

МОЛДАВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИНСТИТУТ ЮРИДИЧЕСКИХ, ПОЛИТИЧЕСКИХ И СОЦИОЛОГИЧЕСКИХ
ИССЛЕДОВАНИЙ
КОМРАТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Фрунзэ Юрий

**Гражданское право Республики Молдова:
общая часть.**

ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Университетский курс

Кишинэу - 2024

CZU 347.15/.19(478)

Ф 93

Одобрено и рекомендовано к публикации решением Учёного Совета Института Юридических, Политических и Социологических Исследований (протокол № 6 от 30 июня 2022).

Работа отражает часть результатов исследования проекта 20.80009.1606.05 «Качество правосудия и соблюдение прав человека в Республике Молдова: междисциплинарные исследования в контексте внедрения Соглашения об ассоциации Республика Молдова-Европейский Союз» в рамках государственной программы 2020-2023.

Автор:

Юрий Фрунзе, доктор права, унив. конф., ведущий научный исследователь, директор Центра Юридических исследований Института Юридических, Политических и Социологических Исследований

Научный редактор:

Сосна Борис, доктор права, унив. профессор Комратского государственного университета и Университета европейских, политических и экономических знаний «Константин Стере», ведущий научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ

Кушнир Валерий, доктор хабилитат права, унив. профессор, научный консультант Института юридических, политических и социологических исследований МГУ.

Смокинэ Андрей, доктор хабилитат права, унив. профессор Международного независимого университета Молдовы и Комратского государственного университета, научный консультант Института юридических, политических и социологических исследований МГУ.

Рецензенты:

Арсени Игорь, доктор права, унив. конф., декан юридического факультета Комратского государственного университета, научный исследователь Института юридических, политических и социологических исследований, МГУ

Татар Ольга, доктор права, унив. конф., заведующий кафедры «Частного права» Комратского государственного университета.

Настоящий университетский курс посвящён гражданскому праву и подготовлен автором в соответствии с разработанной им программой курса гражданского права, полностью соответствующей государственному стандарту высшего юридического образования. Является изданием, которое содержит теоретическое изложение учебного материала, а также перечень рекомендуемой литературы, необходимый для изучения гражданского права студентами юридических факультетов Республики Молдова.

В нём подробно, ясно, четко, логично изложены ключевые темы базовой дисциплины «Гражданское право» - институты физического и юридического лица как субъекты гражданского права, их правовой статус, вопросы субъектоспособности, опека и попечительство над несовершеннолетними, меры договорной и судебной охраны над совершеннолетним лицом, сущность, виды и организационно-правовые формы юридических лиц, их учреждение, функционирование и прекращение.

В его содержании учтены изменения действующего гражданского законодательства и практики его применения по состоянию на 1 сентября 2023 г., а также использован широкий круг отечественной и зарубежной научной и практической литературы по соответствующей отрасли. Помимо анализа действующего законодательства в университетском курсе представлены теоретические взгляды по основным проблемам гражданского права.

Университетский курс может быть также полезен студентам магистрантам и докторантам, преподавателям юридических, экономических и других факультетов, юристам - практикам и всем тем, кто интересуется гражданским правом.

**DESCRIEREA CIP A CAMEREI NAȚIONALE A CĂRȚII
DIN REPUBLICA MOLDOVA**

Фрунзе, Юрий.

Гражданское право Республики Молдова. Общая часть: Лица в гражданском праве: Университетский курс / Фрунзе Юрий; научные редакторы: Сосна Борис [и др.]; Государственный университет Молдовы [и др.]. – Кишинэу: [Б. и.], 2024 (СЕР USM). – 198 p.

Referințe bibliogr.: p. 195-198 (79 tit.). –40 ex.

ISBN 978-9975-62-667-5.

347.15/.19(478)

Ф 93

ISBN 978-9975-62-667-5

© Universitatea de Științe Politice, Economice și Sociale din Moldova, Institutul de Cercetări Juridice, Politice și Sociologice, 2024

*«Юристами можно назвать только знатоков гражданского права.
Они заведуют особой областью общежития,
для которого вековым опытом, - можно сказать,
почти наукою, - выработаны
условные нормы отношений по имуществу.
Эта чрезвычайная хитрая механика, в которой хороший техник,
с помощью одного едва приметного винтика,
может остановить или пустить в ход целую фабрику.
В этой области нужно превосходно знать
как общую систему, так и все ее подробности!»*
(С.А.Андриевский. Русские судебные
ораторы в известных уголовных процессах XIX в.
Тула: Автограф, 1997, стр. 5)

«НЕТ ЮРИСТА БЕЗ ЦИВИЛИСТА»

*Содержание глав написано так доходчиво, чтобы понял и не устал читать даже
активный, творческий человек.*

Посвящается нашим студентам, мастерам и докторантам:
Прошлым,
для воспоминания первой встречи с совершенным правом (*ius perfectum*),
Сегодняшним,
за их усердие познавать истинные основы и особенности общего права (*ius commune*),
Будущим,
в надежде открыть для себя и изучать истинное право (*verum ius*).

СОДЕРЖАНИЕ

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ.....	7
ВВЕДЕНИЕ	9

Раздел I. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА

Глава 1. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА (ГРАЖДАНЕ) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1. Понятие лиц в гражданском праве	11
§ 2. Понятие физического лица и элементы его гражданско-правового статуса: общие положения	12
§ 3. Имя физического лица, его место жительства и место временного пребывания.	
Профессиональное место нахождения	13
3.1. <i>Имя физического лица</i> (ст. 36-38 ГК РМ).....	13
3.2. <i>Место жительства (место обычного пребывания) и временного пребывания физического лица</i> (ст. 38-42 ГК РМ).	14
3.2.1. <i>Установление или изменение места жительства и/или временного пребывания.</i>	16
3.2.2. <i>Доказательство места жительства и места временного пребывания.</i> ..	17
3.2.3. <i>Место жительства несовершеннолетнего и лица, защищенное мерой судебной охраны (признанного ограничено недееспособным –</i> <i>(ст. 40 ГК).</i>	18
3.3. <i>Профессиональное место нахождения</i> (ст.41- 42 ГК РМ).....	19
§ 4. Регистрационный учет физических лиц и акты гражданского состояния (ст. 36-42; 170).....	20
4.1. <i>Регистрация лиц по месту жительства или по месту временного пребывания.</i>	20
4.2. <i>Государственная регистрация актов гражданского состояния.</i>	21
§ 5. Предпринимательская и профессиональная деятельность физического лица.....	22
§ 6. Имущественная ответственность физического лица.....	23
§ 7. Институт признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим: порядок, условия правовые последствия и процедура (ст.165, 168 ГК; ст. 297-301 ГПК).	24
7.1. <i>Объявление лица безвестно отсутствующим.</i>	24
7.1.1. <i>Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.</i>	25
7.1.2. <i>Последствия явки лица, признанного безвестно отсутствующим.</i>	25
7.2. <i>Объявление лица умершим.</i>	25
7.2.1. <i>Последствия явки лица, объявленного умершим.</i>	26
7.3. <i>Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим</i> (ст. 297-301 ГПК).	27

Глава 2. ГРАЖДАНСКАЯ ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА

§ 1. Понятие гражданской правосубъектности физического лица.....	29
§ 2. Правоспособность физического лица (гражданская правоспособность) - (ст. 24 ГК РМ).	29
2.1. <i>Содержание правоспособности (объем гражданской правоспособности).</i>	30
2.2. <i>Гражданская правоспособность иностранного физического лица.</i>	31

2.3. Абстрактность и неотчуждаемость правоспособности.	32
§ 3. Дееспособность физического лица и ее виды (ст. 25-30 ГК РМ).....	33
3.1. Недопустимость лишения и ограничения дееспособности.	36

Глава 3. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ

§ 1. Опекa и попечительство над несовершеннолетними: понятие и общие положения (ст.51, 52).....	38
§ 2. Орган опеки и его компетенция в области охраны несовершеннолетних (ст. 146 ГК и ст.57 ² .СК).....	40
§ 3. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними и роль семейного совета.....	41
3.1. Порядок установления опеки и попечительства над несовершеннолетним.	42
3.2. Семейный совет несовершеннолетнего (ст. 56, 156 ГК).	44
§ 4. Полномочия, права и обязанности опекуна и попечителя несовершеннолетнего (ст. 58-61 ГК)	45
§ 5. Прекращение опеки и попечительства.....	48
5.1. Лишение статуса опекуна и попечителя и его отзыв.	48
5.2. Срок действия и отмена опеки и попечительства над несовершеннолетними. ...	48

Глава 4. МЕРЫ ДОГОВОРНОЙ И СУДЕБНОЙ ОХРАНЫ НАД СОВЕРШЕННОЛЕТНИМ ЛИЦОМ

§ 1. Общие принципы защиты лиц с ограниченными возможностями: международная, европейская и национальная практика.....	49
§ 2. Основание признания человека с психическими отклонениями	56
2.1. Психиатрическое освидетельствование и психиатрическая экспертиза.....	57
§ 3. Общие положения о мерах договорной и судебной охраны в отношении совершеннолетнего лица (ст.32; 65-145 ГК РМ).	60
3.1. Общая компетенция судебной инстанции и органа опеки (ст.66 ГК).	61
§ 4. Договорные меры охраны и их виды (ст. 74-91 ГК).	62
§ 5. Меры судебной охраны: общие положения (ст. 92- 145 ГК).....	67
§ 6. Вопрос о правовом статусе лиц, злоупотребляющие алкоголем, наркотическими и другими психотропными веществами, а также азартными играми и расточительством	74

Раздел II. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ИДЕНТИФИКАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

§ 1. Понятие юридического лица.....	77
§ 2. Признаки юридического лица.....	80
§ 3. Идентификация юридического лица	94

Глава 2. ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА, ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

§ 1. Правоспособность юридического лица	95
1.1. Понятие правоспособности юридического лица.	95
1.2. Виды правоспособности юридического лица.	96
§ 2. Дееспособность юридического лица	97
2.2. Возникновение правоспособности и дееспособности юридических лиц.	98
§ 3. Разрешение (лицензирование) деятельности юридического лица.....	99
§ 4. Ограничение прав юридического лица и его ответственность.....	102

Глава 3. КЛАССИФИКАЦИЯ И ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

§ 1. Классификация, правовой статус и виды юридических лиц: общая характеристика.	103
§ 2. Юридическое лицо публичного права	109
2.1. Общие положения.	109
2.2. Особенности правового положения и сущность юридических лиц публичного права.....	111
2.3. Государство Республика Молдова как субъект гражданского права.	112
2.4. Административно-территориальные единицы государства Республика Молдова как субъекты гражданского права.	117
2.5. Публичные учреждения.	119
§ 3. Юридические лица частного права	124
§ 4. Критерии разграничения юридических лиц публичного от частного права.....	124

Глава 4. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ЧАСТНОГО ПРАВА

§ 1. Общие положения	127
§ 2. Хозяйственные товарищества и общества - societățile comerciale (SC).....	129
2.1. Общие положения о хозяйственных товариществах и обществах.	129
2.2. Хозяйственные товарищества.	131
2.3. Хозяйственные общества.	135
2.3.1. Общество с ограниченной ответственностью (ООО –rus; SRL (Societate cu răspundere limitată) – rom, fr; ital.; LTD –engl.; GmbH –germ.).	135
2.3.2. Акционерное общество (АО, SA- Societate pe acțiuni - rom).....	137
§ 3. Кооперативы (СООР).....	139
§ 4. Государственные и муниципальные предприятия.....	142
§ 5. Группа юридических лиц	144
§ 6. Некоммерческие организации	146
6.1. Общие положения.	146
6.2. Организационно-правовые формы некоммерческих организаций частного права.....	148
6.3. Некоммерческие организации публичной сферы.	165

Глава 5. УЧРЕЖДЕНИЕ, ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ И ФУНКЦИОНИРОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ. ПУБЛИЧНЫЙ РЕЕСТР

§ 1. Общие положения	168
§ 2. Процедура учреждения и государственной регистрации юридического лица частного права	168
§ 3. Функционирование юридических лиц частного права: общие положения	172
§ 4. Государственная регистрация юридических лиц. Публичный реестр.....	182

Глава 6. ПРЕКРАЩЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

§ 1. Общие положения	184
§ 2. Реорганизация юридических лиц частного права и ее формы (ст.204-222 ГК РМ) ..	186
2.1. Понятие и суть реорганизации юридического лица.	186
2.2. Формы и пути реорганизации юридического лица.	186
§ 5. Роспуск (ликвидация) юридического лица и его процедура (ст.223-239 ГК РМ) ..	190
5.1. Основания роспуска (ликвидации) юридического лица.	191

БИБЛИОГРАФИЯ	195
--------------------	-----

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. РМ – Республика Молдова
2. Конституция РМ – Конституция Республики Молдова
3. ВСМ РМ – Высший совет магистратуры Республики Молдова
4. ВСП РМ – Высшая судебная палата Республики Молдова
5. ВУЗ – высшее учебное заведение
6. CtEDO – Curtea Europeana Dreptului Omului
7. ЕСПЧ – Европейский суд по правам человека; Страсбургский Суд
8. ЕКПЧ - Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Европейская Конвенция, Конвенция.
9. CEDO – Convenția Europeană pentru apărarea dreptului omului
10. АГУ – Агентство государственных (публичных) услуг
11. ООН – Организация Объединенных Наций
12. SC – societate comercială // коммерческая организация
13. ООО – общество с ограниченной ответственностью
14. АО – акционерное общество
15. КООП – кооператив
16. КФХ – крестьянско-фермерское хозяйство
17. ИП – индивидуальное предприятие
18. ЗАГС – запись актов гражданского состояния (орган при АГУ)
19. AGEPI - Agenția de Stat pentru Proprietatea Intelectuală (Государственное Агентство по интеллектуальной собственности Республики Молдова)
20. АИТА - Asociația Internațională a Transportatorilor Auto din Moldova,
21. AmCham Moldova - Международный арбитраж при Американской торговой палате в Молдове
22. АСИ УМ – Arbitrajul Comercial Internațional de pe lângă Uniunea Juriștilor din Republica Moldova
23. АТО – административно-территориальное образование
24. АК РМ – Административный кодекс Республики Молдова
25. ГК РМ - Гражданский кодекс Республики Молдова
26. ГК РФ - Гражданский кодекс Российской Федерации
27. ГПК РМ - Гражданский процессуальный кодекс Республики Молдова
28. ЗК РМ - Земельный кодекс Республики Молдова
29. ИК РМ – Исполнительный кодекс Республики Молдова

30. КоП РМ - Кодекс о правонарушениях Республики Молдова
31. НК РМ - Налоговый кодекс Республики Молдова
32. СК РМ - Семейный кодекс Республики Молдова,
33. ТК РМ - Трудовой кодекс Республики Молдова,
34. УК РМ - Уголовный кодекс Республики Молдова
35. пкт. – пункт статьи,
36. ст. – статья,
37. стр. – страница
38. (ч) - часть статьи; в редакции Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод под «частью» следует понимать «параграф»
39. в т.ч. – в том числе
40. и т.д. – и так далее
41. и т.п. – и тому подобное
42. т.н. – так называемое
43. т.е. – то есть
44. и др. – и другие,
45. DCFR - Draft Common Frame of Reference - «Модельные правила европейского частного права»

Motto

*«Гражданское право это право гражданского общества»
(Dreptul civil este dreptul societății civile¹)*

Мариан Николае, профессор факультета права Бухарестского университета, Румыния

*«Гражданское право это право повседневной жизни»
(Dreptul civil este dreptul vieții cotidiene)*

Фрунзе Юрие, университетский конференциар (доцент) юридического факультета, Комратского государственного университета Республики Молдова
ведущий научный исследователь Института Юридических, Политических и Социологических Исследований Молдавского государственного университета

ВВЕДЕНИЕ

Институт лиц в гражданском праве важен, не только потому что защищает человека, но и потому что он особенен и необходим для других остальных отраслей права. «Лицо - это «сердце» всех юридических действий». Не зря по примеру кодекса Юстиниана все современные гражданские кодексы начинаются с так называемым «Право лиц».

Настоящий университетский курс посвящён институту лиц в гражданском праве и подготовлен автором в соответствии с разработанной им программой курса гражданского права, полностью соответствующей государственному стандарту высшего юридического образования. В нем подробно, ясно, четко, логично изложены ключевые темы базовой дисциплины «Гражданское право» - институты физического и юридического лица как субъекты гражданского права, их правовой статус, вопросы субъектоспособности, опека и попечительство над несовершеннолетними, меры договорной и судебной охраны над совершеннолетним лицом, сущность, виды и организационно-правовые формы юридических лиц, их учреждение, функционирование и прекращение. В его содержании учтены изменения действующего гражданского законодательства и практики его применения по состоянию на 1 сентября 2023 г., а также использован широкий круг отечественной и зарубежной научной и практической литературы по соответствующей отрасли. Помимо анализа действующего законодательства в университетском курсе представлены теоретические взгляды по основным проблемам гражданского права.

В настоящее время произошла существенная трансформация раздела II-го «Лица», книги первой Гражданского кодекса Республики Молдова. Ряд положений ГК РМ является новеллами правовых институтов физического и юридического лица, новыми правилами в национальном правопорядке. Изменение практически всех трех глав, раздела II-го книги первой ГК РМ требует гармонизации иных законодательных актов.

В частности, в ГК РМ помимо традиционных под-институтов, института физического лица как «опека и попечительство», «объявление лица безвестно отсутствующим или умершим» появились новые подинституты, такие как «Уважение к человеку и его неотъемлемым правам» или «Права личности», «Семейный совет», «Меры договорной

¹ Marian, Nicolae. Drept civil: teoria generală. Vol. I Teoria dreptului civil. - București: Editura Solomon, 2017, pag. 19.

и судебной охраны в отношении лиц, достигших совершеннолетия», «Охрана личных неимущественных интересов».

А институт юридического лица, несмотря на его традиционность в гражданском праве, остается одним из сложных, дискуссионных, развивающихся. Юридические лица являются участниками гражданских правоотношений. В современных социально-экономических условиях повышается актуальность законодательного регулирования особенностей создания, деятельности юридических лиц различных организационно-правовых форм. Так, законодателем более детально установлена классификация юридических лиц по типам, видам, организационно-правовым формам. Однако после модернизации ГК РМ в 2019 году множественность специальных законодательных актов, обеспечивающих правовое регулирование создания и деятельности юридических лиц, иногда противоречащих друг другу, отрицательно, на наш взгляд, влияет на правоприменение. При разработке и обосновании путей систематизации и упорядочения законодательства о юридических лицах необходимо определить некоторые основополагающие, исходные моменты. Прежде всего следует подчеркнуть, что конструкция юридического лица представляет собой не межотраслевую, а гражданско-правовую категорию. Реформирование глав II-й и III-й раздела II-го книги первой ГК РМ несколько осложнило изучение в целом института юридического лица. В курсе гражданского права он является базовой темой.

Целью изучения института лиц в гражданском праве является углубленное изучение законодательства о физических и юридических лицах, практики его применения, а также научных взглядов, основных концепций в условиях формирования современной теории юридического лица. Достижению указанной цели будет способствовать предлагаемый университетский курс.

Для успешного изучения материала следует придерживаться рекомендаций автора по изучению литературы и нормативных актов, которые, как правило, сопровождаются указаниями: «смотри:», «см. подробнее» и т. д. Также, в этих же целях самые важные моменты в тексте обозначены курсивом. Все упомянутые в тексте правовые формы должны быть студентом внимательно прочитаны и осмыслены. Работать над тезисами и конспектами лекций можно, лишь только имея перед собой текст Гражданского кодекса или соответствующего нормативного акта, судебных постановлений и т. д.

Остается отметить, что данный университетский курс отражает результаты исследования проекта 20.80009.1606.05 «Качество правосудия и соблюдение прав человека в Республике Молдова: междисциплинарные исследования в контексте внедрения Соглашения об ассоциации Республика Молдова-Европейский Союз» в рамках государственной программы 2020-2023, реализованного в Институте юридических, политических и социологических исследований при Государственном университете Молдовы.

**Университетский конференциар (доцент),
доктор права, ведущий научный исследователь
Фрунзэ Ю.И.**

РАЗДЕЛ I.

ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА

Глава 1. ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА (ГРАЖДАНЕ) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1. Понятие лиц в гражданском праве

В Гражданском кодексе РМ (далее ГК РМ) и других актах гражданского законодательства все возможные субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица». Понятие «лица» родовое. Оно относится ко всем субъектам гражданских прав. И они характеризуются тем, что являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей. Субъектами гражданского права являются лица, выступающие в качестве участников имущественных и личных неимущественных отношений.

В ГК РМ раздел второй книги первой именуется «Лица» и включает три главы, первая из которых называется «Физическое лицо» (ст. 23-170) и посвящена индивидуальным субъектам гражданского права (т.е. гражданам), а две другие посвящены юридическим лицам и участию Республики Молдова и ее административно-территориальные единицы (т.е. юридических лиц публичного права) в отношениях, регулируемых гражданским законодательством. Так, глава вторая (ст. 171-303 ГК РМ) в основном посвящена юридическим лицам частного права, а третья глава (ст. 304-307) посвящена юридическим лицам публичного права.

Таким образом, в общем, субъектами гражданских правоотношений (гражданских прав и обязанностей) являются *физические и юридические лица*. Однако, по своему конкретному правовому статусу субъекты гражданских правоотношений делятся на:

1. физические лица - *граждане* (граждане РМ, иностранные граждане, лица без гражданства - апатриды) – ст.23-170 ГК РМ;

2. физические лица – *предприниматели и профессионалы* (это индивидуальные предприниматели такие как: а) патентообладатели (на основе Закона РМ о предпринимательском патенте № 93 от 15.09.1998²); б) Индивидуальные предприятия - ИП (ст. 14 Закона РМ № 845 от 03.01.1992 о предпринимательстве и предприятиях³); в) Крестьянские фермерские хозяйства - КФХ (Закон о крестьянских (фермерских) хозяйствах №1353 от 03.11.2000⁴) и, профессионалы такие как: адвокаты, нотариусы, свободные художники, частные врачи, переводчики, судебные исполнители, управляющие процессом несостоятельности и другие, которые осуществляют свою профессиональную деятельность индивидуально и имеют правовой статус физического лица;

3. юридические лица *частного права* (молдавские, иностранные, международные) – ст. 171- 303 ГК РМ;⁵

² Опубликован: 06.08.1998 в Monitorul Oficial № 72-73 статья № 485.

³ Опубликован: 28.02.1994 в Monitorul Parlamentului № 2 статья № 33. Изменен: ЗП133 от 15.11.18, МО467-479/14.12.18 ст.784; в силу с 01.03.19.

⁴ Опубликован: Официальный монитор Республики Молдова, 2001 г., № 14–15, ст. 52.

⁵ В качестве юридических лиц, статья 48 Договора об учреждении Европейского сообщества (94 017) называет «хозяйственные общества» (франц.: *societes*), а для англосаксонских стран – «компании или фирмы» (англ.: *companies or firms*). Понятие «хозяйственные общества» / «компании или фирмы» в статье 48 Договора получило расширительную трактовку. В этом качестве признаются *любые учрежденные и*

4. юридические лица *публичного права* как: а) государство Республика Молдова и б) ее административно-территориальные единицы: села, города, районы, АТО Гагаузия) и, с) публичные учреждения (ст. 304-307 ГК).

§ 2. Понятие физического лица и элементы его гражданско-правового статуса: общие положения

Физическое лицо это *человек, рассматриваемый индивидуально как носитель гражданских прав и обязанностей* (ст. 23 ГК).

Понятие «человек» в смысле субъекта права широко употребляется в различных международных документах и в законодательстве. Молдавское гражданское законодательство для обозначения человека как субъекта гражданских прав и обязанностей употребляет понятие – «физическое лицо» и «гражданин». Это понятие юридическое, поскольку оно характеризует человека как лицо, состоящее в определенной связи с государством.

Средства индивидуализации физического лица (гражданина).

Любое физическое лицо (гражданин) как участник гражданских правоотношений, то есть как субъект гражданского права должно обладать свойствами, необходимыми для признания его гражданско-правового статуса.

Другими словами, физическое лицо (гражданин) различается от другого физического лица (гражданина), а иными словами, обладает рядом общественных и естественных признаков и свойств, которые определенным образом индивидуализируют его и влияют на его правовое положение (т.е. различаются). К таким признакам и свойствам (т.е. средствам индивидуализации физического лица) законодательство относит:

- *имя,*
- *место жительства и место временного пребывания,*
- *профессиональное место нахождения,*
- *гражданство, (иногда и национальность),*
- *вероисповедание,*
- *пол,*
- *возраст,*
- *семейное положение,*
- *состояние здоровья (особенно психического),*
- *правосубъектность (правоспособность и дееспособность),*
- *занятие предпринимательской и профессиональной деятельностью.*

Все вместе они составляют не что иное, как *элементы гражданско-правового индивидуального статуса* физического лица (или *средства его индивидуализации*). Иными словами, индивидуальный статус выражает конкретику отдельного лица (имя, пол, возраст, семейное положение, место жительства, должность, стаж и т.п.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

Гражданский кодекс РМ обозначает лишь имя, место жительства (обычного пребывания) и место временного пребывания, профессиональное место нахождения, возраст, правосубъектность (т.е. правоспособность и дееспособность) и занятие предпринимательской и профессиональной деятельностью в качестве элементов гражданско-

действующие в государствах-членах юридические лица *частного и публичного права*, за исключением тех, которые не ставят целью извлечение прибыли. Указанное понятие, таким образом, близко по смыслу выражению «коммерческие организации/общества» - (SC - *societate comercială*) в молдавском праве.

правового статуса физического лица (т.е. средств его индивидуализации). Остальные элементы (средства его индивидуализации) обозначены в других законах (в Конституции, Уголовном кодексе, Административном кодексе, Семейном кодексе, законе о гражданстве Республики Молдова, законе о жилье и др.).

§ 3. Имя физического лица, его место жительства и место временного пребывания. Профессиональное место нахождения

3.1. Имя физического лица (ст. 36-38 ГК РМ).

Свои гражданские права и обязанности гражданин приобретает и осуществляет под своим *именем* (ст. 37 ГК), посредством которого происходит индивидуализация каждого отдельного гражданина. Любое физическое лицо имеет право на имя, устанавливаемое или приобретаемое в соответствии с законом об актах гражданского состояния⁶.

Имя включает фамилию и собственно имя, а в случаях, предусмотренных законом, – также отчество. Собственно имя лица устанавливается на дату регистрации рождения на основании заявления о рождении *Фамилия* приобретает посредством установления родства и изменяется в результате изменения гражданского состояния в порядке, предусмотренном законом (ст. 36 ГК).

Имя лица (право на имя) - это личное неимущественное право гражданина (физического лица) с абсолютным характером. Доброе имя как благо, принадлежащее гражданину, защищается в случаях и в порядке, предусмотренных ГК и другими законами, и относится к числу неотчуждаемых и непередаваемых другим способом благ (ст. 43 ГК). В частности, предусматривается защита права на имя в случаях искажения либо использования имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию⁷.

Всякое лицо имеет право на уважение своего имени. Гражданин не вправе пользоваться именем других лиц, однако в случаях, предусмотренных законом, он вправе использовать *вымышленное имя* (псевдоним) либо в исключительных случаях, не пользоваться ни подлинным, ни вымышленным именами (например, при опубликовании произведений гражданин вправе выпустить последнее в свет анонимно, т. е. без указания имени). Использование имени другого лица влечет ответственность за связанные с этим недоразумения или убытки в виде возмещения морального вреда. Как носитель имени, так и его супруг или близкие родственники могут воспротивиться такому использованию и потребовать возмещения причиненных убытков. *Например*, определенная фирма использует имя гражданина в рекламных целях, афишируя его на рекламном пано. В данном случае, потерпевшее лицо может взыскать с фирмы нарушителя моральный вред.

⁶ См. также подробно: Закон № 100 от 26.04.2001 об актах гражданского состояния. Опубликован: 17.08.2001 в Monitorul Oficial № 97-99 статья № 765.

⁷ См. также Закон о свободе выражения мнения № 64 от 23.04.2010, согласно которому - *диффамация* – это распространение ложной информации, порочащей *честь, достоинство и/или деловую репутацию* лица. В свою очередь, *распространение информации* – передача информации другим лицам (хотя бы одному, помимо самого опороченного, лицу).

В порядке, установленном законом, гражданин достигший *16-ти летнего возраста вправе изменить* данное ему при рождении собственно имя и фамилию⁸. Отчество – нет. При этом все права и обязанности за ним сохраняются, кроме того, на него возлагается обязанность сообщить об изменении имени его кредиторам и должникам. В противном случае, он несет ответственность за убытки, причиненные в связи с неисполнением этой обязанности об уведомлении (ч. (4) ст. 37 ГК РМ).

3.2. Место жительства (место обычного пребывания) и временного пребывания физического лица (ст. 38-42 ГК РМ).

Место жительства гражданина (т.е. его место обычного пребывания) и место временного пребывания – важные элементы его правового статуса. По ним определяется его правовой статус в пространстве. Они оба являются его личными неимущественными правами и охраняются законом.

Точное определение места жительства имеет *существенное правовое значение*. Так, вопрос о том, где должно быть исполнено обязательство, решается во многих случаях в зависимости от места жительства участников обязательственного правоотношения - кредитора и должника (см.: ст. 859 ГК). Местом открытия наследства согласно ГК РМ (ст.2166) признается место обычного пребывания (т.е. последнее постоянное место жительства) наследодателя.

Изначально следует знать, что Конституция РМ (ст. 27 - право на свободу передвижения), гарантирует *право на свободу передвижения по стране*. Кроме этого, каждому гражданину Республики Молдова обеспечивается *право поселиться или пребывать в любом населенном пункте страны, выезжать из страны, эмигрировать из нее и возвращаться в нее*.

Важно отличать место жительства гражданина (его *обычное пребывание*) и место его временного пребывания.

В соответствии со ст.38 ГК РМ, *местом жительства* физического лица признается место его обычного пребывания. Место обычного пребывания совпадает (должно совпасть) с местом жительства.

Критерии определения «места обычного пребывания» ГК РМ заимствовал из пкт.23 Преамбула Регламента Европейского Союза (UE) №650/2012 Европейского Парламента

⁸ Статья 49. Закона № 100 от 26.04.2001 об актах гражданского состояния - Изменение фамилии и/или имени:

- (1) Лицо, достигшее возраста 16 лет, имеет право изменить свои *фамилию и/или имя*.
- (2) Заявление об изменении фамилии и/или имени подается в орган записи актов гражданского состояния по месту жительства заявителя.
- (3) Изменение фамилии и/или имени регистрируется органом записи актов гражданского состояния с составлением соответствующей записи акта.
- (4) Фамилия и/или имя несовершеннолетнего лица могут быть изменены только с согласия его родителей, усыновителей или опекунов. Исключение составляют случаи, когда заявитель приобрел полную дееспособность до достижения совершеннолетия в порядке, установленном законодательством.
- (5) Изменение имени ребенка, не достигшего возраста 16 лет, производится органом записи актов гражданского состояния на основании заявления его родителей согласно статье 56 Семейного кодекса с внесением поправок в запись акта о рождении ребенка (без составления записи акта об изменении фамилии и/или имени). В случае наличия разногласий между родителями орган записи актов гражданского состояния принимает во внимание заключение органа опеки и попечительства и исходит исключительно из интересов ребенка.
- (6) Порядок рассмотрения заявлений об изменении фамилии и/или имени устанавливается Министерством юстиции.

и Совета от 4 июля 2012 года, а также из юриспруденции Суда Европейского союза (Суд ЕС), а конкретно из его решения от 17 февраля 1977 года по делу № C-76/76, *Silvana di Paolo vs Office national de l'employ*.

Так, место обычного пребывания основывается на тесной и стабильной связи физического лица с соответствующим местом. При определении места обычного пребывания учитываются все относящиеся к делу *фактические элементы*, в частности: продолжительность и регулярность присутствия лица в соответствующем месте, а также условия и основания этого присутствия. Это может быть *жилое помещение* как: жилой дом, квартира, служебное и социальное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов либо другой специализированный дом), а также *иное жилое помещение*, в котором физическое лицо - гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма) или на других законных основаниях. При этом лицо считается имеющим данное место жительства до тех пор, пока не приобрело другое.

Следует отметить, что регулярность присутствия лица в соответствующем месте (т.е., иными словами, - постоянное проживание) не означает обязательно продолжительность присутствия лица в соответствующем месте (т.е. - длительное проживание). Важно, чтобы в силу сложившихся условий физическое лицо - гражданин *прочно* обосновался в данном месте, то есть определил это место центром своих жизненных интересов. В этом смысле встречаемое в литературе понятие «преимущественное проживание», имеет существенное значение, поскольку жизнь и деятельность гражданина часто не связаны постоянно с определенным местом. В подобных случаях местом жительства признается место, где человек проживает преимущественно, т.е. больше, чем в других местах.

В определенных случаях бывает трудно определить место обычного пребывания человека. В особенности такой случай может быть, когда лицо по экономическим или профессиональным соображениям уехало проживать и работать в другое государство. Иногда даже на длительный срок, однако, оно сохранило тесную связь с родиной. В данном случае, учитывая все обстоятельства, следует предположить, что лицо имеет свое обычное место пребывания на родине, где имеется центр интересов его семьи и где он осуществил свою социальную жизнь (по-иному, там, где гражданин определил центр своих жизненных интересов).

