**Введение**

Доверительное управление имуществом - новый институт белорусского гражданского права. Его появление было обусловлено развитием рыночных отношений.

Раньше существовал только один метод выбора хозяйственного руководителя -административный. В новых условиях хозяйствования этот метод стал подвергаться критике как неэффективный. Это послужило толчком для возникновения идеи создать систему определения хозяйственного руководителя не на административной, а на гражданско-правовой основе, когда руководитель окажется материально заинтересованным в результатах своей деятельности, будет нести ответственность за ненадлежащие результаты. Эту функцию был призван выполнять институт доверительного управления имуществом.

Большую роль в формировании института доверительного управления сыграла англо-американская конструкция траста. Попытка внедрения этого института в отечественное гражданское право не имела успеха. Однако сама идея управления на свой риск чужим имуществом была разработана в новом ГК РБ в виде доверительного управления имуществом.

Доверительное управление имуществом - это универсальный институт, который рассчитан на применение как в коммерческой, так и в некоммерческой сфере. Применение данного института призвано обеспечивать стабильность гражданских отношений, т.к. доверительное управление ориентировано не просто на сиюминутную выгоду, а на установление длительных отношений по извлечению доходов из имущества.

Новизна конструкции доверительного управления порождает целый ряд проблем как в юридической науке, так и на практике. По большей части они касаются толкования норм о доверительном управлении, а также возможностей использования доверительного управления в различных ситуациях, прямо не предусмотренных законом. На сегодняшний день доверительное управление используется не так широко, как хотелось бы. В связи с чем необходимо определить причины недостаточного использования этого института, а также выявить возможные пути их устранения.

Надо также отметить и то, что в науке гражданского права весь институт доверительного управления в целом пока не подвергался детальному исследованию. Таким образом, указанные выше обстоятельства придают изучению института доверительного управления имуществом в настоящее время завидную актуальность.

Целью настоящей работы является комплексный анализ института договора доверительного управления имуществом. Только в результате такого анализа могут быть выявлены причины недостаточного использования доверительного управления, а также способы преодоления имеющихся препятствий.

В соответствии с этим в данной работе определены правовая природа, понятие договора доверительного управления имуществом, его субъекты, их права и обязанности, меры ответственности. Для более полного изучения исследованы некоторые исторические аспекты доверительного управления, сферы его применения. Также исследованы вопросы, предоставляющие значимость для практического применения данного института.

**3**

**История становления, понятие и значение договора доверительного управления**

**имуществом**

**История становления института доверительного управления имуществом**

Доверительное управление имуществом - новый институт для белорусского гражданского права. Поэтому данный институт необходимо детально и глубоко изучать. Это возможно, прежде всего, с позиции истории правового регулирования этих отношений.

Прообразом доверительного управления была доверительная собственность. Идея доверительной собственности заимствована из правовых систем зарубежных стран. Именно поэтому в первую очередь необходимо рассмотреть развитие доверительной собственности в зарубежных странах.

Институт доверительной собственности зародился в период раннего средневековья (ХП-ХШ вв.) в Англии. Полагают, что толчком к созданию доверительной собственности послужил запрет на отчуждение земель в пользу церкви. Дабы обойти его, собственник земли становился доверительным собственником участка и управлял им в интересах церкви. В других случаях побудительным мотивом для возникновения такой конструкции было отсутствие возможности завещать землю любому лицу. Существовало правило, по которому единственным наследником мог быть наследник по закону. Однако если наследодатель до смерти установил доверительную собственность, то после смерти право управления могло перейти к бенефицианту (предполагаемому наследнику по завещанию) (14, стр. 4).

Особое влияние на возникновение доверительной собственности оказало разделение английского права на общее и право справедливости.

Содержание доверительной собственности сводится к тому, что одно лицо, устанавливающее доверительную собственность, т.е. выступающее как учредитель (settlor), передает другому лицу, именуемому доверительным собственником (trustee), имущество для управления в интересах обозначенного или одного или нескольких выгодоприобретателей, называемых бенефициарами (beneficiary) (14, стр. 5-6).

Специфика института доверительной собственности состоит в том, что право собственности в этом случае как бы расщепляется: одна часть полномочий собственника, а именно управление и распоряжение выделенным имуществом, принадлежит одному лицу (доверительному собственнику), а другая часть правомочий - получение выгод от эксплуатации имущества, в том числе получение доходов, - другому лицу или лицам (одному или нескольким бенефициарам). Это «расщепление» проявляется во всей структуре отношений, связанных с трастом. Если в ранний период траст рассматривался преимущественно применительно к недвижимости, то с течением времени его объектом стало и движимое имущество.

С конца XIX в. траст стал использоваться в США. Это привело к его значительному усовершенствованию. Так, возник предпринимательский траст (трест). По своей сути это объединение капиталов несколькими лицами, произведенное в целях увеличения этих капиталов. Особенностью его является то, что для такого объединения средств нет необходимости создавать юридическое лицо. Вкладчики-учредители объединяют средства и доверяют их управление определенным доверительным собственникам. Взамен средств они получают удостоверения, которые по своей сущности схожи с акциями акционерного общества, так как удостоверяют право на долю в фонде доверительной собственности. Вкладчики, ставшие держателями удостоверения, являются одновременно бенефициантами треста.

Дальнейшим развитием предпринимательского треста явилось возникновение холдинговых (держательских) компаний. Холдинговая компания является доверительным собственником («держателем») переданных ей учредителями акций, взамен которых она

**4**

выдает бенефициантам (бывшим учредителям) свои акции или иные бумаги. Особенностью холдингов является то, что учредители компании могут влиять на управление имуществом с помощью своих директоров, входящих в состав органа холдинговой компании.

Очевидные экономические преимущества траста обусловили его последующее распространение в других системах права. В частности, швейцарское законодательство в тех ситуациях, когда банк вложенные клиентом средства размещает у третьих лиц и приобретает в связи с этим прибыль для клиента, видит отношения доверительной собственности. Вклад клиента преобразуется в средства банка, которые, однако, должны быть использованы исключительно в интересах клиента. В отношениях с третьими лицами банк выступает как собственник (от своего имени и за свой счет).

Траст впоследствии не смог прижиться в отечественном гражданском праве. Причиной этому было то, что траст был заимствован из англосаксонской системы права, где допускается расщепление права собственности. В Республике Беларусь, где сконструирована романо-германская правовая система, не допускающая расщепления собственности, подобные схемы невозможны.

Особенностью траста было то, что ни один из участников отношений «траста» не обладал всей совокупностью правомочий собственника, но каждый из них сохранял у себя какую-то их часть. Получалось, что единое право собственности как бы «расщеплялось» между несколькими субъектами и поэтому невозможно было определить, кто же из них является собственником переданного в «траст» имущества.

Относительно гражданского права Германии отметим, что оно располагает сходной правовой конструкцией, основанной на договоре. Доверивший передает свое имущество доверенному, обязывая его управлять им с определенной целью и в интересах доверившего. Если собственником имущества остается доверивший, то такие отношения можно назвать доверительным управлением имуществом. Если же право собственности передается доверенному, то это и есть доверительная собственность.

В дореволюционном праве России были представления о разделении права собственности. Существовало понятие о правах на чужие вещи, заимствованное из римского частного права. Таковыми без сомнений считали чиншевое право и сервитуты (15, стр. 142).

Сходство с доверительным управлением можно было обнаружить в управлении имуществом при опеке (XIX в.). «Недвижимое имение малолетнего опекун содержит или приводит в такое состояние, чтобы надлежащие с него доходы получались сполна, и государственные сборы были выплачены своевременно» (15, стр. 178).

Много сходства с доверительным управлением в деятельности душеприказчика. Фигура душеприказчика, известная русскому праву с древних времен, - аналог английского «администратора» или «исполнителя наследства». Обязанностью душеприказчика являлось принять наследство в «заведование», охранять его, уплатить долги наследодателя, взыскать с его должников, а затем уже передать имущество наследникам в долях, указанных завещателем. Такое лицо владеет и распоряжается имуществом от своего имени, но не может использовать имущество по назначению или уничтожить его, т.е. правомочия его весьма ограничены. Юридически имущество не имеет собственника сразу после смерти наследодателя, ведь наследники еще не вступили в свои права. Однако, российское право ни в коей мере не признавало душеприказчика хотя бы временным собственником наследственной массы. Это всего лишь доверенное лицо (15, стр. 183).

В советский период гражданское право формально не признавало существования прав на чужие вещи (ограниченных вещных прав), хотя на деле использовало такие конструкции (право оперативного управления, предоставленное государственному предприятию). Сама собственность как основа экономического строя, по сути, существовала лишь в форме «общенародной собственности», «колхозно-кооперативной»

**5**

и частично - «личной» собственности граждан. Забытыми оказались способы управления имуществом в чужих интересах, в том числе и при опеке или наследовании.

**6**

**Понятие договора доверительного управления имуществом, его отличительные черты**

Доверительное управление - новый институт в нашем праве. Его появление обусловлено развитием рыночных отношений и связано со стремлением более эффективно организовать управление хозяйственной деятельностью имуществом, и, прежде всего, государственным имуществом.

Доверительному управлению посвящена глава 52 Гражданского кодекса (ст.895-909). Согласно ст.895 Гражданского кодекса Республики Беларусь «по договору доверительного управления имуществом одна сторона (вверитель) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление этим имуществом в интересах вверителя или указанного им лица (выгодоприобретателя)».

Из данного определения можно выделить следующие отличительные черты договора доверительного управления:

1. Договор доверительного управления имуществом является сделкой двусторонней: вверитель - одна сторона, доверительный управляющий - другая. Но на этом не все. В данных отношениях помимо вверителя и доверительного управляющего присутствует также и выгодоприобретатель, являясь при этом фигурой не номинальной, а очень даже реальной, наделенной совокупностью прав и обязанностей. Выгодоприобретателем по договору доверительного управления может быть также и сам вверитель. В случае если в качестве выгодоприобретателя выступает не вверитель, а какое-либо иное третье лицо, в пользу которого исполняется обязательство и которое в связи с этим уже обладает определенными правами по отношению к стороне по этому обязательству, то у третьих лиц могут возникать права в отношении одной или обеих сторон обязательства. Здесь уместно вспомнить о договоре в пользу третьего лица (п. 1 ст. 400 Гражданского кодекса), в соответствии с которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.
2. Договор доверительного управления имуществом по общему правилу является возмездным. Так, в п. 1 ст. 895 отмечено, что «доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление имуществом в интересах вверителя или указанного им лица (выгодоприобретателя)». В порядке уточнения п. 4 ст. 899 Гражданского кодекса окончательно расставляет все точки над «i», дополняя предыдущее утверждение одним условием. Так, доверительный управляющий получает вознаграждение, если выплата такового предусмотрена договором. Вознаграждение доверительному управляющему может быть выражено в процентах от получаемого дохода, либо в определенной сумме денежных средств, либо в иной форме. Доверительному управляющему также возмещаются понесенные им расходы по управлению, которые, правда, должны быть им документально подтверждены.
3. Договор доверительного управления имуществом, в отличие от большинства обязательств, регулируемых Гражданским кодексом, является реальным, т.е. вступает в силу только с момента фактической передачи имущества доверительному управляющему. На реальность договора указывает особая конструкция гражданско-правовой нормы, определяющей существо обязательства по доверительному управлению имуществом. Так, п. 1 ст. 895 ГК указывает, что по договору доверительного управления имуществом вверитель передает доверительному управляющему имущество, а не «обязуется передать», как это характерно для конструкции консенсуальных сделок.

