Реализация наследственных прав на предприятие как имущественный комплекс

**ПЛАН**

1. Общие вопросы принятия предприятия по наследству

2. Проблемы сохранения предприятия как единого

комплекса, используемого для осуществления

предпринимательской деятельности

2.1. Законодательство зарубежных стран о необходимости

сохранения целостности предприятия при наследовании

2.2. Соотношение частного и публичного интереса

в нормах, регулирующих наследственные отношения

2.3. Сохранение использования предприятия

по целевому назначению

2.4. Наследование предприятия как единого целого

3. Меры по охране предприятия как

Имущественного комплекса и управление им

1. Общие вопросы принятия предприятия по наследству

Согласно ст. 1113 ГК РФ, наследство открывается со смертью гражданина. Под открытием наследства понимается возникновение наследственных отношений, обусловленное наличием определенного установленного законом юридического факта, с которым закон связывает возникновение указанных отношений . Таким юридическим фактом является смерть гражданина. К смерти приравнивается объявление в установленном порядке гражданина умершим.

Согласно п. 1 ст. 1114 ГК РФ, временем открытия наследства признается день смерти гражданина, а при объявлении его умершим - день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. Со временем открытия наследства связано определение следующего:

- круг наследников, призываемых к наследству;

- состав наследства;

- сроки на принятие наследства или отказа от него;

- сроки на предъявление претензий кредиторами;

- момент возникновения права наследников на наследство;

- срок для выдачи свидетельства о праве на наследство;

- законодательство, которым следует руководствоваться (к наследованию применяется законодательство, действовавшее на момент открытия наследства, если иное не предусмотрено законом).

Для определения времени открытия наследства имеет значение только день, а не час смерти наследодателя. Поэтому в случае одновременной смерти наследодателей, связанных между собой родственными, брачными и иными отношениями, оформление наследственных прав должно производиться раздельно по линии каждого наследодателя. Следует отметить, что в юридической литературе справедливо критиковалось правило, согласно которому между лицами, умершими в пределах одних календарных суток, наследственное правопреемство не возникает . Применение данного правила, по мнению М.Ю. Барщевского, приводило к ограничению правоспособности граждан, поскольку из буквального прочтения ст. 530 ГК РСФСР следует, что она полностью соответствует ст. 17 ГК РФ, т.е. "гражданская правоспособность лица дает ему возможность стать наследником, если оно находится в живых к моменту (мгновению, часу и минуте) смерти наследодателя... и только в том случае, если нет возможности достоверно установить последовательность смерти лиц, скончавшихся в один день, их следует признавать умершими одновременно" . Однако ч. 3 ГК РФ снимает все споры, относящиеся к определению времени смерти наследодателя, поскольку, согласно п. 1 ст. 1116 ГК РФ, наследниками могут быть лица, находящиеся в живых в день смерти наследодателя, а не в момент его смерти, как это было установлено ст. 530 ГК РСФСР.

С введением ч. 3 ГК РФ число наследников, имеющих право наследования по закону, увеличилось. Все наследники по закону распределены на восемь очередей, при этом наследники каждой последующей очереди наследуют по закону, если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства (п. 1 ст. 1141 ГК РФ). Увеличение числа наследников по закону можно расценивать как положительный факт, поскольку данное нововведение способствует прежде всего переходу предприятия к родственникам наследодателя, а также сохранению, по возможности, предприятия в частной собственности. Предприятие как имущественный комплекс не будет переходить к государству, как выморочное имущество, а может быть принято наследниками тех очередей, которые по ГК РСФСР от 10 - 11 июня 1964 г. не имели права наследовать по закону.

Следует отметить, что при оформлении наследственных прав на предприятие у дальних кровных родственников наследодателя могут возникнуть сложности в части представления доказательств родства.

Так, например, если к наследованию призвана тетя наследодателя, то нотариусу для подтверждения родства как минимум необходимо представить следующие документы: свидетельство о рождении наследодателя, свидетельство о рождении родителя, свидетельство о рождении тети; если кто-либо из них менял фамилию по различным основаниям, - другие документы, в которых отражены эти изменения.

Необходимо иметь в виду, что все документы должны быть в наличии и в надлежащем состоянии. Несмотря на эти сложности, данное нововведение расширяет возможность сохранения дальнейшего использования предприятия для осуществления предпринимательской деятельности родственниками наследодателя.

Наследовать предприятие как имущественный комплекс имеют право следующие субъекты гражданского права: гражданин, юридическое лицо, Российская Федерация. Причем необходимо иметь в виду, что юридические лица могут быть наследниками только при наследовании по завещанию. Российская Федерация является наследником по закону только выморочного имущества, т.е. имущества, на которое не претендуют наследники по причинам, указанным в ст. 1151 ГК РФ.

В наследственном праве не существует каких-либо ограничений права гражданина стать наследником в зависимости от пола, возраста, состояния физического или душевного здоровья, расы, национальности, вероисповедания; не требуется и наступления дееспособности наследника. Согласно ч. 1 п. 1 ст. 1116 ГК РФ, к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.

Необходимые юридические действия вместо недееспособного гражданина (в силу возраста, душевной болезни и т.д.) совершают его законные представители (родители, опекуны), которые действуют без доверенности (ч. 3 п. 1 ст. 1153, п. 3 ст. 1159 ГК РФ).