В других случаях, когда человек проживал поочередно в различных государствах или путешествовал из одного государства в другое без того, чтобы где-то прочно обосноваться. В данных случаях местом его обычного пребывания следует считать государство, гражданином которого он является или место (государство) где у него имеется больше собственности (автомобиль, домашняя утварь и др.), ибо в связи этими обстоятельствами - критериями и определяется центр его жизненных интересов. И это, потому что очевидно он в основном там оплачивает налоги на собственность, оформляет и оплачивает медицинскую страховку и т.д.

Местом временного пребывания (местом нахождения) физического лица является место, где у него есть временное или неосновное жилье. Этим признаются гостиница, санаторий, дом отдыха, пансионат, кемпинг, туристическая база, больница, другое подобное учреждение, а также жилое помещение, не являющееся местом жительства (обычного пребывания) гражданина (как-то: его летняя дача за городом, съемная на короткое время квартира, студенческое или рабочее общежитье), в которых он проживает времен-

но. *Например*, на определенный период времени (неделя, месяц, квартал, полугодие, год) проживает на даче, на съемной квартире или в общежитии на время учебы или работы в определенном населенном пункте.

Лица не могут одновременно иметь более одного места жительства и/или временного пребывания. В случае владения несколькими жилыми помещениями, лицо вправе устанавливать место жительства и/или временного пребывания в любом из них. *Например*, у человека есть на праве собственности три квартиры в городе, один дом в деревне и еще дача за городом. Соответственно, он сам волен выбирать, где у него будет место жительства (обычного пребывания), то есть будет проживать *постоянно* – либо в одной из городских квартир, либо в доме в деревне. У него там будет оформлена *регистрация по месту жительства* (т.н. постоянная прописка). Также, параллельно, человек волен выбирать, где у него будет и место его временного пребывания: - на даче за городом, в одной из принадлежащих ему квартир или в доме в селе. У него там будет оформлена *регистрация по месту временного пребывания* (т.н. временная регистрация).

Таким образом, у физического лица-гражданина, имеющему на праве собственности больше жилых помещений, могут быть одновременно как *постоянная регистрация* (т.н. прописка), так и *т.н. временная регистрация*.

Это правило применимо и в наших частых случаях, когда гражданин РМ уезжает вначале на работу, а потом на постоянное место жительства (ПМЖ) в другую страну (Италию, Грецию, Россию, Францию, Украину, Румынии, Турцию, Канаду, Ирландию, Германию и др.), но свое жилье (дом/квартиру) в РМ он не продает. В данном случае, гражданин может сняться с регистрации по месту жительства (т.н. постоянной прописки) в РМ и оставить себе только регистрацию по месту временного пребывания (т.н. временную регистрацию), на случай если, к примеру, он на каникулы вернется на родину.

3.2.1. Установление или изменение места жительства и/или временного пребывания.

Установление или изменение места жительства производится не иначе как в случае, когда лицо, занимающее определенное место или переселяющееся в определенное место, сделало это с намерением иметь там место обычного пребывания. Это же правило применяется и к месту временного пребывания. Доказательство намерения вытекает из заявлений лица, сделанных в соответствующие органы, в функции которых входит установление или изменение места жительства или временного пребывания (АГУ или Приэрия), а при отсутствии таких заявлений – из любых иных фактических обстоятельств. Регистрация лиц по *месту жительства* или по *месту временного пребывания* (нахождения) осуществляется с целью учета жителей Республики Молдова и не устанавливает их права собственности на жилое помещение. *Например*, он может там жить на праве договора имущественного найма или безвозмездного пользования дома/квартиры. К примеру, гражданин РМ уехал на постоянное место жительства (ПМЖ) в Италию, а свой дом или квартиру в Молдове оставил молодой семье для проживания в найм (т.е. в пользование за определенную плату), либо в безвозмездное пользование (на бесплатной основе). В данном случае, молодая семья, с разрешения собственника может оформить там свою регистрацию по месту жительства (то есть т.н. постоянную прописку).

Лицо, чье место жительства не может быть установлено с уверенностью, считается проживающим по месту своего *временного* пребывания. *Например*, в общежитие, гости-

нице, на даче и т.д. А при отсутствии места временного пребывания лицо признается проживающим по последнему месту жительства (переехавшие лица или лица без определенного места жительства). *Например*, в случаях, когда гражданин продал свою квартиру, где имел место жительства, но другое жилье не приобрел - местом жительства будет считаться его предыдущая квартира. А в случае, когда последнее место жительства лица-гражданина неизвестно (забыл, или квартира - дом не существует в натуре, например, его бывшая квартира или дом снесены или сгорели), и у него нет место временного пребывания, то его местом жительства будет считаться место, где это лицо фактически находится. *Например*, чердак или подвал многоэтажного дома, заброшенный дом для т.н. «лиц без определенного места жительства», центр временного размещения иностранцев и т.д.).

3.2.2. Доказательство места жительства и места временного пребывания.

Место жительства и/или место временного пребывания гражданина должно быть определено с достаточной точностью. В случае спора о том, является ли, *например*, данное место местом жительства лица, вопрос решается на основании объективных признаков и фактических обстоятельств – продолжительность и регулярность присутствия лица в соответствующем месте, а также условия и основания этого присутствия (т.е. обычного - постоянного или преимущественного проживания его в данном месте). Аналогичными могут быть и критерии места временного пребывания (это временное или неосновное жилье).

Правило о том, что гражданин должен иметь определенное место жительства или место временного пребывания ни в коей мере не ограничивает гражданина в праве на свободное передвижение и свободу выбора вышеуказанного места. Ибо, каждый гражданин РМ избирает место жительства и/или место временного пребывания по своему усмотрению. Свободный выбор места жительства и/или место временного пребывания - одно из важнейших прав человека, предусмотренных Конституцией РМ (ст. 27). Право выбора места жительства и/или место временного пребывания как нематериальное благо (неотъемлемое право личности), принадлежащее гражданину, защищается законом (из смысла ст. 43 ГК). Это означает, что жители Республики Молдова вправе свободно устанавливать или менять свое место жительства, где они имеют обычное место пребывания или место временного пребывания - место, где у них есть временное или неосновное жилье. Примечательно, что законодательство РМ не предусматривает какого-либо ограничения/запрета в выборе места жительства или места временного пребывания, как, к примеру, в России, где закон устанавливает возможные ограничения этого права. Так, например, право граждан РФ на свободу передвижения и выбор места жительства может быть ограничено: в пограничной полосе; в закрытых военных городках; в закрытых административно-территориальных образованиях и др.⁹

Таким образом, до тех пор, пока не будет доказано обратное, место жительства или место временного пребывания физического лица предполагается *в месте, указанном как таковым в удостоверении личности или, по обстоятельствам, в другом удостоверяющем личность документе*, предусмотренном законом. Но, подчеркиваем, что место, указанное в удостоверении личности или, в другом удостоверяющем личность документе это только презумпция, которую лицо может опровергнуть любыми доказательствами.

⁹ Согласно ст. 8 Закона РФ от 25 июня 1993 г. «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации».

Например, в удостоверении личности я прописан в общежитии в городе, а на самом деле я постоянно проживаю в своем частном доме или в доме родителей в селе, где у меня хозяйство и семья, или наоборот.

В отсутствие таких указаний либо, когда они не соответствуют действительности, установление или изменение места жительства или места временного пребывания не может быть противопоставлено другим лицам. Данное положение не применяется в случае, если место жительства или место временного пребывания стало известно лицу, которому оно противопоставляется, иным путем.

3.2.3. Место жительства несовершеннолетнего и лица, защищенное мерой судебной охраны (признанного ограничено недееспособным – (ст. 40 ГК).

Местом жительства несовершеннолетнего в возрасте *до четырнадцати лет* является место жительства его родителей либо место жительства того из родителей, у которого он проживает постоянно.

Местом жительства *несовершеннолетнего, переданного судебной инстанцией на воспитание третьему лицу*, остается место жительства его родителей. Если родители проживают раздельно (*например*, после расторжение брака), место жительства ребенка, *не достигшего возраста 14 лет*, определяется по их обоюдному согласию. В случае, если родители не могут достичь согласия о том, у кого из них будет иметь место жительства несовершеннолетний, решение принимается судебной инстанцией. В этой же ситуации, несовершеннолетний, *достигший возраста 14 лет*, выбирает, с кем из родителей будет проживать. А если он отказывается выбрать, с кем из родителей будет проживать, место жительства ребенка также определяется по обоюдному согласию родителей.

Если согласия родителей по вопросу определения места жительства ребенка не достигнуто, а ребенок, достигший возраста 14 лет, отказывается выбрать, с кем из родителей будет проживать, место жительства несовершеннолетнего определяет судебная инстанция, исходя из интересов ребенка и учитывая его мнение в соответствии с возрастом и степенью зрелости ребенка. При этом принимаются во внимание привязанность ребенка к каждому из родителей, к братьям, сестрам, его возраст, нравственные качества отца и матери, отношения между каждым из родителей и ребенком, возможности родителей создать необходимые для воспитания и развития ребенка условия (вид занятий и режим работы отца и матери, бытовые условия и др.) – смотри ст. 63 Семейного кодекса РМ. При определении места жительства несовершеннолетнего ребенка судебная инстанция истребует заключения территориальных органов опеки, находящихся по месту жительства каждого из родителей. В случае, если согласия родителей по вопросу определения места жительства ребенка не достигнуто, до его определения судебной инстанцией местом жительства ребенка считается место жительства родителя, с которым он проживает постоянно.

В исключительном порядке, учитывая преимущественно высшие интересы несовершеннолетнего, судебная инстанция может определить его место жительства у бабушки и деда или у других родственников либо надежных лиц, с их согласия, либо в учреждении, обеспечивающем его защиту. Такими учреждениями, например, могут быть:

- служба размещения семейного типа (детский дом семейного типа, служба патронатного воспитания);

- служба размещения интернатного типа (общинный дом, центр временного размещения, другие учреждения интернатного типа)¹⁰.

Местом жительства несовершеннолетнего, если его представляет *только один из родителей либо если он находится под опекой* (в детском доме, например), является место жительства его законного представителя (т.е. родителя или детского дома). Местом жительства несовершеннолетнего, *находящегося в затруднительном положении* (например, когда родители умерли, злоупотребляют алкоголем, психотропными веществами или уехали на заработки за границу) в предусмотренных законом случаях является место жительства семьи или лиц, которым он, несовершеннолетний, передан на воспитание или поручен.

Лицо, защищенное мерой судебной охраны - считается совершеннолетний гражданин с ограниченными возможностями, а именно, психически больной или с психическими, умственными или сенсорными нарушениями, который *не может в полной мере* понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю.

В отношении к ним, *в случае явной необходимости*, в целях защиты их личности и имущественных прав, по заявлению близких родственников, судебной инстанцией устанавливаются различные меры судебной охраны: временная охрана, попечительство или опека. Иными словами, лицо, защищенное мерой судебной охраны – это совершеннолетнее лицо признанное ограничено недееспособным (смотри следующие главы).

Местом жительства данной категории лиц, как и у остальных взрослых, признается место их обычного пребывания: - в своих домах-квартирах, либо у своих родителей, опекунов, которые являются их законными представителями. А в случае, их временного или постоянного помещения в специализированные дома-интернаты – то местом их жительства считается эти дома интернаты.

3.3. Профессиональное место нахождения (ст.41- 42 ГК РМ).

Физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую или профессиональную деятельность, имеет место жительства во всём, что касается этой деятельности, также по месту нахождения формы осуществления деятельности. Сторона сделки (физическое лицо, занимающиеся предпринимательской или профессиональной деятельностью, т.е. профессионал – смотри их понятие в ст. 3 ГК РМ) может избрать место жительства с целью осуществления прав или исполнения обязанностей, вытекающих из этой сделки. Выбор места жительства не предполагается, а должен быть осуществлен, под угрозой ничтожности, в письменной форме. *Например*, индивидуальные предприниматели как патентообладатель, индивидуальное предприятие или крестьянско-фермерское хозяйство имеют свое местонахождение (адрес) по месту своего жительства. Или, свободный профессионал – адвокат, может иметь свой кабинет-офис у себя дома (но в специальном оборудованном профессиональном помещении). Также и нотариус, судебный исполнитель, управляющий процессом несостоятельности, медиатор, аттестованный переводчик, частнопрактикующий врач и другие свободные профессионалы.

¹⁰ Ст. 12 Закона РМ № 140 от 14.06.2013 об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями. Опубликовано: 02.08.2013 в Monitorul Oficial Nr. 167-172 статья № 534 Дата вступления в силу: 01.01.2014.

§ 4. Регистрационный учет физических лиц и акты гражданского состояния (ст. 36-42; 170)

4.1. Регистрация лиц по месту жительства или по месту временного пребывания.

Регистрация лиц по месту жительства или по месту временного пребывания (нахождения) осуществляется с целью учета жителей Республики Молдова и не устанавливает их права на жилое помещение.

Жители Республики Молдова вправе свободно устанавливать или менять свое место жительства или место *временного пребывания* (нахождения), за исключением случаев, прямо предусмотренных законодательством. Учет по месту жительства или по месту *временного пребывания* (нахождения) является составной частью единой интегрированной системы учета и обновления данных в рамках Государственного регистра населения или, по необходимости, посредством мануальной картотеки. Учет жителей ведется путем регистрации по месту жительства и/или месту временного пребывания в жилье, находящегося в публичной или частной собственности, регламентированным Законом № 75/2015 о жилье, или в других жилых помещениях.

Как указали выше, лица не могут одновременно иметь более одного места жительства и/или *временного пребывания* (нахождения). В случае владения несколькими жилыми помещениями, лицо вправе устанавливать *место жительства* или *временного пребывания* (нахождения) в любом из них.

Компетентными органами, осуществляющими регистрацию по месту жительства или по месту *временного пребывания* (нахождения) и снятие с регистрационного учета, являются:

1) для граждан Республики Молдова – территориальные подразделения Агентства государственных услуг (далее АГУ) в порядке установленном в *Положении о выдаче документов, удостоверяющих личность, и об учете граждан Республики Молдова, утвержденным Постановлением Правительства РМ № 125 от 18-02-2013 года*¹¹ и *законе о регистрах*¹²

2) для иностранцев – Генеральный инспекторат по миграции Министерства внутренних дел (ранее назывался «Бюро по миграции и убежищу»)¹³.

Органы местного публичного управления (примэрии, претуры) обеспечивают учет жителей в пределах территориальной компетенции посредством Регистра учета хозяйств населения, который обновляется на основании уведомлений, полученных от подразделений Агентства государственных услуг и Генерального инспектората по миграции Министерства внутренних дел.

Регистрация по месту жительства или месту временного пребывания, снятие с учета осуществляются посредством внесения данных в Государственный регистр населения или в мануальную картотеку. Физические лица, желающие зарегистрироваться или изменить место жительства или место временного пребывания, подают заявление о ре-

¹¹ Опубликован: 22-02-2013 в Monitorul Oficial № 36-40 статья № 171.

¹² Закон № 71 от 22-03-2007 о регистрах. Опубликован: 25-05-2007 в Monitorul Oficial № 70-73 статья № 314.

¹³ Смотри подробно: Положение об организации и функционировании Генерального инспектората по миграции, утвержденное Постановлением Правительства РМ № 16 от 11 января 2023. Опубликован: 19.01.2023 в Monitorul Oficial № 10-12 статья № 25.

гистрации в подразделения Агентства государственных услуг или, по необходимости, в Генеральный инспекторат по миграции Министерства внутренних дел.

Лица, временно проживающие по адресу, который не является их местом жительства или местом временного пребывания (гостиница, дом отдыха, кемпинг, туристическая база, санаторий и иные учреждения подобного рода, санитарно-медицинские учреждения), регистрируются администратором/владельцем этих учреждений в журналах учета на момент прибытия, без проставления отметки о регистрации в документе, удостоверяющем личность. Регистрация по месту временного пребывания осуществляется на определенный период времени.

Умершие лица считаются снятыми с учета с места жительства или с места временного пребывания автоматически со дня их смерти, если факт установлен и зарегистрирован компетентными органами записи актов гражданского состояния согласно законным положениям и обновлен в Государственном регистре населения.

4.2. Государственная регистрация актов гражданского состояния.

Актами гражданского состояния признаются юридические факты, которые согласно закону, подлежат регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). Статья 170 ГК РМ содержит исчерпывающий (т. е. не подлежащий расширению) перечень актов гражданского состояния, в который вошли такие события, как: - *рождение и смерть*, и такие действия, как: - *заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени.*

Целью государственной регистрации этих юридических фактов является установление бесспорного доказательства того, что указанные события и действия имели место, а также того, когда они произошли, так как с подобными юридическими фактами связано правовое положение гражданина в обществе. В частности, с рождением связано возникновение гражданской правоспособности. Регистрация актов гражданского состояния производится органами ЗАГС путем внесения соответствующих записей в актовые книги, на основании которых гражданам выдаются соответствующие свидетельства. Срок хранения актовых книг – 75 лет со дня составления записей. По истечении указанного срока актовые книги передаются в государственные архивы.

По заявлению заинтересованных лиц, решению судебной инстанции, решению административных органов и в иных случаях в записи актов гражданского состояния могут быть внесены изменения или исправления. Аннулирование записей актов гражданского состояния и их восстановление производится органом ЗАГС на основании решения судебной инстанции.

Органы, осуществляющие регистрацию актов гражданского состояния, порядок регистрации этих актов, порядок внесения поправок и изменений, восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния, формы регистров актов гражданского состояния и свидетельств, а также порядок и сроки хранения регистров актов гражданского состояния устанавливаются законом № 100 от 26.04.2001 об актах гражданского состояния.¹⁴

¹⁴ Опубликовано: 17.08.2001 в Monitorul Oficial № 97-99 статья № 765.

§ 5. Предпринимательская и профессиональная деятельность физического лица

В качестве элемента дееспособности или элемента гражданско-правового индивидуального статуса физического лица (или, по-иному, средства его индивидуализации) в ст. 34 ГК РМ предусмотрена также *возможность гражданина заниматься предпринимательской и профессиональной деятельностью*. В данном случае физическое лицо именуется *физическое лицо-предприниматель* либо *физическое лицо-профессионал*. Но, не *физическое лицо - гражданин*.

Предпринимательская деятельность физического лица.

Таким образом, статусом физического лица, кроме человека-гражданина, обладают такие физические лица-предприниматели как:

- *гражданин-патентообладатель,*
- *индивидуальное предприятие и*
- *крестьянско-фермерское хозяйство¹⁵).*

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью *без образования юридического лица* с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. При этом следует иметь ввиду, что «к предпринимательской деятельности, осуществляемой *без образования юридического лица, применяются правила, регулирующие деятельность юридических лиц, преследующих цель извлечения прибыли, если из закона или существа правоотношений не вытекает иное*». Это значит, что к предпринимательской деятельности этих субъектов (например, к индивидуальным предприятиям - ИП) могут применяться, за некоторыми исключениями, также правила закона, регулирующие деятельность коммерческих организаций – юридических лиц. *Все физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, признаются субъектами малого предпринимательства.*

Наряду с зарегистрированными индивидуальными предпринимателями (в форме ИП), предпринимательской деятельностью может заниматься также глава крестьянского (фермерского) хозяйства – с момента государственной регистрации хозяйства, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в соответствии с законом «О крестьянских (фермерских) хозяйствах».

Личное подсобное хозяйство является формой непредпринимательской деятельности по производству и переработке сельскохозяйственной продукции, поэтому реализация гражданами, ведущими личное подсобное хозяйство, сельскохозяйственной продукции, произведенной при ведении личного подсобного хозяйства, не является предпринимательской деятельностью. *Например*, в случае, когда гражданин торгует на рынке своими яблоками либо клубникой выращенные на своем приусадебном участке, он не считается предпринимателем-коммерсантом (т.е. профессионалом в смысле ст. 3 ГК РМ), а просто физическое лицо-гражданин. И это потому, что действие закона «О крестьянских (фермерских) хозяйствах» не распространяется на деятельность лиц, ведущих подсобное хозяйство, а также занимающихся коллективным садоводством или огородничеством.

¹⁵ Смотри в этой части ст. 34 ГК РМ и ст. 14 Закона РМ «О предпринимательстве и предприятиях» № 845-ХП от 03.01.94. // Monitorul Parlamentului № 2/33 от 28.04.94/; Также, ст. 2 Закона о крестьянских (фермерских) хозяйствах № 1353-ХIV от 3 ноября 2000 года и ст. 5 пкт.8 Налогового кодекса РМ, Закон РМ «О предпринимательском патенте» № 93-ХIV от 15 07. 1998 // Monitorul Oficial № 72-73 от 06.08.98, а также местный Закон АТО Гагауз Ери «О предпринимательском патенте».

Профессиональная деятельность физического лица.

Физическое лицо-профессионал, считается как индивидуальный предприниматель, так и лицо занимающегося профессиональной деятельностью такой как адвокатская, нотариальная, врачебная деятельность, деятельность в качестве медиатора, судебного исполнителя, эксперта, переводчика, архитектора и др. Данная категория лиц называется свободными профессионалами.

§ 6. Имущественная ответственность физического лица

Наиболее существенными элементами содержания дееспособности физических лиц-граждан являются *возможность самостоятельного заключения сделок* (делкоспособность) и *возможность нести самостоятельную имущественную ответственность* (деликто-способность) – ст. 35 ГК РМ. Так, в соответствии с указанной статьей, - физическое лицо отвечает по своим обязательствам перед кредиторами и государством (в случае совершения какого-либо правонарушения или преступления) *всем своим имуществом*, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание¹⁶. Имущество должника-физического лица, на которое не может быть обращено взыскание, указано в ст. 89 Исполнительного кодекса РМ (далее - ИК РМ)¹⁷. Так, в соответствии со ст. 89 Исполнительного кодекса РМ № 443 от 24.12.2004 года, не обращается взыскание на следующее имущество должника-физического лица: а) имущество, включая мебель, необходимое должнику-физическому лицу и членам его семьи для личного пользования или использования в быту, предназначенное для ведения умеренного образа жизни, при условии, что стоимость каждой единицы этого имущества не превышает 2000 леев; б) принадлежности детей должника; в) ордена, медали, другие знаки отличия, которыми награждены должник или члены его семьи; г) продукты питания, необходимые должнику и членам его семьи на три месяца, а если должник занимается исключительно сельским хозяйством, – животные, предназначенные для производства насущных продуктов питания, и необходимые для этих животных корма; д) сельскохозяйственный инвентарь, включая животных, не предназначенных для производства продуктов питания и используемых в сельскохозяйственных или домашних работах, корма для этих животных и семена для земледелия, если должник занимается сельским хозяйством, в необходимом для продолжения сельскохозяйственных работ объеме; е) топливо, включая уголь и дрова, необходимое должнику и членам его семьи для приготовления пищи и отопления жилья, в расчете на три зимних месяца; ж) предметы религиозного культа, семейные фотографии, обручальные кольца или другие имеющие эмоциональную или личную ценность предметы, кроме ювелирных изделий или других предметов роскоши; з) вещи, необходимые должнику для дальнейшего занятия профессией или ремеслом; и) специальные средства передвижения для лиц с ограниченными возможностями, предметы первой необходимости для лиц с ограниченными возможностями и предметы для ухода за больными; л) автомобиль, стоимость которого не превышает пять средних заработных плат по экономике, если он крайне необходим должнику и членам его семьи; м) недвижимость жилого назначения, в которой проживает должник, при условии, что у

¹⁶ Имущество, на которое не может быть обращено взыскание, указано в ст. 89 Исполнительного кодекса РМ.

¹⁷ Опубликован: 05.11.2010 в Monitorul Oficial № 214-220 статья № 704.

должника и его супруга/супруги, несовершеннолетнего ребенка, в том числе приемного, или лица, находящегося на содержании должника, не имеется в собственности или пользовании другого жилья, а стоимость, предусмотренная исполнительными документами, в соответствии с которыми налагается арест, не превышает 12 средних заработных плат по экономике, при этом обеспечительные меры в отношении недвижимости сохраняются весь период исполнения, не затрагивая право владения и пользования должника; л) животные-компаньоны, кроме разводимых в коммерческих целях; м) иное имущество, на которое согласно закону не может быть обращено взыскание.

При этом, ст. 89 ИК РФ конкретизирует, что вышеназванные положения не препятствуют обращению взыскания на заложенное/ипотечное имущество лицами, в пользу которых установлен залог/ипотека.

Также, предпринимательский и профессиональный статус гражданина обязывает его *полностью отвечать по своим долгам*, как перед бюджетом, так и перед кредиторами. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан по решению судебной инстанции несостоятельным (банкротом) и утратить качество предпринимателя. Требования кредиторов предпринимателя, признанного банкротом, удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание в порядке очередности.

§ 7. Институт признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим: порядок, условия правовые последствия и процедура (ст.165, 168 ГК; ст. 297-301 ГПК).

7.1. Объявление лица безвестно отсутствующим.

В повседневной жизни нередки случаи длительного отсутствия граждан, в том числе предпринимателей, в месте их постоянного жительства. При этом возникает ситуация, когда имеется неопределенность в субъекте гражданских правоотношений. С одной стороны, он достаточно конкретно обозначен, с другой – его невозможно обнаружить. В целях недопущения неразумно долгой неопределенности в имущественных и личных отношениях данных граждан с другими лицами закон устанавливает возможность признания таких граждан безвестно отсутствующими или объявления их умершими. С помощью норм, входящих в *институт безвестного отсутствия*, заинтересованные лица могут обратиться в соответствующие государственные органы и добиться устранения неопределенности в правовых отношениях, участником которых значитесь отсутствующее лицо, либо свести к минимуму отрицательные последствия такой неопределенности. Роль и значение института безвестного отсутствия резко возрастают в экстремальных ситуациях.

Физическое лицо-гражданин может судебной инстанцией быть признано безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованного лица (или лиц), в случае его отсутствия в месте его жительства и истечения *не менее одного года* со дня получения последних сведений о месте его пребывания (нет сведений о месте его пребывания). Годичный срок начинает исчисляться с момента получения об отсутствующем гражданине последних сведений. Если этот день невозможно определить точно, то годичный срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены по-

следние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить месяц – с первого января следующего года (ст. 165 ГК).

7.1.1. Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.

Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения судебной инстанции лицу управляющему, которое определяется органом опеки и действует на основании *договора о доверительном управлении*, заключаемого между управляющим и органом опеки. По требованию заинтересованных лиц судебная инстанция может назначить управляющего и до истечения одного года со дня получения последних сведений о месте пребывания безвестно отсутствующего (ст. 166 ГК).

При этом *признание лица безвестно отсутствующим не влечет изменения или прекращения его прав и обязанностей.*

Поэтому, из указанного имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать (*например*, алименты на содержание детей) и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (*например*, проценты по его денежным займам или, товарным и банковским кредитам, погашаются сами эти кредиты и, вообще, исполняются его обязанности по другим денежным обязательствам).

Иные последствия признания гражданина безвестно отсутствующим:

Наряду с учреждением управления имуществом, безвестное отсутствие может повлечь и другие установленные законом последствия. *Например:* - брак с безвестно отсутствующим может быть расторгнут в упрощенном порядке в органах записи актов гражданского состояния (пкт. б) ч. (1) ст. 36 Семейного кодекса РФ); - прекращают действие доверенности (п. f) и g) ч. (1) ст. 377 ГК).

7.1.2. Последствия явки лица, признанного безвестно отсутствующим.

В случае явки лица, признанного безвестно отсутствующим, либо появления сведений о месте его пребывания (обнаружения места его пребывания) судебная инстанция по заявлению заинтересованного лица отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим.

Также, на основании решения судебной инстанции отменяется при необходимости доверительное управление его имуществом. Лицо, признанное безвестно отсутствующим, может потребовать от доверительного управляющего возмещения убытков, причиненных ненадлежащим управлением его имуществом (ст. 167 ГК).

7.2. Объявление лица умершим.

Объявление физического лица-гражданина по решению судебной инстанции умершим допускается, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания *в течение трех лет*, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (*например*, во время купания в бурной реке или в море; или вследствие природных катаклизмов как: наводнения, ураганы, землетрясения) или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая (скажем, от крупного пожара; взрыва самолета, крушения поезда, среди пассажиров которого числился пропавший), – *в течение шести месяцев* (ч.(1) ст. 168 ГК).

Военнослужащий или иное лицо, пропавшие без вести в связи с военными действиями, могут быть объявлены судебной инстанцией умершими не ранее чем по истечении *двух лет* со дня окончания военных действий (ч.(2) ст. 168 ГК).

Днем смерти лица, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу судебного решения об объявлении его умершим. В случае объявления умершим лица, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, судебная инстанция *может признать днем смерти день предполагаемой гибели* (ч.(3) ст. 168 ГК).

Объявление гражданина умершим (юридическая смерть) влечет те же последствия, что и его констатированная физическая-фактическая смерть – регистрацию смерти в органах ЗАГС, прекращение брака, открытие наследства (ч.(4) ст. 168 ГК).

Решение судебной инстанции об объявлении гражданина умершим основывается не на достоверном факте смерти лица, а на предположении о том, что длительное отсутствие может объясняться только смертью отсутствующего гражданина. *В этой связи важно отличать объявление гражданина умершим от установления факта смерти гражданина.* Указанный факт отличается от объявления гражданина умершим тем, что имеются доказательства гибели гражданина и нет необходимости что-либо предполагать. Так, если в результате автомобильной аварии несколько человек наблюдали гибель гражданина, то установлению подлежит факт смерти, а если после аварии кто-либо из пассажиров транспортного средства не был обнаружен, то можно только предполагать его гибель при аварии.

7.2.1. Последствия явки лица, объявленного умершим.

Последствия явки лица, объявленного умершим состоят в следующем:

- судебная инстанция отменяет решение об объявлении его умершим, на основе чего аннулируется запись о смерти в книге записей актов гражданского состояния;
- гражданин может потребовать возврата сохранившегося имущества, перешедшего к другим лицам после признания его умершим. Однако, осуществление этого права зависит от ряда условий.

1) Так, если имущество (кроме денег и ценных бумаг на предъявителя) перешло к другим лицам по *безвозмездным сделкам* (подарено, унаследовано после объявления его умершим), это имущество можно истребовать у любого лица;

2) Если же оно перешло по *возмездным сделкам* (куплено, передано в счет встречного обязательства (предоставления) – работы, например), то лицо, приобретшее имущество гражданина, объявленного умершим, не обязано возвратить ему это имущество. Исключение бывает, в случае если будет доказана осведомленность этого лица в том, что объявленный умершим гражданин фактически жив (то есть, приобретая имущество, оно *знало или должно было знать, что лицо, объявленное умершим, находится в живых*). В этом последнем случае, если имущество не сохранилось (при невозможности его возврата), злонамеренный - недобросовестный приобретатель обязан возместить его стоимость. *Например*, решением судебной инстанции Комрат Кирогло по заявлению его жены был объявлен умершим. Его молодая жена, оформив свои наследственные права, получила как единственная наследница все имущество, принадлежавшее мужу. Многие приобретенные по наследству вещи, находившиеся в собственности Кирогло до вступления его в брак, в том числе дачу, скрипку, картину, молодая жена продала. Некоторые

вещи, которые также принадлежали лично мужу (часы, ружье, фотоаппарат, музыкальный центр) у нее сохранились. Приобретенные во время супружеской жизни с Кирогло пианино и аккордеон она подарила своей сестре Никоновой. Через год после объявления его умершим муж объявился. Свое безвестное отсутствие он объяснил тем, что отбывал наказание в России за совершенное преступление, о чем не хотел сообщать жене. Продолжать жить с женой Кирогло не пожелал и потребовал возврата принадлежащего ему имущества. Он выяснил, что дачу купил его бывший сослуживец Саранди, который имел сведения о том, что Кирогло осужден и отбывает наказание. Скрипка оказалась у Мунтян, который купил ее в комиссионном магазине. Картину купила картинная галерея. Кирогло предъявил иски ко всем лицам, у которых оказались принадлежавшие ему вещи - к Саранди, Мунтян, картинной галерее, Никоновой - о возврате ему этих вещей. Рассмотрев дело, судебная инстанция (суд) Комрат, на основании ст. 169 ГК РМ постановила следующее:

- иски Кирогло к Мунтян и картинной галерее удовлетворению не подлежат (т.к. они являются возмездными добросовестными приобретателями);

- иски Кирогло к Саранди и Никоновой подлежат удовлетворению (т.к. первый является недобросовестным приобретателем, ибо знал о судьбе Кирогло, а вторая - приобрела вещи по безвозмездной сделке, а именно по договору дарения).

3) Если же имущество лица, объявленного умершим, перешло *по праву наследования к государству* и было реализовано им, то после отмены решения об объявлении лица умершим *ему возвращается только сумма, вырученная от реализации имущества* (ст. 169 ГК). Например, местный орган публичной власти (сельский-городской Консилиум и Примэрия) приняла его дом по наследству и, в дальнейшем передала его молодой семье, которая выкупила его у Примэрии, то в данном случае, дом в натуре не возвращается. Возвращается только сумма, вырученная от его реализации. А если Примэрия подарила его этой молодой семье, то дом возвращается в натуре.

Однако, отмена решения судебной инстанции об объявлении гражданина умершим не может восстановить некоторые его права. Например, если супруг вступил в новый брак, то брачные отношения не могут быть восстановлены.

7.3. Процедура признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим (ст. 297-301 ГК).

Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, то есть о признании лица безвестно отсутствующим или об объявлении лица умершим согласно статьям 165 и 168 Гражданского кодекса подается в судебную инстанцию по последнему известному месту жительства лица, в отношении которого подано заявление о признании безвестно отсутствующим или объявлении умершим. Заявление о признании лица безвестно отсутствующим или об объявлении лица умершим, поданное до истечения срока, установленного вышеуказанными статьями Гражданского кодекса, возвращается заявителю без рассмотрения.