Таким образом, отказ вверителя полностью или частично от передачи имущества доверительному управляющему не влечет для него никаких правовых последствий по

**7**

договору, поскольку договор доверительного управления имуществом до момента передачи имущества не имеет силы. В случае частичной передачи имущества договор доверительного управления вступает в силу лишь в отношении переданного имущества (4, стр. 37).

Следует также учитывать, что вступление в силу договора доверительного управления имуществом зависит не только от фактической передачи имущества, но также и от согласия выгодоприобретателя на получение выгод.

1. Договор доверительного управления имуществом является срочным (п. 1 ст. 895 ГК). При этом предельный срок договора в соответствии с п. 2 ст. 899 ГК составляет 5 лет. Правда, в этом же пункте содержится норма, в соответствии с которой при отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях. Возможность прекращения договора по заявлению одной из сторон по истечении срока, не превышающего 5 лет, существенно сужает сферу использования данных отношений в гражданском обороте. Законодатель, впрочем, оставляет возможность для установления в законодательстве и иных предельных сроков для договора доверительного управления имуществом. Например, для доверительного управления денежными средствами данный срок составляет 1 год.
2. Договор доверительного управления имуществом является, как правило, длящимся, т.е. он заключается не для совершения одной операции.
3. Отношения между вверителем и доверительным управляющим носят особый, «фидуциарный» характер, свойственный также, к примеру, договорам поручения. Фидуциарный значит предполагающий наличие определенной степени доверия между сторонами договора, а потому можно утверждать, что обязательства между доверительным управляющим и вверителем носят «личный характер». Именно в силу необходимости постоянного наличия определенной степени доверия к доверительному управляющему ст. 907 ГК предусматривает возможность вверителя в одностороннем порядке отказаться от договора доверительного управления имущества без каких-либо особых причин. Именно фидуциарный характер договора доверительного управления имуществом помогает глубже понять, какую степень заботливости доверительный управляющий должен проявлять в своей деятельности. Так, из ст. 905 ГК следует, что доверительный управляющий под страхом ответственности должен проявлять должную заботливость при доверительном управлении имуществом. Собственник, предоставляя доверительному управляющему свои основные правомочия и лишая себя возможности их осуществления на определенный период времени, выражает этому лицу доверие. Доверие в том смысле, что управляющий не воспользуется правомочиями собственника в своих личных интересах, а будет реализовывать их исключительно на благо собственника или назначенного им лица. Нерадивое исполнение своих обязанностей управляющим, неоправданное доверие вверителя может служить основанием для привлечения такого доверительного управляющего к установленной в законе или договоре ответственности.

В свою очередь, собственник, выразив управляющему доверие, сам не может злоупотреблять доверием и без необходимости вмешиваться в деятельность управляющего.

Разбирая далее понятие договора доверительного управления имуществом, обратимся к пункту 2 ст. 895 ГК, устанавливающему, что основной обязанностью доверительного управляющего по договору является осуществление «доверительного управления имуществом». Доверительное управление выражается в осуществлении доверительным управляющим любых юридических и фактических действий в отношении имущества, переданного по договору, в интересах вверителя и /или выгодоприобретателя. Законодательством или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом. Доверительный

**8**

управляющий осуществляет правомочия собственника в пределах, установленных законодательством и договором, о чем мы узнаем уже из (п. 1 ст. 903 ГК). При этом под юридическими действиями понимается, прежде всего, совершение сделок в отношении имущества (т.е. передача данного имущества в аренду, залог, его продажа и т.д.). Под фактическими же действиями понимаются действия доверительного управляющего, не влекущие изменения правового статуса имущества, переданного в доверительное управление. Такими действиями могут быть охрана данного имущества, поддержание его в надлежащем состоянии и т.д. (4, стр. 38).

Немаловажной деталью считается и то обстоятельство, что доверительный управляющий совершает сделки с переданным ему в доверительное управление имуществом от своего имени, при этом указывая, что он действует в качестве доверительного управляющего. Смысл подобной конструкции, во-первых, заключается в необходимости указать третьим лицам на то, что доверительный управляющий, хотя и действует как собственник, на самом деле собственником не является и соответственно может быть ограничен в правах. В письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего помещен знак «Д.У.» (13, стр. 470). Согласимся, это важно. Во-вторых, весьма разумным шагом представляется требование разграничить личные сделки доверительного управляющего и сделки, совершаемые им в связи с доверительными управлением, а вследствие этого и разграничить ответственность доверительного управляющего по своим личным обязательствам и по обязательствам, связанным с доверительным управлением имуществом. Именно поэтому ч. 2 ст. 895 ГК указывает на то, что при отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом. Это справедливо и разумно.

Своеобразной гражданско-правовой аксиомой, которую следует знать наизусть, является тот факт, что передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

На основании всего изложенного можно сделать вывод о том, что договор доверительного управления - это равноправный и самостоятельный тип договора, отличный от других договоров гражданского права.

**9**

**Значение договора доверительного управления имуществом**

В целом ряде случаев возникают ситуации, при которых собственник не может эффективно использовать свое имущество. Например, не владеет профессиональными знаниями, необходимыми для извлечения доходов при использовании таких видов имущества, как ценные бумаги, авторские права, различные объекты недвижимости.

В некоторых случаях сам собственник просто не в состоянии осуществлять самостоятельно принадлежащие ему правомочия. Это происходит при отсутствии законных представителей малолетних и несовершеннолетних, а также при установлении патронажа над дееспособными гражданами. Подобное имеет место при признании гражданина безвестно отсутствующим, когда его имущество требует постоянного управления. Аналогичная ситуация возникает в период между смертью наследодателя и принятием имущества наследниками.

Что касается предпринимательской сферы, то крупные, средние, коллективные предприниматели зачастую нуждаются в хорошем профессиональном управляющем, который бы смог вывести их организацию из кризисного состояния, либо на высоком профессиональном уровне извлекал из их капиталов наибольшую выгоду.

Решением указанных ситуаций будет заключение договора доверительного управления имуществом. Основное назначение данного договора заключается в возложении бремени осуществления правомочий собственника на другое лицо, способное их эффективно использовать в интересах собственника либо по его указанию в интересах других лиц.

Доверительное управление может быть учреждено для любых целей, не противоречащих закону, например, поддержание имущества в надлежащем состоянии. 4 Основной же целью доверительного управления является извлечение от эксплуатации имущества наибольшей выгоды.

Будущее договора доверительного управления видится довольно перспективным. Данный договор отличается необычной для континентальной системы права гибкостью правового регулирования, отвечающей насущным потребностям экономики переходного типа с ее нестабильностью и поисками эффективных и оперативных решений.

Чтобы сделать вывод о том, как в Республике Беларусь развивается доверительное управление имуществом, необходимо рассмотреть в каких сферах на сегодняшний день применяется данный институт.

Особое место в деятельности по доверительному управлению имуществом занимают банки, и указанная деятельность в работе белорусских банков имеет немалый удельный вес. Банковский кодекс Республики Беларусь в ст. 14 устанавливает право банков осуществлять доверительное управление денежными средствами, драгоценными металлами и драгоценными камнями по договору с физическими и юридическими лицами. На данный момент действует Положение о доверительном управлении денежными средствами, утвержденное постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 25 ноября 1999 года, в котором установлен порядок осуществления операций доверительного управления денежными средствами и определено место доверительных операций в финансовой отчетности банков.

В настоящее время значительное распространение получила передача в доверительное управление пакетов акций акционерных обществ, образованных в порядке приватизации государственной собственности.

Гражданский кодекс Республики Беларусь в ст.36 предусматривает возможность установления доверительного управления недвижимым или ценным движимым имуществом и в отношении подопечного. При необходимости управления на основании решения органа опеки и попечительства с доверительным управляющим заключается соответствующий договор. Его стороной выступает орган опеки и попечительства, которому принадлежат права вверителя имущества. Права управляющего имуществом соответствуют правам опекуна или попечителя. Надо отметить, что нормы о

доверительном управлении имуществом подопечных действуют уже более девяти лет. Однако они почти не нашли применения на практике. Исследование работы органов опеки и попечительства в этой сфере показывают, что зачастую их сотрудники не имеют представления о необходимости передачи имущества подопечных в доверительное управление. Управление имуществом граждан, находящихся под опекой или попечительством, осуществляется их опекунами, а роль органов опеки и попечительства сводится в основном к согласованию сделок с жильем или иным недвижимым имуществом подопечных лиц.

Для охраны имущественных интересов гражданина, признанного безвестно отсутствующим, ст.39 Гражданского кодекса Республики Беларусь предусматривает заключение органом опеки и попечительства на основании судебного решения договора о доверительном управлении имуществом этого гражданина. Доверительный управляющий обязан из управляемого имущества выдавать содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать и погашать задолженность по другим его обязательствам. Управление имуществом отменяется в соответствии с решением суда в случае явки гражданина.

Таким образом, при наличии вступившего в законную силу решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим заинтересованные лица вправе обратиться в местную администрацию с требованием о назначении управляющего и заключении с ним договора доверительного управления имуществом.

Договор доверительного управления (как и договор поручения) заключается и в случае установления патронажа (ст. 37 Гражданского кодекса Республики Беларусь). При патронаже договор заключается с совершеннолетним дееспособным подопечным (а не с органом опеки и попечительства), который по состоянию здоровья не может самостоятельно реализовывать и защищать свои права и исполнять обязанности. Надо отметить, что на практике патронаж в том виде, в котором он предусмотрен в Гражданском кодексе, не существует. На деле одинокому, немощному гражданину, не признанному в судебном порядке недееспособным, постановлением районной администрации назначается «опекун». При необходимости совершения каких-либо сделок, требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации, «опекун» использует доверенность. Во всех остальных случаях он представляет интересы своего подопечного на основании постановления администрации.