Призванный к наследованию наследник может принять наследство путем подачи нотариусу или уполномоченному должностному лицу по месту открытия наследства либо заявления о принятии наследства, либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК РФ). Наследство может быть принято путем фактического вступления во владение или управление наследственным имуществом. Под фактическим принятием наследства, согласно п. 2 ст. 1153 ГК РФ, следует понимать совершение наследником действий, свидетельствующих о принятии наследства, в частности, если наследник:

- вступил во владение или управление наследственным имуществом;

- принял меры к сохранению имущества, к защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

- произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;

- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Согласно п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 1991 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании", к фактическому принятию наследства относятся поддержание наследственного имущества в надлежащем состоянии, уплата налогов, страховых взносов и других платежей.

В соответствии со ст. 1154 ГК РФ наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства либо отстранения наследника, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования. Лица, для которых право наследования возникает лишь вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания срока на принятие наследства.

Исходя из смысла п. 4 ст. 1152 ГК РФ, в случае принятия наследства, предприятие признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на предприятие как имущественный комплекс. В случае если предприятие, при наследовании по закону, переходит к двум или нескольким наследникам, оно поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность (ч. 1 ст. 1164 ГК РФ).

2. Проблемы сохранения предприятия как единого

комплекса, используемого для осуществления

предпринимательской деятельности

При наследовании по закону, если наследников несколько, возникают вопросы, касающиеся перехода предприятия как общественно значимого имущества, которые следует решить в соответствии с целесообразностью его раздела. С юридической точки зрения предприятие - это установленный законом неделимый объект гражданско-правовых отношений. Его неделимость заключается в распространении единого правового режима на все имущество, входящее в его состав. При наследовании имущества предприятия по частям практически невозможно частично передать фирму, клиентелу, репутацию и т.п. При наследовании в целом помимо возможности передать в полном объеме нематериальные объекты предприятия сохраняются производственное или торговое дело, рабочие места для занятых на предприятии людей. В этой связи представляет интерес вывод Д.И. Мейера о наследовании предприятия как нераздельного имущества. Указывая на то обстоятельство, что фабрика, завод, лавка подлежат "единому праву: отчуждается и приобретается такое имущество как единое целое" , автор отмечает, что при наследовании данное имущество разделу не подлежит. Поэтому, например, фабрика "или предоставляется которому-либо из наследников, или относительно ее сонаследники сохраняют общее право собственности" .

Поэтому наследование предприятия в целом предпочтительнее с публично-правовой точки зрения. Согласно дореволюционному законодательству России, в случае, если в состав наследства входило "одно токмо нераздробляемое имение, тогда право ко владению оным принадлежит старшему сыну, а буде он не в состоянии заплатить другим их части или не намерен брать нераздробляемого имения, то позволяется другому младшему принять оное и учинить между наследниками денежныя выдачи за причитающиеся им части" . Указанная норма исходила прежде всего из семейного уклада жизни общества, где дети, как правило, продолжали дело отца. В настоящее время традиции изменились, что предопределяет установление более сложных условий для обеспечения сохранения целостности предприятия (публичный интерес).

Цель особого нормирования наследования состоит в охране предприятия как средства производства, имеющего важное значение для всего общества. Осуществляя эту цель, нормы о наследовании должны стремиться, в частности, к достижению следующих результатов:

1) противодействие перехода предприятия по частям, в том числе перехода отдельных прав и обязанностей, составляющих предприятие;

2) обеспечение его перехода в порядке наследования в руки лиц, способных гарантировать надлежащий уровень использования предприятия в соответствии с его целевым назначением.

2.1. Законодательство зарубежных стран о необходимости

сохранения целостности предприятия при наследовании

Несмотря на то что действующее законодательство допускает раздел предприятия по самым разным основаниям, все же при разделе наследства, в состав которого входит предприятие, желательно, чтобы предприятие не делилось на части, тем более не прекращалось путем расчленения на составляющие его элементы, а сохранялось как единое целое, неделимое имущественное образование.

Во многих западных странах неделимость в юридическом отношении предприятий исключает их делимость при наследовании .

В этой связи представляется интересным обратиться к опыту стран с развитой экономикой и устоявшимися традициями. Рассмотрим одну из новейших кодификаций гражданского права - Гражданский кодекс Квебека, провинции Канады (далее - ГКК), принятый 4 июня 1991 г. и вступивший в силу 1 января 1994 г. , который уделяет значительное внимание вопросу, касающемуся преимущественного права наследников на определенные виды наследственного имущества.

Согласно ст. 855 ГКК, наследник получает свою долю наследства в натуре, при этом он может потребовать, чтобы ему было представлено определенное имущество из состава наследства или определенная доля наследства в преимущественном порядке. Преимущественное право на получение предприятия или доли в капитале, акций и других ценных бумаг, связанных с предприятием, предоставляется наследнику, активно участвовавшему в эксплуатации предприятия на момент смерти наследодателя (ст. 858 ГКК). В случае если несколько наследников осуществляют одно и то же преимущественное право или имеется спор по требованию о предоставлении предприятия или связанных с ним ценных бумаг, спор разрешается судом (ст. 859 ГКК).

Публичное вмешательство в "процесс осуществления частных прав" при разрешении наследственных споров проявляется в том, что все обстоятельства спора "подлежат оценке в рамках судебного исследования" , при этом в расчет принимаются, среди прочего, существующие интересы, основания преимущества каждого из наследников либо степень его участия в эксплуатации предприятия.