В заявлении указывается, для какой цели необходимо заявителю признать лицо безвестно отсутствующим или объявить лицо умершим, а также излагаются обстоятельства, подтверждающие его безвестное отсутствие, либо обстоятельства, угрожавшие лицу смертью или дающие основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая. В отношении военнослужащих или иных лиц, пропавших без ве-

сти в связи с военными действиями, в заявлении указывается день окончания военных действий.

Целями необходимыми заявителю признать лицо безвестно отсутствующим или объявить лицо умершим являются, *например*: - расторжения брака; - составления документов для процедуры наследования; - приватизация квартиры; - получения пособия для ребенка; - снятия его с учета по месту регистрации или прописки; - сдача в эксплуатацию законченного строительства (дома) и др.¹⁸

Судебная инстанция предлагает заявителю предоставить ответы от Агентства государственных услуг, от Примэрии его последнего места жительства или места рождения, с последнего места работы, от военного комиссариата (установить, может лицо втайне снялось с учета, с прописки и переехало жить в другое место). Также заявитель должен предоставить справку из полиции о результатах его розыска и другие возможные данные. После принятия заявления судебная инстанция, за счет заявителя публикует информацию в печати о начале рассмотрения дела (может пропавший прочтёт и явится, или другие лица, обладающие информацией, заявят о нем).

В случае явки или обнаружения места пребывания лица, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим с заявлением об отмене решения может обратиться само лицо, признанное или объявленное таковым, а также другие заинтересованные лица. Соответственно, судебная инстанция решением отменяет свое ранее вынесенное решение (ст. 297-301 Гражданского процессуального кодекса РМ).

¹⁸ Пкт. 29 Постановления Пленума Высшей судебной палаты РМ № 4 din 07.07.2008 (дополненная nr.15 din 16.10.2017) о судебной практике по рассмотрению заявлений об установлении фактов, имеющих юридическое значение, и о признании лица безвестно отсутствующим или об объявлении лица умершим. На: <http://despre.csj.md>.

Глава 2. ГРАЖДАНСКАЯ ПРАВОСПОСОБНОСТЬ И ДЕЕСПОСОБНОСТЬ ФИЗИЧЕСКОГО ЛИЦА

§ 1. Понятие гражданской правосубъектности физического лица

Под правосубъектностью главным образом понимают способность лица иметь и осуществлять непосредственно или через представителя юридические права и обязанности, т. е. быть субъектом права. Классически данное понятие образует синтез правоспособности и дееспособности.¹⁹ Однако следует понимать, что о гражданской правосубъектности можно говорить лишь применительно к совершеннолетним гражданам, так как их правоспособность и дееспособность сливаются воедино, совпадают во времени. Также необходимо отметить, что, раскрывая указанные понятия, мы следуем нормам ГК и говорим не о правоспособности и дееспособности физических лиц имеющим гражданство Республики Молдова, а о всех физических лицах, проживающих на ее территорию: иностранцы, лица без гражданства (апатриды), беженцы, вынужденные переселенцы.

§ 2. Правоспособность физического лица (гражданская правоспособность) - (ст. 24 ГК РМ).

В юридической литературе²⁰ гражданская правоспособность рассматривается как определенное качество (или свойство), присущее гражданину. Это качество, как вытекает из закона, заключается в способности иметь гражданские права и обязанности (ст. 24 ГК РМ). Способность же означает не что иное, как юридическую возможность: лицо способно, т.е. может иметь права и обязанности. Важно отметить, что без гражданской правоспособности никакие субъективные гражданские права невозможны. Правоспособность принадлежит всем физическим лицам независимо от того, являются ли они дееспособными.

Правоспособность необходимо отличать от субъективного права. Субъективное право опирается на правоспособность как на свою необходимую общую предпосылку, но непосредственно возникает не из правоспособности, а из предусмотренных законом юридических фактов, с которыми закон связывает правовые последствия. Правоспособность - лишь предпосылка существования субъективных гражданских прав.

От других субъективных прав правоспособность отличается в первую очередь специфическим, самостоятельным содержанием, которое, как уже говорилось, заключается в способности (юридической возможности) иметь гражданские права и обязанности²¹. Итак, *гражданская правоспособность* – принадлежащее каждому гражданину и неотъемлемое от него право, содержание которого заключается в способности (возможности) иметь любые допускаемые законом гражданские права и обязанности.

Иными словами, правоспособность физического лица (гражданина) – *это потенциальная (общая, абстрактная) способность физического лица иметь гражданские права и нести обязанности.*

Она признается в равной мере за всеми физическими лицами (гражданами). Гражданская правоспособность физического лица возникает в момент его рождения и прекращается смертью. А правоспособность юридического лица приобретается в момент его

¹⁹ Frunză Iurie et al. Teoria generală a statului și dreptului (în întrebări și răspunsuri). Ch. 2003, pag. 82.

²⁰ Татар, Ольга. Римское частное право. Комрат, 2021, стр. 76, 77.

²¹ Там же.

государственной регистрации и прекращается в момент его исключения из государственного реестра, согласно закону.

Факт смерти влечет безусловное прекращение правоспособности, т.е. прекращение существования гражданина как субъекта права. Этот факт влечет одновременно открытие наследства (ст. 2162 ГК).

В отдельных случаях правоспособность возникает и до рождения. Так, ребенок умершего, зачатый при его жизни, но родившийся после его смерти, по закону приобретает право на наследство умершего. В таких случаях закон предусматривает охрану интересов возможного наследника, однако никаких прав на имущество либо наследование, еще не родившийся ребенок иметь не может. При этом правоспособность возникнет лишь в случае рождения, если же ребенок родится мертвым, то он и не будет призван к наследованию.

- ***Факты рождения и смерти устанавливаются по медицинским показаниям.***

Определенные проблемы установления факта рождения связаны с применением методов вспомогательных репродуктивных технологий (экстракорпорального оплодотворения, вспомогательного хэтчинга, донорства спермы, суррогатного материнства и др.), используемых в соответствии с Инструкциями по применению методов вспомогательных репродуктивных технологий.

С определением момента смерти также связано много различных медицинских и правовых вопросов. Так, в медицине различают состояние *клинической смерти* (когда происходит остановка работы отдельных органов – сердца, почек, головного мозга – однако существует возможность восстановления жизнеспособности организма) и *биологической смерти* (когда начинаются необратимые процессы в организме человека). Для определения момента, с которым гражданское законодательство связывает прекращение правоспособности, следует говорить о биологической смерти, т. е. когда возврат человека к жизни невозможен. В спорных случаях (в частности, таких, как случаи длительного применения различных искусственных систем жизнеобеспечения организма человека) заключение о смерти гражданина может быть сделано на основе определения момента смерти, сформулированного в Законе РМ от 6 марта 2008 года №42-ХVI «О трансплантации органов, тканей и клеток человека». В соответствии с данным законом заключение о смерти фиксируется консилиумом врачей-специалистов на основе констатации необратимой гибели всего головного мозга (смерть мозга), установленной в соответствии с процедурой, утвержденной Минздравом РМ.

При этом, как бы ни произошли рождение или смерть гражданина, юристы оперируют соответствующими *записями в актах гражданского состояния*. Указанные акты, определяющие возникновение и прекращение гражданской правоспособности, такие как рождение и смерть гражданина, подлежат государственной регистрации органами ЗАГС при АГУ РМ путем внесения соответствующих записей в актовые книги и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей (смотри детально: ст. 170 ГК РМ и Закон РМ №. 100 от 26.04.2001 «Об актах гражданского состояния»).

2.1. Содержание правоспособности (объем гражданской правоспособности).

Содержание правоспособности граждан составляет в совокупности систему их социальных, экономических, культурных и других прав, которые определены и гарантированы Конституцией РМ, а также права, обеспеченные международными актами, таких

как: Всеобщей декларацией прав человека 1948 г.; Международным пактом о гражданских и политических правах 1966 г.; Конвенцией о правах ребенка 1989 г.; Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (1950 г.) и Протоколы к ней, Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года и др.

Иными словами, *содержание правоспособности граждан* образует те имущественные и личные неимущественные права и обязанности, которыми гражданин согласно закону, *может обладать*. Другими словами, содержание гражданской правоспособности составляют *не сами права, а возможности их иметь*. Примерный перечень имущественных и личных неимущественных прав, которыми могут обладать граждане РМ, дается в ГК РМ. Здесь предусматривается, что гражданин может: – иметь имущество на праве собственности; – наследовать и завещать имущество; – заниматься предпринимательской и профессиональной деятельностью (ст. 34 ГК) Граждане как участники гражданских правоотношений также, *могут* создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; *иметь* права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права. Так, например, ст. 43 ГК РМ указывает на неотъемлемые права личности, такие как: *право на жизнь, здоровье, физическую и психическую неприкосновенность, на свободное выражение мнения, на имя, честь, достоинство и профессиональную репутацию, на собственное изображение, на уважение интимной, семейной и частной жизни, на защиту персональных данных, на уважение своей памяти и тела после смерти, а также на другие подобные права, признанные законом*. Эти права соответствуют личным неимущественным правоотношениям, не связанным с имущественными, то есть третьей категории гражданских правоотношений.

Как видим, в ГК перечислены не все, но наиболее важные (с точки зрения законодателя) права, которые могут быть у гражданина. Поэтому гражданин может иметь любые гражданские права и обязанности (вправе иметь иные имущественные и личные неимущественные права), не запрещенные законом и не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства.

2.2. Гражданская правоспособность иностранного физического лица.

Гражданская правоспособность *иностранного физического лица* определяется его личным законом, каковым считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. Если лицо наряду с молдавским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является молдавское право. Равным образом молдавское право является личным законом иностранного гражданина, имеющего место жительства в Республике Молдова. При наличии у лица нескольких гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом *лица без гражданства* считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. При этом по общему правилу иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды) пользуются в Республике Молдова гражданской правоспособностью наравне с молдавскими гражданами.

К признакам гражданской правоспособности следует отнести равенство - абстрактность и неотчуждаемость.

2.3. Абстрактность и неотчуждаемость правоспособности.

Правоспособность признается за гражданином законом и характеризуется неотчуждаемостью, то есть ей свойственны абстрактность и неотчуждаемость. Это в общем, означает, что согласно закону, гражданин не может быть лишен правоспособности никем, а он лично не вправе отказаться от правоспособности или ограничить ее.

Равенство правоспособности. Правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Так, в соответствии с ч. (1) ст. 31 ГК РМ «гражданская правоспособность признается *в равной мере* за всеми лицами независимо от расы, национальности, этнического происхождения, языка, религии, пола, взглядов, политической принадлежности, имущественного положения, социального происхождения, уровня культуры или других подобных признаков». Но, равенство правоспособности не означает, что объем гражданских прав, принадлежащих одному гражданину, равен объему гражданских прав, принадлежащих другому. Равенство правоспособности означает равную возможность в приобретении прав.

Неотчуждаемость правоспособности. Гражданский кодекс РМ в ст. 31 ч. (2), закрепляет общее правило *о недопустимости лишения* физического лица правоспособности - «физическое лицо не может быть лишено правоспособности».

Также, в ч. (3) ст. 31 ГК, закреплено общее правило *о недопустимости ограничения* правоспособности. Исключения могут составлять случаи, прямо названные в законе – «никто не может быть *ограничен* в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и порядке, предусмотренных законом». *Ограничение правоспособности* возможно, в частности, в качестве наказания за совершенное преступление, причем гражданин по приговору суда может быть лишен не правоспособности в целом, а только способности иметь отдельные права. К их числу можно, *например*, отнести лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ст. 65 УК РМ) или запрет государственному служащему осуществлять предпринимательскую деятельность (смотри: специальные законы о госслужащих) и др.

Далее, часть (4) ст. 31 ГК РМ устанавливает, что «полный или частичный *отказ* физического лица от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные *на ограничение* правоспособности или дееспособности, ничтожны». Это означает, что гражданин вправе с соблюдением установленных законом требований распоряжаться субъективными правами (продать, подарить или передать в найм или, аренду принадлежащую ему вещь и т.д.), *но не может уменьшить свою правоспособность или ограничить ее*.

Также, в соответствии со ст. 44 ГК РМ, запрещаются любые имущественные сделки, предметом которых является присвоение имущественной ценности организму человека, его элементам или продуктам. Данные сделки, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом²², также являются ничтожными.

²² Смотри, в частности Закон РМ о трансплантации органов, тканей и клеток человека № 42/2008 (Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г., № 81, ст. 273), с последующими изменениями или Закон РМ о репродуктивном здоровье № 138/2012 (Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., № 205–207, ст. 673), с последующими изменениями.

§ 3. Дееспособность физического лица и ее виды (ст. 25-30 ГК РМ).

Дееспособность является способность лица (гражданина) своими действиями *приобретать и осуществлять* гражданские права, лично создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст.25 ГК).

Иными словами, *дееспособность* - это есть способ выражения своей юридической воли лицом.

Если правоспособность возникает у человека с момента рождения, то дееспособность возникает у него поэтапно, то есть по мере его взросления. Выделяют несколько состояний дееспособности.

1) полная дееспособность.

А). Она возникает с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста (ст. 26 ГК РМ).

В). В то же время согласно ст. 14 Семейного кодекса РМ гражданин, в силу уважительных причин может вступить в брак. Соответственно, в соответствии с частью (2) ст. 26 ГК РМ, гражданин, достигший 16 лет, может приобрести полную дееспособность в случае *вступления в брак*. При этом расторжение брака (в период с 16 до 18 лет) не приводит к утрате полной дееспособности несовершеннолетнего. В случае признания брака недействительным судебная инстанция может лишить несовершеннолетнего супруга полной дееспособности с момента, определяемого судебной инстанцией.

С). Также полная дееспособность может приобретается в результате *эмансипации*, под которой в силу ч. (3) ст. 26 ГК понимается объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, полностью дееспособным при условии:

- а)* его работы по индивидуальному трудовому договору (контракту) или,
- б)* с одобрения родителей, усыновителей или попечителя осуществляет предпринимательскую деятельность (*например*, заниматься разведением кроликов и продавать мясо по ресторанам).

Итак, *эмансипация* - это объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16 лет, полностью дееспособным при условии его работы по трудовому договору (контракту) или занятия с одобрения-согласия законных представителей (родителей, усыновителей либо попечителей) предпринимательской деятельностью. Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия законных представителей или по решению судебной инстанции при отсутствии такого согласия (ч. (3) ст. 26 ГК РМ).

Следует отличать термины «просто эмансипации» от «юридической эмансипации». В наше время – век технологического прогресса, несовершеннолетние дети, например, от 10 до 14-15 лет, быстро эмансипируются, то есть в своем возрасте они намного «знающие» чем их родители и деды. Они более раскованы во всех отношениях и интеллектуально взрослеют быстрее. Это ни что иное как «просто эмансипация» и она никаких юридических последствий не несет. А «юридическая эмансипация» приобретается в результате определенных юридических действий, в порядке и на условиях установленном гражданским и семейным законодательством. Соответственно, она несет такое юридическое последствие как «досрочное» приобретение несовершеннолетним полной дееспособности. То есть, как и любой взрослый он получает возможность самостоятельно своими действиями приобретать и осуществлять все гражданские права, лично создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (например, совершать любые сделки, т.е. заключать гражданские договора и исполнить их, жениться и т.д.).

Так, если несовершеннолетний соответствует хотя бы одному из вышеназванных условий объявление его полностью дееспособным (*эмансипация*) осуществляется по решению органа опеки с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо, при отсутствии такого одобрения, – по решению судебной инстанции. В последнем случае (когда оба родителя не дают согласие, либо в случае отказа органа опеки объявить его полностью дееспособным) несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет вправе обратиться в судебную инстанцию по месту своего жительства с заявлением об объявлении его полностью дееспособным, то есть юридически эмансипированным. Заявление рассматривается судебной инстанцией с обязательным участием заявителя, одного или обоих родителей (по случаю, - усыновителей, попечителей) и представителя органа опеки. Рассмотрев дело по существу, судебная инстанция выносит решение, которым удовлетворяет либо отклоняет заявление об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным. Решение судебной инстанции, вынесенное по заявлению об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным, может быть обжаловано в апелляционном порядке. Определение апелляционной инстанции не подлежит обжалованию в кассационном порядке и вступает в окончательную и законную силу с момента оглашения. При удовлетворении заявления несовершеннолетний, достигший 16 лет, объявляется полностью дееспособным (юридически эмансипированным) с момента вступления решения об эмансипации в законную силу (ст. 294 - 296 Гражданского процессуального кодекса РМ).

2) **частичная дееспособность** (ст. 27 ГК РМ). Ею обладают несовершеннолетние граждане (неэмансипированные подростки) в возрасте от 14 до 18 лет. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки по общему правилу, с предварительного (либо последующего) письменного согласия (одобрения) своих законных представителей, то есть родителя, или усыновителя, попечителя, а в предусмотренных законом случаях – также и с одобрения органа опеки. Вместе с тем, в этом возрасте подростки вправе самостоятельно (без одобрения родителя, усыновителя или попечителя):

а) распоряжаться заработком, стипендией и иными доходами, полученными в результате своей деятельности;

б) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности. *Например*, сочинять песни, стихи, рисовать картины, составить компьютерные программы (игры, софты и т.п.), изобретать что-либо и регистрировать свое право авторства на них;

с) в соответствии с законом вносить вклады в финансовые учреждения и распоряжаться ими. *Например*, открыть на свое имя специальный текущий банковский счет – ст. 1747 ГК (в т.ч. через банковскую карточку – ст.1810 ГК), вкладывать и снимать оттуда деньги. Однако, ст. 30 ГК РМ, в определенных ситуациях устанавливает определенный режим денежных средств несовершеннолетнего по банковскому счету, открытому на его имя. Так, *например*, в случаях, когда несовершеннолетний от 14 до 18 лет безответственно тратит деньги со своего банковского счета, то семейный совет или, в случае его отсутствия, орган опеки может предписать внесение определенной денежной суммы, принадлежащей несовершеннолетнему, на его специальный счет, изъятие сумм с которого может производиться только с разрешения семейного совета или, в случае его отсутствия, органа опеки (*установление специального режима для распоря-*

жения деньгами). Это правило не применяются в случае принудительного исполнения в отношении денежных средств несовершеннолетнего. В данном случае, семейный совет или, в случае его отсутствия, орган опеки обязан принять все необходимые меры с тем, чтобы проинформировать банковское учреждение (банк), в котором открыт счет на имя несовершеннолетнего, об установленном специальном режиме.

d) естественно, несовершеннолетние от 14 до 18 лет могут совершать и:

- мелкие бытовые сделки, подлежащие исполнению в момент их совершения;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации прав, возникающих на основании таких сделок;
- сделки по сохранению²³.

Однако, по обоснованным причинам судебная инстанция по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки может ограничить права несовершеннолетнего, предусмотренные пунктами а) и б). Также, по обоснованным причинам и, если того требуют интересы несовершеннолетнего, судебная инстанция устанавливает судебную меру охраны несовершеннолетнего, достигшего возраста четырнадцати лет, и назначает несовершеннолетнему *временного защитника, попечителя* или, по обстоятельствам, *опекуна*. Установленная таким образом судебная мера охраны не может выходить за пределы даты достижения несовершеннолетним совершеннолетия. Правовые положения о мерах охраны взрослых физических лиц применяются соответствующим образом к судебной мере охраны несовершеннолетнего.

3) ограниченная дееспособность. Данный вид дееспособности регламентируется законом, то есть ГК. Ею обладают:

1. несовершеннолетние граждане в возрасте от 7 до 14 лет (ст.28 ГК) и,
2. взрослые лица, с полным отсутствием рассудка, которое вследствие психического заболевания или физического, умственного либо психологического нарушения не могут в полной мере понимать значения своих действий или изъявлять свою волю, в отношении которых на основании решения судебной инстанции установлена мера судебной охраны в виде попечительства, временной охраны или опеки (ст.32 ГК).

По общему правилу, за и от имени данных лиц (несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет и лиц с полным отсутствием рассудка, которые не в полной мере понимают значение своих действий) сделки (кроме мелких бытовых и некоторых других, которые они вправе самостоятельно совершать с 7-летнего возраста) могут совершать только их законный представитель (родитель, или, по случаю, усыновитель или опекун) в порядке, предусмотренном законом. Однако, при этом данные категории лиц, *вправе самостоятельно совершать* следующие действия:

- а) мелкие бытовые сделки, подлежащие исполнению в момент их совершения;

Понятия мелкой бытовой сделки в ГК нет, обычно, мелкими сделками называют покупки в магазинах для удовлетворения ежедневных потребностей, составляющие незначительные суммы. Показательный пример сделки, *исполняемой при самом ее совершении*, является договор купли-продажи на потребителя (розничной купли-продажи)

²³ Сделкой по сохранению считается сделка, которая направлена на предупреждение утраты субъективного гражданского права. Эта сделка всегда выгодна для ее автора, так как ее цель направлена на то, что малыми затратами предупреждается возможность гибели вещи или утраты субъективного гражданского права большей стоимости. *Например*, - направление в адрес контрагента претензии-уведомления с напоминанием ему о выполнении обязательства; - установления залога или ипотеки над вещью должника в целях обеспечения исполнения им принятого на себя обязательства; - подача искового заявления в судебную инстанцию с целью не пропустить срок исковой давности и др.

где, например, несовершеннолетний покупатель-потребитель (с 7 до 14 лет) в магазине оплачивает покупки и сразу получает вещь-товар. Заключение этой сделки совпадает с ее исполнением. Одновременное исполнение сторонами сделки встречных обязательств исчерпывает сделку.

b) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации прав, возникающих на основании таких сделок. *Например*, получать в дар вещи, в том числе дорогие вещи (пианино, рояль, компьютеры, дорогие велосипеды и т.п.), но с условием, что эти сделки не требуют нотариального удостоверения или регистрации в публичных реестрах (как-то автомобили, скутеры, мотоциклы, дома, квартиры).

c) сделки по сохранению (ст.311 ГК РМ. *Например*, в отсутствие родителей дома, договориться с соседом о ремонте упавшего забора, с тем чтобы предотвратить проникновение с соседнего участка (или наоборот), курей или коз в их огород.

4) **«нулевая» дееспособность (полная недееспособность)**. По смыслу ст. 28 ГК РМ полностью недееспособными являются граждане в возрасте до семи лет. Кроме того, недееспособным по решению судебной инстанции с установлением над ним опеки может быть признан совершеннолетний гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (т.е. в отношении лиц с полным отсутствием рассудка).

Однако недееспособность в отношении совершеннолетних лиц с полным отсутствием рассудка не может быть установлена автоматически по причине психического расстройства, поскольку существует риск нарушения прав и интересов тех лиц, которые в определенных периодах (ситуациях) могут осознавать и руководить своими действиями, или при оказании квалифицированной поддержки могут развить другие навыки. При этом в свете судебной практики Европейского суда по правам человека, любое совершеннолетнее лицо, признанное *частично (либо ограничено) дееспособным или недееспособным*, имеет право обратиться непосредственно в судебную инстанцию с заявлением о признании его дееспособным (см. Kędziog против Польши, № 45026/07, 16 октября 2012 г., § 85; Наталья Михайленко против Украины, № 49069/11, 30 мая 2013 г., §§ 37 и 40)²⁴.

3.1. Недопустимость лишения и ограничения дееспособности.

По общему правилу, также, как и при вопросе с неотчуждаемостью правоспособности, никто не может быть ограничен в право– и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом (ст. 31 ч. (3) ГК РМ). Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной профессиональной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, установившего подобное ограничение. Более того, по общему правилу являются ничтожными полный или частичный добровольный отказ гражданина от право– или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение его право– или дееспособности (ст. 31 ч. (4) ГК РМ). Напомним, что это общее правило.

²⁴ См. пкт. 45 Постановления Конституционного Суда РМ № 33 от 17.11.2016 об исключительном случае неконституционности некоторых положений Гражданского кодекса и Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова (*права и свободы лиц с психическими расстройствами*) (обращения № 49a/56a/63g/90g/2016). Опубликовано: 03.02.2017 в Monitorul Oficial Nr. 30-39 статья № 7. Дата вступления в силу: 17.11.2016.

Однако ограничение дееспособности в нашем правовом порядке все-таки допускается, но в случаях и в порядке, строго установленных законом.

В этом плане, касательно случаев и порядка ограничения дееспособности (и правоспособности) в отношении взрослых лиц, ст. 32 ГК РМ определяет буквально следующее: «... в отношении физического лица, которое:

- 1) вследствие психического заболевания или
- 2) физического,
- 3) умственного либо
- 4) психологического нарушения

не может:

- a) в полной мере понимать значение своих действий или
- b) изъявлять свою волю,

может быть установлена на основании решения судебной инстанции *мера судебной охраны* в виде *попечительства, временной охраны или опеки*».

Таким, образом, из буквального толкования данной правовой нормы следует иметь в виду, что молдавский законодатель избегает понятия «лишения дееспособности», а только ограничения дееспособности и то, под названием «*установление судебной меры охраны*» в конкретных ее видах: *1) попечительства, 2) временной охраны или 3) опеки*. И, это вытекает из нормы части (2) данной статьи, которая прямо предусматривает, что «во всех случаях лицо, в отношении которого установлена мера судебной охраны, вправе самостоятельно совершать сделки, предусмотренные для несовершеннолетних в возрасте от 7 до 14 лет».

Глава 3. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО НАД НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ

§ 1. Опекa и попечительство над несовершеннолетними: понятие и общие положения (ст.51, 52)

Модернизированный Гражданский кодекс Республики Молдова отдельно выделяет:

1. *институт опеки и попечительство над несовершеннолетними* (часть 3 –я, главы I-й (физическое лицо), раздела II-го (лица), книги первой (ст. 50-64) и часть 5 – я (ст.146-164 ГК) и,

2. *институт мер договорной и судебной охраны над совершеннолетними гражданами, признанными судебной инстанцией (судом) недееспособными либо ограниченными в дееспособности* (части 4-я и 5-я этой же главы (ст. 65-164 ГК).

Далее рассмотрим институт опеки и попечительства над несовершеннолетним.

Институт опеки и попечительства позволяет восполнить дееспособность граждан полностью или частично не обладающих дееспособностью, *но при этом нуждающихся в защите своих прав и интересов.*

В обычных семьях, где дети воспитываются родителями (или только одним из них), роль опекунов и попечителей выполняют по праву оба родителя (или единственный родитель, там, где имеется только мать или отец). В случае, если родители в разводе, то опеку и попечительство по праву исполняет тот родитель, с которым остался проживать ребенок. Но, это совсем не означает, что второй родитель отстранен от этих обязанностей (исключение составляет только случай, лишения его родительских прав).

А там где дети, находятся в одной из *ситуации риска*, а именно: а) когда они подвергаются насилию; б) когда ими пренебрегают; в) когда они бродяжничают, попрошайничают, занимаются проституцией; д) когда они лишены ухода и надзора со стороны родителей вследствие отсутствия таковых по месту проживания по неизвестным причинам; е) когда у них умерли родители; ф) когда они живут на улице, убежали или были изгнаны из дома; г) когда их родители отказались от выполнения своих обязанностей по воспитанию и уходу за ребенком; h) когда они брошены родителями; i) когда в отношении одного из родителей ребенка установлена мера судебной охраны (временная охрана, попечительство или опека); j) когда они являются жертвами преступлений, над ними, в зависимости от их возраста устанавливается опека или попечительство.

Таким образом, в целях защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего ребенка (*от 0 до 14 лет*), оставшегося без попечения родителей, в том числе временно, над ним устанавливается *опека* (ст. 51 ГК РМ). В этих же целях, над несовершеннолетним ребенком (*от 14 до 18 лет*), оставшегося без попечения родителей или временно оставшегося без попечения родителей, за исключением случаев, когда он обрел полную дееспособность (вследствие женитьбы, замужества или эмансипации), устанавливается *попечительство* (ст. 52 ГК РМ). Опека или попечительство над несовершеннолетним устанавливается в случае, если ему *присвоен статус ребенка*.

В отношении несовершеннолетних опека и попечительство являются первоначальными *простыми мерами их защиты*. При этом *институт опеки* полностью лишает лицо права от своего имени предпринимать какие-либо касающиеся его действия (юридические акты). Вместо подопечного и от его имени, и в его интересах все необходимые сделки (заключает договора) совершает без уполномочивания его опекун, который является его законным представителем (ч. (2) ст. 51 и 115 ГК). Это означает, что *опекуны являют-*

ся представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

А институт попечительства только ограничивает это право. В отличие от опекуна, попечитель не совершает сделок вместо подопечного, но путем своего одобрения осуществляет контроль за сделками, которые последний не вправе совершать самостоятельно. Также попечитель оказывает содействие подопечному в осуществлении им своих прав и исполнении обязанностей и охраняет его от злоупотреблений со стороны третьих лиц. При этом попечитель не является законным представителем подопечного (ст.52 и 108 ГК РМ).

Присвоение (определение) статуса ребенка.

Условия и порядок присвоения статуса ребенка определены в законе РМ № 140 от 14.06.2013 об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями²⁵.

Статус ребенка для детей, находящихся в ситуации риска, устанавливается как временно, так и постоянно. То есть для детей, которые, в силу разных причин, временно остались без попечения родителей или для тех, которые постоянно и на долгое время остались без попечения родителей.

Так, согласно ст. 14 Закона, статус ребенка, оставшегося без попечения родителей, устанавливается на временной основе детям:

а) родители которых отсутствуют более чем в 30-дневный период по причине нахождения на стационарном лечении в медицинских учреждениях, что подтверждается медицинской справкой, выданной соответствующим медицинским учреждением;

б) родители которых не могут выполнять свои обязанности по воспитанию детей из-за серьезных проблем со здоровьем (прикованные к постели), что подтверждается справкой консилиума врачебной экспертизы жизнеспособности или медицинской справкой, выданной медицинским учреждением, на учете которого находится пациент;

с) родители которых находятся под арестом, что подтверждается решением судебной инстанции;

д) которых отобрали у родителей без лишения их родительских прав, что подтверждается решением судебной инстанции;

е) родители которых отсутствуют, будучи объявленными в розыск правоохранительными органами за совершение преступлений, что подтверждается документом, выданным органом полиции;

ф) родители которых приговорены к лишению свободы, что подтверждается решением судебной инстанции;

г) удостоверяющие личность данные которых неизвестны;

h) в отношении родителей которых осуществляются судебные процедуры лишения родительских прав, в отношении которых установлена судебная мера охраны, признания без вести пропавшими или объявления умершими.

Этот статус на то и временный, потому что после отпадения вышеназванных причин отменяется. Например, родители выписаны из больницы, установлено их отцовство, родители освободились из-под ареста с прекращением в отношении них уголовного преследования, сам ребенок обрел полную дееспособность ранее достижения им 18 лет (заключил брак или эмансипирован) и т.д.

²⁵ Опубликовано: 02.08.2013 в Monitorul Oficial № 167-172 статья № 534 Дата вступления в силу: 01.01.2014.

А согласно ст. 15 Закона, статус ребенка, оставшегося без попечения родителей, устанавливается на *постоянной* основе (т.е. до совершеннолетия - до исполнения 18 лет) детям, родители которых:

- а) умерли, что подтверждается свидетельством о смерти;
- б) лишены родительских прав, что подтверждается решением судебной инстанции;
- в) защищены мерой судебной охраны, что подтверждается решением судебной инстанции;
- д) признаны пропавшими без вести, что подтверждается решением судебной инстанции;
- е) объявлены умершими, что подтверждается решением судебной инстанции;
- ф) бросили их, что подтверждается решением судебной инстанции.

Распоряжение об установлении статуса или об отмене статуса ребенка, временно оставшегося без попечения родителей, или ребенка, оставшегося без попечения родителей, издается территориальным органом опеки.

§ 2. Орган опеки и его компетенция в области охраны несовершеннолетних (ст. 146 ГК и ст.57² СК РМ)

Органами опеки являются *органы местного публичного управления* (местный, территориальный и центральный). Семейный кодекс РМ в ст. 57/2 конкретизирует и устанавливает, что органами опеки являются:

- а) *местный орган опеки – примары сел (коммун), городов и муниципиев* (за исключением муниципиев Бэлць и Кишинэу);
- б) *территориальный орган опеки – отделы/управления социального обеспечения и защиты семьи/Управление по защите прав ребенка муниципия Кишинэу*. В муниципиях Бэлць и Кишинэу территориальный орган опеки осуществляет и полномочия местного органа опеки, за исключением входящих в их состав автономных административно-территориальных единиц, в которых полномочия местного органа опеки осуществляют примары соответствующих административно-территориальных единиц;
- в) кроме территориальных/районных отделов, органом опеки является также *центральный орган по защите ребенка*, коим является Министерство здравоохранения, труда и социальной защиты, которое, главным образом принимает решения через Национальный Консилиум/Совет по защите прав ребенка²⁶.