Таким образом, мы видим, что доверительное управление может применяться в различных сферах, по крайней мере, в теории. Однако на деле доверительное управление применяется совсем в немногих видах отношений, но и в этих ситуациях его использование вызывает различные затруднения. А каковы же причины такого недостаточного распространения доверительного управления? Основные из них, лежащие на поверхности, сводятся к правовой безграмотности населения, отсутствию квалифицированных кадров управляющих, неточности формулировок отдельных норм законодательства о доверительном управлении, а также к определенным пробелам в главе 52 Гражданского кодекса. Одним из выходов из создавшейся ситуации может быть принятие специального закона о доверительном управлении имуществом, внесение изменений и дополнений в главу 52 ГК.

**11**

**Содержание договора доверительного управления имуществом**

**Субъекты договора доверительного управления имуществом, их характеристика,**

**права и обязанности, ответственность.**

Предлагаю начать рассмотрение данного раздела работы с такого субъекта договора доверительного управления имуществом как **вверитель.** Согласно ст. 897 ГК вверителем имущества, передаваемого в доверительное управление, является собственник. Лицо, которое не обладает правом собственности на имущество (за исключением приведенных ниже случаев), не может выступать вверителем по договору доверительного управления имуществом, поскольку не вправе передать кому-либо больший объем прав по отношению к имуществу, чем оно само обладает. Нам предстоит разобраться с теми случаями, когда собственником имущества выступает физическое лицо, и с теми случаями, где собственник - юридическое лицо.

Начнем с физических лиц. Обозначим тех, кто самостоятельно может заключать договор доверительного управления имуществом. Итак, согласно ч.1 ст.20 ГК полной гражданской дееспособностью, а, следовательно, и сделкоспособностью обладают совершеннолетние граждане, т.е. достигшие 18 лет. Кроме того, полную дееспособность приобретают несовершеннолетние, достигшие 16 лет, которые вступили в брак при снижении им брачного возраста в установленном порядке (ч.2 ст.20 ГК). Полной гражданской дееспособностью обладают подростки с 16 лет, которые признаны эмансипированными (ст.26 ГК). Перечисленные граждане могут самостоятельно заключать договор доверительного управления имуществом.

Касательно малолетних детей подчеркнем, что согласно ст.27 ГК РБ за малолетних детей (до 14 лет) сделки совершают родители, усыновители или опекуны. Следует отметить, что в ст.35 ГК устанавливается правило, согласно которому опекуны не вправе совершать, а попечители давать согласие на совершение сделок с имуществом подопечных, влекущих уменьшение этого имущества, без предварительного согласия органов опеки и попечительства. Договор доверительного управления не влечет уменьшения имущества, а наоборот направлен на получение выгоды от использования имущества. Делаем вывод, что при заключении договора доверительного управления имуществом малолетнего согласия органов опеки и попечительства не требуется, а родители, усыновители или опекуны вправе самостоятельно заключать подобный договор.

В отношении несовершеннолетних граждан в возрасте от 14 до 18 лет отметим, что они могут самостоятельно заключать сделки, перечисленные в п.2 ст.25 ГК, остальные сделки они могут заключать с письменного согласия своих родителей. Значит, чтобы несовершеннолетний мог заключить договор доверительного управления имуществом ему надо получить письменное согласие своих родителей.

Перейдем к юридическим лицам. Так, Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы, индивидуальные предприниматели, коммерческие организации могут передавать свое имущество в доверительное управление, поскольку являются собственниками имущества. Следует отметить, что в первых случаях учредителем будет не Республика Беларусь и не ее административно-территориальная единица, а орган, уполномоченный собственником управлять его имуществом.

Вверителем может выступать не только единоличный собственник, но и обладатель имущества на праве общей или совместной собственности. Если в доверительное управление передается имущество, находящееся в общей или совместной собственности, то такая передача осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается такая сделка (п.2 ст.256 ГК). Договор доверительного управления, заключенный одним из участников, может быть признан недействительной сделкой по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, заключившего данный договор, необходимых полномочий только в случае,

**12**

если доказано, что другая сторона в договоре знала или заведомо должна была знать об этом (п.З ст.256 ГК).

В жизни бывают случаи, когда собственник в силу каких-либо обстоятельств не может самостоятельно заключить договор доверительного управления. Может ли учредителем управления выступать не сам собственник, а другое лицо? ГК называет несколько таких случаев и прямо устанавливает, что такому лицу принадлежат права вверителя имущества. Пункт 1 статьи 909 рассматривает случаи учреждения доверительного управления, когда собственник имущества неизвестен либо не обладает необходимым объемом дееспособности. Так, в качестве вверителя может выступать лицо, назначенное исполнителем завещания (душеприказчик), поскольку до момента вступления наследников в права собственности на наследственное имущество собственник отсутствует. Дальнейшим случаем, когда договор доверительного управления заключает не сам собственник, а другое лицо, является необходимость постоянного управления имуществом подопечных (ст.36 ГК), признание гражданина безвестно отсутствующим (ст.39 ГК). Закон исходит из того, что вверителем в данном случае будет лицо, реально заключившее договор, т.е. орган опеки и попечительства. Здесь не все, к сожалению, гладко, есть возражения. Не нравится то, что орган опеки и попечительства именуется учредителем доверительного управления. Категория «учредитель управления» обозначает, как известно, не только факт заключения договора доверительного управления, но и определенные права и обязанности, которыми не наделяется и не может наделяться орган опеки и попечительства. Например, орган опеки и попечительства не вправе претендовать на возмещение убытков, причиненных управляющим (ст.905 ГК) или на получение имущества при прекращении доверительного 1 управления (п.З ст.907 ГК). На это может претендовать только собственник имущества. Поэтому стороны в договоре доверительного управления должны указывать, что управление осуществляется в интересах подопечного или иждивенцев безвестно отсутствующего лица. Преодолевая терминологические барьеры, двигаемся дальше.

Вверителем может выступать нотариус в случае необходимости принятия им мер по управлению денежными средствами, входящими в состав наследства (ст. 1068 ГК).

Статья 8 Закона Республики Беларусь от 26 июня 1997 г. № 47-3 «О мерах борьбы с организованной преступностью и коррупцией» предусматривает то, что «должностные лица, занимающие ответственное положение, обязаны в срок не более одного месяца после вступления в должность передать на время исполнения своих обязанностей принадлежащие им ценные бумаги и имущество, от владения, использования и распоряжения которыми они получают доходы, в доверительное управление другим лицам в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь». Требования настоящей статьи относятся как к лицам, принимаемым на службу (работу), так и к уже принятым и отражаются в соответствующих письменных обязательствах, согласие с которыми заверяется личными подписями этих лиц. Таким образом, должностные лица вынуждены учреждать доверительное управление имуществом, пока они находятся на государственной службе.

В случае неподписания таких обязательств возникает основание для отказа лицам в приеме на службу (работу) либо для увольнения их со службы (работы) в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь.

**13**

Кто может быть **доверительным управляющим** по договору доверительного управления имуществом?

Как известно, деятельность по доверительному управлению имуществом направлена на извлечение прибыли или иной выгоды из имущества и в большинстве случаев носит рисковый характер. Поэтому, имуществом должен управлять профессионал. Таким профессионалом может быть как физическое, так и юридическое лицо. Согласно п.1 ст.898 ГК доверительным управляющим выступает индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, но кроме унитарного предприятия. Причина запрета унитарному предприятию выступать в качестве доверительного управляющего кроется в статусе его имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении. Унитарное предприятие не имеет на управляемое имущество права собственности, а распоряжение чужим имуществом недопустимо, но об этом речь пойдет чуть ниже. Из общего правила о статусе доверительного управляющего статья 898 ГК устанавливает некоторые исключения. Так, в случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом (ст. 909 ГК), доверительным управляющим может быть и гражданин, не являющийся индивидуальным предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения. Что понимается под основаниями, предусмотренными законом? В данной ситуации речь идет о доверительном управлении имуществом подопечного. Например, орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления с общественным объединением по поводу ценного или недвижимого имущества подопечного. Данная оговорка распространяется также и на случаи, когда на основании завещания назначается исполнитель этого завещания (душеприказчик). Есть, впрочем, и иные основания. В таких случаях важны не столько профессиональные качества управляющего, сколько то доверие, которое испытывает к нему вверитель.

ГК также ограничивает круг лиц, которые могут выступать доверительным управляющим. Пункт 3 ст. 896 устанавливает запрет на передачу в доверительное управление имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении. Эти ограничения касаются лишь трех видов субъектов, а именно унитарного предприятия и учреждения и объединения государственных предприятий, учреждений и организаций, созданных по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь или по их поручению министерствами или иными республиканскими органами государственного управления либо по решению органов местного управления или самоуправления (государственного объединения), которые не являются собственниками своего имущества (4, стр. 40).

Причинами установления такого запрета является то обстоятельство, что права хозяйственного ведения и оперативного управления уже сами по себе являются формой передачи части полномочий собственника по управлению имуществом иному лицу: унитарному предприятию, учреждению или государственному объединению. А одновременная передача данного имущества собственником в доверительное управление другому лицу без изъятия данного имущества у лица прежнего практически невозможна (4, стр. 40). Отметим далее, что само юридическое лицо, которому имущество передано на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, не является собственником этого имущества, а потому не вправе в свою очередь передавать полномочия собственника какому-либо иному лицу. Другими словами, объяснение такого ограничения находится в специальной правоспособности унитарного предприятия: оно создается для коммерческого использования, управления государственным имуществом, которое передается в виде уставного фонда. Summa summarum, создание унитарного предприятия представляет собой иной способ профессионального управления имуществом в интересах собственника, несколько отличный от доверительного управления по своему правовому статусу. Практическая польза для государства заключается в том, что запрет для унитарного предприятия выступать в роли доверительного управляющего позволяет

**14**

избегать скрытой передачи государственного имущества в «доверительное управление» кому-либо из должностных лиц унитарного предприятия.

При этом все тот же пункт 3 статьи 896 ГК сообщает, что передача в доверительное управление имущества, находившегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, все-таки возможна, но только после ликвидации этого юридического лица, в хозяйственном ведении или в оперативном управлении которого имущество находилось, либо прекращения права хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом и поступления его во владение собственника по иным предусмотренным законодательством основаниям. Такими основаниями являются случаи, скажем, уменьшения уставного фонда юридического лица, когда имущество, высвобождаемое в результате уменьшения уставного фонда, передается собственнику, а также изъятие у казенного предприятия или учреждения части неэффективно используемого ими имущества (п. 2 ст. 277 ГК).

Надо отметить, что п.З ст.898 ГК запрещает доверительному управляющему быть одновременно выгодоприобретателем в одном и том же договоре доверительного управления имуществом. Так теряется всякий смысл, и нарушаются условия, существенные и обычные, договора доверительного управления имуществом.