Важно также отметить, что ст. 852 ГКК предусматривает рекомендации, согласно которым при разделе наследства следует избегать дробления недвижимости и деления предприятия. Неравенство стоимости долей в результате распределения между наследниками нераздельного имущества, входящего в состав наследства, компенсируется путем выплаты денежной суммы другим наследникам, не получившим это имущество или право на него в результате деления.

Рассмотрим, по каким критериям происходит раздел предприятия по законодательству Японии. Согласно японской доктрине, раздел наследства, существовавшего в виде единого предприятия, уменьшил бы его ценность и был бы невыгоден не только наследникам, но и обществу в целом. Поэтому, согласно ст. 906 Гражданского кодекса Японии, "раздел наследственного имущества должен проводиться с учетом вида и характера вещей или прав, относящихся к наследственному имуществу, рода занятий каждого наследника и иных обстоятельств". С учетом этого предприятие должно переходить к одному из сонаследников, который одновременно принимает на себя обязательство перед остальными сонаследниками возместить каждому соответствующую наследственную долю .

Законодательство и судебная практика зарубежных государств, в большей или меньшей степени признавая самостоятельность предприятий, рассматривают его "как единый объект, могущий при известных условиях в целом переходить от одного лица к другому как в порядке отчуждения, так и по наследству" . Так, согласно § 25 и 26 Германского торгового уложения, лицо, приобретшее предприятие и продолжающее его под прежней фирмой, отвечает по обязательствам прежнего владельца предприятия, возникшим при ведении дела, и, в свою очередь, к нему переходят требования к дебиторам предприятия. Другими словами, предприятие переходит на "ходу" как целое со всем активом и пассивом.

Представляется обоснованным мнение Ю.С. Поварова, что "в современных условиях следует использовать выработанный германской судебной практикой принцип, согласно которому отчуждение предприятия предполагает переход всех его частей, которые нужны для продолжения торгового дела и сохранения конкретного характера данного предприятия" .

В законодательстве зарубежных стран наибольшее ограничение при наследовании наблюдается в отношении сельскохозяйственных земельных участков и предприятий. Ограничения связаны с техническими особенностями и потребностями сельского хозяйства в современных условиях. Это выражается в нормах, предписывающих недопущение или ограничение деления сельскохозяйственных земельных участков и предприятий между наследниками; устранение наследников, не располагающих достаточными материальными средствами или кредитом для ведения хозяйства на должном высоком уровне, а также наследников, которые не имеют опыта работы на сельскохозяйственном предприятии, и тех, кто по старости, болезни или по каким-то иным причинам не может обеспечить высокопроизводительное ведение хозяйства; отказ в возмещении устраненным таким образом наследникам или уменьшение размера этого возмещения и такой способ его выплаты (например, в рассрочку), который не подрывал бы экономическую жизнеспособность унаследованного предприятия, и т.д. .

2.2. Соотношение частного и публичного интереса

в нормах, регулирующих наследственные отношения

Нормы, регулирующие наследственные отношения, имеют как частный правовой характер, так и публичный, защищая частные и публичные интересы. Вместе с тем учет публичных интересов в частноправовых нормах, регулирующих наследственные отношения, является важным и актуальным в условиях формирования новых рыночных отношений. Среди проблем, которые необходимо решить обществу, наиболее важной является проблема гражданско-правового регулирования соотношения публичных и частных интересов .

По мнению С. Зинченко, С. Корх, вопрос об установлении гармоничного сочетания публичного и частного интересов и закрепления их в праве актуален сейчас как никогда раньше. Эйфория частнособственнической предпринимательской деятельности привела к тому, что цементирующее публичное начало было забыто. Субъекты предпринимательской деятельности, реализуя экономическую свободу, нередко забывают о том, что кроме них есть еще и общество, где только и возможно вести эту деятельность. Государство в такой ситуации должно четко определить свое место и роль в этом процессе, поскольку не учтенный в должной мере публичный интерес неизбежно ведет к деградации частного интереса .

Наследование, как и любой другой сложный социальный феномен, выполняет как частные, так и "общественно-полезные функции, обеспечивая в обществе необходимую устойчивость и преемственность" . Публичный интерес как олицетворение государством интереса общества возникает только тогда, когда появляется частный интерес .

Острее всего публичные и частные интересы сталкиваются в сфере предпринимательской деятельности.

2.3. Сохранение использования предприятия

по целевому назначению

Одним из новых объектов гражданского права, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, является предприятие как имущественный комплекс. Значение такого сложного объекта прав, в состав которого входят различные права и обязанности, для предпринимателя, а также для общества в целом очень велико. Учитывая трудности, возникающие в использовании, распоряжении и управлении предприятием при наследовании по закону, возникает проблема сохранения предприятия на "ходу".

Эта проблема должна решаться путем ограничения использования предприятия только его прямым целевым назначением, т.е. для извлечения прибыли . Раскрывая правомочие пользования как элемент содержания субъективного права собственности, В.П. Павлов отмечает, что, "определяя объем фактических действий по пользованию, законодатель ограничивает действия по пользованию наиболее ценным имуществом только прямым назначением этого имущества" . Так, предприятие как имущественный комплекс используется только для предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 132 ГК РФ), земли сельскохозяйственного назначения - только для производства сельхозпродуктов (п. 2 ст. 260 ГК РФ), жилые помещения - только для проживания граждан (п. 2 ст. 288 ГК РФ) и т.д.