Иными словами, это означает, что выполнение конкретных функций органа опеки (и попечительства) возлагается:

- а) в административно-территориальных единицах первого уровня – на примаров сел (коммун), городов (муниципиев); на отдел социального обеспечения и защиты семьи муниципия Бэлць;
- б) в административно-территориальных единицах второго уровня – на районные (уездные) отделы социального обеспечения и защиты семьи, Управление по защите прав ребенка муниципия Кишинэу;

²⁶ Фрунзе, Ю; Сосна, Б.; Стефу, Л. Современные правовые механизмы защиты семейных прав в Республике Молдова. В. Защита прав человека в периоды внешнеполитической напряженности: материалы Междунар. науч-практ. конф. (Саранск, 19 апр. 2019 г.) : в 2 ч. / [редкол.: Г.П. Кулешова и др.] ; Средне-Волжский институт (филиал) ВГУЮ (РПА Минюста России). – Саранск, 2019. – Ч. 1. – 210 с., - стр. 137-153. <https://saransk2.rpa-mu.ru/Media/saransk/Развитие/Защита%20прав%20человека-2019%20Ч.%201.pdf>

В АТО Гагаузия, на уровне автономии, при Исполнительном комитете действует Главное управление здравоохранения и социальной защите АТО Гагаузия, а в районах – службы по социальной защите (или патронатного воспитателя) где работают главный специалист по вопросам защиты прав ребенка и главный специалист по проблемам детей, находящихся в критической ситуации.

Компетенция органа опеки в области охраны несовершеннолетних.

Орган опеки по месту жительства или месту временного пребывания несовершеннолетнего физического лица, *осуществляет надзор за деятельностью опекуна, попечителя или другого лица, ответственного за охрану.*

Конкретно орган опеки:

а) осуществляет полномочия, прямо предусмотренные законодательством о мерах охраны, а это Закон №. 140 от 14.06.2013 об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями²⁷; б) осуществляет иные полномочия по надзору за исполнением меры охраны, помимо отнесенных законом к компетенции судебной инстанции и семейного совета; с) ведет личное дело охраняемого лица, передает дело в судебную инстанцию и обеспечивает его возврат по завершении процесса.

Местные и территориальные органы опеки, действующие в разных административно-территориальных единицах, обязаны сотрудничать в области защиты ребенка посредством получения и передачи информации и документов, необходимых для выявления, оценки, оказания помощи и установления статуса ребенка.

§ 3. Установление опеки и попечительства над несовершеннолетними и роль семейного совета

Опека или попечительство *над несовершеннолетним* устанавливается в случае, если ему *присвоен статус ребенка, оставшегося без попечения родителей, или статус ребенка, временно оставшегося без попечения родителей.*

Опекуном или попечителем несовершеннолетнего может быть отдельное физическое лицо или супружеская пара (с хорошей репутацией и не находящийся в одном из положений несовместимости, – смотри ч. (4) ст. 55 ГК РМ и ст. 143 СК РМ) и, если они прямо выразили свое согласие.

Если несовершеннолетний помещается в службу *размещения семейного типа* либо службу размещения *интернатного типа*, обязанности опекуна или, по обстоятельствам, попечителя несовершеннолетнего исполняет *учреждение*, в которое он помещен, за исключением случая, когда у несовершеннолетнего имеется опекун либо попечитель.

А опекунами и попечителями несовершеннолетних, находящихся в *учреждениях социальной защиты населения, воспитательных, образовательных, лечебных или других подобных учреждениях*, являются эти учреждения, за исключением случаев, когда несовершеннолетний уже имеет опекуна или попечителя.

Замещающий опекун и замещающий попечитель. Специальный опекун и специальный попечитель.

Семейный совет несовершеннолетнего или, в случае его отсутствия, орган опеки может назначить несовершеннолетнему *замещающего опекуна* либо, по обстоятельствам,

²⁷ Смотри подробно компетенции органа опеки в ст. 6-7 Закона № 140 от 14.06.2013 об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями.

замещающего попечителя. Как правило, эти обязанности возлагаются на родственников другой боковой линии, которые, как правило, *осуществляют надзор за сделками*, совершенными попечителем или, по обстоятельствам, опекуном и незамедлительно *информируют орган опеки* в случае установления нарушений при ее исполнении. Также могут быть назначены несовершеннолетнему *специального опекуна* или, по обстоятельствам, *специального попечителя*. Это имеет место в случаях, например, когда: интересы основного назначенного попечителя и опекуна, противоречат интересам несовершеннолетнего в связи с совершением сделки либо ряда сделок (ст. 57; 112 и 113 ГК).

Не может быть опекуном или попечителем:

- a) несовершеннолетний;
- b) лицо, защищенное мерой судебной охраны;
- c) лицо, лишенное родительских прав;
- d) лицо, признанное неспособным быть опекуном или попечителем по состоянию здоровья;
- e) лицо, усыновившее ранее ребенка, если усыновление было отменено по причине ненадлежащего исполнения обязанностей усыновителя;
- f) лицо, осуществление которым своих политических или гражданских прав ограничено на основании закона или судебного решения, а также лицо, ведущее себя неподобающим образом;
- g) лицо, интересы которого находятся в противоречии с интересами несовершеннолетнего подопечного;
- h) лицо, устранившее нотариально удостоверенным актом или завещанием, составленным родителем, который до момента своей смерти самостоятельно осуществлял родительское попечение;
- i) лицо, по своей вине отстраненное ранее от выполнения обязанностей опекуна, попечителя или временного защитника;
- j) лицо, состоящее в трудовых отношениях с учреждением, в котором находится лицо, нуждающееся в опеке или попечительстве (ч. (4) ст. 55 ГК).

3.1. Порядок установления опеки и попечительства над несовершеннолетним.

Орган опеки над несовершеннолетним обязан принять решение об установлении опеки или попечительства *в месячный срок* со дня получения информации о необходимости установления опеки или попечительства. До назначения опекуна или попечителя их функции исполняет орган опеки.

Несовершеннолетний, нуждающийся в опеке или попечительстве информируется об этом. Об этом также информируется орган опеки (ст.54 ГК РМ).

Обязанность информирования органа опеки не позднее чем *в пятидневный срок* со дня, когда стало известно о необходимости установления опеки или попечительства в отношении определенного несовершеннолетнего, возлагается:

- a) на близких несовершеннолетнего, а также на управляющих и жителей дома, в котором оно проживает;
- b) на орган записи актов гражданского состояния – в случае регистрации смерти, а также на публичного нотариуса – в случае открытия наследства;
- c) на судебные инстанции, на работников прокуратуры и полиции – в случае назначения, применения или исполнения наказания в виде лишения свободы;

d) на органы местного публичного управления, учреждения охраны детства, а также на любое другое лицо.

Местный орган опеки (примар) по месту нахождения ребенка незамедлительно либо в течение 24 часов дает распоряжение специалисту по защите прав ребенка или, при отсутствии такового, социальному ассистенту сообщества об осуществлении первичной оценки положения ребенка с вовлечением в этот процесс, по обстоятельствам, других специалистов из областей здравоохранения, образования, общественного порядка и т.д.

При разрешении вопроса об установлении опеки или попечительства, орган опеки обязан заслушать несовершеннолетнего, достигшее *десяти лет*. Его может сопровождать другое выбранное им лицо, не обладающее статусом его представителя. Слушания несовершеннолетнего могут проходить по месту нахождения органа опеки, по месту жительства или месту временного пребывания лица, в лечебном учреждении или социальном учреждении, а также в любом другом подходящем месте. Слушания проводятся *в закрытом заседании*, в котором могут участвовать его родственники или свойственники, а также педагог. Но можно заслушать его индивидуально и в закрытом режиме. При этом орган опеки обязан приложить все возможные усилия для определения желаний и чувств несовершеннолетнего лица в связи с принимаемым решением, используя способы общения, соответствующие его состоянию (ст. 148 ГК РМ).

Если явка лица не представляется по объективным причинам возможной, орган опеки обеспечивает его заслушивание по месту его пребывания, констатируя при необходимости своим актом отсутствие возможности общения с ним (ст. 149 ГК РМ).

Разбирательство дела об установлении опеки или попечительства может проводиться (но не обязательно) на основе принципа состязательности, то есть несовершеннолетний, *достигший десяти лет* может выбрать адвоката (по контракту) или требовать назначения адвоката, предоставляющего бесплатную юридическую помощь, гарантируемую государством. Это право доводится ему до сведения органом опеки при его первой явке на заседание.

Во время разбирательств по требованию участников или по собственной инициативе орган опеки может и даже обязан назначить проведение социальной анкеты или установление фактов, проведение оценок либо экспертиз.

Орган опеки рассматривает поступившие заявления об установлении опеки или попечительства в течение *30 дней* со дня их подачи. А соответствующее решение по этим вопросам принимается в срок, не превышающий *трех месяцев* со дня подачи соответствующего заявления и сообщается всем заинтересованным лицам (ст. 155 ГК).

Оглашение опеки и попечительства (ст.64; 96).

Установление, отмена и изменение условий опеки и попечительства (в том числе назначение нового опекуна, замещающего опекуна или специального опекуна либо, по обстоятельствам, нового попечителя, замещающего попечителя или специального попечителя) вступают в силу в отношении третьих лиц только *после регистрации этих сведений в предусмотренном Правительством порядке*²⁸. Соответствующие сведения вступают в силу в отношении третьих лиц, узнавших о них иным образом. Орган опеки *в течение трех дней* со дня принятия решения об установлении, изменении условий либо отмене опеки или попечительства обязан направить копию решения компетентному органу для осуществления соответствующей регистрации.

²⁸ Сведения по оглашении опеки и попечительства должны быть зарегистрированы в Регистре населения РМ, но с соблюдением необходимых мер по защите персональных данных этих лиц.

3.2. Семейный совет несовершеннолетнего (ст. 56, 156 ГК).

Орган опеки при установлении опеки или попечительства над несовершеннолетним может учредить и *семейный совет* несовершеннолетнего, если это оправдано необходимостью охраны несовершеннолетнего или составом и стоимостью имущества и, если это позволяет состав семьи. Члены семейного совета назначаются органом опеки на весь срок опеки или попечительства. Семейный совет несовершеннолетнего состоит *не менее чем из трех членов* с правом голоса. Опекун или, по обстоятельствам, попечитель является членом совета в силу своего статуса, без права голоса. Членами семейного совета могут быть родственники несовершеннолетнего, а в случае их отсутствия – иные лица, проявляющие интерес к нему и его благополучию. Орган опеки добивается представительства в совете обеих боковых линий родства (т.е. по отцовской и материнской линии). Орган опеки назначает членов семейного совета, руководствуясь желаниями и чувствами, выраженными несовершеннолетним, достигшим *десяти лет*, его повседневными взаимоотношениями, заинтересованностью в нем кандидатов и возможными рекомендациями родственников. Семейный совет назначает и отзывает опекуна и попечителя несовершеннолетнего.

Заседания семейного совета созываются органом опеки по требованию:

- а) двух членов совета;
- б) опекуна или замещающего опекуна;
- в) достигшего десяти лет несовершеннолетнего, находящегося под попечительством или опекой;

Уведомление о заседании направляется членам совета не позднее чем за 10 дней до дня проведения заседания. Члены семейного совета обязаны лично присутствовать на заседании. Не явившийся на заседание без уважительной причины член совета может быть исключен из совета. По требованию члена совета или по собственной инициативе судебная инстанция может распорядиться в своем решении, которым назначаются члены семейного совета, или в последующем решении о том, что совет принимает решения без участия органа опеки.

Заседание семейного совета считается правомочным и позволяет принимать решения, если в нем участвует большинство членов совета с правом голоса. При отсутствии кворума орган опеки может повторно созвать заседание, а в неотложном случае принять решение самостоятельно (ст. 157 ГК РМ). Однако, если орган опеки посчитает возможным, то семейный совет может принять решения и без созыва заседания, то есть заочно. В данном случае, орган опеки сообщает текст решения каждому из членов совета, сопроводив его необходимыми пояснениями (ст. 158 ГК РМ).

Решения семейного совета принимаются большинством голосов его членов, имеющих право голоса. Каждый из членов семейного совета, за исключением опекуна и, по обстоятельствам, попечителя имеет право одного голоса, не подлежащее передаче. При этом член семейного совета обязан заявить о наличии у него прямого или косвенного интереса в деле, подлежащем рассмотрению (конфликте интересов), и воздержаться от голосования. Присутствие члена совета, находящегося в ситуации конфликта интересов, учитывается при определении кворума для принятия решения, но его голос не учитывается при принятии решения, с которым связан конфликт интересов. Правовые положения о конфликте интересов применяются соответствующим образом в случае представительства при совершении сделок (ст. 159 ГК РМ).

Все заседания семейного совета являются закрытыми. Члены семейного совета обязаны хранить конфиденциальность сведений в отношении с третьими лицами. Решения семейного совета должны быть обоснованными. Если решение не принято единогласно, к нему прилагаются мнения каждого из членов (ст. 160 ГК РМ). Принятое на заседании семейного совета решение подписывается каждым из присутствующих членов. Решение семейного совета *в течение 10 дней* после его принятия представляется избранным на заседании совета председательствующим в орган опеки (ст. 161 ГК РМ). Решение семейного совета вступает в силу *по истечении 15 дней* со дня его получения органом опеки, если в течение этого срока не было представлено никаких возражений.

Возражения органа опеки.

Если орган опеки устанавливает, что решение семейного совета противоречит интересам охраняемого лица или его желаниям и чувствам, он представляет возражения по решению семейного совета в течение 15 дней со дня его получения путем принятия соответствующего решения, не подлежащего обжалованию. Также, в этот же срок, принятые решения семейного совета могут возразить (обжаловать) в орган опеки сам *несовершеннолетний либо его назначенный опекун*. В обоих случаях, орган опеки в течение 10 дней со дня подачи соответствующего заявления созывает семейный совет и организует проведение *нового заседания* для повторного разбирательства дела, в связи с которым представлены возражения, где он председательствует, не имея права голоса (ст. 162).

Обжалование решений органа опеки и семейного совета.

В свою очередь, решения семейного совета принятые на новом заседании (совместно с органом опеки) а также отдельные решения органа опеки, могут быть обжалованы членами семейного совета в судебную инстанцию *в течение 30 дней* со дня их принятия, а несовершеннолетний либо его назначенный опекун – *в течение 30 дней* со дня сообщения им резолютивной части решения. При обжаловании решения органа опеки подача предварительного заявления не требуется.

Обжалуемое решение отменяется судебной инстанцией полностью или частично, если оно:

- а) является незаконным по существу, будучи вынесенным в нарушение закона;
- б) является незаконным, будучи вынесенным с нарушением компетенции;
- с) является незаконным, будучи вынесенным с существенным нарушением установленной процедуры.

По требованию подавшего жалобу лица или по собственной инициативе судебная инстанция наряду с отменой обжалованного решения либо обязывает издавший его орган к принятию нового решения, либо распоряжается о вынесении решения, которым будет разрешено существо дела, рассматриваемого в обжалуемом решении (ст.163 ГК).

§ 4. Полномочия, права и обязанности опекуна и попечителя несовершеннолетнего (ст. 58-61 ГК)

Изначально отметим, что опека и попечительство являются личными обязательствами, то есть опекун и попечитель должны лично исполнять свои обязательства, а не передавать их третьим лицам. При этом эти обязанности исполняются *безвозмездно*. Однако, опекуны и попечители вправе требовать возмещения всех расходов, произведенных в связи с исполнением опеки и попечительства.

Во-первых, опекун и попечитель имеют права и обязанности родителей по воспитанию несовершеннолетнего.

Для этого, опекун и попечитель обязаны:

- а) проживать вместе с подопечным и извещать орган опеки о перемене места жительства. Попечитель и несовершеннолетний подопечный, достигший четырнадцати лет, могут проживать отдельно только с разрешения органа опеки;
- б) заботиться о содержании несовершеннолетнего подопечного;
- с) защищать права и интересы несовершеннолетнего подопечного.

Также, опекун получает суммы, полагающиеся подопечному в виде пенсий, пособий, алиментов, иных текущих доходов, и расходует их на содержание подопечного.

Во-вторых, опекун действительно управляет и распоряжается имуществом несовершеннолетнего подопечного от его имени, если, конечно, не назначен отдельный управляющий имуществом.

В этой части (управлением имуществом), опекун:

- составляет инвентаризационную опись имущества;
- утверждает необходимый для осуществления опеки бюджет в зависимости от ценности имущества охраняемого лица, необходимые для управления имуществом операции и годовые расходы на содержание несовершеннолетнего лица и возмещение расходов на управление имуществом и извещает об утверждении бюджета семейный совет или, в случае его отсутствия, орган опеки;
- представляет несовершеннолетнего в сделках, необходимых для управления его имуществом;
- инвестирует или реинвестирует в капитал (деньги, ценные бумаги или другие финансовые инструменты, доли участия, долговые обязательства) несовершеннолетнего, в объеме сумм, определяемых семейным советом, либо органом опеки; При этом все вырученные суммы с инвестиций вносятся на специальный счет несовершеннолетнего, с которого опекун может снимать деньги только с разрешения семейного совета или органа опеки;
- при этом, при управлении имуществом опекун обязан заботиться о нем осмотрительно и добросовестно, действуя исключительно в интересах и во благо охраняемого лица;
- ежегодно (и при прекращении опеки) составляет отчет о своем управлении имуществом несовершеннолетнего, к которому прилагаются первичные документы и представляет его в орган опеки для проверки (ст. 131-145 ГК РФ).

При осуществлении полномочий по управлению и распоряжению имуществом несовершеннолетнего, в части совершения сделок, опекун имеет следующие полномочия:

А). Может совершать самостоятельно, т.е. без какого-либо разрешения следующие сделки: - сделки по сохранению (например, заключать договор залога с должниками) и сделки по управлению²⁹ (например, договор найма помещения или аренды участка земли на срок действия опеки, т.е. до достижения несовершеннолетнему 14 лет), необходимые для управления имуществом охраняемого лица. Также, в этом плане он выступает в судебной инстанции самостоятельно для защиты имущественных прав охраняемого лица (ст. 138 ГК РФ).

²⁹ Сделкой по управлению считается сделка, которая направлена на обычное использование вещи или имущества. Данная сделка имеет в качестве предмета определенную вещь (ut singuli) или имущество. Например, найм квартиры, дома, автомобиля; собирание плодов по узуфрукту; ремонт вещи в целях ее содержания в нормальном состоянии; страхование вещи.

В). *Только с предварительного разрешения семейного совета либо органа опеки, может совершать от имени несовершеннолетнего следующие сделки:*

- а) договор купли-продажи и другие сделки по распоряжению³⁰;
- б) договоры найма и другие сделки по управлению имуществом охраняемого лица, срок действия которых превышает срок действия меры охраны;
- в) мировое соглашение;
- г) договор раздела общего имущества;
- д) заявление о принятии наследства или об отказе от наследства;
- е) договор о получении займа;
- ж) договор между опекуном или его аффилированными лицами и охраняемым лицом, *исключая безвозмездные сделки, совершаемые в пользу охраняемого лица.* При совершении такой сделки интересы опекуна считаются противоречащими интересам охраняемого лица.

При этом решение о даче разрешения семейным советом либо органом опеки должно определять существенные условия сделки и, при необходимости, цену или другое встречное исполнение. Разрешение не требуется в случае принудительной продажи либо при осуществлении права залога или ипотеки.

Опекун, совершивший такого рода сделку от имени несовершеннолетнего, обязан незамедлительно представить органу опеки копию документа о разрешенной сделке, а также копии доказательств исполнения обязательств, возникших вследствие данной сделки (ст. 139 ГК).

С). *Опекун не вправе, т. е. ему не разрешаются, запрещаются совершать следующие сделки:*

- а) по безвозмездному отчуждению имущества или прав несовершеннолетнего, в том числе по прощению долга, безвозмездному отказу от приобретенного права, выдаче вещной или личной гарантии, установленной в пользу несовершеннолетнего без полного погашения гарантированного обязательства, а также по установлению вещной или личной гарантии для обеспечения обязательств третьего лица; Исключения, составляют незначительные подарки, преподносимые с целью выполнения моральных обязательств (букет цветов, коробка конфет, ручку);
- б) по приобретению у третьего лица права или долгового обязательства в отношении несовершеннолетнего;
- в) по осуществлению предпринимательской или профессиональной деятельности от имени несовершеннолетнего (ст. 140 ГК РФ).

Здесь, также немаловажно отметить, что орган опеки, учитывая размер и состав имущества подопечного, может принять решение о передаче управления имуществом или только его частью физическому лицу или компетентному юридическому лицу. Так, при необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного семейный совет или, в случае его отсутствия, *орган опеки* заключает с управляющим, определенным семейным советом или органом опеки, *договор о доверительном управлении имуществом*. В этом случае опекун сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление (ст.61 ГК РФ).

³⁰ Сделкой по распоряжению считается сделка, результатом которой является *передача права другому лицу или обременение* ограниченными вещными правами (залогом или ипотекой). Например, договоры купли-продажи, мены, дарения, отчуждения имущества с условием пожизненного содержания; установление залога или ипотеки над своей вещью с взятием кредита в банке.

§ 5. Прекращение опеки и попечительства

5.1. Лишение статуса опекуна и попечителя и его отзыв.

Опекуны, замещающие опекуны и специальные опекуны, а также попечители, замещающие попечители и специальные попечители *лишаются* соответствующего статуса в случае совершения злоупотребления, грубой небрежности или иных деяний, делающих их недостойными быть опекунами или попечителями, а также при ненадлежащем исполнении ими своих обязанностей. Правом лишения статуса опекуна имеет орган опеки.

При помещении несовершеннолетнего подопечного в социальное учреждение, воспитательное, образовательное, лечебное или другое подобное учреждение орган опеки *отзывает* опекуна либо попечителя, если это не противоречит интересам подопечного.

При наличии обоснованных причин семейный совет или, в случае его отсутствия, орган опеки *отзывает* опекуна, замещающего опекуна и специального опекуна, а также попечителя, замещающего попечителя либо специального попечителя по их просьбе.

5.2. Срок действия и отмена опеки и попечительства над несовершеннолетними.

Статус опеки и попечительства над несовершеннолетним действует на срок его установления, если они установлены *на определенное время*. Например, до освобождения родителей из-под стражи/ареста, до их выписки из больницы, до их возвращения из-за границы, в случае возвращения несовершеннолетнего родителям, в случае его усыновления и т.д. После чего отменяются.

А опека и попечительство, установленная *на постоянной основе* над несовершеннолетним, действует на срок до достижения им соответствующего возраста. Опека – до 14 лет, а попечительство – до его совершеннолетия, то есть до 18 лет, либо до 16 лет, в случае если он женился/вышла замуж или получил эмансипацию.

При этом при достижении несовершеннолетним подопечным *четырнадцати лет* опека над ним прекращается, а лицо, обладавшее статусом опекуна, замещающего опекуна или специального опекуна, *становится соответственно попечителем*, замещающим попечителем или специальным попечителем без необходимости вынесения дополнительного решения об этом. Попечительство прекращается после приобретения или восстановления полной дееспособности (ст. 63 ГК РМ).

Глава 4. МЕРЫ ДОГОВОРНОЙ И СУДЕБНОЙ ОХРАНЫ НАД СОВЕРШЕННОЛЕТНИМ ЛИЦОМ

§ 1. Общие принципы защиты лиц с ограниченными возможностями: международная, европейская и национальная практика

Институт мер договорной и судебной охраны над совершеннолетними, как и институт опеки и попечительства над несовершеннолетними позволяет восполнить дееспособность граждан частично не обладающих дееспособностью, *но при этом нуждающихся в защите своих прав и интересов.*

Согласно статье 16 Конституции РМ, уважение и защита личности составляют первостепенную обязанность государства. Все граждане Республики Молдова равны перед законом и властями. *Лица с ограниченными возможностями* пользуются особой защитой всего общества, а государство обязано обеспечить им нормальные условия для лечения, реабилитации, образования, обучения и социальной интеграции (ст. 51 Конституции).

В соответствии с ст. 1 Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года (ратифицированной Законом РМ № 166 от 9 июля 2010 года)³¹ к категории *лиц с ограниченными возможностями* относятся лица с устойчивыми физическими, психическими, умственными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными препятствиями могут мешать их полному и эффективному участию в жизни общества наравне с другими.

В свою очередь, дублируя и дополняя эту норму международного права, Закон РМ о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями № 60 от 30 марта 2012 года,³² определяет, что *лицо с ограниченными возможностями* – признается лицо с физическими, умственными, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, которые при взаимодействии с различными барьерами/препятствиями могут мешать полному и эффективному участию этого лица в жизни общества наравне с другими лицами.

Из приведенных понятий видно, что в категорию лиц с ограниченными возможностями, кроме лиц с физическими нарушениями входят также и лица с *умственными, интеллектуальными или сенсорными* нарушениями. То есть с психическими отклонениями и даже те, которые вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения *не могут в полной мере* понимать значение своих действий либо изъяслять свою волю. Это *душевнобольные и слабоумные*, имеющие, например, следующие диагнозы: - *Имбецильность* - умственная отсталость; *Идиотия* - глубокая умственная отсталость; *Олигофрения* - форма умственной отсталости; *Шизофрения* (имеет восемь видов) - мания преследования, мания величия, голоса, галлюцинации, негативизм, замкнутость, апатия; *Расстройство личности* - гнев на окружающих, проблемы с работой и в отношениях с людьми, часто отмечаются перемены настроения и тревога, недостаточно критичны к своему поведению; *Паранойя* - обострённое чувство реальности (мания преследования, мания величия и прочих идеях); *Пиромания* - это психическое расстройство, выражающееся в болезненной страсти наблюдения за огнём, и другие психические заболевания и отклонения.

Однако не следует смешивать *психические* заболевания и отклонения от *психологических* расстройств (*тревожность, психопатия, аэрофобия* – страх летать самолетами,

³¹ Принята резолюцией 61/106 Генеральной Ассамблеи от 13 декабря 2006 года и ратифицированной в РМ Законом № 166 от 9 июля 2010 года.

³² М.О., 2012, № 155-159, ст. 508.

акрофобия – страх высоты, *энурез у детей*, *тяжелые стрессовые ситуации*, *неврозы*, *нарушение речи* и другие), которые лечатся «словом» то есть у психолога, логопеда и воспитанием. Последние не считаются лицами с умственными или интеллектуальными ограниченными возможностями, то есть душевнобольными или слабоумными. Ибо, они вполне здоровые люди, имеющие определенные расстройства психологического характера³³, а не психического.

Тем не менее, лица с ограниченными возможностями могут реально и в полной мере участвовать в политической и общественной жизни наравне с другими гражданами (как-то: право и возможность избирать и даже быть избранным и др.).

В этом контексте, статья 8 данного Закона № 60 от 30 марта 2012 года (равенство и недискриминация лиц с ограниченными возможностями), гласит, что:

➤ «Лица с ограниченными возможностями имеют право быть признанными, где бы они ни находились, в качестве лиц, *обладающих равными правами перед лицом закона*.

➤ Лица с ограниченными возможностями *обладают правоспособностью наравне с другими лицами во всех сферах жизни, пользуются при необходимости предусмотренными действующим законодательством мерами по защите и правовой помощи в осуществлении правоспособности*.

➤ Лица с ограниченными возможностями *имеют неотъемлемое право на уважение человеческого достоинства независимо от вида ограничения возможностей, иного состояния здоровья, а также независимо от расы, национальности, этнического происхождения, языка, религии, пола, сексуальной ориентации, убеждений, политической принадлежности, имущественного положения, социального происхождения или любого другого мотива*.

➤ Лица с ограниченными возможностями *пользуются всеми гражданскими, политическими, социальными, экономическими и культурными правами и основными свободами*, закрепленными в Конституции Республики Молдова, Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (ратифицированной Законом № 166 от 9 июля 2010 года), настоящем законе и других нормативных актах.

➤ Лица с ограниченными возможностями *имеют наряду с равными правами с другими лицами равные обязанности и ответственность*, предусмотренные законодательством Республики Молдова.

➤ Дискриминация лиц с ограниченными возможностями, выражающаяся в любом обособлении, исключении, отстранении, ограничении или предпочтении, а также в отказе от создания благоприятных условий и разумного приспособления, что ведет к невозможности или к затруднению узнавания гражданских, политических, экономических, социальных или культурных прав, их осуществления или пользования ими, запрещена и наказывается в соответствии с действующим законодательством.

➤ Государство посредством ответственных учреждений в составе центральных и местных органов публичной власти и институтов по защите прав человека (народный адвокат) обеспечивает право лиц с ограниченными возможностями на правоспособность наравне с другими лицами во всех сферах жизни и гарантирует им равную и эффективную правовую защиту против дискриминации по любому основанию.

³³ В настоящее время в мире, к числу лиц имеющие расстройства и проблемы психологического характера (различного рода), в тот или иной период своей жизни относится по крайней мере каждый четвёртый человек.

➤ Для обеспечения равенства и исключения дискриминации лиц с ограниченными возможностями государство осуществляет меры по их разумному приспособлению.

➤ Специфические меры, которые необходимы для ускорения или достижения фактического равенства лиц с ограниченными возможностями, не считаются дискриминационными.

➤ Государство гарантирует исключение любых форм дискриминации по признаку ограничения возможностей [...]»

Кроме этого, в соответствии с ст. 9 Закона, лица с ограниченными возможностями имеют равное право на собственность, управление своими доходами и другим личным имуществом (на владение имуществом или его наследование, на управление своими доходами и на равный доступ к банковским ссудам, ипотеке и другим формам финансового кредитования), а также на пользование при необходимости мерами по защите и правовой помощи в осуществлении этих прав. А в случае, если лицо с ограниченными возможностями, независимо от возраста, не в состоянии управлять личным имуществом, оно имеет право на защиту и правовую помощь в соответствии с действующим законодательством. При этом согласно ст. 10 Закона, защита прав, интересов и основных свобод лиц с ограниченными возможностями осуществляется в соответствии с действующим законодательством. А это в принципе в большей мере, Гражданский кодекс.

В этом контексте отметим также, что если в соответствии со ст. 8 Закона РМ № 60 от 30 марта 2012 года, лица с ограниченными возможностями «обладают правоспособностью наравне с другими лицами во всех сферах жизни, пользуются при необходимости предусмотренными действующим законодательством мерами по защите и правовой помощи в осуществлении правоспособности» (подчеркнуто нами), то в соответствии с частью (2) ст. 12 Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года - лица с ограниченными возможностями (инвалиды) «обладают правоспособностью наравне с другими во всех аспектах жизни». Как видим, подчеркнутая нами синтагма из Закона Молдовы «...пользуются при необходимости предусмотренными действующим законодательством мерами по защите и правовой помощи в осуществлении правоспособности» прямо допускает возможность признания лиц с ограниченными возможностями недееспособными либо ограничено дееспособными. В то время как Конвенция ООН – прямо не допускает этого, но опосредственно в ч. (4) ст. 12 все-таки допускает такую возможность ограничения их правоспособности, но только в определенных случаях, с определенными гарантиями и посредством применения мер защиты, соразмерных конкретной ситуации, в которой они находятся.

Так, в свете части (2) ст. 12 (*Равенство перед законом*) Конвенции ООН «Государства-участники признают, что лица с ограниченными возможностями (инвалиды) обладают правоспособностью наравне с другими во всех аспектах жизни», и точка. Это означает, что лица с ограниченными возможностями, даже те, которые вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения не могут в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю, то есть с психическими отклонениями не могут быть признаны недееспособными ни под каким условием. Ибо, они обладают правоспособностью наравне с другими во всех аспектах жизни³⁴. И, это общее правило.

³⁴ Имеют, как указали выше, право и возможность избирать и даже быть избранным в органы власти. А избиратели, в свою очередь, выбирают голосовать за такого лица или нет.

Однако далее, в части (4) ст. 12 Конвенция ООН, все-таки признает право и возможность для государств, признания лиц с ограниченными возможностями недееспособными либо ограничено дееспособными (т.е. ограничения их правоспособности) но, повторяем, при соблюдении определенных *гарантий*.

Так, в данной норме международного права буквально указано: «Государства-участники обеспечивают, чтобы все меры, связанные с реализацией правоспособности, предусматривали надлежащие и эффективные гарантии *предотвращения злоупотреблений* в соответствии с международным правом прав человека. Такие гарантии должны обеспечивать, чтобы меры, связанные с реализацией правоспособности, ориентировались на уважение прав, *воли и предпочтений лица*, были свободны от конфликта интересов и неуместного влияния, *были соразмерны обстоятельствам этого лица и подстроены под них*, применялись *в течение как можно меньшего срока* и регулярно проверялись компетентным, независимым и беспристрастным органом или судебной инстанцией. Эти гарантии *должны быть соразмерны* той степени, в которой такие меры затрагивают права и интересы данного лица».

Именно указанные гарантии как: «*предотвращения злоупотреблений*», «*обеспечивать воли и предпочтений лица*», «*были соразмерны обстоятельствам этого лица и подстроены под них*», «*применялись в течение как можно меньшего срока*», прямо указывают на тот факт, что Конвенция ООН, в отклонении от общего принципа указанного в части (2) ст. 12 о том, что лица с ограниченными возможностями «*обладают правоспособностью наравне с другими во всех аспектах жизни*» допускает и ограничение их правоспособности, в том числе и признания некоторых категорий лиц недееспособными.

Таким образом эту возможность иметь на национальном уровне такой институт как *недееспособность несовершеннолетнего* или *ограничение в правоспособности совершеннолетнего физического лица* (т.е. ограничить в дееспособности или даже признать его полностью недееспособным) вытекает из положений части (4) ст. 12 Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года.

К слову отметим, что в некоторых странах с развитой демократией, например, в Германии, гражданское законодательство не предусматривает такие понятия как *недееспособность* или *ограничение в правоспособности*. Там, все физические лица, в том числе дети и лица, с психическими отклонениями, считаются полностью дееспособными. В других же, *например*, во Франции, наоборот, существует такой институт, и Республика Молдова следует ее примеру.