**15**

**Выгодоприобретатель** занимает особое положение в правоотношении по доверительному управлению имуществом. Как уже отмечалось, выгодоприобретатель не является стороной договора доверительного управления. Его позиция соответствует статусу третьего лица в обязательстве (ст.400 ГК). Выгодоприобретатель в договоре доверительного управления имуществом является тем лицом, в пользу и в интересах которого осуществляется доверительное управление. Согласно ст.400 ГК договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Например, доверительное управление в пользу несовершеннолетнего, когда собственником имущества является его законный представитель, или осуществление доверительного управления ценными бумагами в пользу юридического лица, являющегося контрагентом учредителя и т.п. После выражения выгодоприобретателем как третьим лицом намерения воспользоваться своим правом он приобретает самостоятельное право требования. Учредитель и управляющий не могут изменять или расторгать договор без его согласия. Только с прекращением гражданской правосубъектности выгодоприобретателя (смертью гражданина или ликвидации юридического лица) или отказом выгодоприобретателя от получения выгод по договору доверительного управления имуществом договор прекращается. Прекращаются и права выгодоприобретателя на получение выгод (13, стр. 477).

Кто может быть выгодоприобретателем? В главе 52 ГК нет специальной статьи, которая отвечала бы на данный вопрос. Значит, выгодоприобретателями могут быть следующие субъекты гражданского права: индивидуальные предприниматели, граждане, не являющиеся индивидуальными предпринимателями, некоммерческие организации, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь. Некоторые ученые рассматривают в качестве выгодоприобретателя и коммерческую организацию, однако с этим трудно согласиться. Ведь заключение договора доверительного управления, по которому выгодоприобретателем является коммерческая организация, не соответствует специальной правоспособности данного юридического лица (ст. 46 ГК). Как известно, коммерческая организация создается для получения прибыли.

Надо отметить, что на стороне выгодоприобретателя может быть как один субъект, так и несколько.

В некоторых случаях фигура выгодоприобретателя может конкретизироваться в самом законе. Например, при передаче в доверительное управление имущества подопечных граждан выгодоприобретателем всегда выступает подопечный. Поскольку ст.899 ГК РБ предусматривает в качестве одного из существенных условий договора указание лица, в интересах которого осуществляется управление имуществом, в тексте договора обязательно должно быть указано имя подопечного.

При управлении имуществом безвестно отсутствующего лица должно действовать это же правило, поскольку при признании лица таковым его правоспособность не утрачивается (предполагается, что гражданин жив). Однако орган опеки и попечительства может включить в договор доверительного управления указания на иждивенцев безвестно отсутствующего в качестве выгодоприобретателей.

Если договор доверительного управления имуществом заключает исполнитель завещания (душеприказчик) с управляющим, то наличие в нем выгодоприобретателя зависит от содержания завещания. Имя выгодоприобретателя может появиться в таком договоре доверительного управления только в том случае, если завещатель обязал соответствующих лиц предоставлять какие-либо выгоды своим наследникам до момента принятия ими наследства. В противном случае по договору доверительного управления выгодоприобретателя как такового нет, а само управление будет осуществляться в целях сохранения имущества или иных целях.

**16**

**Права и обязанности доверительного управляющего**

1) Пункт 1 статьи 903, сообщающий нам о правах и обязанностях доверительного управляющего, прямо указывает на то, что доверительный управляющий осуществляет в пределах, предусмотренных законодательством или договором доверительного управления, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление. Здесь же имеется оговорка на предмет того, что распоряжение недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет в случаях, предусмотренных договором доверительного управления.

Подтвердим, так и написано: «...осуществление полномочий собственника». Что это значит? В соответствии с п. 1 ст. 210 ГК собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. При этом собственник реализовывает свои права по своему усмотрению, т.е. он вправе осуществить в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству.

Однако доверительный управляющий, хотя ему и могут быть предоставлены такие же права по управлению имуществом, какие имеет собственник, не вправе так вольно использовать данные права по своему усмотрению, так как доверительный управляющий не является собственником данного имущества, а потому он должен согласовывать свои действия с интересами и даже приказами собственника. Данные интересы могут заключаться в увеличении состава или качества имущества, переданного в доверительное управление (для вверителя), получении выгоды, поддержании недвижимого имущества в надлежащем состоянии с целью предоставления возможности выгодоприобретателю (например, несовершеннолетним или престарелым) проживать в данном доме и т.д. Причем эти интересы могут быть как напрямую указаны в договоре, так и вытекать из его условий (4, стр.58).

Исходя из этого, доверительный управляющий осуществляет правомочия собственника в рамках, предусмотренных законодательством и договором доверительного управления имуществом, с целью реализовать интересы вверителя (выгодоприобретателя).

Доверительное управление недвижимым имуществом имеет некоторую особенность. Право по распоряжению (в частности, отчуждению) переданным в управление недвижимым имуществом возникает у доверительного управляющего лишь тогда, когда это прямо предусмотрено в договоре. Это значит, например, что для отчуждения здания доверительному управляющему необходимо в договоре предусмотреть его право на это.

2) Следуя дальше, выделим права, приобретенные доверительным управляющим в результате действий по доверительному управлению имуществом, а именно их безоговорочное включение в состав переданного в доверительное управление имущества. Пункт 2 статьи 903 ГК устанавливает также, что обязанности, возникшие в результате таких действий доверительного управляющего, исполняются за счет этого имущества.

Развивая и углубляя данную тему, отметим обязанность доверительного управляющего использовать переданное ему в доверительное управление имущество исключительно в интересах вверителя и исходя только из условий договора доверительного управления. Доверительный управляющий не вправе использовать переданное ему имущество, к примеру, в собственных интересах, т.е. для решения своих собственных проблем, на свои нужды. Не будучи собственником имущества, доверительный управляющий не вправе за счет имущества, переданного ему в доверительное управление, оплачивать свои собственные расходы либо предоставлять указанное имущество иным лицам.

Это распространяется, безусловно, и на доходы, которые получает доверительный управляющий от использования имущества, так как данные денежные средства также являются имуществом, не принадлежащим доверительному управляющему, и если они не направляются вверителю (выгодоприобретателю), то они «увеличивают» имущество,

**18**

находящееся в доверительном управлении (4, стр. 58).

3) Доверительный управляющий наделен по закону правом защиты имущества,
находящегося в его доверительном управлении. Так, указанное лицо вправе требовать
всякого устранения нарушения его прав (статьи 282, 283, 285 и 286 ГК РБ).

Данный пункт статьи 903 устанавливает принцип защиты прав доверительного управляющего в отношении переданного ему в доверительное управление имущества. При чем механизм защиты его прав аналогичен механизму защиты прав вверителя. Тем самым законодатель указывает на соответствие защиты прав доверительного управляющего защите прав собственника в отношении имущества, находящегося у него в собственности.

Так, в соответствии со ст. 282 ГК доверительный управляющий вправе истребовать имущество, переданное ему в доверительное управление из чужого незаконного владения, т.е. предъявить виндикационный иск. Кроме того, в соответствии со ст. 285 ГК он может требовать устранения всяких нарушений его права, пусть эти нарушения и не были бы связаны с лишением владения, иными словами, может предъявить негаторный иск.

Пункт 3 ст. 903 опирается также на положения ст. 286 ГК, защищающей права титульного владельца чужого имущества, каковым является также и доверительный управляющий. Таким образом, доверительный управляющий может по закону осуществлять свое право на владельческую защиту применительно к переданному в доверительное управление имуществу.

4) Доверительный управляющий представляет вверителю и выгодоприобретателю
отчет о своей деятельности, причем в порядке и в сроки, установленные договором
доверительного управления имуществом. В качестве документов, подтверждающих
совершение операций по доверительному управлению, могут выступать определенные
договоры, заключенные доверительным управляющим в ходе доверительного управления,
выписки со счетов и т.д. (13, стр. 475).

К отчету доверительного управляющего предъявляются требования по содержанию. В отчете должны быть отражены сведения о размере имущества вверителя на дату составления отчета; о направлениях использования имущества верителя; о доходах (прибыли), полученных доверительным управляющим за отчетный период или на дату составления отчета; о расходах по доверительному управлению за отчетный период или на дату составления отчета, иные сведения.

5) В соответствии со статьей 904 ГК доверительный управляющий осуществляет
доверительное управление имуществом лично. Мы помним о фидуциарном характере
данного договора, основанного на «личностном» факторе. Впрочем, есть некоторые
исключения из данного правила.

Так, доверительный управляющий может поручить другому лицу (заместителю) совершать от его имени действия, необходимые для управления имуществом. Одним из условий является то, что доверительный управляющий должен быть уполномочен на это договором доверительного управления. Второй фактор, разрешающий доверительному управляющему действовать через своего заместителя, предусматривает наличие согласия вверителя на это, данное в письменной форме. Третий момент заключается в том, что на практике порой складывается такая ситуация, что доверительный управляющий вынужден осуществлять полностью самостоятельные действия и принимать самостоятельные решения в силу каких-либо обстоятельств, желая обеспечить интересы вверителя или выгодоприобретателя, не имея при этом возможности получить указания вверителя в разумный срок.

Так или иначе, но доверительный управляющий при передоверии отвечает за действия избранного им заместителя, как если бы эти действия были совершены им

**19**

лично, так как стороной по данным сделкам всегда выступает доверительный управляющий, а его заместитель только выполняет функции подписания указанных сделок (4, стр. 59).

**Ответственность доверительного управляющего**

Ответственность доверительного управляющего достаточно полно отражена в статье 905 ГК. Данная статья по-разному регулирует ответственность доверительного управляющего перед вверителем, выгодоприобретателем и третьими лицами. Попытаемся, насколько это возможно, подойти критично к рассматриваемому материалу.

1) В статье 905 п.1 утверждается, что доверительный управляющий, который не
проявил при доверительном управлении имуществом должной заботливости об интересах
выгодоприобретателя или вверителя, возмещает выгодоприобретателю упущенную
выгоду за время доверительного управления имуществом, а вверителю - убытки,
причиненные утратой или повреждением имущества, правда, с учетом его естественного
износа, в том числе и упущенную выгоду.

Доверительный управляющий несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий самих выгодоприобретателя или вверителя. Такими действиями со стороны вверителя может быть, например, непредупреждение доверительного управляющего о том, что имущество, передаваемое в доверительное управление, является предметом залога.

2) Еще одним определяющим для наступления ответственности фактором является
наличие превышения предоставленных доверительному управляющему полномочий или
нарушения установленных для него ограничений. В данном случае доверительный
управляющий несет личную ответственность. В случае участия в сделке третьих лиц,
которые не знали и не должны были знать о превышении полномочий или об
установленных ограничениях, возникшие обязательства подлежат исполнению, а
вверитель впоследствии может потребовать от доверительного управляющего возмещения
понесенных им убытков.

В порядке обобщения заметим, что закон устанавливает два основных случая наступления ответственности доверительного управляющего перед верителем:

а) отсутствие со стороны доверительного управляющего должной заботливости об
интересах вверителя или выгодоприобретателя.

б) превышение доверительным управляющим своих полномочий, установленных
договором доверительного управления.