Правомочия собственника зависят от того, как его статус устанавливается законодательством. Поскольку, согласно п. 1 ст. 132 ГК РФ, предприятие как имущественный комплекс должно быть использовано для осуществления предпринимательской деятельности, для того чтобы пользоваться предприятием, наследнику необходимо зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Таким образом, гражданин, получивший право собственности на предприятие путем наследования по закону, будет ограничен в его использовании, пока не приобретет статус предпринимателя.

Социальная и экономическая функции предприятия в обществе. Производственная деятельность предприятия ведется в интересах всего общества . Заинтересованность государства и общества в целом проявляется в том, что при нормальном использовании предприятия на производстве будут работать люди и получать материальную компенсацию от своего труда: так решаются проблемы безработицы, обеспечение членов семьи. От прибыли, полученной от использования предприятия как имущественного комплекса, предприниматель или коммерческая организация отчисляют налоги и обязательные платежи, поступающие в бюджет, Пенсионный фонд, Фонд обязательного медицинского страхования и другие небюджетные фонды. С помощью этих поступлений государство решает многочисленные проблемы, стоящие перед ним, в том числе в части, касающейся повышения уровня жизни населения и обеспечения нормального прожиточного минимума социально не защищенных групп населения, безопасности и др.

В истории русского права имеются примеры ограничения права собственности на предприятия в случае их нерационального использования. Так, по указу Петра I от 1704 г. частные заводы, фабрики и мануфактуры изымались у собственников и поступали в казну в случае обнаружения их "запущения".

Исходя из этого, можно заключить, что надлежащее использование предприятия как имущественного комплекса приносит пользу всему обществу. Как справедливо отмечал А.Н. Радищев, "иметь вещь только для того, чтобы ее иметь, не распоряжаясь ею, не делая из нее употребления, не имея от нее пользы, есть право ничего не значащее" .

Из сказанного выше следует, что государство не заинтересовано в том, чтобы при наследовании по закону предприятие прекратило свое существование и не использовалось в предпринимательской деятельности. В этой связи следует положительно отметить ряд норм ч. 3 ГК РФ, позволяющих решить данную проблему.

Задача законодательства, направленная на сохранение целостности предприятия как неделимого имущества и использование его по назначению, наследниками решается путем применения правила о преимущественном праве наследника на получение предприятия в счет своей наследственной доли. Это правило предусмотрено ст. 1168 ГК РФ, в которой говорится о преимущественном праве на неделимую вещь при разделе наследства, а также ст. 1178 ГК РФ, в которой предусмотрено преимущественное право с целью сохранения предприятия для использования по целевому назначению.

Согласно п. 1 ст. 1168 ГК РФ, если наследуется часть предприятия, то право на получение в счет своей наследственной доли имеет наследник, обладавший совместно с наследодателем правом общей собственности на предприятие. Это преимущество при разделе наследства наследник имеет перед иными наследниками по закону, которые ранее не являлись участниками общей собственности, независимо от того, пользовались они этим предприятием или нет.

Исходя из смысла п. 2 ст. 1168 ГК РФ, если среди наследников отсутствуют лица, являвшиеся ранее участниками общей собственности на предприятие, то преимущественное право перед иными наследниками на получение предприятия в счет своей наследственной доли имеет наследник, постоянно пользовавшийся предприятием. К этим лицам можно отнести арендатора, управляющего по договору доверительного управления и т.п.

Согласно ч. 1 ст. 1178 ГК РФ, наследник, который на момент открытия наследства зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение предприятия в счет своей наследственной доли входящего в состав наследства. Исходя из логики норм ч. 3 ГК РФ, данное правило применяется, если среди наследников отсутствуют лица, указанные в п. 1 и п. 2 ст. 1168 ГК РФ. Включение в ч. 3 ГК РФ данной нормы следует признать положительным моментом. Поскольку предприятие как имущественный комплекс должно использоваться в предпринимательской деятельности, то и лицо, обладающее правом ведения предпринимательской деятельности (предприниматель), при прочих равных условиях, имеет определенные преимущества перед иными наследниками по закону . Важно отметить, что данное правило отсутствовало в ранее опубликованных проектах ч. 3 ГК РФ . Следует обратить внимание на то, что законодатель указал наследника, являющегося индивидуальным предпринимателем, в качестве лица, обладающего навыками предпринимательской деятельности.

Преимущество предпринимателя перед иными наследниками (при прочих равных условиях) при наследовании по закону предприятия, используемого в предпринимательской деятельности, можно объяснить следующими причинами.

Во-первых, наследник, осуществляющий предпринимательскую деятельность, может обладать навыками, позволяющими ему использовать предприятие в товарном обороте с наименьшими потерями. Во-вторых, он может сразу после принятия наследства приступить к управлению им. В-третьих, указанный наследник, имея определенный капитал, используемый им в коммерческой деятельности, может сразу после принятия наследства вложить средства в предприятие. Это позволит укрепить его базу и снизить риск разорения или запущения, которое в некоторой степени возможно в связи со смертью собственника, а также убедить кредиторов в состоятельности наследника, принявшего предприятие. В-четвертых, у предпринимателя имеются свои наработанные коммерческие связи и клиенты, что также может положительно сказаться на рентабельности предприятия.

Можно привести и другие доводы, подтверждающие преимущество наследников, являющихся предпринимателями, над иными наследниками. Так, например, такой наследник имеет гораздо большие возможности для выплаты другим наследникам из своего имущества компенсации несоразмерности получаемого наследства в наследственной доле. Это очень важно, когда речь идет о наследниках, являющихся нетрудоспособными или малоимущими.