Также отметим, что на европейском уровне политика равенства шансов проводится и Советом Европы в целях предоставления возможности всем лицам в рамках своего социального круга осуществлять принадлежащие им права (социальные, экономические, культурные и политические). Так, Комитет Министров Совета Европы в Рекомендации № R (99)4 от 23 февраля 1999 года о принципах правовой защиты совершеннолетних недееспособных лиц призывает государства предусмотреть в своих законодательствах существование *различных степеней недееспособности* и *ее изменения с течением времени*. В результате меры защиты не должны автоматически приводить к полному ограничению правоспособности. В рекомендации также отмечается, что *ограничение правоспособности должно быть возможно лишь в том случае, когда необходимость защиты соответствующего лица является очевидной*. Кроме этого, Рекомендация № R (2009)3 о мониторинге в области защиты прав человека и достоинства лиц с психическими откло-

нениями, принятая Комитетом Министров 20 мая 2009 года, предусматривает, что *лицам с психическими отклонениями должно быть разрешено осуществление гражданских и политических прав там, где это возможно и может быть применено на практике* (Принцип № 2 – «Гражданские и политические права»).

И в заключении отметим, что вопросы обеспечения защиты интересов недееспособных лиц в Республики Молдова были рассмотрены в *судебной практике Конституционного суда РМ и практике Европейского суда по правам человека*.

Так, в своем Постановлении № 27 от 13 ноября 2014 года Конституционный суд РМ отмечал, что в свете новых положений международных актов правовые механизмы по обеспечению защиты интересов недееспособных лиц *должны быть достаточно широкими*, чтобы позволить принятие надлежащих мер в соответствии с различными степенями недееспособности и разнообразными ситуациями. В то же время Конституционный суд подчеркнул *необходимость повышения, насколько это возможно, самостоятельности лиц, страдающих психическими расстройствами, в своих действиях, согласно стандартам, установленным международными актами в данной сфере*. Также Конституционный суд подчеркнул, что, хотя эти лица в результате судебного акта могут быть признаны недееспособными, *лишение дееспособности не может затрагивать человеческое достоинство, являющееся предметом абсолютной защиты со стороны государства на основании ч. (3) ст. 1 Конституции*. В свете гарантии уважения человеческого достоинства *необходимо создавать для всех, в том числе для недееспособных, все условия для самостоятельного проявления в обществе путем предоставления различных возможностей для развития и защиты прав и свобод*.

Далее, в своем Постановлении № 33 от 17 ноября 2016 года³⁵ Конституционный суд отмечал, что *человеческое достоинство можно рассматривать с двух точек зрения: во-первых, как неотделимую и неотъемлемую ценность, и во-вторых, как «право личности», охватывающее ценности психологической жизни человека, тем самым определяя его положение в обществе и обязывая к проявлению должного уважения к каждому*. Из этого «права личности» вытекают минимальные гарантии для каждого человека возможности проявления в обществе и полного раскрытия своей личности в социальной и культурной среде (пкт. 104). Согласно международным актам, *уважение человеческого достоинства, личной свободы, включая право на свободный выбор, а также личной независимости, является одним из основных принципов* (пкт. 105). Таким образом, Конституционный суд отметил, что *указанные ценности являются ключевыми элементами, лежащими в основе понятия правоспособности* (пкт. 106).

Сегодня, Гражданский кодекс Республики Молдова в ст.31 признает гражданскую правоспособность в равной мере за всеми лицами. Гражданский кодекс также предусматривает, что никто не может быть *лишен или ограничен* в своей правоспособности или *ограничен* (полностью или частично) в дееспособности, кроме как в случаях и на условиях, прямо предусмотренных законом.

Касательно случаев и условий ограничения дееспособности, в свете положений Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года (далее, по тексту КПИ), Конституционный суд отметил, что, *хотя*

³⁵ Постановление Конституционного суда РМ (ПКС) «Об исключительном случае неконституционности некоторых положений Гражданского кодекса и Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова (*права и свободы лиц с психическими расстройствами*) (обращения № 49a/56a/63g/90g/2016)» № 33. Кишинэу, 17 ноября 2016 г. Опубликовано:03.02.2017 в Monitorul Oficial № 30-39 статья № 7. Дата вступления в силу: 17.11.2016.

лица с психическими расстройствами и имеют право на признание их правоспособности, где бы они не находились, к ним могут быть применены меры защиты с учетом конкретной ситуации лица (ч. (4) ст. 12 КПИ). Также, Конституционный суд отметил, что опека может быть установлена при условии, что предполагаемые ограничения соразмерны степени недееспособности лица с психическими расстройствами, и только на определенный период времени, с последующей оценкой необходимости ее сохранения со стороны компетентного органа, ее установившего. Конституционный суд также отметил, что недееспособность не может быть установлена автоматически по причине психического расстройства, поскольку существует риск нарушения прав и интересов тех лиц, которые в определенных периодах (ситуациях) могут осознавать и руководить своими действиями, или при оказании квалифицированной поддержки могут развить другие навыки (пкт. 108-110).

Что касается соразмерности мер защиты, Европейский суд в своей практике подчеркнул, что «необходимо установить строгий контроль в отношении мер, оказывающих негативное влияние на личную свободу лица, и при рассмотрении соразмерности их применения следует учитывать и другие меры, альтернативные лишению правоспособности» (*М.С. против Хорватии*, № 36337/10, 25 апреля 2013 года, § 97). Европейский суд отметил также, что ограничение правоспособности должно применяться национальными органами только в крайнем случае, когда после тщательного изучения пришли к выводу, что другие, менее ограничительные меры не были эффективны (дело: *Ивинович против Хорватии*, № 13006/13, 8 сентября 2014 года, § 44). Кроме того, Европейский суд в своей практике установил необходимость принятия «индивидуальных решений» в случае признания недееспособности физических лиц. В деле *Штукатурова против Российской Федерации* Европейский суд определил, что законодательство страны-ответчика предусматривало полную правоспособность или неправопособность лиц с психическими расстройствами без установления промежуточной меры, такой как частичное ограничение правоспособности, кроме категории лиц, зависимых от алкоголя или наркотических средств. Европейский суд пришел к выводу, что национальное законодательство в данном случае не предусматривало «индивидуального решения» для взрослых с психическими расстройствами, поскольку на тот момент оно не давало судьям другого выбора, кроме как признать полную неправопособность лица или объявить его правоспособным (см. *Штукатуров*, № 44009/05, постановление от 27 марта 2008 года, § 95).

В свете вышеизложенного Конституционный суд РМ в своем ПКС № 33 от 17 ноября 2016 года отмечал, что «меры защиты лиц с психическими расстройствами должны быть гибкими и предлагать адекватное решение для каждого случая или степени инвалидности». Более того, Конституционный суд напомнил, что «подобная мера не должна автоматически вести к полному признанию неправопособности лица с психическими расстройствами».

Таким образом, повторив решения Европейского суда по правам человека Конституционный суд Молдовы отметил, что в отношении указанных лиц необходимо установление альтернативных и временных мер защиты. Опека, как особая мера защиты лиц с психическими отклонениями, должна применяться только к лицам, которые не могут в полной мере осознавать или руководить своими действиями. Более того, данная мера должна применяться в последнюю очередь, когда исчерпаны другие менее жесткие меры, что устанавливается судебной инстанцией в рамках рассмотрения заяв-

ления о признании недееспособности и последующей оценке необходимости сохранения недееспособности, и лишь в той мере, в какой это не лишает полностью лицо права на заключение незначительных юридических актов или осуществление иных действий, относящихся непосредственно к нему. В то же время Конституционный суд подчеркнул, что и в случае установления опеки законный представитель должен учитывать предпочтения лица.

В контексте вышеизложенного Конституционный суд заключил, что само по себе установление опеки не является неконституционным, но чтобы соответствовать положениям Конституции, ее следует толковать в том смысле, что признание недееспособности 1) касается только лиц (применяется лишь к лицам) с полным отсутствием рассудка, и 2) в отношении которых применение менее жестких мер защиты неэффективно (т.е. в отношении которых другие более мягкие ограничительные меры защиты являются неэффективными).

Таким образом, как международная, так европейская и национальная практики едины в рассматриваемом вопросе - совершеннолетнее лицо может быть ограничено в своей правоспособности или ограничено (частично) в дееспособности с установлением над ней мер судебной охраны в виде опеки, но при следующих условиях:

1. ограничение правоспособности и дееспособности с установлением мер судебной охраны должно являться очевидной, т.е. должна применяться только к лицам, которые не могут в полной мере осознавать или руководить своими действиями (либо, лицо должно быть с полным отсутствием рассудка);

2. мера судебной охраны не может быть установлена автоматически (т.е. только в крайнем случае, когда после тщательного изучения пришли к выводу, что другие, менее ограничительные (жесткие) меры не были эффективны (т.е. они были исчерпаны));

3. судебная инстанция должна подходить индивидуально к каждому конкретному случаю (необходимость принятия «индивидуальных решений» в соответствии с различными степенями недееспособности и разнообразными ситуациями):

3.1. мера судебной охраны должна быть соразмерным обстоятельствам этого лица (т.е. при их применении следует учитывать и другие меры, альтернативные ограничению правоспособности);

3.2. мера судебной охраны должна быть гибкой и подстроена под каждым лицом (в случае установления опеки должно предлагаться адекватное решение для каждого конкретного случая в зависимости от состояния или положения лица; - должно учитываться воля лица и его и предпочтения в вопросах, например, кто будет его законным представителем, какие активные юридические действия - сделки оно способно совершать самостоятельно либо с помощью опекуна без дополнительного разрешения и др.);

4. мера судебной охраны должно применяться в течение как можно меньшего срока.

Перечисленные условия применимы не только к меры судебной охраны в виде опеки, но и к попечительству, которая, соответственно, является менее ограничительным.

Далее, более подробно рассмотрим институт мер договорной и судебной охраны в отношении совершеннолетнего лица в соответствии с действующими положениями гражданского кодекса РМ.

§ 2. Основание признания человека с психическими отклонениями

В соответствии с ч. (1) ст. 65 ГК РМ, физическое лицо-гражданин, которое *достигло совершеннолетия* (или иным законным путем обрело полную дееспособность), и которое *вследствие психического заболевания (например, душевной болезни) либо физического нарушения (например, полная глухота, слепота, или нарушение локомоторных функций), умственного или психологического нарушения (например, душевной болезни или слабоумия) не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю*, может воспользоваться определенной ГК РМ мерой охраны, которая устанавливается в зависимости от его состояния или положения (*глухой, слепой, прикован к кровати, либо душевно больной, либо слабоумный – простая умственная отсталость или глубокая умственная отсталость*).

Из толкования данной правовой нормы следует отличать лиц с ограниченными возможностями с *устойчивыми физическими нарушениями* от лиц с ограниченными возможностями с *психическими, умственными или сенсорными нарушениями*. Первые, *априори* - это вполне дееспособные лица, а вторые могут быть признаны ограниченно недееспособными (все зависит от их состояния болезни, т.е. психических отклонений от всеобщепризнанного нормального).

Определение факта, что лицо имеет нарушения физического характера (*например, глухота, слепота, или нарушение локомоторных функций*) и *не может в полной мере изъявлять свою волю*, устанавливается посредством освидетельствования его консилиумом врачей при Министерстве здравоохранения и, по необходимости, судебно-медицинской экспертизы.

А определение того факта, что лицо *не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю* (т.е. имеет психические отклонения вследствие психического заболевания, либо умственного или психологического нарушения, в виде *душевной болезни или различной степени слабоумия*), обязательно устанавливается посредством психиатрического освидетельствования и психиатрической экспертизы.

И это вытекает из того, что сам по себе факт душевной болезни или слабоумия, хотя бы и очевидный для окружающих или даже подтвержденный справкой лечебного учреждения, еще не дает оснований считать гражданина ограниченно недееспособным. Он может быть признан ограниченно недееспособным только судом, причем с заявлением в судебной инстанции согласно ст. 302 ГПК и 94 ГК могут обратиться само лицо с психическими отклонениями или члены его семьи, супруг, родственники или свойственники (родители, дети, братья, сестры) независимо от совместного с ним проживания, поверенный, который уполномочен поручением об охране в будущем, орган опеки, а также любое лицо, с которым лицо с психическими отклонениями, проживает совместно более трех лет.

Для рассмотрения такого дела в особом производстве требуется заключение о *состоянии психики гражданина*, выдаваемое *внесудебной психиатрической экспертизой* (до обращения в судебную инстанцию не менее чем за два месяца), либо, дополнительно, выдаваемое *судебно-психиатрической экспертизой* по требованию судебной инстанции (ст. 304 ГПК). Обязательным является участие самого лица и представителя органа опеки. По необходимости также вызывается на заседание судебной инстанции и лечащий врач психиатр (куратор). Все это является важной гарантией личных прав и интересов гражданина, недопущения произвольного вторжения в его *правовой статус*. Гражданин

считается ограниченно недееспособным лишь после вынесения судебной инстанции соответствующего решения. При этом на основании решения судебной инстанции над ним устанавливается мера судебной охраны в конкретном ее виде: *временную охрану, попечительство или опека*.

Обращаем особое внимание, что посредством психиатрической экспертизы/освидетельствования определяется только тот или иной юридический факт, указанный выше (т.е. физический или психический диагноз лица (состояние психики гражданина), о том, что оно не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю)) но, лицо не признается ограниченно недееспособным. Последнее, то есть ограничение гражданской правоспособности совершеннолетнего лица, с признанием его ограниченно недееспособным это исключительная компетенция судебной инстанции.

2.1. Психиатрическое освидетельствование и психиатрическая экспертиза.

Диагноз психического расстройства лица ставится в соответствии с общепризнанными международными стандартами. Для диагностики лица, страдающего психическим расстройством, применяются медицинские средства и методы, разрешенные в порядке, установленном законодательством Республики Молдова о здравоохранении (Закон РМ № 1402 от 16.12.1997 о психическом здоровье³⁶). Психиатрическая экспертиза производится в порядке, установленном Уголовным процессуальным кодексом (УПК), Гражданским процессуальным кодексом (ГПК) и Законом РМ №. 68 от 14.04.2016 о судебной экспертизе и статусе судебного эксперта³⁷.

Для определения диагноза психического расстройства лица вначале проводится психиатрическое *освидетельствование* у врача психиатра, и потом, *психиатрическая экспертиза* перед психиатрической комиссией. Экспертиза может проводиться как амбулаторно, так и стационарно, т.е. с помещением обследуемого лица в соответствующее психиатрическо-медицинское учреждение. В Республике Молдова - это Психиатрическая клиническая больница «Костюжень», расположенная в Кишинэу, г. Кодру, ул. Costiujeni 3. Но, психиатрическая экспертиза может проводиться и отдельным экспертом, имеющим соответствующую квалификацию.³⁸

Психиатрическая экспертиза в отношении лиц, подозреваемых в психиатрическом расстройстве производится как на основе положений УПК или ГПК. Это называется *судебно-психиатрическая экспертиза*. Так, на основе УПК (раздел IV, глава III, части 6 и 7, ст. 139-152 и глава II, раздела III-го, ст.490), она назначается органом уголовного преследования (полицией, прокурором), либо уголовной судебной инстанцией в случае совершения лицом какого-либо преступления или иного правонарушения. Она также назначается гражданской судебной инстанцией, на основе ГПК (глава XXX, ст. 312-318), в том случае если лицо (не совершившее преступление или иное правонарушение) но, добровольно не хочет пройти психиатрическое освидетельствование (по просьбе родственников и др.). В данном случае заявление *о проведении психиатрического обследования*

³⁶ Опубликован: 21.05.1998 в Monitorul Oficial № 44-49 статья № 310. Дата вступления в силу : 21.05.1998.

³⁷ Опубликован: 10.06.2016 в Monitorul Oficial № 157-162, статья № 316. Дата вступления в силу: 10.12.2016.

³⁸ Список всех экспертов РМ имеющие ту или иную квалификацию смотри на сайте Министерства юстиции РМ: http://www.justice.gov.md/public/files/dir_prof_si_serv_jurid/Extras_din_Registrul_de_stat_al_expertilor_judiciar-actualizat - Extras din Registrul de stat al expertilor judiciari.

без добровольного согласия лица или его законного представителя подается в судебную инстанцию по месту жительства лица. А заявление *о госпитализации в психиатрический стационар* (для проведения стационарной экспертизы) без добровольного согласия лица или его законного представителя подается психиатрическим учреждением, в которое помещено лицо в судебную инстанцию по месту нахождения психиатрического стационара, в который помещено лицо.

В случае если лицо не препятствует его психиатрическому освидетельствованию – обследованию, то *за плату*³⁹ проводится *внесудебная психиатрическая экспертиза*, на основе ст. 19 Закона РМ №. 68 от 14.04.2016, заключение которой и служит в дальнейшем основанием для установления в отношении него той или иной меры охраны.

Внесудебная экспертиза производится на основании письменной заявки физического или юридического лица на производство экспертизы. Заявка должна содержать информацию и необходимые и достаточные приложения, дающие возможность провести полное исследование согласно акту о назначении судебной экспертизы. Внесудебная экспертиза осуществляется вне судебного процесса и предполагает проведение методологических исследований с применением специальных знаний и научно-технических процедур для формулирования обоснованных выводов по поводу определенных фактов, обстоятельств, предметов, явлений и процессов, тела человека *и человеческой психики*. После производства внесудебной экспертизы в заключении внесудебной экспертизы, к которому применяются положения, установленные настоящим законом для заключения судебной экспертизы и которое представляется лицу, заказавшему производство внесудебной экспертизы, указывается, какие исследования были проведены и к каким выводам пришли эксперты. Внесудебная экспертиза может служить в качестве вспомогательного материала для составления жалобы, решения, достижения договоренности, мирового соглашения или другой внесудебной процедуры.

Внесудебная психиатрическая экспертиза и освидетельствование лица проводится только с его добровольного согласия (т.е. добровольно), за исключением случаев, когда в соответствии с процессуальным законодательством производство экспертизы является обязательным. В этом контексте, статья 20 Закона РМ №. 68 от 14.04.2016 конкретно устанавливает следующее:

Согласие подлежащего освидетельствованию лица представляется в письменной форме заявителю экспертизы. Если лицо, в отношении которого назначено производство экспертизы, не достигло возраста 16 лет, письменное согласие на производство экспертизы составляется его законным представителем.

Лицо, в отношении которого установлена судебная мера охраны, может самостоятельно дать согласие на его освидетельствование. В таком случае согласие временного защитника или попечителя либо представление его опекуном не требуется.

Согласие подлежащего освидетельствованию лица также может быть дано от его имени поверенным, уполномоченным поручением об его охране в будущем, если поручение позволяет это. Если в отношении лица установлена судебная мера охраны в виде временной охраны или попечительства, а его состояние не позволяет принять решение о госпитализации самостоятельно, при выражении согласия временный защитник или попечитель предоставляет охраняемому лицу помощь, скрепляя заявление своей подписью в соответ-

³⁹ Тарифы на услуги судебных и внесудебных экспертиз утверждены в приложениях к Постановлению Правительства РМ № 194 от 24.03.2017. Опубликовано: 07.04.2017 в Monitorul Oficial № 109-118 статья № 273.

ствии с законом. Если над лицом установлена опека, заявление о согласии составляется опекуном. При этом, в этих случаях, запрещено освидетельствование лица, в отношении которого установлена судебная мера охраны, если освидетельствование противоречит выраженным им желаниям. При определении желаний охраняемого лица обязательно присутствие доверенного лица, помогающего определить суть пожеланий. Доверенным является любое лицо, свободно избранное лицом, страдающим психическим расстройством. В отсутствие выбора доверенное лицо назначается местным органом опеки.

Если лицо явно уклоняется от прохождения экспертизы, ее заявитель может принять решение о принудительном приводе в предусмотренном законодательством порядке. Подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, лицо, к которому применяются принудительные меры медицинского характера, в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом могут быть подвергнуты освидетельствованию против их воли. Если для производства судебно-медицинской или психиатрической экспертизы возникает необходимость длительного надзора, лицо может быть помещено в медицинское учреждение в предусмотренном процессуальным законодательством порядке (на стационарную экспертизу).

А что касается конкретно вопросов о *внесудебной психиатрической экспертизе*, то следует обратиться к статьям 14 - 14² Закона РМ № 1402 от 16.12.1997 о психическом здоровье, где указано буквально следующее: «(1) В случае запроса внесудебной психиатрической экспертизы в целях установления меры охраны соответствующее лицо должно быть *освидетельствовано в течение не более семи дней* со дня подачи заявления⁴⁰ им лично либо лицами, в соответствии с законом имеющими право запрашивать установление меры охраны, а также поверенным, уполномоченным поручением о его охране в будущем. Заключение внесудебной психиатрической экспертизы выдается заявителю в течение семи дней после освидетельствования соответствующего лица. (2) Заявитель подает заявление лично, предъявляя документ, удостоверяющий его личность, и документ, удостоверяющий личность соответствующего лица. Запрещается требовать от заявителя или соответствующего лица представления любых других документов. По требованию судебно-экспертного учреждения орган публичной власти, медико-санитарное учреждение и врач соответствующего лица, в отступление от нормативных актов о защите персональных данных, о правах пациентов и других соответствующих актов, обязаны предоставить информацию, необходимую для составления заключения внесудебной психиатрической экспертизы в целях установления меры охраны. (3) Если выдача заключения внесудебной психиатрической экспертизы в целях установления меры охраны запрашивается поверенным, уполномоченным поручением об охране в будущем, он прилагает к заявлению оригинал поручения, подписанный доверителем и скрепленный подписью поверенного, который ему возвращается. (4) Если выдача заключения внесудебной психиатрической экспертизы в целях установления меры охраны запрашивается поверенным, который уполномочен поручением об охране в будущем, предусмотренным статьей 76⁷ Гражданского кодекса, он прилагает к заявлению: а) оригинал поручения, подписанный родителем или родителями и скрепленный подписью поверенного; б) свидетельство о смерти родителя или обоих родителей, выдавших соответствующее поручение, либо заключение внесудебной психиатрической экспертизы в целях установления меры охраны в отношении родителя или родителей, выдавших поручение. (5) Соответствующее

⁴⁰ Конкретная проформа заявления о проведении внесудебной психиатрической экспертизы находится в службе секретариата экспертного отделения Психиатрической клинической больницы «Костюжень», расположенная в Кишинэу, г. Кодру, ул. Costiujeni 3, которую заявитель (как правило это родственник обследуемого) заполняет и подписывает.

лицо не может быть принуждено к психиатрическому освидетельствованию иначе как в соответствии с условиями, установленными Гражданским процессуальным кодексом. Если освидетельствование лица по месту нахождения судебно-экспертного учреждения затруднительно или не представляется возможным, оно проходит освидетельствование по месту пребывания, если пребывает на территории Республики Молдова.

Итак, вследствие освидетельствования и психиатрической экспертизы (после определения конкретного диагноза), на основе ее заключения судебная инстанция, по заявлению заинтересованных лиц, на основе Гражданского кодекса (ст.32 и 65) определяет ту или иную *судебную меру охраны*, то есть ограничивает его правоспособность, а конкретно лишает его частично дееспособности.

§ 3. Общие положения о мерах договорной и судебной охраны в отношении совершеннолетнего лица (ст.32; 65-145 ГК РМ).

Таким образом, в соответствии с ГК РМ в отношении дееспособного совершеннолетнего физического лица-гражданина, либо в отношении лица, признанного судебной инстанцией ограниченным в дееспособности, в целях защиты самого лица, так и его имущественных интересов устанавливаются *меры договорной и, соответственно, судебной охраны*.

Меры охраны для совершеннолетних в соответствии с ГК РМ бывают:

1. договорными

- a) договор о предоставлении помощи (т.е. помощь в принятии решений),*
- b) поручение об охране лица в будущем, и*

2. судебными

- a) временная охрана,*
- b) попечительство,*
- c) опека.*

Как отметили выше, любая из указанных мер охраны направлена на следующие цели:

- охрану как самого лица, так и
- охрану его имущественных интересов (ч. (2) ст. 65 ГК).

При этом мера охраны может быть сведена только к одной из этих областей/целей.

Как указали выше, данные меры охраны в свете Конвенции ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) и, соответственно, Закона РМ о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями устанавливаются и выполняются в условиях соблюдения основных прав и свобод личности и уважения человеческого достоинства. *Меры охраны служат интересам и благополучию охраняемого лица и по мере возможности способствуют его автономии.* Меры защиты (охраны) или иные правовые меры, *использующиеся для охраны личных или имущественных интересов недееспособных совершеннолетних лиц, должны быть достаточными, по своему объему и гибкости, для обеспечения надлежащего правового регулирования соответственно различным степеням недееспособности и различным ситуациям.* Надлежащие меры защиты или иные правовые меры *должны быть доступны в неотложных ситуациях.*⁴¹

⁴¹ Рекомендация № R (99)41 от 23 февраля 1999 года Комитета Министров СЕ о принципах правовой защиты недееспособных совершеннолетних лиц.

Все меры охраны устанавливаются и выполняются в условиях соблюдения основных прав и свобод личности и уважения человеческого достоинства. Меры охраны служат интересам и благополучию охраняемого лица и по мере возможности способствуют его автономии. Интимная жизнь является составной частью частной жизни и свободы личности, а любое налагаемое на нее ограничение должно быть законным, целесообразным и соразмерным преследуемой цели. Принимая любое решение, касающееся лица, в отношении которого установлена мера охраны (охраняемого лица) или его имущественных интересов, судебная инстанция, орган опеки и лицо, ответственное за его охрану (*ассистент, поверенный, уполномоченный поручением о его охране в будущем, временный защитник, попечитель, опекун, члены семейного совета*), отдают предпочтение желаниям и чувствам, выраженным охраняемым лицом самостоятельно либо, по его просьбе, при помощи доверенного лица. Желаниям и чувствам охраняемого лица отдается предпочтение, даже если они могут подвергнуть охраняемое лицо определенному риску, кроме случаев серьезного риска, не поддающегося снижению путем принятия определенных дополнительных мер. Доверенным является любое лицо, свободно избранное охраняемым лицом с целью оказания ему помощи в общении. При отсутствии выбора доверенное лицо назначается по просьбе охраняемого лица комунитарным центром психического здоровья.

Таким образом, в соответствии с ч. 68 ГК РМ, *конкретные основные обязанности лица, ответственного за охрану* заключаются в следующем:

- по возможности регулярно информирует и консультирует охраняемое лицо по всем вопросам, связанным с мерой охраны, а также оказывает ему поддержку или дает совет по его просьбе. В случае, когда лицо, ответственное за охрану, действует от имени охраняемого лица (при опеке), оно обязано руководствоваться мнением представляемого лица в той мере, в какой охраняемое лицо способно выражать свое мнение;
- по мере возможности оценивать и учитывать желания и чувства охраняемого лица, выраженные им ранее или в настоящем;
- вести отдельный учет имущества и деятельности охраняемого лица и хранить доказательства, подтверждающие надлежащее исполнение меры охраны;
- соблюдать конфиденциальность информации, касающейся охраняемого лица, включая персональные данные, или информации, относящейся к его имуществу, за исключением случая, когда раскрытие этой информации необходимо в ходе исполнения меры охраны либо для осуществления компетентным органом или судебной инстанцией надзора за ее исполнением, а также других предусмотренных законом случаев.

Немаловажно отметить, что после решения судебной инстанции о признании гражданина *ограниченно дееспособным*, такой гражданин вправе самостоятельно совершать *лишь мелкие бытовые сделки*. Совершать же другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может только с согласия лица, ответственного за его охрану.

3.1. Общая компетенция судебной инстанции и органа опеки (ст.66 ГК).

Судебная инстанция и орган опеки осуществляют *общий надзор* в отношении мер охраны (как судебные, так и договорные) согласно предусмотренной законом компетенции. Судебная инстанция и орган опеки могут посещать или требовать посещения охраняемых лиц и лиц, в отношении которых подано заявление об установлении *судебной* меры охраны. Лица, ответственные за охрану (как по судебной мере, так и договорной),

обязаны являться по каждому вызову и сообщать любую информацию в связи с осуществлением охраны лица.

Также, *орган опеки* может по требованию либо по собственной инициативе выдавать предписания, обязательные к исполнению ответственными за охрану лицами.

Ограничение дееспособности, установленное судебными мерами охраны, в отношении совершеннолетних отменяется судебной инстанцией по отпадении указанных оснований, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности. На основании решения судебной инстанции отменяется и установленное над ним попечительство или опека (подробнее смотри ниже).

Также, судебная инстанция, заслушав или вызвав *любое заинтересованное лицо* в судебную инстанцию, может по его обоснованному требованию *лишить лицо*, ответственное за охрану, *его статуса* в случае неисполнения возложенных на него обязанностей, а также по иным законным основаниям. И это (именно, лишение лица его статуса), может иметь место не только по установленным судебным мерам охраны, а и по договорным мерам (на основании пкт. е) ч. (1) ст.279 ГПК РМ, в соответствии с которым судебная инстанция рассматривает в процедуре особого производства и вопросы, связанные с договорными мерами охраны, а не только судебными).

Далее рассмотрим каждый институт мер охраны в отдельности.

§ 4. Договорные меры охраны и их виды (ст. 74-91 ГК).

Ограничение дееспособности гражданина на основе судебных мер охраны следует отличать от установления договорных мер охраны над *дееспособными* гражданами. Обращаем внимание на ключевое слово «дееспособными». Это означает, что договорные меры охраны устанавливаются на основе соглашения (т.е. договора) над дееспособными совершеннолетними гражданами. Даже над лицом, которое вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю, но официально не признан судебной инстанцией ограниченно дееспособным.

Итак, договорные меры охраны в форме *договора о предоставлении помощи* (т.е. помощь в принятии решений) и *договора поручения об охране лица в будущем*, устанавливаются на основе соглашения (т.е. договора) между *дееспособным* охраняемым лицом и будущим лицом, ответственным за его охрану (*ассистент, поверенный, уполномоченный поручением о его охране в будущем, временный защитник*), без вмешательства судебной инстанции.

Например, над инвалидом по зрению, по глухонемоте или, когда лицо физически совершенно здорово, но само сознает, что имеет психические расстройства и, не в состоянии решать все правовые-юридические проблемы по отношению к самому себе или его имуществу (как то заключать договора с третьими лицами или осуществлять другие действия юридического характера – принимать или оставлять наследство, участвовать в конкурсах, объявить публичную награду и т.п.), он прибегает к помощи других близких ему лиц, посредством заключения соответствующего договора⁴².

⁴² Для сравнения в ГК РФ (ст. 41 ГК РФ), эта мера называется попечительство в форме патронажа (патронаж) и там устанавливается органом опеки по просьбе самого совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности.

Таким образом, данные договорные меры охраны устанавливаются по обоюдному соглашению сторон, без вмешательства органа опеки и судебной инстанции. *Например, ассистент при договоре об оказании помощи* (смотри ниже) обязан только уведомить орган опеки о начале и, по обстоятельствам, прекращении оказания помощи (ч. (5) ст. 74 ГК РМ). Также, *поверенный (авторизованный защитник)* при договоре поручения об охране лица в будущем обязан уведомить доверителя о вступлении в силу поручения об охране в будущем (ч. (2) ст. 81 ГК РМ).

Как поручение об охране лица в будущем, так и договор об оказании помощи являются *безвозмездными*, если не предусмотрено иное. Это означает, что лица ответственные за охрану, иные, чем *авторизованный защитник*, исполняют меры договорной и судебной охраны на безвозмездной основе (ст.72 ГК РМ).

Первая договорная мера охраны это,

1) Помощь в принятии решений (договор об оказании помощи) (ст. 74-75 ГК).

Она заключается в том, что, если лицо нуждается в охране исключительно в виде помощи *в принятии решений* (по юридическим и иным жизненным вопросам), оно может заключить договор об оказании помощи с лицом, выразившим желание оказывать такую помощь (ассистентом).

При этом, у лица может быть один или несколько ассистентов.

По договору об оказании помощи *ассистент* обязуется безвозмездно присутствовать при совершении *охраняемым лицом* сделок и принятии им других решений, предоставлять ему необходимую информацию и консультации и помогать в общении с третьими лицами независимо от формы общения (наглядный пример, смотри выше).

Если охраняемое лицо совершает сделку в письменной или нотариальной форме, ассистент может скрепить ее своей подписью, указав свой статус и характер оказываемой помощи. К договору об оказании помощи применяются соответствующим образом законодательные положения о поручительстве (смотри ст. 1628; 1636-1648 ГК РМ), при этом *статус ассистента не дает полномочий на представление интересов охраняемого лица*. Ассистент обязан уведомить орган опеки о начале и, по обстоятельствам, прекращении оказания помощи.

Помощь в принятии решений прекращается, в случае если любая сторона договора об оказании помощи просто заявляет о расторжении договора обратной силой и даже без указания причин. А в случае установления меры судебной охраны уже судебная инстанция выносит решение о расторжении обратной силой договора об оказании помощи.

Вторая договорная мера охраны это,

2) Поручение об охране лица в будущем (ст. 76-91 ГК).

Данная договорная мера охраны очень распространена в Квебеке, Канада, откуда была воспринята ГК Франции, а из французского ГК, в конце 2018 года перенята Гражданским кодексом Республики Молдова.

Поручение об охране лица в будущем это своеобразная «договорная опека на определенный случай», это как бы доверенность с полными расширенными полномочиями на этот определенный случай.

К примеру, на случай если совершеннолетнее лицо *лишится в будущем* способности понимать значения своих действий, *например*, в результате различных аварий с ним, дорожно-транспортных происшествий (ДТП), вирусных⁴³ или гипертонических болезней влекущие нарушение его локомоторных функции организма и т.п.