Следует подчеркнуть оценочный и субъективный характер понятия «должная заботливость», отсутствие его использования в предыдущей правоприменительной практике. Вполне очевидно, что его применение до сформирования устойчивой и единообразной судебной практики будет связано с определенными трудностями (4, стр. 60).

В иных случаях ответственность доверительного управляющего перед вверителем исключается.

Для очевидности приведем пример. Доверительный управляющий, проявляя должную заботливость и соблюдая установленные для него ограничения, заключил сделку с третьим лицом, в результате которой по каким-либо причинам был причинен ущерб имуществу, переданному в доверительное управление. В этом случае доверительный управляющий освобождается от ответственности за данный ущерб, равно как и за действия третьего лица, которое не исполнило свои обязательства перед доверительным управляющим.

3) Пункт 3 статьи 905 ГК говорит нам о том, что в случае возникновения долгов по
обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением имуществом, если

**20**

доверительный управляющий указывал, что он действует согласно договору доверительного управления, такие долги погашаются за счет этого имущества. Если этого имущества окажется недостаточно, взыскание может быть обращено и на имущество самого доверительного управляющего, а в случае недостаточности и его имущества - на имущество вверителя, не переданное в доверительное управление.

Следует заметить, что в установлении ответственности доверительного управляющего своим личным имуществом перед третьими лицами имеется определенное обоснование, так как доверительный управляющий, указал ли он на то, что действует в качестве такового, или нет, является стороной по обязательству с третьим лицом, а потому отвечает и своим личным имуществом. Установление же дополнительной ответственности для вверителя достаточно трудно объяснить. Тем более что установление такой субсидиарной ответственности по долгам иного лица может серьезно ограничить возможность использования доверительного управления имуществом в хозяйственном обороте (4, стр. 61). Вверителю при таком развитии событий достаточно сложно будет избежать субсидиарной ответственности в случае недобросовестности доверительного управляющего. Тем более такая ответственность наступает у вверителя не только при совершении доверительным управляющим правомерных действий, но и при превышении им полномочий, установленных договором доверительного управления (п. 2 ст. 905). Несколько утешает тот факт, что в последнем случае вверитель может-таки потребовать от доверительного управляющего возмещения убытков.

1. Договор доверительного управления имуществом может предусматривать
предоставление доверительным управляющим залога в обеспечение возмещения убытков,
которые могут быть причинены вверителю или выгодоприобретателю ненадлежащим
исполнением договора доверительного управления.
2. Доверительный управляющий должен быть предупрежден о том, что
передаваемое ему в доверительное управление имущество обременено залогом (п.2 статья
902 ГК). Если доверительный управляющий не знал и не должен был знать об
обременении залогом имущества, переданного ему в доверительное управление, он имеет
право потребовать в суде расторжения договора доверительного управления имуществом
и уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения. Смысл данной нормы
заключается в том, что доверительный управляющий, соглашаясь на доверительное
управление определенным имуществом, вправе рассчитывать на возможность его
широкого вовлечения в хозяйственный оборот, а факт передачи этого имущества в залог
серьезно ограничивает такую возможность.

Интересна такая деталь, что передача заложенного имущества в доверительное управление не лишает залогодержателя права обратить взыскание на это имущество. Считаю данное положение справедливым.

**21**

**Форма договора доверительного управления имуществом, порядок и**

**условия его заключения**

Договор доверительного управления имуществом, под угрозой его недействительности, должен быть заключен обязательно в письменной форме (п.1 ст.900 ГК). При этом ГК по общему правилу не требует, чтобы указанный договор имел письменную нотариальную форму. Речь, безусловно, идет о простой письменной форме договора (ст. 161 и ст. 162 ГК). Впрочем, договор доверительного управления имуществом (за исключением недвижимости) может быть заключен и в нотариальной форме (ст. 164 ГК), если стороны сделки выразили свое согласие на это.

Что же касается способа совершения договора доверительного управления в простой письменной форме, то в соответствии с п. 2 ст. 404 ГК он может быть заключен либо путем составления одного документа подписанного сторонами, либо путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Договор доверительного управления в соответствии с п. 3 ст. 404 и п. 3 ст. 408 ГК может быть также совершен и путем выполнения соответствующих действий лицом, получившим оферту на заключение указанного договора, в срок, установленный для ее акцепта, если в оферте не предусмотрено иное (4, стр. 53). Причем законодатель рассматривает такой порядок заключения договора как соблюдение его письменной формы.

Применяя данные положения Гражданского кодекса, подчеркнем, что при признании договора доверительного управления недействительным каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по договору, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре, возместить его стоимость в деньгах.

Договор доверительного управления будет считаться заключенным, если между сторонами будет достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п.1 ст.432 ГК). Данный договор будет заключаться через направление оферты одной из сторон и ее акцепт другой стороной (п.2 ст.432 ГК). Стороны могут заключить также и предварительный договор доверительного управления. Это возможно в случае, когда управляющим выступает профессионал, который в данные момент временно занят.

Договор доверительного управления является реальным договором, поэтому для его заключения необходимо не только соглашение сторон, но и передача имущества. Подзаконные нормативные акты, относящиеся к доверительному управлению, следуют этому правилу и предписывают, например, что договор доверительного управления ценными бумагами считается заключенным с момента передачи их вверителем доверительному управляющему. Если договором доверительного управления предусмотрено, что передача ценных бумаг вверителем доверительному управляющему осуществляется в разные сроки (поэтапно), то договор считается заключенным с момента передачи управляющему первого пакета акций.

Особые правила существуют относительно порядка передачи денежных средств в доверительное управление. Итак, согласно статье 223 Банковского кодекса денежные средства передаются в доверительное управление:

вверителями - юридическими лицами перечисляются в безналичном порядке с текущего (расчетного) счета вверителя на доверительный (трастовый) счет;

вверителями - физическими лицами перечисляются безналичным путем в порядке осуществления операций по вкладам в белорусских рублях и (или) по счетам и вкладам в иностранной валюте физических лиц либо вносятся наличными на доверительный (трастовый) счет в порядке осуществления кассовых операций в банках Республики Беларусь;

вверителями - индивидуальными предпринимателями передаются в доверительное управление в порядке, установленном для юридических лиц.

**22**

Надо отметить, что к оформлению правоотношения по доверительному управлению некоторыми видами имущества могут предъявляться особые требования. Например, для заключения договора доверительного управления недвижимым имуществом недостаточно составления письменного документа. В соответствии со ст. 521 ГК договор доверительного управления недвижимым имуществом может быть заключен лишь путем составления одного документа, подписанного сторонами под угрозой его недействительности. Кроме того, такой договор в порядке, определенном ст. 522 Гражданского кодекса, подлежит государственной регистрации. Государственная регистрация должна осуществляться в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество.

Передача недвижимости в доверительное управление осуществляется по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче. Уклонение сторон от подписания передаточного акта признается отказом от исполнения договора доверительного управления.

Статья 534 ГК предписывает, что к договору доверительного управления недвижимым имуществом необходимо приложить соответствующие документы. Перечень документов зависит от вида недвижимого имущества (жилой дом, предприятие, земельный участок и т.д.) и требований правового акта или сторон договора. Например, при передаче в доверительное управление предприятия к договору необходимо приложить передаточный акт, в котором указываются данные о составе предприятия и об уведомлении кредиторов о передаче в доверительное управление предприятия, а также сведения о выявленных недостатках переданного имущества и т.п.

Несоблюдение сторонами данного договора требований о государственной регистрации передачи недвижимости в доверительное управление влечет недействительность договора.

Плавно перейдем к следующей части нашего вопроса, а именно: условия заключения договора доверительного управления имуществом. Отметим существование существенных, обычных и случайных условий при заключении договора.

Базовым существенным условием договора доверительного управления имуществом выступает определение предмета договора, в том числе указание характеристики имущества, передаваемого в доверительное управление, и его стоимость. Более подробно на предмете рассматриваемого вида договоров мы остановимся ниже. А пока отметим, что предметом договора доверительного управления имуществом в соответствии со ст. 128 ГК может являться любое имущество и имущественные права, за исключением имущества, изъятого из гражданского оборота, за исключением прав, неразрывно связанных с личностью вверителя, а также за исключением иного имущества, передача которого другим лицам запрещена законом. Прехметом договора доверительного управления могут признаваться и исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности.

Вторым из существенных условий договора доверительного управления назовем наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (вверителя или выгодоприобретателя), т.е. в договоре должно содержаться либо указание, что таким лицом является вверитель, либо указание на третье лицо - выгодоприобретателя. Следует полагать, что должны быть указаны и иные сведения. Например, место проживания или место нахождения.

Следующим существенным условием договора доверительного управления назовем наличие или отсутствие вознаграждения доверительному управляющему. В безвозмездном договоре должно быть прямое указание на то, что управляющий не получает вознаграждения за свою деятельность.

В возмездном договоре стороны должны предусмотреть размер и форму вознаграждения управляющему. Форма и размер вознаграждения устанавливаются в договоре самими сторонами. И стороны могут установить размер вознаграждения не

**23**

только в виде процентов от полученного дохода, но и в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно (ежеквартально, ежегодно и т.д.) или по окончании доверительного управления имуществом. Вознаграждение может также уплачиваться и в натуральной форме, но только в том случае, если выгода от использования имущества выражена в натуре. Кроме того, стороны могут предусмотреть обязанность учредителя управления выплатить вознаграждение из собственных средств. Надо также отметить, что размер и форма вознаграждения могут быть определены специальными нормативными актами. Вознаграждение как таковое призвано стимулировать эффективность и доходность доверительного управления.

Очередным существенным условием является **срок действия договора** доверительного управления (п.1 ст.899 ГК). ГК устанавливает предельный срок, на который может быть заключен договор доверительного управления. Этот срок не должен превышать пяти лет (п.2 ст.899 ГК). Следовательно, заключая договор, стороны могут указать и меньший срок.

Надо отметить, что для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор.

Срок действия данного договора зависит и от особенностей отдельных видов доверительного управления. Например, срок действия договора доверительного управления имуществом подопечного истечет тогда, когда подопечный станет совершеннолетним.

По окончании срока действия договора доверительного управления он может быть продлен. Согласно п.2 ст.899 ГК при отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором. Признаем, что подобное правило не встречается в других договорных конструкциях. Такую особенность конструкции доверительного управления можно объяснить сущностью взаимоотношений сторон. Управление имуществом, как правило, является непрерывным процессом, требующим постоянного внимания. Прекращение управления связано с возможными потерями в доходах от имущества. Именно поэтому для прекращения договора в связи с истечением срока требуется инициатива одной из сторон.

Следующим условием законодатель называет **пределы использования имущества** доверительным управляющим, т.е. пределы осуществления правомочий собственника по отношению к этому имуществу. А именно, какие действия вправе осуществлять доверительный управляющий, а какие нет (4, стр. стр. 52).