Предлагаемая юридическая конструкция наследования по закону предприятия хотя и устанавливает определенные ограничения прав наследников по закону, но в целом не нарушает конституционное право наследования. Указанные ограничения, а также другие ограничения, которые будут рассмотрены ниже, устанавливаются в целях защиты прав и законных интересов общества, что допускается Конституцией РФ (п. 3 ст. 55) и гражданским законодательством (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Право преимущественного получения в счет своей наследственной доли предприятия как имущественного комплекса следует применять только при наследовании по закону. Оно неприменимо при наследовании по завещанию, имеющему в содержании указание доли в наследстве и конкретного наследника, которому предназначается предприятие, поскольку волеизъявление завещателя в отношении предприятия не может быть исполнено иначе, чем это указано в завещании, так как будет нарушен принцип свободы завещания. Согласно ч. 2 п. 1 ст. 1119 ГК РФ, свобода завещания ограничивается только правилами об обязательной доле в наследстве.

Часть 1 ст. 1178 ГК РФ определяет, что преимущественным правом обладает также коммерческая организация, являющаяся наследником по завещанию. В статье нет прямых указаний на то, в каких случаях коммерческая организация имеет преимущественное право на предприятие при наследовании по завещанию, однако, следуя логике раздела "Наследственное право", из смысла статьи вытекает, что данное правило должно применяться в отношении коммерческой организации в случае, если наследодатель завещал имущество, в том числе предприятие, двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, кому из наследников предназначается предприятие.

2.4. Наследование предприятия как единого целого

В связи с введением в ч. 3 ГК РФ положения о преимущественном получении определенных объектов из состава наследства при его разделе важным является правило, закрепленное в п. 1 ст. 1170 ГК РФ. Согласно этому правилу, несоразмерность наследственного имущества, о преимущественном праве на получение которого заявляет наследник, с наследственной долей этого наследника устраняется предоставлением этим наследником остальным наследникам соответствующей компенсации (передача другого имущества из состава наследства, выплата соответствующей денежной суммы и т.п.).

Следует отметить, что нераздельность предприятия при наличии многих наследников ведет к очень тяжелому обременению основного наследника выкупными платежами (компенсацией) в пользу остальных сонаследников. Это может привести к ликвидации предприятия, что представляется нежелательным. Данный вопрос в ч. 3 ГК РФ остался без решения.

В ряде зарубежных стран размер выкупных платежей сокращен. Так, по законодательству Норвегии общий размер выкупных платежей наследника в пользу его сонаследников не может превышать 25% стоимости унаследованного хозяйства . Если допустить в нашем законодательстве такой вариант решения проблемы, то это должно быть сделано с наименьшим ущербом для наследников, получающих компенсацию.

По общему правилу осуществление кем-либо из наследников преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам (п. 2 ст. 1170 ГК РФ). Однако в этой же статье указано, что соглашением между всеми наследниками может быть установлен иной порядок. Полагаем, что разумным может быть следующее решение указанной проблемы. Наследник, обязанный выплачивать компенсацию другим наследникам, может заключить с ними соглашение, согласно которому часть суммы компенсационных выплат выплачивается сонаследникам сразу, а остальная сумма обязательных выплат - в рассрочку, пропорционально каждому сонаследнику. Все выплаты производятся таким образом, чтобы предприятие продолжало использоваться для осуществления предпринимательской деятельности. Сумма долга должна вноситься в пассив предприятия. В случае отчуждения наследником предприятия (купля-продажа, рента) после его государственной регистрации вся сумма обязательных платежей должна выплачиваться сонаследникам полностью и единовременно.

Следует отметить, что при недостижении согласия между наследниками, в том числе обладающими преимущественным правом на получение предприятия в счет своей наследственной доли, входящей в состав наследства, все спорные ситуации должны разрешаться в судебном порядке.

Поскольку предприятие - неделимый объект, его нельзя разделить в натуре, иначе оно потеряет все свои свойства как имущественный комплекс.

По законодательству Швейцарии данный вопрос решается следующим образом. Наследники должны добровольно по соглашению сторон определить, кому из наследников переходит предприятие. Если такое согласие между наследниками достигнуто не будет, предприятие как нераздельное имущество должно продаваться .

Подобное решение вопроса в нашем законодательстве затрагивало бы вполне законные права наследников на получение прибыли от приобретенного по наследству имущества, несмотря на то, что они не имеют права на его использование самостоятельно.

В соответствии с ч. 2 ст. 1178 ГК РФ в случае, когда никто из наследников не имеет указанного преимущественного права или не воспользовался им, предприятие, входящее в состав наследства, разделу не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им долями.

Следует обратить внимание на то, что указанная статья говорит о случаях, когда между наследниками отсутствует спор о разделе предприятия, а также когда нет согласия о переходе предприятия кому-либо из наследников. Более того, отмечается, что данное правило должно применяться, даже если наследник не воспользовался своим правом на преимущественное получение предприятия в счет своей наследственной доли. Данный отказ от своего права может свидетельствовать либо о нежелании наследника принимать в наследство предприятие, либо о нежелании его дальнейшего существования. Такой наследник вряд ли будет активно способствовать эффективному использованию предприятия для осуществления предпринимательской деятельности. Вполне возможно, что в результате перехода предприятия в общую долевую собственность лиц, не имеющих навыков предпринимательской деятельности либо не желающих в дальнейшем использовать предприятие, оно прекратит свое существование.

