудоустройства. Следовательно, пенсии выплачиваются лишь в стране постоянного проживания. Устранение регистрационных барьеров и упрощение разрешительных процедур в трудовой миграции между странами ЕАЭС является важным направлением в регулировании миграционных процессов, но не может в полной мере обеспечить социальные гарантии для мигрантов. Пенсионные правовые системы, как стран-реципиентов и стран-доноров, так и самих стран реципиентов, отличаются кардинальным образом. Необходима гармонизация социальных правовых систем, в том числе пенсионных. В этой связи возникает необходимость проведения новых национальных социальных реформ, в том числе в Республике Беларусь.

4.2. Актуальны вопросы защиты прав работников в случаях, когда трудовые отношения оформляются нанимателем гражданско-правовыми договорами, связанными с применением труда, либо находятся в сфере нелегитимизированного рынка труда. В России такой рынок составляет более 40% трудоспособного населения. Одной из дополнительных гарантий защиты прав работников в таких случаях может явиться норма-запрет на

заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения, которую целесообразно включить в раздел II «Общие правила регулирования индивидуальных трудовых и связанных с ними отношений» ТК Республики Беларусь. Нуждаются в трудовом регулировании отношения по так называемому заемному труду, который фактически получает распространение и в Республике Беларусь.

4.3. Нуждается в совершенствовании система социального партнёрства, в том числе в Республике Беларусь. В схеме «работники-наниматели-государство» работники, как правило, оказываются в меньшинстве, поскольку экономические интересы нанимателей и государства в большинстве случаев совпадают. Возможным путем мог бы стать постепенный переход к более широкому внедрению принципа бипартизма. Нуждается в глубокой теоретической проработке и последующем закреплении международно-правовой механизм защиты прав работников от нарушений их коллективных трудовых прав со стороны транснациональных корпораций.

4.4. Исследования теоретических и прикладных проблем рассмотрения и разрешения индивидуальных и коллективных трудовых споров выявляют необходимость комплексного регулирования наряду с судебным порядком защиты прав альтернативных форм разрешения споров посредством внесудебных процедур. К внесудебным процедурам урегулирования трудовых споров относится разрешение индивидуального трудового спора в КТС. Данный орган не относится к примирительным процедурам, так как при разрешении спора не в полной мере реализуются принципы добровольности, свободы волеизъявления и компромиссов, присущие альтернативному разрешению споров. Система разрешения индивидуальных трудовых споров, предусмотренная ТК Республики Беларусь, ограничивает возможности сторон по обращению к примирительным процедурам. Представляется необходимым закрепить в законодательстве возможности создания КТС и органов примирения из представителей не только профсоюза, но и иных представительных органов работников; приостановления сроков для обращения в КТС и суд на период проведения примирительных процедур, в том числе непосредственных переговоров между сторонами индивидуального трудового спора, ограничив суммарно максимальную продолжительность всех примирительных процедур.

Защита прав и интересов в судебных органах по делам об увольнении требует изменения общих подходов гражданского процессуального

законодательства к распорядительным действиям истцов с учетом специфики трудовых отношений и разработки специальных норм гражданского процессуального законодательства по трудовым спорам.

4.5. Не утрачивает своей актуальности проблема соотношения норм ТК и коллизирующего с ним законодательства о контрактах, в том числе в связи с расширением оснований дифференциации для возможности заключения срочного трудового договора без требований к условиям и характеру выполняемой работы (с лицами, принимаемыми на работу к индивидуальному предпринимателю, а также в микроорганизацию) в соответствии с Законом Республики Беларусь от 8 января 2014 г. № 131-З «О внесении изменений и дополнений в Трудовой кодекс Республики Беларусь». В частности, нуждается в урегулировании проблема соотношения срочных трудовых договоров, заключаемых для выполнения постоянной работы, и трудовых контрактов. Защита прав работников, работающих по таким срочным трудовым договорам, должна быть обеспечена дополнительными правовыми гарантиями.

5. Анализ использования судебных, административных и альтернативных форм защиты прав физических и юридических лиц позволил констатировать существующие проблемы и способы их законодательного разрешения.

5.1 Наличие в законодательстве правового регулирования классических форм защиты цивилистических прав и свобод в виде законодательства о гражданском и хозяйственном судопроизводстве, о нотариате, о третейском судопроизводстве, медиации не создает согласованного механизма их взаимодействия, так как все это законодательство необходимо гармонизировать с учетом новелл судоустройства, организации органов принудительного исполнения, статусов нотариусов и других правоприменителей.

5.2 Первоочередной задачей является унификация гражданского и хозяйственного судопроизводства посредством его совершенствования и с учетом новелл законодательства о нотариальной деятельности, третейском судопроизводстве и медиации.

5.3 При осуществлении унификации законодательства об исполнительном производстве необходимо обеспечить взаимодействие судов и службы принудительного исполнения по защите права.

5.4 Обновление законодательства о нотариальной деятельности по модели латинского нотариата должно учитывать возможность реализации нотариусами как охранительных функций, так и функции медиатора, третейского судьи.

5.5 Допустимо дальнейшее расширение компетенции исполнительных органов по установлению юридических фактов, регистрации (охране) бесспорных прав при обеспечении судебной проверки правомерности их деятельности.

5.6 Обоснована необходимость унифицировать формы реализации примирительных процедур в гражданском и хозяйственном судопроизводстве, обеспечить их применение судебными исполнителями.

5.7 Необходимым условием обеспечения эффективности использования действующих форм и способов защиты права является оперативное и одновременное изменение правил использования судебных, административных и альтернативных форм при внесении изменений в соответствующее законодательство, а также в законодательство о судостроительстве.

5.8 Комплексность и гармоничность всех форм защиты права обеспечивается доступностью права на юридическую помощь. В связи с этим предложено организационно и нормативно обеспечить в рамках обновленного законодательства об адвокатуре доступность квалифицированной юридической помощи гражданам и юридическим лицам.

Председатель оргкомитета,
зав.кафедрой гражданского процесса
и трудового права юридического факультета
Белорусского государственного университета,
к.ю.н., доцент

И.Н. Колядко