Помимо существенных условий, указанных в ст.899 ГК, имеются и иные условия, содержащиеся в законах, либо же определенные сторонами в качестве существенных в самом договоре. Так, при доверительном управлении средствами инвестирования в ценные бумаги, стороны вправе обусловить в договоре, что средствами инвестирования в ценные бумаги будут являться, например, те денежные средства, которые доверительный управляющий получит в результате взыскания с должника вверителя.

Обратимся к **обычным** условиям договора доверительного управления имуществом. Надо отметить, что в отличие от существенных обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных правовых актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора, на многих из них мы уже заостряли внимание. Не в порядке возрастания или убывания приоритетов перечислим некоторые из них.

1. Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права
собственности на него к доверительному управляющему.
2. Сделки совершаются от имени доверительного управляющего с обязательным
указанием на то, что он действует именно в таком качестве.

**24**

1. Доверительный управляющий не может присваивать выгоды от управления
имуществом;
2. Имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от другого
имущества вверителя, а также от имущества доверительного управляющего. Здесь считаю
необходимым разобраться несколько глубже и основательнее.

Доверенное имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе, и по нему ведется самостоятельный учет. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет. Кроме того, обособление имущества предусматривает не только его раздельный учет, но и его раздельное нахождение, т.е. денежные средства доверительного управляющего должны находиться на его собственном счете, а денежные средства каждого из вверителей - на счете каждого из них (4, стр. 57).

Обращение взыскания по долгам вверителя на имущество, переданное им в доверительное управление, не допускается, за исключением экономической несостоятельности (банкротства) этого лица. При экономической несостоятельности (банкротстве) вверителя доверительное управление этим имуществом прекращается, и оно включается в конкурсную массу.

Смысл обособления имущества, переданного в доверительное управление, заложен в следующем.

Во-первых, в реальном характере договора доверительного управления имуществом. Это значит, что без фактического обособления такого имущества не может осуществляться его передача доверительному управляющему, а, следовательно, договор доверительного управления не вступит в силу. При этом обособление имущества не всегда есть его физическое обособление. Спросим себя, как обособить недвижимость, это ведь невозможно. А что делать с обособлением совокупности товаров, предназначенных для продажи и находящихся на складе вверителя, их физическое обособление нецелесообразно. Таким образом, под обособлением имущества понимается его юридическое обособление, т.е. передача его вверителем доверительному управляющему по акту приема-передачи, товарной накладной и т.д., а для объектов гражданских прав, передача которых требует специальной регистрации, - необходима такая регистрация. Выше отмечалась, что передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество.

Во-вторых, при отсутствии обособления имущества у доверительного управляющего достаточно сложно будет определять расходы и доходы, связанные с доверительным управлением имуществом, а также осуществлять особый режим ответственности.

Имущество, переданное в доверительное управление, приобретает особый статус. По общему правилу вверитель утрачивает большую часть прав по отношению к данному имуществу (как минимум, владения и распоряжения данным имуществом). И пусть данное имущество по-прежнему является собственностью вверителя, однако взыскание по долгам вверителя может быть обращено на данное имущество только лишь в случае его экономической несостоятельности (п. 2 ст. 901 ГК).

1. Управляющий обязан отчитываться перед учредителем и
выгодоприобретателем в своей деятельности.
2. Доверительный управляющий исполняет свои обязанности лично. Исключения
из этого правила предусмотрены п.2 ст.904 ГК, а также могут быть установлены
договором, тогда указание будет случайным условием.
3. Доверительный управляющий, не проявивший при доверительном управлении
имуществом должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или вверителя,
возмещает выгодоприобретателю упущенную выгоду. Доверительный управляющий
несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки

**25**

произошли вследствие непреодолимой силы либо действий самих выгодоприобретателя или вверителя.

1. Обязательства по сделке, совершенной доверительным управляющим с
превышением предоставленных ему полномочий или с нарушением установленных для
него ограничений, несет доверительный управляющий лично.
2. Долги по обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением
имуществом, погашаются за счет этого имущества.
3. Управляющий имеет право на возмещение ему документально подтвержденных
расходов, понесенных при доверительном управлении.

Если стороны не желают заключать договор доверительного управления на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие или изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой.

Стороны могут включить в договор доверительного управления **случайные** условия. Случайными условиями принято считать такие, которые представляют собой соглашения по вопросам, вообще не предусмотренным правовыми нормами, либо согласованные отступления от общих правил, содержащихся в диспозитивных нормах. Отсутствие случайных условий не влияет на действительность договора. Случайные условия приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

Среди случайных условий договора доверительного управления имуществом следует обозначить следующие.

1. Круг обязанностей управляющего. Из содержания главы 52 ГК установить во
всех деталях эти обязанности достаточно затруднительно. Оттого стороны должны
внимательно продумывать текст договора и подробно указывать в нем перечень
обязанностей доверительного управляющего.
2. Порядок и сроки предоставления управляющим отчета о своей деятельности.
3. Обеспечение исполнения управляющим его обязанностей. Согласно п.4 ст.905
ГК управляющий может предоставить залог в обеспечение возможных убытков вверителя
или выгодоприобретателя. В качестве такого обеспечения предоставляется банковская
гарантия, поручительство, неустойка и др.
4. Условия о продолжении действия договора в случаях смерти гражданина-
выгодоприобретателя (или ликвидации такого юридического лица), а также отказа его от
получения выгод. В данном случае стороны могут предусмотреть, что договор
продолжает действовать в интересах вверителя.
5. Срок уведомления другой стороны об отказе от договора, который установлен
законом в три месяца, но может быть изменен соглашением сторон.
6. Судьба имущества после прекращения договора. Стороны вправе
предусмотреть возможность выкупа управляющим переданного ему в управление
имущества по окончании срока договора.

Стороны при заключении договора доверительного управления должны тщательно продумать все условия договора, предусмотреть в договоре все возможные ситуации. Именно от этого будет зависеть дельнейшее действие договора и взаимоотношения сторон.

**26**

**Предмет договора доверительного управления имуществом,**

**его особенности**

Под предметом договора доверительного управления имуществом понимается какая-то вещь или имущественное право, которые подлежат передаче на доверительное управление. Это упрощенное представление предмета, объекта договора доверительного управления. Разберемся с ним основательнее.

Согласно ст. 896 ГК в доверительное управление могут быть переданы даже предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

Предприятие - это сложный имущественный комплекс, который используется для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования и т.п. (ст. 132 ГК)

К отдельным объектам относятся здания, квартиры, подлежащие регистрации как объекты недвижимости (п.1 ст. 131 ГК).

Наиболее часто в доверительное управление передаются ценные бумаги. К ним относятся акции акционерных обществ, облигации коммерческих организаций и иные ценные бумаги. Объектом доверительного управления могут быть ценные бумаги иностранных эмитентов при условии, что они ввезены на территорию Республики 4 Беларусь с соблюдением требований законодательства. Не могут быть объектами доверительного управления такие ценные бумаги, как векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты. В доверительное управление также не могут быть переданы ценные бумаги, эмитированные самим управляющим (12, глава 2 п.6, п.П). Законом и подзаконными нормативными правовыми актами предусмотрены специальные правила учета ценных бумаг и управления ими. Так, согласно ст.908 ГК при передаче ценных бумаг в доверительное управление может быть предусмотрено объединение ценных бумаг, передаваемых в доверительное управление разными лицами. Однако и в этом случае ценные бумаги должны быть обособлены от имущества управляющего, в том числе и от ценных бумаг, принадлежащих ему лично. Данное правило распространяется и на права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами (ст.908 ГК). Надо отметить, что понятие бездокументарной ценной бумаги новое в гражданском законодательстве. Такая фиксация прав стала возможной благодаря развитию компьютерной техники. Согласно ст. 150 ГК, в случаях, определенных законом или в установленном им порядке, лицо, получившее специальную лицензию, может произвести фиксацию прав, закрепленных именной или ордерной ценной бумагой, в том числе и в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.).

В перечне перечисленных выше объектов хотелось бы отметить исключительные права. Исключительные права - это права граждан или юридических лиц на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Если исходить из сущности и смысла доверительного управления, призванного обеспечить имущественные интересы выгодоприобретателя путем эффективного управления имуществом, следует сказать, что не все исключительные права могут быть объектами доверительного управления. К таким правам относятся личные неимущественные права, носящие исключительный характер (например, право авторства). Объяснить это можно тем, что указанные исключительные права не входят в само понятие имущества. Не могут передаваться в доверительное управление исключительные имущественные права, которые возникнут у учредителя в будущем, так как объектом управления такие права

**27**

могут быть только после их соответствующего удостоверения (например, исключительные права на использование объектов промышленной собственности) либо материального выражения произведения (например, исключительные авторские права). Здесь очень важно помнить то, что передача исключительных имущественных прав в доверительное управление не влечет их уступки доверительному управляющему.

В доверительное управление могут передаваться драгоценные камни и драгоценные металлы, принадлежащие гражданам и юридическим лицам Республики Беларусь, а также самой Республике Беларусь, ее административно-территориальным единицам на правах собственности. Доверительным управляющим в таком случае, кстати, вправе выступать только банк, имеющий соответствующую лицензию, которая, в свою очередь, выдается не ранее трех лет с момента государственной регистрации банка (3, ст.94).

Ст.896 ГК устанавливает запрет на заключение договора доверительного управления в отношении некоторых объектов. Так, по общему правилу не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги. Такая позиция законодателя вполне обоснована. Установление подобного ограничения связано, главным образом, с тем, что по общему правилу на осуществление деятельности доверительного управляющего не требуется лицензии. Вместе с тем принятие денежных средств в доверительное управление приближает такой договор доверительного управления к договору банковского вклада, а саму деятельность по доверительному управлению денежными средствами - к банковской деятельности. Именно поэтому законодатель установил специальное ограничение в отношении денег, которые как самостоятельный предмет доверительного управления могут передаваться в доверительное управление только лишь банкам. Это объясняется еще и тем, что доверительный управляющий обладает большим опытом и возможностями для наиболее эффективного управления денежными средствами по сравнению с вверителем (4, стр. 39).

Тем самым законодатель определил исключительно специальный субъект данных отношений, т.е. деньги в доверительное управление не могут брать лица, не связанные с финансовой сферой.

Глянем на данный вопрос с другой стороны. При использовании денег в имущественном обороте право собственности на соответствующие купюры утрачивается, и они не могут быть возвращены собственнику по окончании срока договора. Однако собственника обычно не интересует возврат тех же самых купюр. Речь идет о сохранении и приумножении соответствующей денежной суммы, которая не может быть признана вещью (хотя и входит в понятие «имущество»). Поэтому речь здесь может идти о передаче в доверительное управление соответствующего права требования. Таким образом, собственник приобретает обязательственное право требования эффективного использования денежной суммы, которая была им передана.