Тем не менее полагаем, что в данном случае необходимо согласиться с решением указанного вопроса подобно тому, как он решается в ч. 2 ст. 1178 ГК РФ, поскольку предприятие не делится на части. Это более целесообразно, исходя из природы предприятия как имущественного комплекса, а также соответствует публичному интересу, поскольку предприятие сохраняет целостность.

По ч. 2 ст. 1178 ГК РФ, соглашением наследников, принявших наследство, в состав которого входит предприятие, может быть предусмотрен иной порядок приобретения предприятия при разделе наследства.

В соответствии со ст. 1165 ГК РФ наследственное имущество, которое находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, может быть разделено по соглашению между ними. Соглашением может быть предусмотрено, что предприятие в целом поступает в собственность одного из наследников при соблюдении правил ст. 1170 ГК РФ. Также по соглашению наследники могут перераспределить свои доли в предприятии в неравных размерах.

Не исключено, что наследники в соглашении предусмотрят такие условия, которые могут выходить за рамки наследственных отношений. Так, по соглашению может быть предусмотрено, что наследники, получившие предприятие в общую долевую собственность наследников, после государственной регистрации права на него обязуются:

а) передать его в доверительное управление либо постороннему лицу, либо одному из участников общей долевой собственности на предприятие;

б) создать коммерческую организацию, например общество с ограниченной ответственностью, и в качестве вклада внести в него предприятие для осуществления предпринимательской деятельности;

в) продать предприятие как имущественный комплекс, а вырученные от его продажи деньги поделить в соответствии с причитающимися им долями.

Исходя из смысла ст. ст. 1165, 1170, 1178 ГК РФ, в случае, если среди наследников окажется несколько лиц, обладающих преимущественным правом на получение предприятия в счет своей наследственной доли, указанное соглашение заключается между ними при условии, что они выплатили полностью компенсацию иным наследникам.

В ст. 1165 указано, что к соглашению о разделе наследства применяются правила ГК РФ о форме сделок и форме договоров.

Следует отметить, что, согласно п. 2 ст. 1165 ГК РФ, соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, в том числе соглашение о выделении из наследства доли одного или нескольких наследников, может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство. Государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество, в отношении которого заключено соглашение о разделе наследства, производится на основании соглашения о разделе наследства и ранее выданного свидетельства о праве на наследство, а в случае, когда государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество уже была осуществлена до заключения ими соглашения о разделе наследства, - на основании соглашения о разделе наследства.

Таким образом, соглашение о разделе наследства, в состав которого входит предприятие, может быть заключено на любой стадии оформления наследственных прав на предприятие: до выдачи свидетельства о праве на наследство, после такой выдачи, а также после государственной регистрации прав на предприятие.

Таким образом, указанные нормы ГК РФ призваны способствовать сохранению предприятия, используемого в гражданском обороте в качестве единого имущественного комплекса, раздел которого может существенно снизить, а в некоторых случаях и вовсе исключить эффективное использование входящего в состав соответствующего комплекса имущества. Ограничение права собственности в наследственном праве, выраженное в защите предприятия от раздробления, - это "одно из конкретных проявлений усиления экономической и социальной роли современного... государства" .

Рассматривая данную тему, нельзя обойти вниманием следующий вопрос. При наследовании по закону предприятие может перейти в собственность наследника, который не зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя. В этом случае наследник должен решить, желает он заниматься предпринимательской деятельностью или нет. Необходимость регистрации в качестве предпринимателя может быть вызвана не только желанием наследника. С принятием наследства наследник становится собственником всего предприятия, при этом он становится правопреемником наследодателя по всем долгам и требованиям, связанным с предприятием, в том числе по заключенным наследодателем хозяйственным договорам и трудовым договорам с наемными работниками. Для того чтобы иметь право осуществлять предпринимательскую деятельность, наследник должен в установленном порядке зарегистрироваться в качестве предпринимателя .

В случае если наследник не зарегистрируется в качестве индивидуального предпринимателя или ему будет отказано в регистрации в регистрирующем органе, ему следует для обеспечения целевого использования имущественного комплекса передать права по использованию предприятия лицу, имеющему право осуществлять предпринимательскую деятельность, т.е. "продать... предприятие в соответствии со ст. 238 ГК РФ либо передать его в доверительное управление (ст. ст. 1012 - 1026 ГК РФ)" , либо внести в качестве вклада в коммерческую организацию.

3. Меры по охране предприятия как

Имущественного комплекса и управление им

Основными задачами деятельности по охране и управлению предприятием являются предупреждение остановки предприятия вследствие смерти предпринимателя, а также защита предприятия от расхищения, порчи и гибели в интересах наследников и кредиторов.

В соответствии со ст. 64 Основ законодательства РФ о нотариате от 11 февраля 1993 г. N 4462-1 (далее - Основы законодательства о нотариате) и ст. 1171 ГК РФ для защиты прав наследников и других заинтересованных лиц нотариус (в местностях, где нет нотариальной конторы, - должностное лицо соответствующего органа исполнительной власти) по сообщению одного или нескольких наследников или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества, принимает необходимые меры по охране наследства и управлению им.

Поскольку меры по охране и управлению предприятием необходимо принимать немедленно, представляется полезным предусмотреть в ч. 3 ГК РФ правило, согласно которому участник общей собственности на предприятие, доверительный управляющий или арендатор обязаны немедленно сообщить нотариусу о смерти предпринимателя.