⁴³ Например, на случай, когда лицо может находиться в коме от коронавируса COVID-19.

Для таких будущих и непредвиденных случаев, совершеннолетнее лицо (*доверитель*) заключает с любым физическим или юридическим лицом (*поверитель*), с полной дееспособностью и обладающее статусом *авторизованного защитника*, для его представления, на случай если такие ситуации возникнут в будущем. При этом обращаем внимание, что вступление в силу поручения об охране в будущем никоим образом не влияет на дееспособность доверителя (ч. (3) ст. 81 ГК РМ).

Статья 76 ГК РМ, дает следующие разъяснение этого специфического поручения:

(1) Физическое лицо, которое либо иным законным путем обрело полную дееспособность (*доверитель*), может уполномочить одного или нескольких *поверенных* представлять его интересы в ситуации, когда:

- вследствие психического заболевания либо
- вследствие физического нарушения, или
- вследствие умственного или психологического нарушения

оно не сможет в полной мере понимать значение своих действий или изъяслять свою волю.

(2) Если доверитель уполномочил нескольких поверенных, он может предписать им действовать совместно, одновременно, поодиночке или исключительно с целью замещения другого поверенного.

(3) Лицо, находящееся под попечительством, может оформить поручение об охране в будущем с согласия попечителя.

(4) Лицо, находящееся под опекой, не может оформить поручение об охране в будущем ни лично, ни через представителя.

(5) К поручению об охране в будущем применяются законодательные положения о поручительстве и законодательные положения о представительстве (смотри ст. 362-368 ГК) в той мере, в какой они не являются несовместимыми с положениями об этом специфическом поручении. Положения части (2) статьи 374, статьи 375, части (1) статьи 376 и статьи 377 не применяются к поручению об охране в будущем.⁴⁴

(6) Законодательные положения о договоре доверительного управления (смотри: ст.1503-1510 ГК) применимы в той мере, в какой поверенный наделен полномочиями по управлению имуществом доверителя.

Кроме охраны совершеннолетнего лица, данное специфическое поручение, может применяться и для *охраны ребенка в будущем*.

Так, в соответствии со ст. 77 ГК РМ, родители или переживший родитель, не защищенный мерой судебной охраны в виде опеки или попечительства и осуществляющий родительское попечение над *несовершеннолетним ребенком* либо *несущий ответственность за материальное и моральное благополучие взрослого ребенка*, может уполномочить одного или нескольких поверенных представлять этого ребенка в ситуации, когда вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения ребенок не сможет в полной мере понимать значение своих действий либо изъяслять свою волю.

В данном случае, *поручение об охране ребенка в будущем* вступает в силу в случае смерти родителей или утраты ими вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения способности в полной мере понимать значение своих действий или изъяслять свою волю.

⁴⁴ Смотри тему: «Представительство и доверенность» в другом университетском курсе.

Например, оба пожилых родителя или, как это иногда встречается, мать одиночка или вдова имеют двое сыновей, младший из которых (либо несовершеннолетний от 14 до 18 лет, либо уже взрослый) является незрячим, глухонемым или страдает психическими расстройствами. Старший сын женился и имеет свою семью, а младший живет с родителями. Родитель (или родители) понимая, что они в преклонном возрасте и могут в любой момент умереть, либо как-то потерять рассудок, стать незрячими или глухонемыми, на этот случай, заблаговременно заботятся об охране своего младшего сына. Для этого он (они) в нотариальной форме заключают, *например*, с старшим сыном (или другим родственником), договор поручения об охране младшего сына в будущем. Тем самым, он (они) спокойны за его судьбу, в случае их смерти и т.п.

К поручению об охране ребенка в будущем также применяются соответствующим образом законодательные положения о поручении об охране в будущем.

Форма поручения об охране в будущем.

Поручение об охране в будущем может быть включено в *договор поручения, доверенность или другой правовой акт*. Правовой акт, которым предоставляется поручение об охране в будущем, совершается *в письменной форме* под угрозой ничтожности *или в нотариальной форме*. При этом, доверитель не может совершить соответствующий правовой акт через представителя. Правовой акт, которым предоставляется поручение об охране ребенка в будущем, совершается *в нотариальной форме* (ст.78 ГК РФ).

Срок поручения об охране в будущем и юридические последствия.

Поручение об охране в будущем считается предоставленным *на неопределенный срок*, если в договоре не установлено иное. Этим оно отличается от обычного договора поручения (ст. 1472 ГК РФ) или доверенности (ст.374-376 ГК РФ), которые, по своей сути, являются срочными или определенно срочными.

Что касается юридических последствий то, для вступления в силу поручения об охране в будущем поверенный предъявляет его органу опеки вместе с выданным в течение последних *двух месяцев* заключением внесудебной психиатрической экспертизы, осуществленной для установления меры охраны. Орган опеки скрепляет его подписью и печатью с указанием даты проставления подписи на оригинале поручения, после чего возвращает его поверенному. Датой, когда поручение об охране в будущем вступило в силу, считается дата проставления органом опеки подписи на поручении. При этом, поверенный обязан уведомить доверителя о вступлении в силу поручения об охране в будущем.

Полномочия поверенного и передача исполнения поручения третьему лицу.

Если поручение об охране в будущем предоставляется также *для охраны личности доверителя*, поверенный получает права и обязанности опекуна, а доверитель – права и обязанности лица, защищенного мерой судебной охраны в виде опеки. Всякое условие, отступающее от этих положений в ущерб доверителю, является ничтожным.

Поручение об охране в будущем может предусматривать:

- а) право поверенного сопровождать доверителя повсюду, где это необходимо, и помогать ему в принятии решений, связанных с его здоровьем;
- б) полномочие поверенного давать согласие от имени доверителя на медицинские обследования и вмешательства;
- в) распоряжения в целях охраны.

Поручение об охране в будущем может предусматривать также и способы контроля его исполнения.

Поверенный исполняет поручение *лично*. Он может предоставить особые полномочия третьему лицу или нескольким третьим лицам *для определенных сделок*. В данном случае, поверенный отвечает за действия третьего лица, как за свои собственные.

Вмешательство судебной инстанции в порядок исполнения поручения об охране в будущем.

Любое заинтересованное лицо может потребовать от судебной инстанции аннулирования скрепления подписью поручения об охране в будущем, если не соблюдены законные условия, а также толкования содержания поручения об охране в будущем или определения условий и порядка его исполнения. До рассмотрения заявления об аннулировании поручения об охране в будущем судебная инстанция заслушивает поверенного и, при необходимости, доверителя, отдавая при этом предпочтение желаниям и первостепенным интересам доверителя и его благополучию.

Дополнительные полномочия.

Кроме этого, если по причине ограниченности предоставляемых полномочий поручение об охране в будущем не позволяет осуществлять в достаточной мере охрану личных или имущественных интересов охраняемого лица, судебная инстанция по заявлению поверенного может своим решением *предоставить ему необходимые дополнительные полномочия*. При констатации конфликта интересов между доверителем и поверенным судебная инстанция на основании того же заявления может своим решением уполномочить специального поверенного на совершение определенных сделок, выходящих за пределы имеющегося поручения. В данном случае, поверенный, уполномоченный поручением об охране в будущем, и специальный поверенный, уполномоченный судебной инстанцией, действуют независимо и не несут ответственности друг перед другом, однако обязаны уведомлять друг друга о принимаемых решениях.

Прекращение, отмена и приостановление вступившего в силу поручения об охране в будущем.

Поручение об охране в будущем, вступившее в силу, прекращается в одном из следующих случаев:

- а) смерть охраняемого лица или установление в отношении него меры судебной охраны, если решением судебной инстанции не предусмотрено иное;
- б) смерть поверенного-физического лица или установление в отношении него меры судебной охраны;
- в) возбуждение процесса несостоятельности в отношении поверенного—юридического лица или его ликвидация;
- г) утрата поверенным статуса авторизованного защитника;
- д) отмена поручения об охране в будущем решением судебной инстанции.

По требованию любого заинтересованного лица судебная инстанция может принять решение об *отмене поручения* об охране в будущем в следующих случаях:

- а) охраняемое лицо может понимать значение своих действий или изъяснять свою волю и таким образом более не нуждается в сохранении меры охраны;
- б) правовых положений о взаимном представительстве супругов и режиме имущества супругов достаточно для защиты интересов доверителя;
- в) поверенный исполняет поручение об охране в будущем в ущерб интересам или благополучию доверителя. В этом случае судебная инстанция может отозвать полномочия поверенного полностью или частично.

Судебная инстанция также может *приостановить* действие поручения об охране в будущем на срок, на который установлена мера временной охраны.

В случае, если поверенный исполняет поручение об охране в будущем в ущерб интересам или благополучию доверителя, судебная инстанция устанавливает меру судебной охраны на основании закона и в установленном им порядке.

§ 5. Меры судебной охраны: общие положения (ст. 92- 145 ГК).

Ими являются:

a) временная охрана;

b) попечительство;

c) опека.

Данные три меры устанавливаются на основе судебного решения (т.е. без договора).

Меры судебной охраны носят субсидиарный характер (ст.92 ГК РМ).

Это означает, что мера судебной охраны может быть установлена судебной инстанцией *только в случае, когда она явно необходима (в крайнем случае)* и только если лицо *недостаточно защищено* применением правовых положений об обязанности содержания супруга и родственников, о режиме общего имущества супругов, об оказании помощи в принятии решения или поручением об охране соответствующего лица в будущем. *Например*, если один из супругов, ребенок, бабушка с дедушкой, вследствие разных причин полностью или частично потеряли рассудок и не могут в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю (и это подтверждено даже психиатрической экспертизой), то это вовсе не значит, что другой супруг, родители, дети или братья должны бегать в судебную инстанцию с заявлением об ограничении их правоспособности с установлением над ними той или иной меры судебной охраны. Ибо, они и так согласно Семейному кодексу (ч. (3) ст. 2; ст.74,82, 86-90 СК РМ) обязаны помогать друг друга во всем, в том числе и в принятии решения по управлению их имуществом и защите их личных неимущественных интересов. Таким образом, если для решения таких вопросов не требуются специальные полномочия, то зачем зря менять их статус – с полного дееспособного на ограниченный дееспособный. Если человек, особенно близкий человек (член семьи) и является, например, психически больным, признан лицом с ограниченными возможностями (инвалидом), получает соответствующую пенсию или пособие и, при этом никому не мешает, то спрашивается, зачем его еще признавать ограниченно дееспособным в его гражданских правах. Тем более, если он не намеревается никак своими действиями *«приобретать и осуществлять»* гражданские права, лично создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их». Проще говоря, не намеревается заключать какие-либо сделки – договора по поводу продажи, дарения, например, недвижимого имущества (земельных участков, домов, квартир и других строений). Если даже он и захочет, то в одиночку все равно не смог бы это сделать без согласия супруга-сособственника этой недвижимости. В конце концов, если ему вдруг и понадобится помощь в решении каких-то правовых вопросах и иным жизненным вопросам (т.е. совершить юридические действия), то родственнику вполне достаточно оформить с ним договорную меру охраны в виде помощи в принятии решений, т.е. договора об оказании помощи по которому родственник будет выступать его ассистентом.

Также, субсидарный характер выражается в том, что как указали и ранее, мера судебной охраны должна быть *индивидуализированной и соразмерной* степени снижения способности лица понимать значение своих действий или изъявлять свою волю, наступившего вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения. В этом случае, как индивидуализация, так и соразмерность разрешается исключительно судебной инстанцией на основании ст.123-125 и 127 ГК РМ. *Например*, при установлении меры охраны в виде попечительства, судебная инстанция, руководствуясь ст. 123-125 ГК, решает для каждого индивидуального случая какие конкретные полномочия предоставляются назначенному попечителю по охране охраняемого лица, Также судебная инстанция перечисляет категории сделок, которые охраняемое лицо способно совершить самостоятельно, либо категории сделок, для которых требуется помощь или представительство попечителя и др. А при установлении меры охраны в виде опеки, судебная инстанция, руководствуясь ч.(2) и (3) ст. 127 и 138-140 ГК, также строго индивидуально в своем решении *перечисляет сделки*, которые охраняемое лицо способно совершать самостоятельно либо с помощью опекуна без дополнительного разрешения, и какие сделки ему запрещается вообще заключать от имени подопечного и за счет его имущества. В частности, *в судебном решении об установлении опеки* могут освобождаться от требования разрешения сделки для опекуна со стороны семейного совета или органа опеки, имеющие своим предметом движимое имущество, индивидуальная стоимость которого не превышает 10 000 леев и др.

Мера судебной охраны *может быть установлена* в отношении полностью дееспособного лица. *Например*, временная охрана (смотри ниже).

Заявление об установлении меры судебной охраны может быть подано и в *отношении несовершеннолетнего*, не обладающего полной дееспособностью, *но достигшего семнадцати лет*. В этом случае мера судебной охраны считается установленной только со дня наступления совершеннолетия лица.

Заявление в судебную инстанцию об установлении меры судебной охраны может быть подано:

- a) физическим лицом, в отношении которого запрашивается установление меры судебной охраны;
- b) супругом лица, указанного в пункте а);
- c) лицом, с которым лицо, указанное в пункте а), проживает совместно более трех лет;
- d) родственником или свойственником лица, указанного в пункте а);
- e) поверенным, уполномоченным поручением об охране в будущем, независимо от того, действует ли оно или прекратило действовать;
- f) органом опеки.

Орган опеки может подать заявление по собственной инициативе, только если лица, указанные в пунктах а)-е), не подали такого заявления в течение трех месяцев со дня обращения к ним органа опеки.

Оглашение установления, изменения и отмены меры судебной охраны.

Установление меры судебной охраны, ее условия, ее изменение (в том числе назначение нового временного защитника, попечителя или опекуна) и отмена вступают в силу в отношении третьих лиц *только после регистрации этих сведений в предусмотренном Правительством порядке*. Для выполнения регистрации, судебная инстанция в течение трех дней со дня обретения окончательного характера решением судебной инстанции об

установлении, изменении или отмене меры судебной охраны передает копию его резолютивной части компетентному органу (это регистр населения РМ при АГУ, с строгой защитой персональных данных).

Отмена меры судебной охраны.

Судебная инстанция может предписать отмену меры судебной охраны, если необходимость в таковой отпала. Отмена меры имеет место на основании и по требованию охраняемого лица или лиц, подавшие заявление об ее установлении. Любое лицо может обратиться в орган опеки в связи с отпадением необходимости в мере судебной охраны. В таком случае орган опеки обязан, не допуская необоснованных задержек, рассмотреть обращение и, в зависимости от обстоятельств, потребовать у судебной инстанции отмены меры. Судебная инстанция решает этот вопрос в порядке главы XXVIII ГПК РМ.

Следует отличать отмену от прекращения меры судебной охраны. Отмена имеет место раньше установленного срока, прекращение – это по истечении срока, либо по другим обстоятельствам (см. ст. 105 ГК РМ).

А). Временная охрана.

Первая судебная мера охраны и самая «мягкая» это, временная охрана.

Данная мера больше похожа на меру обеспечения. Оно для сугубо конкретных и разовых случаев. *Например*, совершеннолетнее лицо *не находится под попечительством* но, оно на основе досудебной психиатрической экспертизы *имеет признаки слабоумия*, и ему необходимо, к примеру, получить наследство от покойного дедушки (оформить завещание на родственника) или продать свой земельный участок или дом/квартиру и т.д. Тогда, его родные-близкие, друзья, ассистенты, обращаются в судебную инстанцию и просят установления над ним временную охрану в лице *временного защитника*, именно для оформления у нотариуса одной из этих процедур – по принятию наследства (оформления завещания), продажи недвижимости и т.д.

Статья 97 ГК РМ так и разъясняет, что «судебная инстанция может установить своим решением временную охрану в отношении лица (которое достигло совершеннолетия или иным законным путем обрело полную дееспособность и которое вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю), которое нуждается во временной охране либо в представлении его интересов *для выполнения лишь определенных сделок*».

Итак, цель установления временной охраны, это совершения одной или нескольких сделок, в том числе *сделок по распоряжению* (найм, аренда, продажа, установления узуфрукта и др.), необходимых для управления имуществом охраняемого лица.

Кроме этого, временная охрана может быть также установлена определением судебной инстанции *на время осуществления процедуры установления попечительства или опеки*.

За установлением над лицом временной охраны с назначением временного защитника, в случаях, если возникла потребность в охране и управлении имущества охраняемого лица, в судебную инстанцию может обратиться как само лицо, так и любое заинтересованное лицо. *Например*, его супруг, родственники, или потенциальный покупатель или наниматель его недвижимости.

В неотложном случае судебная инстанция может установить временную охрану с отсрочкой заслушивания лица. Судебная инстанция заслушивает лицо в кратчайшие сроки, а если явка лица не представляется возможной по объективным причинам, заслушива-

ет его по месту нахождения, констатируя, по обстоятельствам, отсутствие возможности общения с ним.

Особо отметим, что лицо, в отношении которого установлена временная охрана, *сохраняет полную дееспособность*. Однако, оно не может самостоятельно совершать сделки, для которых судебная инстанция назначила временного защитника. При этом, договор, которым охраняемое лицо предоставляет другому лицу полномочия по управлению имуществом, продолжает действовать в течение срока временной охраны, за исключением случаев его отзыва или приостановления судебной инстанцией с заслушиванием управляющего либо его вызовом в судебную инстанцию. При отсутствии поручения применяются правила управления делами. Лица, имеющие право требовать установления попечительства или опеки, обязаны совершить действия по сохранению, необходимые для сбережения имущества охраняемого лица, сразу же после того, как им стало известно о неотложности таких действий, а также о факте установления временной охраны. Эти положения применяются в отношении лица, лечебного учреждения или социального учреждения, разместивших у себя лицо, в отношении которого установлена временная охрана.

Временный защитник может быть наделен судебной инстанцией полномочиями на совершение сделок и иных действий, отличных от охраны, управления и распоряжения имуществом охраняемого лица. Также, временный защитник может быть наделен судебной инстанцией полномочиями по охране самого лица, а не только его имущества. При этом, временный защитник обязан представлять отчеты о своей деятельности охраняемому лицу и органу опеки.

Временная охрана устанавливается на срок, *не превышающий одного года*, и может быть возобновлена лишь единожды.

Отмена временной охраны имеет место по общему правилу (смотри выше). А если отмена меры не была предписана судом с отпадением необходимости, то временная охрана прекращается:

- а) в силу истечения срока, на который была установлена;
- б) после выполнения сделок, для которых была установлена;
- с) с момента, в который считается установленным попечительство или опека.

В). Попечительство над совершеннолетним.

С). Опека над совершеннолетним.

Общие положения об установлении мер судебной охраны в виде попечительства и опеки над совершеннолетним.

Вторая и третья судебные меры охраны, это попечительство и опека над совершеннолетним лицом с психическими отклонениями. Учитывая, что они взаимосвязаны, отличаясь только степенью ограничений, рассмотрим их вместе.

Из смысла ч. (1) ст. 65 ГК РМ. прямо явствует, что физическое лицо-гражданин, которое достигло совершеннолетия или иным законным путем обрело полную дееспособность и которое вследствие психического заболевания либо физического, умственного или психологического нарушения не может в полной мере понимать значение своих действий либо изъявлять свою волю, может, кроме договорной, воспользоваться судебной мерой охраны, которая устанавливается в зависимости от его состояния или положения.

Установление *попечительства* над совершеннолетним лицом, в качестве меры судебной охраны может иметь место в случаях, когда лицо, которое, *не будучи полностью* лишенным способности понимать значение своих действий, нуждается в *постоянной помощи*. В этом случае, лицо, ответственное за охрану, то есть попечитель, *не замещает*

охраняемое лицо (т.е. не действует от его имени), а только *сопровождает его и помогает* при совершении определенных (самых важных) юридических действий (смотри ниже).

В свою очередь, установление *опеки* над совершеннолетним лицом, в качестве меры судебной охраны может иметь место в случаях, когда такое лицо *с полным отсутствием рассудка* и, соответственно, нуждается в *постоянном представительстве*. В этом случае, лицо, ответственное за охрану, то есть опекун, в основном *действует от имени охраняемого лица*, то есть замещает его при совершении юридических действий.

Обращаем внимание, что опека, как особая мера защиты лиц с психическими отклонениями, должна применяться только к лицам, которые не могут в полной мере осознавать или руководить своими действиями.

При этом, попечительство устанавливается только в случае, если более «легкая» мера как временная охрана не обеспечивает лицу достаточной охраны. А опека устанавливается только в случае, если ни временная охрана, ни попечительство не обеспечивают ему достаточной охраны, то есть, когда «применение менее жестких мер защиты неэффективно»⁴⁵ (ст.102 ГК РМ).

Опека, как самая жесткая мера, может быть установлена при условии, что предполагаемые ограничения соразмерны степени недееспособности лица с психическими расстройствами, и только на определенный период времени, с последующей оценкой необходимости ее сохранения со стороны компетентного судебного органа, ее установившего.

Как попечитель, так и опекун ответственны перед их подопечными лицами:

- за осуществление их личной охраны;
- за управление их имуществом;
- за охрану их личных неимущественных интересов, в той мере, в какой охраняемые лица (в зависимости от их состояния) не могут самостоятельно принять решение по этим вопросам.

Попечительство и опека являются *личными обязательствами*. Однако, при исполнении своих обязанностей попечитель и опекун, сохраняя ответственность за собой, могут воспользоваться помощью третьих лиц (адвокатов, доверительных управляющих, авторизированных защитников и др.).

➤ *Срок действия попечительства и опеки над совершеннолетним, ее возобновление, отмена и прекращение* (ст. 103-105 ГК РМ).

Судебная инстанция *устанавливает* меру судебной охраны в виде попечительства или опеки *на срок, не превышающий пяти лет*. Однако *опеку*, судебная инстанция, мотивированным решением и *на основании заключения психиатрической экспертизы*, подтверждающего, что, исходя из уровня развития науки, не имеется явных признаков возможного улучшения состояния лица, может установить ее и *на срок до десяти лет*.

Обращаем особое внимание на то, что опека устанавливается в обязательном порядке *на основании заключения психиатрической экспертизы*. Если таковая отсутствует, судебная инстанция отклоняет заявление.

Заявление об установлении меры судебной охраны может быть подано следующими лицами:

- а) физическим лицом, в отношении которого запрашивается установление меры судебной охраны;

⁴⁵ Пкт.120 Постановления Конституционного суда РМ (ПКС) «Об исключительном случае неконституционности некоторых положений Гражданского кодекса и Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова (*права и свободы лиц с психическими расстройствами*) (обращения № 49a/56a/63g/90g/2016)» № 33. Кишинэу, 17 ноября 2016 г.

- b) супругом лица, указанного в пункте а);
- с) лицом, с которым лицо, указанное в пункте а), проживает совместно более трех лет;
- d) родственником или свойственником лица, указанного в пункте а);
- e) поверенным, уполномоченным поручением об охране в будущем, независимо от того, действует ли оно или прекратило действовать;
- f) органом опеки (ст.94).

Возобновление меры судебной охраны в виде попечительства и опеки.

Судебная инстанция может возобновить меру судебной охраны на срок, *равный первоначальному сроку* охраны. При этом в случае возобновления *опеки* судебная инстанция на основании заключения *психиатрической экспертизы*, подтверждающего, что не имеется явных признаков возможного улучшения состояния лица, мотивированным решением может установить ее на срок *до 20 лет* (ч. (1-2) ст. 104 ГК РМ).

Порядок возобновления меры судебной охраны в виде попечительства и опеки определен в ст. 308⁹ ГПК РМ. Так, в случае подачи заявления о возобновлении меры судебной охраны судебная инстанция выносит решение после заслушивания подавшего заявление физического лица и получает заключение лица, ответственного за охрану. Решение судебной инстанции сообщается всем заинтересованным.

Отмена или изменение меры судебной охраны в виде попечительства и опеки.

Судебная инстанция может в любой момент *отменить или изменить* меру судебной охраны либо заменить ее другой мерой судебной охраны после заслушивания лица, ответственного за охрану.

Отмена меры судебной охраны в виде попечительства и опеки регламентирована ст. 95 ГК, а *порядок их отмены* установлен в нормах ч. (3) и (4) ст. 104 ГК.

Так, в соответствии со ст. 95 ГК, отмена *попечительства и опеки* (впрочем, как и *временная охрана*) имеет место по требованию-заявлению обращенному в судебную инстанцию охраняемого лица или одного из лиц, подавшее заявление об установлении меры судебной охраны, если необходимость в таковой отпала. Кроме этого, *любое лицо* может обратиться в *орган опеки* в связи с отпадением необходимости в мере судебной охраны. В таком случае орган опеки обязан, не допуская необоснованных задержек, рассмотреть обращение и, в зависимости от обстоятельств, потребовать у судебной инстанции отмены меры.

Что касается порядка отмены, судебная инстанция выносит решение по обращению одного из лиц, подавшее заявление об установлении меры судебной охраны, *после рассмотрения медицинского свидетельства, выданного врачом-психиатром* (ч. (3) ст. 104 ГК).

Здесь, обращаем особое внимание на то, что как попечительство, так и опека отменяется или изменяются, не на *основании заключения психиатрической экспертизы* (как при ее установлении), а на основании простого *медицинского свидетельства, выданного врачом-психиатром*. Это означает, что процедура отмены этих судебных мер охраны должна быть более либеральной (свободной), чем жесткая процедура их установления. Тем не менее, ч. (4) ст. 104 ГК дает возможность судебной инстанции также назначить определением проведение судебно-психиатрической экспертизы на этом этапе. Однако, это право судебной инстанции, а не обязанность.

Прекращение мер судебной охраны в виде попечительства и опеки.

Меры судебной охраны в виде попечительства и опеки прекращаются:

- *по истечении срока*, на который они установлены, если не было предписано их возобновление, по обретении окончательного характера судебным решением об *отмене меры* и,

- в случае смерти охраняемого лица;
- в случае, если охраняемое лицо проживает за пределами территории Республики Молдова, что исключает возможность надзора и контроля за исполнением соответствующей меры (ст.105 ГК).

➤ **Назначение попечителя и опекуна.**

По общему правилу, попечитель и опекун назначаются *судебной инстанцией* по заявлению управомоченных лиц, указанные выше. Это общее правило. Но, если создан семейный совет (организацию и полномочия семейного совета см. ст. 114, 156 – ГК РМ), опекуна, замещающего опекуна и, по обстоятельствам, специального опекуна назначает и, соответственно, отзывает семейный совет (ст.107 и 114 ГК РМ).⁴⁶

Особо следует отметить, что *при попечительстве создание семейного совета исключается*. Он создается исключительно только при установлении опеки.

Опекуном или попечителем совершеннолетнего, впрочем как и у несовершеннолетнего, может быть отдельное физическое лицо или супружеская пара (с хорошей репутацией и не находящихся в одном из положений несовместимости, – смотри ч. (4) ст. 55 ГК и ст. 143 СК) и, если они прямо выразили свое согласие. Как правило, эти обязанности возлагаются на *родителя, родственника, супруга* (проживающее совместно с ним не менее трех лет), или *другое лицо* (проживающее совместно с охраняемым лицом), которые стабильно поддерживают с ним тесную связь.

Вместо них, судебной инстанции может быть назначен *авторизованный защитник*. Но, это только в том случае, если ни один из членов семьи и ни одно из близких лиц не может взять на себя исполнение меры охраны в виде попечительства или опеки (ст.109 ГК РМ).

Судебная инстанция может, если сочтет необходимым и при условии предоставления полномочий семейным советом – при наличии такового назначить *замещающего попечителя* или, по обстоятельствам, *замещающего опекуна* (ст.112 ГК РМ). Как правило, эти обязанности возлагаются на родственников другой боковой линии. Судебная инстанция также может назначить *нескольких попечителей или нескольких опекунов* для совместного исполнения меры охраны (у несовершеннолетних нет такого множества).

А семейным советом либо, в случае его отсутствия, органом опеки по требованию любого заинтересованного лица либо по собственной инициативе могут назначаться *специальный попечитель или специальный опекун* (ст.113 ГК РМ). Это имеет место в случаях, когда:

- а) интересы назначенного попечителя и опекуна, противоречат интересам охраняемого лица в связи с совершением сделки либо ряда сделок;
- б) не был назначен замещающий попечитель или, по обстоятельствам, замещающий опекун;
- в) попечитель и опекун, не могут оказывать охраняемому лицу помощь или представлять его по причине ограниченности своих полномочий.

В случаях, когда охраняемое лицо само защищает в судебной инстанции, в гражданском деле свои права, свободы или законные интересы (ст. 58¹ Гражданского процессуального кодекса - ГПК), специальный попечитель или специальный опекун назначается судебной инстанцией, рассматривающей дело, участником которого является охраняемое

⁴⁶ В случае отсутствия семейного совета его законные полномочия осуществляются органом опеки. На период отсутствия семейного совета опекун, замещающий опекун и, по обстоятельствам, специальный опекун назначаются и отзываются судебной инстанцией.

лицо. Это делается для охраны его гражданской процессуальной дееспособности, то есть для оказания лицу помощи в соответствующем деле (специальный попечитель) либо для представления лица в соответствующем деле (специальный опекун).

Во всех случаях, при назначении попечителя и опекуна судебная инстанция учитывает желания и чувства, выраженные охраняемым лицом, его повседневные взаимоотношения, заинтересованность в нем кандидатов и возможные рекомендации родителей, родственников и лиц из окружения охраняемого лица.

Медицинские работники и фармацевты, а также медицинские сестры, состоящие в трудовых отношениях с учреждением, куда помещено лицо, над которым устанавливается опека или попечительство, либо предоставляющие услуги этому лицу, в том числе по месту жительства, не могут исполнять обязанности попечительства или опеки в отношении своих пациентов.

§ 6. Вопрос о правовом статусе лиц, злоупотребляющие алкоголем, наркотическими и другими психотропными веществами, а также азартными играми и расточительством

Согласно гражданскому законодательству Республике Молдова такие факты как злоупотребление гражданином алкоголем или наркотическими и другими психотропными веществами (средствами), что ставит его семью в тяжелое материальное положение, а также азартные игры, нерациональная трата денег (расточительство) не являются основанием ограничения дееспособности.

Таким образом, в условиях Республики Молдова злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими и другими средствами, то есть факты чрезмерного или систематического их употребления гражданином, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение, *не дают основание* для его ограничения дееспособности.

Для сравнения, в Российской Федерации эти факты являются основанием для ограничения дееспособности (см. ст. 30 ГК РФ). В РФ не являются основанием ограничения дееспособности только такие факты как азартные игры, нерациональная трата денег (расточительство).

Например, в Российской Федерации совершеннолетнее лицо может быть ограничено в дееспособности в условиях, когда ухудшает материальное положение своей семьи вследствие злоупотребления алкоголем или употребления наркотиков и других психотропных веществ. Таким образом, взрослый гражданин может быть *ограничен судебной инстанцией (судом – рус.) в дееспособности* в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, и с установлением попечительства при условии, если он:

- во-первых, злоупотребляет спиртными (алкогольными) напитками или употребляет наркотические или другие психотропные вещества и,
- во-вторых, *вследствие этого ставит свою семью в тяжелое материальное положение.*

При этом ограничение дееспособности имеет целью не моральный аспект недопущения употреблять спиртные напитки и наркотики, а защиту имущественных интересов семьи.

Вместе с тем, *одинокие лица*, злоупотребляющие алкоголем, наркотическими и другими психотропными веществами и, в связи с этим, растрачивающие свое имущество, то-есть кардинально ухудшая свое материальное положение, не могут быть ограничены в дееспособности. По отношению к ним можно ставить вопрос о их лечении, в т.ч. могут применяться и меры принудительного лечения.

Повторяем, что Республике Молдова такие факты не являются основанием ограничения гражданина его дееспособности. По отношению ко всем этим категории лиц можно ставить вопрос о их лечении, в том числе могут применяться и меры принудительного лечения на основе Закона о контроле и предупреждении злоупотребления алкоголем, незаконного потребления наркотиков и других психотропных веществ № 713/2001⁴⁷. И это, потому что согласно международному праву (например, ст. 8 —«право на частную жизнь», Европейской конвенции по правам человека), в свете гарантии этого права на частную жизнь, такая категории лиц не может быть ограничена в своих гражданских правах.

Так, в соответствии с ст. 13-15 данного Закона, лица, злоупотребляющие алкоголем либо незаконно потребляющие наркотические или другие психотропные вещества, создавая тем самым материальные трудности для семьи либо конфликтные ситуации в семье или в общественных местах по причине нетрезвого состояния и неспособности отдавать отчет в своих действиях, отказывающиеся, после неоднократного предупреждения или наложения взыскания сотрудниками правоохранительных органов, добровольно обратиться за консультационной или лечебной помощью в территориальные медицинские учреждения, *направляются* в установленном Министерством здравоохранения, труда и социальной защиты порядке *на медицинское обследование в наркологическую комиссию* с целью получения заключения о степени алкогольной, наркотической или иной зависимости и определения типа медицинского учреждения, помощь которого им показана.

Направление этих лиц *на медицинское обследование* в наркологическую комиссию осуществляет комиссия по социальным вопросам по месту жительства или пребывания соответствующего лица по просьбе его родственников, по инициативе медицинского учреждения или по собственной инициативе. По требованию медицинских работников лица, уклоняющиеся от медицинского обследования, могут приводиться в наркологическую комиссию сотрудниками полиции, но только в случае, если эти лица предварительно вызывались в комиссию медицинскими работниками и если последними предпринимались попытки привода их на комиссию. Если данные лица, уклоняются от обследования в наркологической комиссии, судебная инстанция выносит постановление о их госпитализации в наркологическом учреждении на срок до 10 дней для наркологического обследования. В отдельных случаях по ходатайству наркологической комиссии наркологического учреждения срок стационарного обследования может быть продлен судебной инстанцией до 20 дней. Привод лица в наркологическое учреждение для обследования обеспечивается территориальным органом судебной полиции.