Стоит также в данной связи отметить, что Банковский кодекс Республики Беларусь в главе 23 отмечает несколько форм доверительного управления денежными средствами:

полное доверительное управление; доверительное управление по согласованию; доверительное управление по приказу (ст. 224 БК).

Статья 225 Банковского кодекса расшифровывает понятие **полного доверительного управления** денежными средствами. Так, доверительный управляющий самостоятельно осуществляет действия с денежными средствами вверителя в пределах поручения по управлению с обязательным уведомлением вверителя о каждом осуществленном им действии, если иное не предусмотрено договором.

При **доверительном управлении** денежными средствами **по согласованию** (ст. 226 БК) доверительный управляющий осуществляет действия с денежными средствами вверителя при условии обязательного предварительного согласования с вверителем каждого осуществляемого им действия.

При **доверительном управлении** денежными средствами **по приказу** (ст. 227 БК) доверительный управляющий осуществляет действия с денежными средствами верителя

исключительно по его указанию.

**28**

**Изменение и прекращение договора доверительного управления имуществом**

Договор доверительного управления может быть прекращен по общим основаниям, предусмотренным ст.ст. 420-423 ГК РБ. Однако ст.907 ГК предусматривает специальные основания прекращения договора доверительного управления. Именно данные основания представляют наибольший интерес для исследования института доверительного управления имуществом и поэтому требуют детального рассмотрения.

Проанализируем пункт за пунктом данную статью. Прежде всего, в ст.907 ГК установлено, что договор доверительного управления прекращается вследствие смерти гражданина, являющегося выгодоприобретателем, либо объявления его умершим или ликвидации юридического лица-выгодоприобретателя. Данное правило диспозитивно. Значит, договор может продолжаться в интересах вверителя либо другого выгодоприобретателя, указанного вверителем или заранее «подназначенного» в договоре. Такими выгодоприобретателями также могут быть наследники умершего гражданина, учредители (участники) ликвидированного юридического лица и т.д.

Указание в ст.907 ГК на такое основание прекращения договора как смерть выгодоприобретателя обусловлено тем, что участие третьего лица в данных правоотношениях может быть основной целью заключения договора. Например, договор доверительного управления имуществом подопечного. Целью такого договора является обеспечение имущественных интересов подопечного. Со смертью подопечного нет смысла дальнейшего действия данного договора.

Если выгодоприобретателями выступало несколько человек, то смерть одного из них не должна прекращать данный договор. Это может произойти только в случае смерти последнего выгодоприобретателя.

Что касается прекращения договора доверительного управления вследствие ликвидации юридического лица-выгодоприобретателя, то это применимо, прежде всего, к общественным организациям, фондам, получающим таким образом материальную поддержку от своих спонсоров. Когда юридическое лицо ликвидируется, то отсутствует не только получатель этих средств, но и цель предоставления этих средств. Однако договором доверительного управления может быть предусмотрено, что данные обстоятельства не прекращают договор доверительного управления, а меняется только выгодоприобретатель. Им может стать или вверитель либо указанное другое лицо.

Следующим основанием прекращения договора доверительного управления, указанным в статье 907 ГК, выступает отказ выгодоприобретателя от получения выгод. Данное правило применяется тогда, когда договор доверительного управления направлен на обеспечение имущественных интересов определенного лица. Указанная норма диспозитивна. Когда заключен договор доверительного управления, в котором фигура выгодоприобретателя не играет большой роли, то в случае отказа выгодоприобретателя, его правом может воспользоваться вверитель. Это следует из общего правила. Так, согласно п.4 ст.400 ГК в случае отказа третьего лица от выгод по договору кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит законодательству и договору. Однако стороны могут предусмотреть в договоре и иные варианты.

Применительно к данному положению есть особенность. Она заключается в том, что выгодоприобретатель может отказаться от получения выгоды по договору в любое время. Ему не надо предупреждать об этом вверителя и доверительного управляющего за три месяца до момента прекращения договора. Это объясняется тем, что выгодоприобретатель не является стороной по договору.

Очередным основанием прекращения договора доверительного управления является смерть гражданина - доверительного управляющего, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным либо безвестно отсутствующим. Если в качестве доверительного управляющего выступает индивидуальный предприниматель, то основанием прекращения договора будет признание его несостоятельным (банкротом).

**30**

Доверительному управляющему также может быть установлен запрет на осуществление предпринимательской деятельности в случаях, предусмотренных ГК и иными законодательными актами.

Данное положение не вызывает сомнений, так как в договоре доверительного управления требуется личное исполнение управляющим своих обязанностей. Некоторые вопросы возникают в связи с признанием управляющего безвестно отсутствующим. Согласно ст. 38 ГК РБ гражданин может быть признан безвестно отсутствующим, если в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение года. Значит, прежде чем прекратить договор по этому основанию, должно пройти более года. Такой длительный срок имущество не может оставаться без управления.

С моей точки зрения, чтобы не возникало такой проблемы, стороны могут в качестве обстоятельства, прекращающего договор, предусмотреть сам факт внезапного исчезновения управляющего, а также предусмотреть назначение другого управляющего.

Процесс признания управляющего недееспособным или ограниченно дееспособным также может занять несколько месяцев. Но в этом случае вверитель может отказаться от договора, предупредив управляющего за три месяца, если иной срок не установлен договором.

Нельзя не согласиться с высказанной в литературе мыслью о том, что к прекращению договора доверительного управления приводит и ликвидация юридического лица-управляющего. Согласно ст.389 ГК при ликвидации юридического лица прекращаются и его обязательства, кроме случаев, когда законодательством исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и в других случаях). Здесь возникает вопрос: должно ли имущество, находящееся в доверительном управлении включаться в конкурсную массу? Очевидно, нет, так как данное имущество принадлежит на праве собственности другому лицу. Обратить взыскание по долгам банкрота можно лишь на причитающееся ему по договору вознаграждение.

Влечет прекращение данного договора отказ доверительного управляющего или вверителя от исполнения договора. Основанием для отказа является «невозможность для доверительного управляющего осуществлять свои обязанности лично». Закон не раскрывает, что надо понимать под данной формулировкой. Вероятно, это невозможность осуществлять свои обязанности лично в случае длительной болезни управляющего, в случае изъятия соответствующих лицензий у организации-управляющего и т.п. Так или иначе, доверительный управляющий имеет право на получение соответствующего вознаграждения. Очевидно, вознаграждение доверительному управляющему должно быть выплачено за срок действия договора. Кроме того, ему должны быть возмещены расходы, которые он понес в связи с управлением имуществом (4, стр. 62).

Интересен вопрос о том, как будет регулироваться ситуация, если доверительный управляющий откажется от договора по иным причинам, нежели невозможность осуществлять управление лично. В гл.52 ГК этот вопрос никак не решается. Значит, надо обратиться к общим нормам ГК. Согласно ст.290 ГК должник обязан надлежащим образом исполнять свои обязательства. Односторонний отказ доверительного управляющего будет рассматриваться как нарушение обязательства. В связи с этим к доверительному управляющему можно применить меры имущественной ответственности. Согласно ст.364 ГК управляющий обязан будет возместить вверителю убытки. Так как, заключая договор доверительного управления, учредитель управления рассчитывал на определенный доход, которого он лишился в связи с отказом управляющего. Доверительный управляющий в данном случае не имеет права на получение вознаграждения, и ему не возмещаются расходы, понесенные в связи с управлением имуществом.

Одним из оснований прекращения договора доверительного управления ст.907 ГК называет отказ вверителя от договора по иным обстоятельствам, нежели невозможность

**31**

исполнения договора доверительным управляющим лично. Что надо понимать под «иными обстоятельствами»? Это какие-то существенные нарушения договора или наоборот? В главе 52 ГК об этом опять таки умалчивается. Если исходить из того, что собственник на определенный период времени передает доверительному управляющему свои наиболее ценные права (правомочия по владению, пользованию, распоряжению), и отношения между этими лицами имеют доверительную основу, то можно сделать вывод, что даже утрата доверия со стороны учредителя к доверительному управляющему может служить основанием для отказа от дальнейшего продолжения доверительного управления. Причины отказа вверителя могут быть самыми разнообразными. Например, недовольство вверителя размером доходов, получаемых в результате доверительного управления, потеря доверия к управляющему, вызванная его недобросовестностью, возникновение неприязненных отношений между вверителем и выгодоприобретателем, в силу которых вверитель не желает помогать последнему и т.д.

Однако, односторонний отказ вверителя по иным обстоятельствам, нежели невозможность исполнения договора управляющим лично, влечет для вверителя обязанность уплатить доверительному управляющему вознаграждение, «предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет доходов от использования имущества» (2, ст. 906). Под этим закон подразумевает, вероятно, выплату вознаграждения в той мере, в какой осуществлялось доверительное управление, так как статья 906 указывает на привязку к доходу, полученному от доверительного управления. Делаем вывод, что доверительный управляющий не получает вознаграждения *i* за оставшийся период управления до окончания срока действия договора, упущенная выгода управляющего от исполнения им своих обязанностей, на которую он рассчитывал при заключении договора, также не подлежит компенсации.

В случае если договор доверительного управления предусматривал отсутствие вознаграждения доверительному управляющему, то вверитель также может отказаться от договора по любой причине, возместив при этом управляющему только и только понесенные расходы.

Положение об одностороннем отказе вверителя не вызывает возражений, если договор доверительного управления заключен в пользу самого вверителя. Сложности возникают, когда договор доверительного управления заключен в пользу третьего лица. Может вверитель в таком случае отказаться от договора? Надо отметить, что такой отказ вверителя существенно нарушает интересы выгодоприобретателя. Выгодоприобретатель лишается тех доходов, которые он получил бы, если бы доверительное управление не было досрочно прекращено учредителем. В главе 52 ГК этот вопрос не урегулирован. Поскольку при наличии выгодоприобретателя договор доверительного управления является разновидностью договора в пользу третьего лица, то надо применить общие нормы о договоре в пользу третьего лица. Согласно ст.400 ГК с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица. Значит, если договор доверительного управления заключен в интересах выгодоприобретателя, то прежде чем отказаться от договора, вверитель должен получить на это согласие выгодоприобретателя.

Может случиться так, что вверитель откажется от договора без согласия выгодоприобретателя. В данном случае выгодоприобретатель имеет субъективное гражданское право требовать осуществления доверительного управления в своих интересах.

Наличие согласия выгодоприобретателя на прекращение договора доверительного управления во всех случаях необоснованно ограничивает права собственника, по воле которого утверждается само доверительное управление имуществом.

**32**

Таким образом, более удобной была бы следующая конструкция отказа вверителя от договора: если при заключении договора доверительного управления собственник предусмотрел в самом договоре возможность одностороннего прекращения договора, то таким положениям следует придавать силу. Если права вверителя на одностороннее прекращение договора не предусмотрены, то подразумевается, что он сам отказался от этой возможности.