Согласно п. 4 ст. 1171 ГК РФ, нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства и времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести месяцев. Охрана предприятия и управление им могут продолжаться и после шести месяцев со дня открытия наследства, в случае принятия наследства лицами, право наследования для которых возникает вследствие отказа наследника от наследства, или отстранения наследника от наследства, или при непринятии наследства другими наследниками, или непринятия наследником наследства до истечения установленного срока вследствие его смерти (п. п. 2 и 3 ст. 1154 и п. 2 ст. 1156 ГК РФ). В таких ситуациях охрана предприятия и управление им осуществляются не более чем в течение девяти месяцев со дня открытия наследства.

Для охраны предприятия нотариус производит опись этого имущества, которая осуществляется при участии заинтересованных лиц: наследников и других лиц, выразивших желание участвовать в описи, и не менее двух понятых. В акте описи указываются дата получения сообщения об открывшемся наследстве или поручения о принятии мер к охране предприятия, дата проведения описи, перечень лиц, участвующих в описи, их адреса, фамилия, имя, отчество наследодателя, время его смерти и местонахождение предприятия, сведения о принятых предварительных мерах охраны предприятия. Производство описи не должно касаться использования предприятия, ему надлежит оставаться на "ходу".

Учитывая то обстоятельство, что обеспечение сохранности и нормального использования предприятия имеет важное социально-экономическое значение, хранитель предприятия обязан проявлять должную степень заботливости и осмотрительности при распоряжении имуществом, входящим в состав предприятия, при условии, что это не нарушает имущественный состав предприятия, предназначенный для его деятельности. Именно состав имущественного комплекса, а не его стоимость, поскольку объектом наследования является не стоимость, а имущественный комплекс, признаваемый предприятием, т.е. комплексный объект, стоимость которого имеет оценку.

Предприятие как имущественный комплекс, входящее в состав наследства, требует не только охраны, но и управления. Следует также отметить, что, согласно ст. 1153 ГК РФ, наследство может быть принято путем фактического вступления во владение наследственным имуществом, под которым понимаются действия по управлению, распоряжению и пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, уплате налогов и т.д. Таким образом, чтобы фактически вступить в наследство, можно начать осуществлять управление предприятием.

Управление имуществом при наследовании "давно известно принятому в развитых странах институту правопорядка" .

Правовое регулирование управления предприятием и другим наследственным имуществом в Японии осуществляется согласно нормам, предусмотренным для управления собственностью или имуществом корпорации. Наличие споров между наследниками по вопросам управления, по мнению Сакаэ Вагацума и Тору Ариидзуми, показывает, что данный вопрос требует специального регулирования в наследственном законодательстве .

В ст. 1173 ГК РФ, посвященной вопросу о мерах по управлению наследством, указано, что, если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления, в частности предприятие, нотариус в соответствии со ст. 1026 ГК РФ в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом.

Таким образом, из содержания данной статьи усматривается следующее:

а) над предприятием обязательно должно быть учреждено доверительное управление;

б) в связи с тем что собственник предприятия умер, нотариус наделяется правом учредителя доверительного управления.

Поскольку функция по учреждению доверительного управления предприятием возложена на нотариуса законом (ст. ст. 1014, 1026 ГК РФ), он обязан действовать при заключении договора как собственник предприятия. Наделение нотариуса правом заключения договора доверительного управления объясняется тем, что по замыслу разработчиков все меры по охране наследства и управлению им должен принимать только нотариус. Роль самих наследников сводится лишь к обращению к нотариусу с просьбой о совершении таких действий .

В качестве доверительного управляющего, согласно ст. 1015 ГК РФ, могут выступать индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия.

Договор доверительного управления предприятием, как и каждый гражданско-правовой договор, считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям (ст. 432 ГК РФ). В п. 1 ст. 1016 ГК РФ имеется указание на следующие существенные условия договора доверительного управления:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;

- наименование юридического лица или имя гражданина, являющихся учредителем и (или) выгодоприобретателем;

- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;

- срок действия договора.

Договор доверительного управления предприятием заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в регистрирующих органах, отвечающих за регистрацию недвижимости, в том же порядке, что и переход права собственности на предприятие. После государственной регистрации перехода предприятия в доверительное управление доверительный управляющий получает предприятие "вместе с соответствующими ограничениями (обременениями), даже если на этот счет ничего не говорится в сделке, на основании которой этот переход происходит" .

Совершение действий по доверительному управлению предприятием означает наличие у управляющего права владеть и пользоваться им, предъявлять к исполнению права требования, отвечать имуществом предприятия по долгам, связанным с управлением предприятием, а также возникшим до учреждения управления. Кроме того, управляющий вправе передавать исключительные права, входящие в состав предприятия, другим лицам по договору (например, по договору коммерческой концессии), а также совершать иные действия, которые мог бы совершать собственник. Однако, согласно п. 1 ст. 1020 ГК РФ, управляющий вправе распорядиться всем предприятием в целом только в случаях, предусмотренных договором доверительного управления предприятием.

Согласно ст. 1024 ГК РФ, договор доверительного управления предприятием прекращается вследствие смерти гражданина или ликвидации юридического лица - выгодоприобретателей. При этом договор может быть оставлен в силе по соглашению сторон (например, в соответствии с условиями договора выгодоприобретателем станет наследник умершего). Смерть учредителя управления предприятием, при условии, что выгодоприобретатель жив (если выгодоприобретателем является юридическое лицо, то при условии, что оно не ликвидировано) "может не повлечь прекращения договора, поскольку его права и обязанности в этом случае перейдут к его наследникам" .