В том случае если у указанных лиц подтверждается зависимость от алкоголя, наркотиков или других психотропных веществ они могут быть *привлечены к обязательному лечению стационарно или амбулаторно* в наркологических учреждениях или в медицинских учреждениях общего профиля Министерства здравоохранения, труда и социальной защиты. Постановление о привлечении к обязательному лечению в наркологических учреждениях Министерства здравоохранения, труда и социальной защиты выносится судебной инстанцией по месту жительства или пребывания соответствующего лица. Су-

⁴⁷ Официальный монитор Республики Молдова, 2002 г., № 36–38, ст. 208.

дебное производство возбуждается по заявлению комиссии по социальным вопросам. К заявлению прилагаются подтверждающие документы, в том числе заключение наркологической комиссии, если соответствующее обследование проводилось.

Соответственно, в случае признания заключения наркологической комиссии обоснованным судебная инстанция может вынести постановление о направлении обследуемого лица *под наблюдение и на обязательное лечение на срок, не превышающий 43 дней*, обязав его добровольно явиться в определенное судебной инстанцией наркологическое учреждение в трехдневный срок. В исключительных случаях по заявлению наркологического учреждения срок пребывания на лечении может быть *продлен судебной инстанцией до трех месяцев*. В случае немотивированной неявки лица на судебное заседание, уклонения его от обследования в наркологической комиссии или от обязательного лечения в наркологическом учреждении судебная инстанция выносит постановление о принудительном приводе такого лица территориальным органом судебной полиции.

Дело о привлечении к обязательному наркологическому лечению должно быть рассмотрено в судебной инстанции в месячный срок со дня поступления заявления.

При вынесении постановления о привлечении к обязательному наркологическому лечению судебная инстанция может назначить лицу на время лечения попечителя из числа ближайших родственников. При этом, лицу, в отношении которого вынесено судебное постановление о привлечении к обязательному наркологическому лечению, запрещается покидать территорию медицинского учреждения без разрешения его руководителя.

РАЗДЕЛ II.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ИДЕНТИФИКАЦИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

§1. Понятие юридического лица

Как указали в предыдущей главе, субъектами гражданских правоотношений могут быть как *физические лица - граждане* (граждане РМ, иностранные граждане, лица без гражданства - апатриды) – ст.23 ГК РМ и последующие, *физические лица – предприниматели и профессионалы* (индивидуальные предприниматели на основе: предпринимательского патента, индивидуального предприятия и крестьянско-фермерского хозяйства, и профессионалы (а конкретно, свободные профессионалы): адвокаты, нотариусы, судебные исполнители, эксперты, медиаторы, авторизированные - аудиторы, архитекторы, художники, переводчики и др.)), так и *юридические лица* (частного права - молдавские, иностранные, международные и - публичного права). *Физическое лицо* это человек, рассматриваемый индивидуально как носитель гражданских прав и обязанностей. А каково понятие юридического лица, то есть нефизического – коллективного - морального?

Развитой товарно-денежный оборот ставит перед людьми несколько проблем.

1. Как быть в случае необходимости совершения крупных сделок, если капитала каждого отдельного участника для этого недостаточно, но они желают объединить свои усилия?

2. Как оформлять сделки, совершаемые от имени всех лиц, сложивших капитал?

3. Как можно уменьшить риск имущественной ответственности при совершении сделок подобного рода?

Первыми эти проблемы попытались разрешить древние римляне, сообразив, что некоторой совокупности имущества можно даровать самостоятельную активную жизнь, представив *Je* в виде отдельного лица, участника имущественного оборота. Сама же конструкция самостоятельного лица позволяет сконцентрировать значительный капитал в одних руках, сделать более простым и удобным деловой оборот, а также уменьшить ответственность тех лиц, которые реально стоят за спиной юридического лица, т. е. тех, кто участвует в нем своим имуществом.

Гражданский кодекс РМ в ч. (1) ст. 171 определяет юридическое лицо как *учрежденный в установленном законом порядке субъект права, имеющий: а) автономную организацию и б) обособленное имущество, предназначенное для с) достижения определенной цели* в соответствии с законом, основами правопорядка и нравственности.⁴⁸

Далее часть (2) этой статьи конкретизирует и дополняет это определение юридического лица. А именно, что «Юридическое лицо может *от своего имени: а) приобретать*

⁴⁸ В качестве юридических лиц, статья 48 Договора об учреждении Европейского сообщества (994_017) называет «хозяйственные общества» (франц.: *societes*), а для англосаксонских стран – «компании или фирмы» (англ.: *companies or firms*). Понятие «хозяйственные общества» / «компании или фирмы» в статье 48 Договора получило расширительную трактовку. В этом качестве признаются *любые учрежденные* и действующие в государствах-членах юридические лица *частного и публичного права*, за исключением тех, которые не ставят своей целью извлечение прибыли. Указанное понятие, таким образом, близко по смыслу выражению «коммерческие организации/общества» - (SC - *societate comercială*) в молдавском гражданском праве.

и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, б) быть истцом и ответчиком в судебной инстанции».

Раньше, до модернизации (до 01.03.2019 года) Гражданский кодекс РМ в ст. 55, признавал следующее понятие юридического лица: - «юридическим лицом признается: а) организация, б) которая имеет в собственности обособленное имущество (отраженное на самостоятельном балансе или в смете – наше примеч.) и с) отвечает по своим обязательствам этим имуществом, d) может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, е) быть истцом и ответчиком в судебной инстанции».

Более узкое понимание категорию юридического лица содержится в нормах Налогового кодекса РМ. Так, Налоговый кодекс РМ определяет **юридическое лицо** – как любое хозяйственное товарищество или общество, кооператив, предприятие, учреждение, фонд, ассоциация, включая созданные с участием иностранного лица, и другие организации, за исключением подразделений перечисленных организаций, не имеющих обособленного имущества, а также организационных форм со статусом физического лица согласно законодательству⁴⁹ (пкт.4) ст. 5 НК РМ).

Как видим из вышеназванного понятия НК РМ определяет в качестве юридических лиц и такие организации со статусом физического лица (а это индивидуальные предприятия, крестьянско-фермерские хозяйства), легально учрежденные, но прямо не предусмотренные в ГК в качестве таковых.

В правовой литературе под юридическим лицом понимается *коллектив людей, учрежденный в соответствии с законом, за которым признается статус гражданского коллективного субъекта*. Оно еще называется моральное лицо, для того чтобы разграничить от физического лица как индивидуального субъекта права⁵⁰.

Общие вопросы юридического лица регламентированы в Книге первой, Раздел II, Главы II-III, ст.ст. 171- 308 ГК РМ. А специальное и конкретное регулирование отдельных видов и организационно-правовых форм юридических лиц установлено в специальных законах о том или ином юридическом лице. *Например*, в законах: об обществах с ограниченной ответственностью; об акционерных обществах; о государственном и муниципальном предприятиях; о предпринимательских кооперативах; о производственных кооперативах; о потребительской кооперации; о некоммерческих организациях; о свободе совести, мысли и вероисповедания (о религиозных культурах); о политических партиях; о профессиональных союзах; о патронатах; о кондоминиуме; об адвокатуре, о прокуратуре; о судебных исполнителях; о правительстве и другие.

Таким образом, обобщенно, **юридическое лицо** - это субъект права (автономная организация), которая имеет в собственности обособленное имущество, предназначенное для достижения определенной цели, и отвечает им по своим обязательствам, и может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в судебной инстанции.

⁴⁹ В эту категорию входят такие организационные формы как: индивидуальные предприятия, крестьянско-фермерские хозяйства, кабинеты адвоката, бюро нотариуса, судебного исполнителя, медиатора, эксперта, переводчика и т.д.

⁵⁰ Смотри в частности: Ovidiu Ungureanu, Cornelia Munteanu, Drept civil. Persoanele în reglementarea noului Cod civil, ediția a III-a, Editura Hamangiu, București, 2011; Carmen Tamara Ungureanu, Drept civil român. Partea generală. Persoanele, ediția a IV-a, Editura Hamangiu, București, 2012; Eugen Chelaru, Drept civil. Persoanele - în reglementarea NCC, Ed. a III – a, Ed. C.H. Beck, București, 2012. Гражданское право: учебник: в 4 т. Т. 1: Общая часть. / под ред. проф. Е.А. Суханова. М., 2019, стр. 181.

Вывод к параграфу.

Подводя итог вышеизложенному, отметим, что в соответствии с Законом РМ № 845 от 03.01.1992 о предпринимательстве и предприятиях, в качестве обобщающего для всех юридических лиц используется понятие «*предприятие*». То есть предприятие – равнозначно понятию юридическое лицо. Эти термины употребляются как синонимы. Именно такой подход существовал долгие годы и в советские годы и в последние годы до принятия ГК РМ. Определение *предприятия* в законе № 845 от 03.01.1992 не содержится, но из смысла ст. 3 и других положений данного Закона предприятием - считается самостоятельный субъект хозяйствования, созданный компетентным органом государственной власти или органом местного управления, или другими субъектами для удовлетворения общественных и личных потребностей путем систематического осуществления производственной, научно-исследовательской, торговой, иной хозяйственной деятельности в порядке, предусмотренном законом.

В соответствии с ГК РМ термин «предприятие» используется в ГК, но уже в другом смысле: не как субъект права, а как объект, который может быть объектом договоров и представляет собой единый имущественный комплекс (ст. 1185 - ГК РМ). А юридические лица подразделяются на (1) юридические лица публичного права и (2) юридические лица частного права (ст. 173 ГК РМ). Такой подход к делению юридических лиц является традиционным для стран пандектного права (Германия, Швейцария, Румыния, Украина).

Но, одновременно, особо отметим, что в соответствии с ст. 14 Закона РМ № 845 от 03.01.1992 о предпринимательстве и предприятиях, такие субъекты предпринимательства как *индивидуальные предприятия (ИП) и крестьянские фермерские хозяйства*, в гражданских правоотношениях выступают как физические лица - индивидуальный предприниматель, а не как юридические. Таким образом, индивидуальные предприятия (ИП) и крестьянско-фермерские хозяйства имеют статус физического лица. И это, потому что имущество этих предприятий неразрывно связано (неотделимо) от личного имущества их учредителей, которыми являются только физические лица. Индивидуальным, является предприятие, принадлежащее гражданину на праве частной собственности или членам семьи на праве общей собственности. Имущество индивидуального предприятия формируется на основе имущества гражданина (семьи) и других, не запрещенных законодательством источников. А формой индивидуального предприятия в сельском хозяйстве является только крестьянское (фермерское) хозяйство⁵¹. Более узкое понимание индивидуального предпринимателя содержится в нормах Налогового кодекса РМ: - под *индивидуальным предпринимателем* понимается – физическое лицо, зарегистрированное в установленном порядке, осуществляющее предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (пкт.7 ст. 5) НК РМ). А «*физическое лицо*: - организационная форма со статусом физического лица согласно законодательству, включая индивидуального предпринимателя, крестьянское (фермерское) хозяйство, если настоящим кодексом не предусмотрено иное (ст. 5 пкт.3) НК РМ. И еще немаловажная деталь, это то, что согласно Налоговому кодексу, индивидуальные предприятия и крестьянские фермерские хозяйства (рассматриваемые как физические лица в гражданском отношении) считаются со статусом хозяйствующих субъектов⁵² и поэтому попадают под нало-

⁵¹ Смотри: ст. 14 Закона РМ № 845 от 03.01.1992 о предпринимательстве и предприятиях. Опубликовано: 28.02.1994 в Monitorul Parlamentului № 2 статья № 33. Изменен: ЗП133 от 15.11.2018, MO467-479/14.12.18 ст.784; в силу с 01.03.2019.

⁵² Согласно ст. 5 НК РМ: *хозяйствующий субъект (agent economic)* – любое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность.

говый режим как юридические лица. Исходя из этого, индивидуальные предприятия и крестьянские фермерские хозяйства регистрируются в обязательном порядке в Государственной налоговой службе для присвоения им налогового кода (отдельного от IDNO физического лица-собственника-учредителя) в соответствии с действующим налоговым законодательством.

Таким образом, можно сделать общий вывод по определению понятия юридического лица. В молдавском гражданском праве *юридическое лицо* – это учрежденная в установленном законом порядке на неограниченный или определенный срок и признанная государством в качестве коллективного субъекта права (товарищество, организация или кооператив), имеющий автономную организацию и обособленное имущество, предназначенное для достижения определенной цели в соответствии с законом, основами правопорядка и нравственности, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, самостоятельно отвечает своим имуществом по обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени, в том числе быть истцом и ответчиком в судебной инстанции.

Из вышеприведенного нами обобщенного определения вытекают обязательные для всякого юридического лица признаки, совокупность которых дает возможность учредителям обладающей такими признаками организации ставить перед государством вопрос о признании ее самостоятельным субъектом гражданских правоотношений. Поэтому для лучшего понимания понятия юридического (морального) лица необходимо обратиться к его признакам, то есть к критериям или отличительным чертам.

§ 2. Признаки юридического лица

Зарегистрированные юридические лица имеют признаки, то есть критерии или отличительные черты, которые позволяют считать их таковыми в рамках правового поля. Следуя правовой традиции, *признаки юридического лица* – это внутренние присущие ему свойства, каждое из которых необходимо, а в совокупности – достаточны для признания организации субъектом гражданского права⁵³. Признаки юридического лица, содержащиеся в нормах части (1-2) ст. 171 и далее ГК РМ, раскрывают его понятие как юридической конструкции, позволяющей организации, объединению лиц выступать в гражданском обороте. Рассмотрим признаки юридического лица на основе его понятия данное в ст. 171 ГК РМ и в последующих статьях.

Понятие, данное юридическому (моральному) лицу в части (1) ст. 171 ГК РМ прямо выделяет три основополагающих легальных признака юридического (морального) лица, а именно *оно должно иметь*: а) автономную организацию; б) обособленное имущество; в) определенную собственную цель, не противоречащее закону, основами правопорядка и нравственности (т.е. общественному интересу).

Далее из части (2) этой статьи вытекают еще два определяющих признака. А именно, то, что юридическое лицо *может от своего имени*: а) приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности; б) быть истцом и ответчиком в судебной инстанции.

⁵³ Калачева Т. Л. Юридические лица: типы, виды, организационно-правовые формы. Хабаровск. Издательство ТОГУ, 2018, стр.11.

Это означает, что из совокупности ч. (1) и (2) ст. 171 ГК РМ, определяющие понятие юридического лица, прямо и конкретно выделяются пять его легальных признаков. Однако, если объективно исходить из совокупности всех правовых норм о юридическом лице имеющиеся в ГК РМ, то, по нашему мнению, следует выделить *шесть легальных признаков* (отличительных черт), каждый из которых необходим, а все в совокупности – достаточны, чтобы организация могла быть признана субъектом гражданского права, т. е. юридическим лицом. Ими являются:

- 1) автономная организация или организационная упорядоченность (или единство);
- 2) действие на неограниченный или ограниченный срок;
- 3) легальная цель;
- 4) имущественная обособленность;
- 5) возможность от своего имени выступать в гражданском обороте (то есть приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности), а также в судебных инстанциях в качестве истца и ответчика;
- б) самостоятельная имущественная ответственность или способность отвечать по обязательствам своим имуществом.

При этом, все эти шесть признака юридического лица должны быть кумулятивными, то есть все вместе взятые и неразрывные друг от друга. В отсутствии одного из них, лицо не считается юридическим.⁵⁴ Иными словами, только наличие указанных выше шести признаков одновременно позволяет организации признаваться юридическим лицом.

Рассмотрим их далее в отдельности.

1) **Организационное единство, то есть автономная организация или организационная упорядоченность.**

Этот признак означает, что юридическое лицо – это коллективный субъект права. По-иному, автономная организация, или - организационная упорядоченность (или единство) означает, что этот коллективный субъект права должен иметь самостоятельную и собственную организованность. А точнее - юридическое лицо это организация, т. е. коллектив людей, объединенных для осуществления определенной деятельности, которая:

- а) как правило, имеет *свою внутреннюю определенную организационную структуру* (подразделения, отделы, цеха и др.) и,
- б) обязательно имеет *органы управления* (то есть возглавляется определенным органом юридического лица).

Однако сразу оговоримся, что признание юридическим лицом определенной «организации» не означает, что в этом качестве могут выступать лишь коллективы граждан или других юридических лиц. Так, хозяйственное общество (например, Общество с ограниченной ответственностью – ООО - SRL - LTD) может быть создано и одним физическим лицом. Важно лишь, чтобы создание было должным образом организационно оформлено (или упорядочено). Формальным подтверждением организационной упорядоченности является факт государственной регистрации юридического лица. Порядок государственной регистрации (учреждения, функционирования, реорганизации и ликвидации-ропуска) юридических лиц в государственном органе должен определяться, согласно закону о государственной регистрации юридических лиц и индивиду-

⁵⁴ Смотри в частности: Ovidiu Ungureanu, Cornelia Munteanu, Drept civil. Persoanele în reglementarea noului Cod civil, ediția a III-a, Editura Hamangiu, București, 2011; Carmen Tamara Ungureanu, Drept civil român. Partea generală. Persoanele, ediția a IV-a, Editura Hamangiu, București, 2012; Eugen Chelaru, Drept civil. Persoanele - în reglementarea NCC, Ed. a III – a, Ed. C.H. Beck, București, 2012.

альных предпринимателей, №. 220 от 19.10.2007⁵⁵ и, в дополнение к нему, положениями Гражданского кодекса.

Кроме этого, этот признак находится в тесной связи с дееспособностью юридического лица, выделяя способ, посредством которого моральное-юридическое лицо может своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, лично создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. То есть способ выражения своей юридической воли. Но, признак организационного единства предполагает не простую совокупность людей, а и наличие устойчивых существенных связей между ними, структурную и функциональную дифференциацию, определенную иерархию, разделение труда. При этом, как правило, определяющее значение для юридического лица имеют не конкретные личности участников, а указанные связи. Это требование воплощается в четкой внутренней структуре организации, наличии органов управления, структурных подразделений, которые в единстве позволяют решать задачи юридического лица. Организационное единство документально закреплено в уставе, учредительном договоре, где определяются наименование юридического лица, порядок управления деятельностью юридического лица, состав и компетенция органов управления и т. д.

а). *Внутренняя определенная организационная структура* – что это такое?

Внутренняя организационная структура (англ. *Organizational structure*) - документ, схематически отражающий состав и иерархию подразделений юридического лица. Как указали выше, внутренняя организационная структура устанавливается исходя из целей деятельности и необходимых для достижения этих целей подразделений, выполняющих функции, составляющие бизнес-процессы организации. Внутренняя организационная структура определяет распределение ответственности и полномочий внутри того или иного юридического лица. Как правило, она отображается в виде органиграммы (от англ. *organigram*) - графической схемы или диаграммы, элементами которой являются иерархически упорядоченные организационные единицы (*подразделения, отделы, цеха, должностные полномочия, т.е. аппарат управления* и др.). Иными словами, в органиграмму отражается состав, иерархия и связи структурных подразделений юридического лица.

При этом каждая внутренняя организационная структура менеджмента юридического лица независимо от типа, вида и организационно-правовой формы должна соответствовать нескольким стандартным требованиям, это: - оптимальность; оперативность; - надежность; - экономичность; - гибкость; - устойчивость и эффективность.

Кроме того, юридическое лицо может иметь свои подразделения вне места своего нахождения – *отделения* юридического лица⁵⁶ (ст. 240-243 ГК РМ). Отделением признается обособленное подразделение-структура юридического лица, находящееся вне места его нахождения, действующее на постоянной основе, имеющее собственное руководство и необходимое материальное обеспечение для осуществления части или всех видов деятельности юридического лица. Отделения юридического лица являются составными частями единой организации юридического лица. Отделение не является юридическим лицом. Оно функционирует согласно положению о нем, утвержденному органом, по решению которого оно создано. Как правило, они могут осуществлять те же функции, что и юридическое лицо (или их часть), в т. ч. и функцию представительства, и защиты.

В Республике Молдова в публичном реестре юридических лиц могут быть зарегистрированы отделения иностранного юридического лица, желающего развернуть от

⁵⁵ Опубликовано: 30.11.2007 в Monitorul Oficial № 184-187 статья № 711.

⁵⁶ В России, например, их называют филиалы и представительства.

своего имени деятельность в Республике Молдова через отделение. При этом наименование отделения иностранного юридического лица состоит из наименования иностранного юридического лица, решившего создать отделение, за которым следует название зарубежного населенного пункта, в котором находится юридическое лицо, слово «отделение» и название населенного пункта в Республике Молдова, в котором находится отделение. В случае создания тем же иностранным юридическим лицом нескольких отделений в одном и том же населенном пункте наименование отделения может быть дополнено указанием, позволяющим различать их, то есть идентифицировать (ст.241 ГК).

в). *Органы управления юридического лица* – какие они?

Организационное единство проявляется, прежде всего, в определенной иерархии, соподчиненности органов управления (единоличных или коллегиальных) и четкой регламентации отношений между ними. Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои компетентные органы, действующие от его имени в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

У каждого юридического лица есть органы управления (ст.177 ГК РМ), занимающиеся определенными направлениями работы, учредительные документы, в которых прописана организационно-правовая форма, учредители, их полномочия, порядок выхода из состава общества и т.д. Исполнительный орган юридического лица – это одно лицо (управляющий) или группа лиц (несколько управляющих), выступающих от имени юридического лица, представляющие его во внешних и внутренних отношениях. Иными словами, органы правления могут быть, как а) *единоличными* (Управляющий (administrator) – директор; председатель; президент; менеджер и т. д.) они выступают как исполнительный орган – ст. 177; 185-200 ГК РМ, или б) *коллегиальными* (Собрание учредителей/ или участников; Общее собрание; Административный совет; Правление; Совет директоров) они выступают как высший орган юридического лица или его надзорный орган – ст.201 ГК РМ. При этом основную функцию по общему руководству компанией берет на себя общее собрание. Ту же функцию выполняет съезд/конгресс или иное представительное собрание, если: это кооперативы или некоммерческие корпоративные юридические лица. Более детально характер и полномочия такого органа определяют в учредительных документах с учетом требований законодательства. Помимо этого, существуют действия, которые относятся к исключительной компетенции данного высшего органа управления и одновременно надзорного. Например, только собрание (съезд, конференция и т. п.) вправе: - выбирать наиболее важные для юридического лица направления деятельности, определять принципы образования и использования имущества; - утверждать и корректировать устав; - принимать решения о реорганизации или ликвидации и т. д..

Порядок образования и компетенция органов юридического лица определяются законом и учредительным документом (учредительным договором и уставом, либо только уставом - ст. 178 ГК РМ).

Таким образом, в свете нормы части (1) ст. 177 ГК РМ, с момента своего учреждения юридическое лицо осуществляет права и исполняет обязанности, то есть реализует свою т.н. «постоянную» дееспособность посредством функционирования исполнительного органа управления - *управляющего*. Управляющим является физическое или, в прямо предусмотренных законом случаях, юридическое лицо, которое в силу закона или учредительного документа назначено действовать в отношениях с третьими лицами, единолично или коллегиально, от имени и за счет юридического лица.

Юридическое лицо, преследующее цель извлечения прибыли, может свободно иметь в качестве управляющего другое юридическое лицо (ч. (2) ст. 177 ГК РМ). А юридическое лицо, не имеющее цели извлечения прибыли может иметь в качестве управляющего другое юридическое лицо только в прямо предусмотренных специальным законом случаях. При этом в случае своего назначения в качестве управляющего юридическое лицо должно назначить определенное физическое лицо, которое будет выполнять его функции на постоянной основе (ч. (1) ст. 199 ГК РМ).

При этом юридическое лицо может иметь *одного или нескольких управляющих*. В случае, если у юридического лица имеется несколько управляющих, каждый из них уполномочен, то есть может действовать индивидуально от имени и за счет юридического лица, за исключением случая, когда обязательность дополнительного согласия другого управляющего или всех управляющих прямо вытекает из закона или учредительного документа (ч. (5) ст. 177 ГК РМ). Таким образом, учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены нескольким лицам, действующим совместно или независимо друг от друга. При этом правоотношения юридического лица и управляющего регулируются правовыми положениями о представительстве и поручении, если законом или учредительным документом не предусмотрено иное. При всем этом, юридическое лицо должно иметь по меньшей мере одного управляющего. Если управляющий не назначен, участники/учредители или кредиторы юридического лица могут обратиться в судебную инстанцию за его назначением. Управляющий, назначенный судебной инстанцией, отзывается ею, если компетентный орган юридического лица (собрание участников-учредителей) принимает решение о назначении исполнительного органа. До назначения управляющего юридическое лицо представляется любым из его участников с целью получения сведений о сделках или прочих уведомлениях. Участник незамедлительно передает назначенному управляющему все полученные сведения о сделках и прочие уведомления (ч. (7) ст. 177 ГК РМ).

Итак, именно органы юридического лица, представляющие собой его составную часть, согласно имеющимся у них полномочиям, формируют и выражают волю юридического лица, руководят его деятельностью. При этом постоянное функционирование и руководство юридического лица обеспечивает единоличный исполнительный орган – это *управляющий* (менеджер, генеральный директор, председатель, президент и т. д.), а высшим органом управления и одновременно надзора является *Собрание участников/учредителей* (общее собрание, съезд/конгресс, конференция или иное представительное собрание)⁵⁷.

При этом, как внутренняя определенная организационная структура, так и органы управления главным образом обозначены уставом юридического лица, обеспечивающие достижение целей деятельности, для которых она предназначена, формирующие и изыскывающие его волю в имущественном обороте.

2) *Действие на неограниченный или ограниченный срок.*

Из данного признака вытекает, что по общему правилу юридическое лицо регистрируется и действует *на неограниченный срок*, т.е. срок ее деятельности неограничен.

Однако, если учредительным документом установлено иное, то юридическое лицо может быть зарегистрировано и *на определенный срок* (ч. (1) ст. 181 ГК РМ). Например, крупная иностранная компания, выигравшая тендер на строительство автомагистрали в

⁵⁷ Более подробно о функционировании юридического лица смотри главу 5, § 3 Функционирование юридических лиц частного права. Общие положения.

Республике Молдова, для организационного и логистического удобства создает в Молдове местное юридическое лицо (например, ООО- SRL- LTD) на срок – до окончания строительства автомагистрали.

При этом если юридическое лицо было зарегистрировано на определенный срок, то по истечении этого срока, установленного для функционирования (действия) юридического лица, оно распускается, если до этого момента в учредительный документ не внесены соответствующие изменения.

3) *Легальная цель.*

Второй признак юридического лица, это *иметь определенную собственную цель*, не противоречащее закону, основами правопорядка и нравственности (т.е. общественному интересу). Эта цель – определяет сам смысл существования юридического лица. В части преследуемой цели юридические лица делятся на: юридические лица, преследующие цель извлечения прибыли (т.е. коммерческие) и не преследующие цель извлечения прибыли (т.е. некоммерческие). Предмет и цели деятельности юридического лица (в особенности некоммерческого) также определяются в его учредительных документах, конкретно – в учредительном договоре и уставе.

4) *Наличие на балансе юридического лица обособленного имущества* или *имущественная обособленность, различного от имущества его участников* (учредителей, дольщиков, акционеров, пайщиков).

Данный признак включает в себя два аспекта: *внутренний и внешний*. В первом случае речь идет о разграничении имущества юридического лица и иных участников гражданского оборота, в т. ч. его членов, учредителей. По-иному, внутренний аспект имущественной обособленности (или наличие обособленного имущества), означает то, что юридическое лицо имеет на своем балансе обособленное имущество (на праве собственности и/или на праве пользования и владения), различное от имущества его участников (учредителей, дольщиков, акционеров, пайщиков) и, которое позволяет ему самостоятельно участвовать в гражданско-правовых отношениях. Этот внутренний аспект предполагает формирование имущественной базы юридического лица и обеспечении ее достаточности для осуществления организацией уставной деятельности. *Например*, физическое лицо-гражданин М.А. учредил (открыл) себе юридическое лицо в форме общества с ограниченной ответственностью (ООО - SRL). Для формирования его имущественной базы (т.е. капитала) М.А. из своего личного бюджета и имущества внес в его уставный капитал определенную сумму денег и/или другое имущество (компьютер, мебель, автомобиль и т.д.) которое также определяется в денежном выражении. С момента внесения на баланс своей фирмы данного имущества М.А. уже не может им распоряжаться как своим личным, ибо оно уже принадлежит не ему лично, а принадлежит его фирме. То есть созданное ООО – SRL имеет обособленное имущество от личного имущества ее учредителя М.А. Далее, М.А. должен вести отдельную бухгалтерию для его личного имущества и имущества его же фирмы. То есть не путать свой личный бюджет с бюджетом фирмы. Хотя, сама фирма также принадлежит ему как единоличному учредителю. А в случае ликвидации данного юридического лица М.А. вернет все его обособленное имущество обратно «в свой личный бюджет».

Внешняя форма имущественной самостоятельности - *наличие текущего банковского счета*, который представляет собой как бы окошко во внешний мир.

Таким образом, с момента своего учреждения юридическое лицо обладает обособленным имуществом, которое обеспечивает ему экономическую самостоятельность.

Таким имуществом, в первую очередь, является уставный капитал, резервный капитал, уставный фонд, паевой фонд. *Например*, предприятие имеет свой отдельный уставной капитал, самостоятельный баланс (активы).

В состав обособленного имущества юридического лица входят весь комплекс *имущественных прав*, то есть как *вещные права* (на праве собственности или на праве ограниченных вещных прав – как-то право пользования, суперфиция, узуфрукта), так и *обязательственные права* (например, средства на банковских счетах юридических лиц, которые они могут требовать у банков передать им для ведения деятельности, либо перечислить часть данных средств на счет других лиц в счет погашения долгов). Каждое юридическое лицо (фирма, учреждение) открывает текущий банковский счет в одном из коммерческих банков согласно выбранным тарифам. Однако большинство юридических лиц обладает имуществом на праве собственности и именно этим имуществом юридическое лицо отвечает по своим обязательствам.

Итак, имущество находится либо в собственности или на праве владения. Где у негосударственных юридических лиц это, как правило, на праве собственности, а у государственных или муниципальных юридических лиц, как правило, на праве владения-управления (т.е. без права самостоятельно распоряжаться им, т.е. без одобрения на это учредителем). Но может быть и на праве собственности. Требования к формированию имущественной базы, в т. ч. ее минимальный размер (см. ст. 251 ГК) устанавливаются законодательством в зависимости от организационно-правовой формы юридического лица и конкретного их вида деятельности.

Для этой цели смотри законы Республики Молдова:

- Закон об обществах с ограниченной ответственностью № 135 от 14.06.2007.
- Закон об акционерных обществах № 1134 от 02.04.1997.
- Закон о предпринимательских кооперативах № 73-XV от 12 апреля 2001 года.
- Закон о производственных кооперативах № 1007-XV от 25 апреля 2002 года.
- Закон о потребительской кооперации № 1252 от 28.09.2000.
- Закон о некоммерческих организациях № 86 от 11 июня 2020 года.
- Закон об инвестиционных фондах № 1204-XIII от 5 июня 1997 года.
- Закон о предпринимательстве и предприятиях № 845-XII от 3 января 1992 года.
- Закон Республики Молдова о финансовых учреждениях № 550 от 21 июля 1995 года.
- Закон о валютном регулировании № 62-XVI от 21 марта 2008 года.
- Закон о малых и средних предприятиях № 179 от 21.07.2016 года.
- Закон об организации и проведении азартных игр № 291 от 16.12.2016 и другие.

В качестве примера можно привести следующие положения из ст. 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью (ООО) № 135 от 14.06.2007, согласно которой «Уставный капитал общества формируется из вкладов его участников и представляет собой выраженную в леях минимальную стоимость активов, которыми должно обладать общество. Размер уставного капитала общества устанавливается в уставе учредителями. Вклад в уставный капитал общества не может состоять из расходуемых материальных ценностей». Таким образом, из данной статьи явствует, что *размер уставного капитала* общества с ограниченной ответственностью устанавливается в уставе учредителем (ями) и может быть от 1 лея и выше. Однако раньше, до 03.04.14 года минимальный размер уставного капитала ООО был равен 5400 леям.

В более простом, пунктуальном и понятном смысле признак имущественная обособленность означает следующее:

а) юридическое лицо *обладает имуществом*, которое принадлежит ему на праве собственности, или на праве пользования и владения (оперативного управления). Таким образом, исключается возможность создания и функционирования юридических лиц на основе заемных средств, имущества, полученного только по договору имущественного найма или аренды. Принадлежность имущества организации на праве собственности означает, что участники (учредители) этого юридического лица, как правило, уже не имеют права собственности на данное имущество, а обладают в отношении юридического лица лишь правами требования обязательственного характера (например, право требования выплаты дивидендов, управления юридическим лицом, выплаты ликвидационной квоты и т. д.);

б) имущество юридического лица должно быть отражено на *балансе* или *в смете*;

с) в основном, законом не определяется минимальный размер обособленного имущества - *минимальный уставный капитал*. Исключение составляют некоторые юридические лица такие как банки или страховые компании. Юридическое лицо должно иметь имущество, свободное от долгов (чистые активы), и его количество не может быть меньше указанного в учредительных документах (т. е. уставного капитала). Таким образом, уставный капитал представляет собой минимальный размер имущества юридического лица, гарантирующего интересы его кредиторов. Если же юридическое лицо не может обеспечить уровень чистых активов, соответствующему определенному в законе, оно подлежит ликвидации. Уставный капитал составляется из стоимости вкладов его участников и является собственностью юридического лица;

д) внешняя форма имущественной самостоятельности - наличие текущего банковского *счета*, который представляет собой как бы окошко во внешний мир.