Аналогичные правила надо применять и в случае одностороннего изменения вверителем условий договора доверительного управления, заключенного в пользу третьего лица.

Надо отметить, что при отказе одной стороны от договора доверительного управления другая сторона должна быть уведомлена об этом за три месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок уведомления (п.2 ст.907 ГК).

В процессе своей деятельности по управлению имуществом доверительный управляющий может заключать договоры с третьими лицами. При одностороннем отказе от договора доверительного управления вопрос о судьбе договоров с третьими лицами законом не решен. Надо полагать, что третьих лиц также необходимо уведомить о прекращении договора доверительного управления.

Договор доверительного управления может быть прекращен по основаниям, связанным с вверителем. В п.1 ст.907 ГК устанавливается, что данный договор прекращается в случае признания лица, являющегося вверителем, несостоятельным (банкротом). Это основание объясняется тем, что в случае банкротства переданное в управление имущество должно поступить в конкурсную массу (п.2 ст.901 ГК). Ликвидация юридического лица-вверителя по общему правилу прекращает его обязательства (ст.389 ГК), в том числе и по данному договору, и, следовательно, тоже становится основанием прекращения договора.

В законе не решен вопрос о судьбе договора доверительного управления в случае смерти вверителя. Нужно полагать, в данном случае применимо общее законодательство о прекращении обязательства смертью гражданина или ликвидацией юридического лица. Согласно п.2 ст. 388 ГК обязательство прекращается смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора. Соответственно, ст. 389 ГК устанавливает правило, согласно которому обязательство прекращается ликвидацией юридического лица, кроме случаев, когда законодательством исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и в других случаях). Обобщая, заметим, что смерть вверителя не является безусловным основанием прекращения договора доверительного управления, поскольку у вверителя могут быть правопреемники (13, стр. 478).

Также не решен в законе вопрос о судьбе договора в случае признания вверителя недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим. Думается, во всех указанных случаях договор доверительного управления не должен прекращаться. Но здесь возникает вопрос: кто должен заменить вверителя? Если исходить из общих норм ГК, то в случае признания вверителя недееспособным, его заменит опекун; в случае признания ограниченно дееспособным - попечитель; в случае признания безвестно отсутствующим права вверителя перейдут к лицу, назначенному органом опеки и попечительства.

В главе 52 ГК РБ не называется такого основания прекращения договора доверительного управления, как обращение взыскания на управляемое имущество по долгам вверителя, помимо случаев банкротства. С банкротством все ясно, все имущество, в том числе и управляемое, включается в конкурсную массу.

Предположим, что гражданин передает в доверительное управление имущество в интересах самого себя. Можно ли в судебном порядке обратить взыскание на это

**33**

имущество, например, по алиментным обязательствам этого гражданина? Согласно п.2 ст.901 ГК РБ это невозможно. Взысканию подлежат лишь суммы, получаемые им в виде дохода.

Из данной ситуации мы видим, что, лицо, передавшее имущество в доверительное управление, на срок действия договора уклоняется от обращения взыскания по долгам на это имущество, а его кредиторам придется ожидать окончания действия договора.

Таким образом, обращение взыскания на имущество, переданное в доверительное управление, должно быть во всех случаях допустимо. Это обстоятельство повлечет за собой прекращение договора. Однако дополнительно должна существовать обязанность вверителя возместить управляющему связанные с прекращением договора убытки.

Последствием прекращения договора доверительного управления по любому из вышеперечисленных оснований является возврат имущества вверителю (п.З ст.907 ГК). Иные последствия могут быть предусмотрены договором. Например, стороны могут условиться, что имущество при прекращении договора передается выгодоприобретателю или выкупается доверительным управляющим и др.

Здесь возникает вопрос. По какой цене будет выкупаться имущество? Думается, если в самом договоре предусматривается возможность выкупа, то, скорее всего, выкуп будет осуществляться по ценам на момент первичной передачи имущества. Насколько это выгодно в условиях инфляции в отношении имущества, имеющего натурально-вещественную форму (внеоборотные и оборотные активы), вряд ли нужно говорить. Если выкупу подлежит пакет акций, то наиболее вероятно, что выкуп будет осуществляться по их номинальной стоимости. Оттого такой вариант выгоден, прежде всего, для , доверительного управляющего. Однако стороны при установлении выкупа имущества доверительным управляющим могут в договоре согласовать цену, по которой будет выкупаться имущество.

Надо отметить, что определенную специфику имеет прекращение договора доверительного управления имуществом по основаниям, предусмотренным законом. Так, управление имуществом безвестно отсутствующего лица помимо общих оснований прекращается в связи с явкой гражданина, признанного безвестно отсутствующим, а также объявление его умершим или установление факта смерти этого лица. Во всех этих случаях гражданин перестает быть безвестно отсутствующим, а это означает, что договор, заключенный органом опеки и попечительства, утрачивает силу. Управляющий обязан передать имущество собственнику или его наследникам, прекратив совершать действия по управлению.

Аналогичным образом в связи с прекращением опеки или попечительства прекращается доверительное управление имуществом подопечного лица.

Что же касается доверительного управления наследственной массой, то, очевидно, что обязательство должно прекращаться со вступлением наследников в права, если иное не предусмотрено завещанием. Так, завещатель может учредить доверительное управление на более длительный срок, например, до достижения наследником совершеннолетия.

**34**

**Заключение**

Проделанная работа позволяет сделать следующие выводы:

1. Институт доверительного управления представляет собой самостоятельное, не
совпадающее с англо-американской конструкцией траста явление.

Предпосылкой возникновения конструкции доверительного управления явилось коренное реформирование экономики и необходимость правового оформления новых экономических отношений.

1. Правовая природа доверительного управления является обязательственной с
вещно-правовыми элементами.
2. Договор доверительного управления имеет фидуциарный характер; может быть
заключен как в пользу вверителя, так и в пользу третьего лица; является реальным;
должен быть по общему правилу исполнен управляющим лично; может быть как
возмездным, так и безвозмездным; всегда является двусторонним (взаимным).
3. Основное назначение доверительного управления - возложить бремя
осуществления правомочий собственника на другое лицо, способное их эффективно
использовать в интересах собственника либо по его указанию в интересах других лиц.
4. Доверительное управление - универсальный институт, который рассчитан на
применение как в коммерческой, так и не коммерческой сфере. Однако на сегодняшний
день доверительное управление не имеет широкого применения. Причинами этого
является:
* неточность формулировок отдельных норм законодательства о доверительном
управлении;
* пробелы в гл.52 ГК РБ;
* отсутствие специальных законов, которые регулировали бы деятельность по
доверительному управлению;
* юридическая безграмотность.

Выходом здесь будет принятие закона о доверительном управлении недвижимым имуществом, государственным имуществом и т.д., тем самым восполнив пробелы в гл.52 ГКРБ.

1. Стороны при заключении договора доверительного управления должны тщательно
продумывать все его условия.
2. Более удобной была бы следующая конструкция отказа вверителя от договора:
если при заключении договора доверительного управления учредитель-собственник
предусмотрел в самом договоре возможность одностороннего прекращения договора, то
таким положениям следует придавать силу; если права учредителя на одностороннее
прекращение договора не предусмотрены, то подразумевается, что он сам отказался от
такой возможности. Аналогичные правила надо применять и в случае одностороннего
изменения учредителем условий договора доверительного управления, заключенного в
пользу третьего лица.
3. Для обеспечения своих интересов стороны могут в качестве обстоятельства,
прекращающего договор доверительного управления, предусмотреть сам факт внезапного
исчезновения управляющего, а также подназначить другого управляющего.
4. В случае смерти вверителя его права по договору доверительного управления
перейдут к его наследникам.
5. В случае признания вверителя недееспособным его заменит опекун; ограниченно
дееспособным - попечитель; в случае признания безвестно отсутствующим - лицо,
назначенное органом опеки и попечительства.
6. На мой взгляд, обращение взыскания на имущество, переданное в доверительное
управление должно быть во всех случаях допустимо. Это обстоятельство повлечет за
собой прекращение договора. Однако дополнительно должна существовать обязанность верителя возместить доверительному управляющему связанные с прекращением договора убытки.

**35**

**Список использованных источников**

1. Конституция Республики Беларусь: Основной Закон Республики Беларусь, 15
марта 1994 года // Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь
«Эталон - Беларусь» [Электронный ресурс] / Национальный центр правовой информации
Республики Беларусь. - Минск, 2008.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. № 218-3 //
Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь «Эталон - Беларусь»
[Электронный ресурс] / Национальный центр правовой информации Республики
Беларусь. - Минск, 2008.
3. Банковский кодекс Республики Беларусь от 25 октября 2000 г. № 441-3 //
Эталонный банк данных правовой информации Республики Беларусь «Эталон - Беларусь»
[Электронный ресурс] / Национальный центр правовой информации Республики
Беларусь. - Минск, 2008.
4. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложением актов
законодательства и судебной практики. Книга 3. Ответственный редактор и руководитель
авторского коллектива В.Ф. Чигир. - Минск, издательство «Амалфея», 2006. - 720 с.
5. Закон Республики Беларусь от 26 июня 1997 г. № 47-3 «О мерах борьбы с
организованной преступностью и коррупцией».
6. Закон Республики Беларусь от 12 марта 1992 г. №1512 «О ценных бумагах и
фондовых биржах».
7. Декрет Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998 г. № 3 «О
разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике
Беларусь».
8. Указ Президента Республики Беларусь от 27 ноября 1995 г. № 482 «О создании и
деятельности в республике хозяйственных групп».
9. Положение о доверительном управлении денежными средствами, утвержденное
постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 25 ноября 1999
г. № 25.1, с изменениями и дополнениями от 28 июня 2001 г. № 177
10. Порядок передачи на конкурсной основе в управление юридических и
физических лиц принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ,
созданных в процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в
республиканской собственности. Утвержден постановлением Совета Министров
Республики Беларусь от 19 июня 1998 г. № 971
11. Положение о проведении конкурсов по передаче в управление юридических и
физических лиц принадлежащих государству акций акционерных обществ, созданных в
процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в республиканской
собственности. Утверждено приказом Министерства по управлению государственным
имуществом и приватизации Республики Беларусь от 18 августа 1998 г. № 146.
12. Положение о доверительном управлении ценными бумагами, утвержденное
постановлением Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от
12 июня 2000 г. № 10/П.

**37**

1. Колбасин Д.А. Гражданское право. Особенная часть: учебное пособие. - Минск,
издательство «Амалфея», 2006. - 768 с.
2. Нарышкина Р.Л. Доверительная собственность в гражданском праве Англии и
США. - Москва. 1965. - 290 с.
3. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907г.). -
Москва. 1995.-342 с.

**38**