Согласно ст. 67 Основ законодательства о нотариате, хранитель или управляющий, которым передано на хранение или в управление предприятие, в том случае, если они не являются наследниками, имеют право получить от наследников вознаграждение за хранение предприятия и управление им. Кроме того, указанным лицам возмещаются необходимые расходы по хранению предприятия и управлению им, за вычетом фактически полученной выгоды от использования предприятия. Охрана предприятия и управление им оплачиваются по распоряжению нотариуса за счет наследства. Статья 1174 ГК РФ, кроме того, предусматривает, что такие расходы производятся за счет наследства в пределах его стоимости. Предельные размеры вознаграждения по договору хранения предприятия и договору доверительного управления предприятием должны устанавливаться Правительством Российской Федерации (п. 6 ст. 1171 ГК РФ).

Учитывая, что меры по охране предприятия и управлению им как особо ценным и сложным имуществом могут потребовать значительных расходов, существенное значение приобретают нормы ГК РФ, устанавливающие не только возмездный, но и срочный характер соответствующих мер. В п. 4 ст. 1171 ГК РФ сохранено содержащееся в ст. 555 ГК РСФСР правило о сроках применения охранительных мер. Установление сроков по охране предприятия и управления им не случайно. С истечением указанных сроков весь риск ответственности за сохранность наследства должны нести наследники.

Отдельно следует сказать о выгодоприобретателях. Согласно ст. 1012 ГК РФ, управление имуществом осуществляется в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). При управлении предприятием, переходящим по наследству, выгодоприобретателем такого управления должны быть только наследники. Однако законом ограничено участие в качестве выгодоприобретателей нотариуса или иного лица. Разделяя точку зрения Л.Ю. Михеевой, следует признать, что в нормах "наследственного права в качестве одного из существенных условий договора доверительного управления наследственным имуществом должны быть указаны имена наследников" . Однако в момент заключения договора доверительного управления предприятием имена всех наследников могут быть неизвестны, поскольку они могут не принять наследство или отказаться от него. Поэтому в договоре следует указать, что управление осуществляется в интересах всех наследников, способных быть призванными к наследованию. После того как срок для принятия наследства истечет, определятся конкретные имена наследников, имеющих право на вознаграждение.

Следует отметить, что по общему правилу, согласно ст. 1014 ГК РФ, учредителем доверительного управления должен быть собственник имущества. Однако закон допускает, что в особо установленных случаях права учредителя управления принадлежат нотариусу (ст. 1173 ГК РФ). Но в то же время законодатель не называет "этих лиц учредителями управления, а лишь наделяет их соответствующими правами. Следовательно, общее правило о том, что учредителем управления может быть только собственник, остается непоколебленным" .

Доверительное управление прекращается при фактическом принятии наследниками наследства и вступлении в управление им. Также доверительное управление предприятием прекращается в связи с прекращением гражданской правосубъектности выгодоприобретателей (смерть наследников) или отказом выгодоприобретателей от получения выгод по договору управления предприятием.

Согласно ст. 68 Основ законодательства о нотариате, нотариус по месту открытия наследства обязан предварительно уведомить наследников, а если имущество по праву наследования переходит к государству - соответствующий государственный орган о прекращении принятия мер по охране предприятия.

Литература

1. Аксененок Г.А., Кикоть В.А., Фомина Л.П. Критика современных аграрно-правовых теорий. М.: Наука, 1972. С. 213.
2. Барщевский М.Ю. Наследственное право: Учебное пособие. М.: Белые альвы, 2006. С. 12 - 13.
3. Брайерли, Джон Е.К. Введение к русскому изданию Гражданского кодекса Квебека // Гражданский кодекс Квебека. М.: Статут, 1999. С. 16.
4. Гражданский кодекс Квебека. М.: Статут, 1999.
5. Зинченко С., Корх С. Вопросы собственности: Законодательство и практика // Хозяйство и право. 2004. N 6.
6. Козлова Н.В. Организационные формы предпринимательства: Достоинства и недостатки // Законодательство. 1997. N 2. С. 25.
7. Михеева Л.Ю. Доверительное управление имуществом / Под ред. В.М. Чернова. М.: Юристъ, 2006. С. 100.
8. Павлов В.П. Проблемы теории собственности в Российском гражданском праве. Монография. М., 2000. С. 81.
9. Раянов Ф.М. К вопросу о понятиях частного и публичного права // Публичное и частное право: Проблемы развития и взаимодействия, законодательного выражения и юридической практики. Материалы конференции. Екатеринбург, 1999. С. 54 - 55.
10. Сакаэ Вагацума, Тору Ариидзуми. Гражданское право Японии: В 2 кн. Кн. 2. М.: Прогресс, 1983. С. 272.
11. Серебровский В.И. Наследственное право // Гражданское право. Т. II. М.: Юрид. лит., 1970. С. 537.
12. Симон-Вермо, Андре. Вопросы наследования в швейцарском праве: Обзор основ права и роли нотариуса // Развитие небюджетного нотариата в России: Квалифицированная помощь и защита прав граждан и юридических лиц / Под ред. Б.И. Лившица. М.: Ост-Медиа, 2005. С. 216.
13. Толстой Ю.К. Наследственное право // Гражданское право: Учебник. Ч. III / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1998. С. 490.