5) ***Способность выступать в имущественном обороте от своего имени.***

Следствием самостоятельности юридического лица является его выступление в гражданском обороте и вообще во всех правоотношениях (административных, уголовных, налоговых и т.д.), а также и, соответственно, в судебных инстанциях только под собственным ***наименованием*** (то есть, от своего имени), установленным учредительным документом и зарегистрированным надлежащим образом (ч. (1) ст. 182 ГК РМ).

Требования к содержанию наименования юридического лица определяются ст. 182 ГК РМ и ст. 9 Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, пг. 220 от 19.10.2007 (далее по тексту – закон)⁵⁸. В этом отношении норма части (8) ст. 182 ГК РМ прямо указывает на то, что «Акт, изданный юридическим лицом, должен содержать *его наименование, а также государственный регистрационный-идентификационный номер (IDNO), фискальный код и место его нахождения* под угрозой возмещения причиненных убытков». То есть, наименование организации фиксируется в ее уставе и включается в реестре юридических лиц при государственной регистрации. И только после этого юридическое лицо (коммерческая или некоммерческая организация) получает исключительную возможность его использования (в фирменных бланках, вывесках, рекламе, упаковке и т.п.), а другие юридические лица не вправе использовать тождественные или сходные до степени смешения фирменные наименования, если они осуществляют деятельность, аналогичную деятельности право-

⁵⁸ Опубликовано: 30.11.2007 в Monitorul Oficial № 184-187 статья № 711.

обладателя (смотри: ч. (3) и (6) ст. 182 ГК РМ). Так, часть (3) статьи 182 ГК РМ гласит, что «Юридическое лицо *не может быть зарегистрировано*, если его наименование совпадает с наименованием другого, ранее зарегистрированного юридического лица». В этом отношении часть (5) ст. 9 Закона nr. 220 от 19.10.2007 уточняет, что «Любое новое наименование должно отличаться от существующих таким образом, чтобы можно было сделать между ними четкое и ясное различие без детального рассмотрения. Если новое наименование похоже на другое, уже зарегистрированное или зарезервированное, необходимо добавить запись, которая явно отличит его от остальных».

И это вполне естественно, ибо, созданное юридическое лицо представляет собой новый, самостоятельный субъект права. Это полноценный участник имущественного оборота, который может приобретать права и нести обязанности от своего имени. Так, например, если юридическое лицо желает стать участником договора купли-продажи, оно заключает договор от своего имени и выступает в нем в качестве продавца или покупателя. Организации, не наделенные статусом юридического лица, не вправе от своего имени участвовать в гражданских правоотношениях. В частности, руководители *отделений*⁵⁹ (территориально обособленных подразделений организаций, не обладающих статусом юридического лица) действуют от имени и по доверенности создавших их юридических лиц.

Таким образом, в *гражданско-правовых отношениях (т.е. в гражданском обороте)* и, вообще, во всех правоотношениях (административных, уголовных, налоговых и т.д.) юридическое лицо выступает от своего имени. То есть, юридическое лицо способно от своего имени выступать в гражданском обороте.

Наименование (имя) юридического лица служит его индивидуализации и заключается в его наименовании, определенном в уставе или в других учредительных документах (учредительный договор, протокол – когда два и более учредителя или решение (постановление, приказ, декларация) – когда единоличный учредитель, о создании того или иного юридического лица).

Итак, в соответствии с ст. 182 ГК РМ юридические лица и, в особенности коммерческие организации (*societățile comerciale*) обязаны иметь фирменные наименования (фирму)⁶⁰, например: «Mavion» - общество с ограниченной ответственностью (*societate cu răspundere limitată - SRL*); «Automax» - акционерное общество (*societate pe acțiuni - SA*); «Basarabia» - кооператив (*cooperativă - Coop*); «Кендигилян и сыновья- Chendighilean și fii» - полное товарищество, хозяйственное товарищество (*societate în nume colectiv; societate în comandită*), государственное предприятие (*întreprindere de stat - ÎS*), благотворительный фонд (*fundatie*) и т.д.). При этом, наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму на государственном-румынском языке, а в ряде случаев и на характер его деятельности (например, страховое акционерное

⁵⁹ Отделением признается обособленное подразделение юридического лица, находящееся вне места его нахождения, действующее на постоянной основе, имеющее собственное руководство и необходимое материальное обеспечение для осуществления части или всех видов деятельности юридического лица. Отделение не является юридическим лицом. Отделение функционирует согласно положению о нем, утвержденному органом, по решению которого оно создано (ст. 240 ГК РМ).

⁶⁰ Фирменное наименование коммерческой организации не следует смешивать с принадлежащим ей же коммерческим обозначением, которое используется для индивидуализации предприятий как имущественных комплексов - объектов, а не субъектов права. Например, компании - юридическому лицу может принадлежать одно или несколько производственных предприятий (заводов), предприятий общественного питания, магазинов, гостиниц и т.д, не являющихся юридическими лицами, но имеющих собственное наименование.

общество, профсоюз работников железнодорожного транспорта, добровольное общество защиты животных).

А часть (4) ст.9 Закона пг. 220 от 19.10.2007 конкретизирует, что «в наименовании могут быть использованы слова на других языках, которые записываются латинскими буквами и, как правило, в кавычках». При этом норма части (5) ст. 182 ГК РМ прямо предупреждает о том, что «Юридическое лицо не вправе использовать в своем наименовании *слова или сокращения, которые могут ввести в заблуждение относительно его формы*». Для этого часть (7) ст. 9 Закона устанавливает, что «до регистрации юридического лица орган государственной регистрации проверяет наименование на предмет применимости, различительной способности и языковой правильности».

Поэтому юридическому лицу принадлежит исключительное право на наименование (фирменное наименование) как на охраняемое законом средство своей индивидуализации.

Фирменные наименования организаций с устойчивой деловой репутацией и стабильно высоким качеством производимой продукции (товаров, работ, услуг) представляют собой большую коммерческую ценность.

Кроме этого, юридическое лицо *должно* иметь одно **место нахождения**, то есть «юридический адрес», которое также указывается в учредительном документе. Место нахождения («юридический адрес») определяется местом его государственной регистрации на территории Республики Молдова путем указания наименования населенного пункта (муниципия, города, села) — ст. 183 ГК РМ и ст. 10 Закона пг. 220 от 19.10.2007. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа. Орган государственной регистрации вносит в Государственный регистр сведения о местонахождении юридического лица, указанные в учредительных документах, и не вправе требовать другие документы в подтверждение этих сведений. Ответственность за правильность представленных сведений о местонахождении несет юридическое лицо.

Определение точного места нахождения юридического лица важно для правильного применения к нему актов местных органов публичной власти, предъявления исков, исполнения в отношении него обязательств и решения многих других вопросов.

По общему правилу *почтовым адресом* юридического лица является адрес места его нахождения (юридического адреса). Таковым считается место нахождения его постоянно действующего органа (а при отсутствии такового - иного органа или лица, имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности). Поэтому, все документы и письма, полученные по месту нахождения (юридического адреса), считаются полученными юридическим лицом.

Однако закон позволяет юридическому лицу иметь и *другие адреса* для ведения переписки. На практике эти адреса именуется еще конкретный адрес – почтовый адрес - фактическое место нахождения («фактический адрес», «адрес фактического места нахождения»). *Например*, юридическое лицо зарегистрировано с местом его нахождения (юридическим адресом) в гор. Чадыр-Лунга, а фактически его руководящий орган (управляющий) находится в муниципий Кишинэу, где нанимает офис в здании бизнес-центра. Адрес в Кишинэу будет считаться фактический – почтовый адрес, но не главный

и определяющий. В этом случае, по фактическому адресу юридического лица ему направляются различные документы, в том числе судебные повестки и другие юридически значимые сообщения и уведомления (смотри: ст. 22 ГК РМ), а также определяется место исполнения ряда его обязательств. Но, кроме этого, руководство юридического лица должна проверить еще и почту по месту нахождения (т.е. своего юридического адреса). В нашем примере это город Чадыр-Лунга, ибо, как указали выше, в соответствии с ч. (4) ст. 183 ГК РМ «все документы и письма, полученные по месту нахождения (юридического адреса), считаются полученными юридическим лицом». Например, фирма из гор. Чадыр-Лунга (покупатель), находясь фактически в муниципий Кишинэу заключила договор купли-продажи партии товара с другой фирмой (продавцом) из гор. Анений Ной. На договоре, для ведения переписки указала кишиневский почтовый-фактический адрес. В силу различных обстоятельств, через некоторое время она поменяла офис по другому адресу в том же мун. Кишинэу. Но об этом не уведомила своего контрагента из гор. Анений Ной. Тем временем у фирмы из гор. Анений Ной возникли к фирме из гор. Чадыр-Лунга определенные претензии по оплате за купленный товар. В соответствии со ст. 22 ГК РМ отправила соответствующее уведомление - претензию по адресу, указанному в договоре, однако письмо вернулась с указанием, что такой фирмы по данному адресу уже не существует. Что должна предпринять фирма из гор. Анений Ной? – Она должна пойти в Агентство государственных услуг и заказать там выписку из свидетельства о регистрации фирмы из гор. Чадыр-Лунга, откуда будет явствовать ее зарегистрированное место нахождения (т.е. «юридический адрес») в гор. Чадыр-Лунга. И, соответственно, отправит по этому адресу свое уведомление. И даже если и письмо вернется как неистребованное, то оно в соответствии с ч. (4) ст. 183 ГК РМ будет считаться ею полученным. Далее, фирма из гор. Анений Ной может свободно обратиться и в судебную инстанцию ссылаясь на этот адрес, указанный в выписке из свидетельства о регистрации фирмы из гор. Чадыр-Лунга.

Установление и изменение места нахождения (юридического адреса) могут быть предъявлены третьим лицам с момента государственной регистрации. Юридическое лицо обязано опубликовать объявление в Официальном мониторе Республики Молдова об изменении своего места нахождения под угрозой возмещения причиненных убытков. Местонахождение считается измененным и может быть предъявлено третьим лицам с момента регистрации этого факта в Государственном регистре. При регистрации изменения местонахождения орган государственной регистрации производит проверку опубликования юридическим лицом в Официальном мониторе Республики Молдова объявления об изменении своего местонахождения и публикует такое же объявление в Электронном бюллетене.

Подытоживая, отметим, что из этого признака явствует, что юридические лица от своего имени реализуют указанные в законе и учредительных документах *полномочия*, т.е. могут:

- приобретать и осуществлять гражданские права (т.е. самостоятельно, от своего имени заключать договоры, совершать другие сделки, например, односторонние),
- нести обязанности,
- выступать стороной судебного процесса, т.е. быть как истцами, так и ответчиками в судебных инстанциях, третейских судах и арбитражах (то есть, возможность предъявлять иски и выступать в качестве ответчика в судебных инстанциях, третейских судах и арбитражах).

Итак, для этого, юридическое лицо, выступая в имущественном обороте, обладает *собственным (фирменным) наименованием*, закрепленным в учредительных документах и зарегистрированным надлежащим образом (ст. 182 ГК РМ). Также оно имеет свое *место нахождения*, указанное в учредительном документе (почтовый адрес или другие собственные адреса для ведения переписки) - (ст. 183 ГК РМ). Заключая сделки, юридическое лицо приобретает права и обязанности *для себя*, а не для участников или структурных подразделений. Это отличает его от *отделения* (представительств и филиалов), которые, не являясь по общему правилу юридическими лицами, действуют по доверенности создавших их юридических лиц и, заключая договоры, приобретают права и обязанности для юридического лица.

Возможность самостоятельно выступать в гражданском обороте и в гражданском процессе обеспечивают его органы, а также участники и работники (например, юрист).

Таким образом, этот признак *обобщенно означает*:

- во-первых, что юридическое лицо участвует во всех правоотношениях (гражданских, административных, уголовных), то есть выступает в гражданском обороте, а также в судебной инстанции только от своего имени, то есть *под собственным наименованием*, установленным учредительным документом и зарегистрированным надлежащим образом (ст. 182 ГК). Наименование юридического лица является его уникальное название, под которым оно выступает в гражданском обороте. Наименование индивидуализирует юридическое лицо, придает ей юридическую личность. Оно уникально и позволяет идентифицировать конкретную организацию среди похожих, со сходным направлением деятельности. Этим объясняется требование закона о том, что нельзя вновь созданную фирму называть уже имеющимся наименованием у другой организации. Наименование юридического лица указывается в ее учредительных документах. Наименование коммерческой организации представляет собой фирму (фирменное наименование), являющееся объектом исключительных прав.

- во-вторых, юридическое лицо *должно иметь свое одно место нахождения*, которое указывается в учредительном документе. По общему правилу *почтовым адресом* юридического лица является адрес места его нахождения (юридического адреса). Кроме этого, закон позволяет юридическому лицу иметь и *другие адреса* для ведения переписки. На практике эти адреса именуется еще конкретный адрес – почтовый адрес - фактическое место нахождения («фактический адрес», «адрес фактического места нахождения»). Юридическое лицо обязано опубликовать объявление в Официальном мониторе Республики Молдова об изменении своего места нахождения под угрозой возмещения причиненных убытков (ст. 183 ГК).

б) Самостоятельная гражданско-правовая имущественная ответственность юридических лиц по своим обязательствам (т.е. за результаты хозяйственной деятельности) всем принадлежащим ему имуществом или способность отвечать по обязательствам своим имуществом (ст. 184 ГК РМ).

С имущественной обособленностью юридического лица неразрывно связана его самостоятельная имущественная ответственность по своим обязательствам (т.е. долгам) всем принадлежащим ему имуществом, поскольку его учредители и участники по общему правилу (ст. 184 ГК РМ) не отвечают своим личным имуществом по его обязательствам (долгам), а оно не отвечает по обязательствам (долгам) своих учредителей и участников. Исключение из последнего правила составляют случаи, прямо установленных законом или учредительным документом.

Смысл обособления имущества юридического лица состоит в выделении таких объектов, на которые его потенциальные кредиторы смогут обратить взыскание.⁶¹ Юридические лица (за исключением юридических лиц публичного права (публичные учреждения) отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом (ч. (1) ст. 184 ГК РМ), а не только имеющимися у них (числящимися на их банковских счетах) денежными средствами. Последние прежде всего составляют уставный капитал (уставный фонд) юридического лица, определяющий лишь минимальный размер имущества, гарантирующего интересы кредиторов⁶².

Таким образом, общее правило состоит в том, что юридическое лицо может самостоятельно осуществлять защиту своих нарушенных прав и законных интересов. Оно самостоятельно имеет возможность предъявлять иски против своих должников в судебную инстанцию. В то же время оно способно самостоятельно нести ответственность за свои действия (по своим обязательствам-долгам) всем принадлежащим ему имуществом, и, в случае необходимости, только к юридическому лицу и именно к нему и ни к кому другому кредиторы могут предъявлять свои требования (о возмещении убытков, вреда, причиненного здоровью гражданина, и т.д.). В этом плане только юридическое лицо как субъект права может выступать в качестве ответчика в судебной инстанции. Если организация не является юридическим лицом, она не вправе выступать в судебной инстанции в качестве истца или ответчика.

Иными словами, этот признак означает, *во-первых*, что юридическое лицо может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, и нести обязанности, как перед своими членами, так и перед третьими лицами.

Во-вторых, юридическое лицо несет самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам (деликтоспособность), всем принадлежащим ему (закрепленным за ним) имуществом.

Обратная сторона этого правила: ни учредители (участники), ни собственник юридического лица, ни третьи лица не отвечают по обязательствам юридического лица (т.е. по его долгам) своим имуществом, кроме случаев или за исключением отдельных случаев, предусмотренных законом⁶³ или учредительным документом (ч. (2) ст. 184 ГК РМ).

⁶¹ Гражданское право: учебник: в 4 т. Т. 1: Общая часть. / под ред. проф. Е.А. Суханова. М., Статут, 2019, - стр.183.

⁶² Там же.

⁶³ Например, в соответствии со ст. 248 (Ответственность членов руководящих органов должника) Закона РМ о несостоятельности № 149 от 29.06.2012 (Опубликован: 14.09.2012 в Monitorul Oficial № 193-197 статья № 663), - по заявлению управляющего процессом несостоятельности/ликвидатора, комитета кредиторов или любого кредитора, имеющего законный интерес, судебная инстанция, рассматривающая дело о несостоятельности юридического лица, может принять решение о возложении части долгов должника - юридического лица, ставшего несостоятельным, на членов его руководящих и/или наблюдательных органов (это управляющий, его заместители, либо члены наблюдательного Совета юридического лица), а также на любое другое лицо, вызвавшее несостоятельность должника одним из следующих действий: а) использование имущества или кредитов должника в личных интересах; б) осуществление коммерческой деятельности в личных интересах под прикрытием должника; в) фиктивное увеличение пассивов должника и/или утечка (сокрытие) части активов должника; г) приобретение фондов для должника по завышенным ценам; д) ведение фиктивного бухгалтерского учета или учета, противоречащего положениям законодательства, а также способствование исчезновению бухгалтерских и учредительных документов; е) дача распоряжения о дальнейшем осуществлении деятельности должника, которая явно вела к его неплатежеспособности; г) дача распоряжения в месяце, предшествующем прекращению выплат, о преимущественном удовлетворении одного кредитора в ущерб интересам других кредиторов; h) неподача искового заявления о возбуждении процесса несостоятельности в случае неплатежеспособности должника (чрезмерная задолженность должника); и) умышленное совершение иных действий, повлекших несостоятельность должника. А в случае множественности виновных лиц ответственность лиц, предусмотренных выше, является солидарной при условии, что наступление положения несостоятельности соответствует

В-третьих, юридическое лицо может самостоятельно, от своего имени заключать договоры, совершать сделки, выступать в качестве истца и ответчика в судебной инстанции. Для этого юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету, то есть обладать обособленным имуществом (смотри изложенный признак выше).

Что следует понимать под синтагмой «за исключением случаев, установленных законом или учредительным документом» из нормы ч. (2) ст. 184 ГК РМ?

Это означает, что только в порядке исключения можно возложить бремя имущественной ответственности на собственность участников (например, в полных товариществах). Или, например, в случаях, установленных учредительными документами, учредители и участники юридического лица могут нести субсидиарную (дополнительную) имущественную ответственность по его обязательствам.

Таким образом, участник юридического лица (как-то учредитель, дольщик, акционер, пайщик) *не отвечает по обязательствам юридического лица*, то есть не отвечает по долгам личным имуществом, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам его участника (ов), за исключением случаев, установленных законом или учредительным документом. В отличие от учредителей Индивидуального предприятия (ИП) или Крестьянско-фермерского хозяйства, которые отвечают по долгам и своим личным имуществом.

Тем не менее, как указали выше, при этом важно отметить, что такой признак юридического лица, как ответственность всем принадлежащим ему имуществом, имеет *ряд исключений*. Так, в установленных законом или учредительным документом случаях, участник юридического лица может отвечать по обязательствам юридического лица. Например, это солидарная и неограниченная ответственность участников *полного товарищества* своим имуществом по обязательствам такого товарищества (ч. (1) ст. 256 ГК РМ). Или, члены-пайщики *производственного или предпринимательского кооперативов*, которые как при остальных хозяйственных товариществах берут на себя (несут) риск по обязательствам кооператива в пределах принадлежащих им паев (своей доли в имуществе кооператива), включая его невнесенную часть (это общее правило). Однако, в отступление от этого общего положения - «при недостаточности имущества кооператива каждый из членов-пайщиков солидарно *несут дополнительную (субсидиарную) ответственность* в пределах невнесенных частей простых паев соответствующих членов, если имущества кооператива недостаточно для удовлетворения требований кредиторов кооператива» (смотри: ст. 282 ГК РМ, дополненная ч. (4-5) ст. 21 Закона о предпринимательских кооперативах № 73-ХV от 12 апреля 2001 года). Кроме этого, учредитель публичного учреждения *отвечает солидарно и неограниченно по обязательствам публичного учреждения* в той мере, в какой имущества учреждения недостаточно для погашения обязательств (ч. (2) ст.307 ГК РМ). Также, учредитель частного учреждения *отвечает солидарно и неограниченно по обязательствам частного публичного учреждения*, если учредительным документом не предусмотрено иное (ст. 299 ГК РМ).

Следует отметить, что наравне с самостоятельной гражданско-правовой имущественной ответственностью по своим обязательствам юридические лица отвечают также в уголовном, административном и контравенционном порядке, то есть, как и физические лица являются субъектами уголовной ответственности, административной и ответственности по правонарушениям.

или предшествует сроку исполнения ими своих полномочий или занятия ими положения, которое могло привести к несостоятельности должника.

Вывод к параграфу.

Следует подчеркнуть, что даже наличие всех указанных признаков не приводит к автоматическому признанию организации юридическим лицом - субъектом гражданского права. Для этого необходима ее регистрация в публичном государственном реестре юридических лиц (ст.179 и ст. 180 ГК РМ), которая означает официальное признание ее юридической личности государством. Поэтому государственная регистрация в порядке, предусмотренном законом,⁶⁴ является необходимым и решающим условием возникновения и использования юридического лица.

В заключение отметим, что все вышеназванные признаки юридического лица, предусмотренные законодательством, проверяются органом государственной регистрации, которое называется Агентство государственных услуг РМ, в процессе регистрации нового юридического лица (хозяйствующего или некоммерческого субъекта). По итогам прохождения проверки инспектор Агентства государственных услуг РМ может отказать в регистрации. *Например*, по причине того, что название, которое дано новому юридическому лицу, присутствует в реестре зарегистрированных.

§ 3. Идентификация юридического лица

Под идентификацией юридического лица понимается его индивидуализация в юридических отношениях с другими субъектами права. Юридическое лицо легально обязано идентифицировать себя в достаточной, а иногда в полной мере в своих правоотношениях.

Атрибутами идентификации юридического лица являются следующими:

- 1) *наименование* (ст. 182 ГК РМ);
- 2) *место нахождения*, в том числе почтовый адрес (ст. 182 ГК РМ);
- 3) *национальность* (национальный или иностранный резидент);
- 4) *государственный регистрационный номер* - (IDNO). В РМ это является одновременно и *фискальным кодом*;
- 5) *размер уставного капитала*;
- 6) *текущий банковский счет (а)*;
- 7) *фирма* (это наименование коммерческих юридических лиц под названием которой они занимаются предпринимательской деятельностью, например, магазин "Linela", "Maximum", "Bomba"; винодельческая компания "Barza albă"). Фирма, это атрибут идентификации любого коммерсанта, в том числе и коммерсант как физическое лицо.
- 8) *эмблема* (знак или название которые различает одно юридическое лицо от другого, которая занимается теми же видами деятельности);
- 9) *марка* (отличительный графический знак, который различает продукцию или работы и услуги одного юридического лица от другого);
- 10) *телефон, факс, telex, e-mail*.

⁶⁴ Этим законом является Закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, № 220 от 19.10.2007. Опубликовано: 30.11.2007 в Monitorul Oficial № 184-187 статья № 711.

Глава 2. ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА, ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Для участия в гражданских правоотношениях юридические лица должны обладать определенными качественными характеристиками - гражданской правоспособностью и гражданской дееспособностью. В совокупности они составляют гражданскую правосубъектность юридического лица. Таким образом, право- и дееспособность юридического лица (как, впрочем, и у физического), объединенные понятием правосубъектность. Особенности правоспособности и дееспособности юридических лиц установлены в ст. 176-177 ГК РМ.

§ 1. Правоспособность юридического лица

1.1. Понятие правоспособности юридического лица.

Юридическое лицо обладает *правоспособностью*, т. е. может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Правоспособность юридического лица регламентируется ст.176 ГК РМ. В соответствии с данной статьей, юридическое лицо может иметь гражданские права. Однако данная статья не содержит развернутого, полного определения этого термина. И это вполне логично, ибо часть (1) ст. 24 ГК РМ дает понятие правоспособности физического лица, что для юридического (морального) лица является идентичным. Тем не менее, организации обладают рядом особенностей. Ведь правоспособность и дееспособность юридического лица существенно отличаются от аналогичных правовых институтов, определяющих статус гражданина. Кроме этого признаки и правоспособность юридического лица тесно взаимосвязаны.

Исходя из ст. 176 ГК можно сделать ряд выводов.

- Указанная статья признает возможность организаций быть субъектом гражданского права (иметь соответствующие права и выполнять обязательства).
- Содержание этих прав и обязанностей продиктовано целью создания, которая отражена в учредительном документе. Если речь идет о коммерческой организации, то есть о юридическом лице, преследующее цель извлечения прибыли, то она создается для систематического извлечения прибыли и закон предоставляет ей соответствующие возможности. Она вправе заниматься любой не запрещенной деятельностью (ч. (2) ст. 176). А если речь идет о некоммерческой организации, то есть о юридическом лице, не преследующее цель извлечения прибыли, то она может осуществлять только деятельность, предусмотренную законом и учредительным документом (ч. (3) ст. 176).
- Создание и прекращение деятельности юридического лица совпадают с моментами появления и окончания правоспособности. Она появляется при внесении сведений в публичный реестр, то есть оглашения (государственной регистрации) об организации в *Государственный реестр юридических лиц* при Государственном учреждении «Агентство государственных услуг». ⁶⁵ А ее окончание определяется моментом ликвидации юридического лица. Таким образом, правоспособность возникает в момент его государственной регистрации и прекращается при ликвидации организации.

⁶⁵ Смотри детально на: <http://asp.gov.md/ru/persoane-juridice>.

Анализ содержания ст. 176 ГК РМ позволяет нам предложить следующие два определения.

а) Под правоспособностью (правосубъектностью) юридического лица понимается установленная законом и определенная учредительными документами *совокупность юридических свойств организации, определяющая ее статус как участника гражданских правоотношений.*

б) Под правоспособностью юридического лица следует также понимать его *потенциальную возможность иметь права и нести обязанности* в сферах, соответствующих целям его образования.

1.2. Виды правоспособности юридического лица.

В науке гражданского права принято различать *общую (универсальную) и специальную (ограниченную)* правоспособность юридического лица. ГК РМ в ст. 176 также устанавливает виды правоспособности организаций, то есть юридических лиц. Она, как и в науке гражданского права зависит от цели деятельности юридических лиц. Их две – общая и специальная.

Общая правоспособность

Общая (универсальная) правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. Именно такой правоспособностью прежде всего обладают физические лица-граждане.

Универсальная (общая) правоспособность юридического лица означает, что это юридическое лицо может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Как указали выше, по общему правилу, в отношении коммерческих/предпринимательских организаций (компаний), то есть юридических лиц, преследующее цель извлечения прибыли, действует *общая* правоспособность. То есть, они могут заниматься любой деятельностью, не запрещенной законом вне зависимости от указания конкретного вида деятельности в их учредительных документах (коммерция, производство вещей, оказание услуг и выполнение работ) (ч. (2) ст. 176). Исключения могут составить муниципальные или государственные предприятия, а также коммерческие организации, занимающиеся коммерческой деятельностью в одной определенной сфере. В отношении них и остальных организаций (например, некоммерческих) пределы правоспособности ограничены теми целями, для достижения которых они созданы. Если их фонд создан для поддержки какой-либо из сфер общественной жизни, то его действия ограничены работой в данной области (например, банки и страховые организации). В указанных случаях у организаций имеется специальная правоспособность, пределы которой ограничены целями создания.

Специальная правоспособность

По общему правилу, данный вид правоспособности присущ некоммерческой организации, то есть юридическому лицу, не преследующее цель извлечения прибыли. И это, потому что она может осуществлять строго только ту деятельность, которая предусмотрена законом и учредительным документом (ч. (3) ст. 176). Иными словами, специальная (ограниченная) правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах.

Итак, по общему правилу, правоспособность коммерческих/предпринимательских организаций *общая*, т. е. они могут иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. А правоспособность некоммерческих организаций *специальная*, то есть строго целевая.

Правоспособность и дееспособность юридического лица существуют до момента его прекращения, которое осуществляется в двух формах: реорганизации и ликвидации.

При классификации этого института нередко ссылаются на *лицензирование* (смотри третий параграф этой главы), относя его к специальным видам. На самом деле, лицензирование относится к общей правоспособности и связано лишь с предварительной проверкой соответствия компании определенным требованиям.

§ 2. Дееспособность юридического лица

Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими собственными действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности. Иными словами, *гражданская дееспособность* юридического лица – это способность юридического лица своими действиями приобретать права и обязанности.

Дееспособность юридического лица регламентируется ст.177 ГК РФ. В соответствии с данной статьей, с момента своего учреждения юридическое лицо осуществляет права и исполняет обязанности *через управляющего*. Это означает, что юридическое лицо не только может иметь гражданские права (правоспособность), но и *осуществлять эти права и исполнять обязанности* (дееспособность).

Как указали выше, правоспособность и дееспособность юридического лица существенно отличаются от аналогичных правовых институтов, определяющих статус физического лица-гражданина. Так, во-первых, в отличие от дееспособности граждан, в отношении организаций *не действует фактор взросления личности* и они могут самостоятельно использовать права и нести обязанности в полном объеме, с момента создания. Во-вторых, *юридическое - моральное лицо осуществляет права и исполняет обязанности, то есть проявляет дееспособность через управляющего*. При этом оно может иметь одного или нескольких управляющих. Управляющим является, как правило, *физическое лицо* или, в прямо предусмотренных законом случаях, юридическое лицо, которое в силу закона или учредительного документа назначено действовать в отношениях с третьими лицами, единолично или коллегиально, от имени и за счет юридического лица.

Юридическое лицо, преследующее цель извлечения прибыли, может иметь в качестве управляющего *другое юридическое лицо*. При этом в случае своего назначения в качестве управляющего юридическое лицо должно назначить определенное физическое лицо, которое будет выполнять его функции на постоянной основе (смотри: часть (1) ст. 199 ГК).

Таким образом, в отношениях с третьими лицами юридическое лицо создает для себя обязанности сделками своих *компетентных органов* (единоличных или коллегиальных), а конкретно *управляющим*, за исключением случая, когда совершенные таким образом сделки превышают предусмотренные законом пределы их полномочий. При

этом положения учредительного документа или решения высшего или надзорного органов юридического лица, ограничивающие полномочия, предоставленные управляющему законом, *не могут быть противопоставлены третьим лицам*, даже если выполнены формальности по оглашению (ч. (3) ст. 177 ГК). Статус, полномочия-компетенции и ответственность управляющего как единоличного исполнительного органа (менеджер, директор, председатель, генеральный директор), а также коллегиального надзорного органа или коллегиального исполнительного органа (общее собрание, наблюдательный совет, иной совет) юридического лица регламентированы в ст. 185-202, 221 ГК РМ.

2.2. Возникновение правоспособности и дееспособности юридических лиц.

В отличие от граждан, у юридических лиц право– и дееспособность возникают и прекращаются одновременно, в момент его государственной регистрации в органе государственной регистрации⁶⁶ (т.е. с момента своего легального учреждения) и прекращается в момент его исключения из предусмотренного законом публичного реестра.

Так, согласно ст. 176 и, соответственно, ст. 177 ГК, гражданская правоспособности и дееспособность у юридического (морального) лица появляются одновременно в момент его создания-регистрации, момент который совпадает с днем внесения сведений в публичный реестр (то есть оглашения организации о государственной регистрации) в *Государственный регистр юридических лиц* при Государственном учреждении «Агентство государственных услуг».

Таким образом, в день своего создания юридическое лицо через своего управляющего уже может беспрепятственно заключать сделки и совершать иные действия законного характера.

Правоспособность и дееспособность юридического лица прекращается при ликвидации организации.

В этом контексте отметим, что сложившиеся правила делового оборота требуют проверки партнеров. Чтобы убедиться в наличии у контрагента гражданской правоспособности/дееспособности, принято требовать у него копии учредительных документов и свидетельства о государственной регистрации. Сложившийся порядок требует также предоставить актуальную выписку из Государственного регистра юридических лиц, в которой содержатся все необходимые сведения. Это касается всех видов компаний. Последствия несоблюдения таких правил могут быть самыми непредсказуемыми. В первую очередь, они связаны с возможными претензиями налоговых органов. Нередко в качестве основания возникновения гражданской правоспособности юридического лица указывается реорганизация путем, ведущим к появлению новых компаний. Все ее виды, кроме присоединения, требуют регистрации новых субъектов права. Многие допускают ошибку, полагая, что к новым компаниям переходит правоспособность предыдущих. Действующий порядок не предполагает ее передачу или переход. После регистрации, образовавшаяся компания становится лишь правопреемником во всех или в отдельных обязательствах ранее существовавших юридических лиц.

⁶⁶ В РМ это Департамент регистрации и лицензирования правовых единиц при Агентстве государственных услуг. Смотри на: <https://asp.gov.md/ru/persoane-juridice>

§ 3. Разрешение (лицензирование) деятельности юридического лица

По общему правилу коммерческие/предпринимательские организации вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законодательством (как-то: коммерция, производство вещей, оказание услуг и выполнение работ).

Однако определенные и отдельные виды деятельности, перечень которых устанавливается специальными законами о той или иной деятельности, юридическое лицо может осуществлять (вправе заниматься) только на основании *специального разрешения (лицензии)*⁶⁷.

Иными словами, *на некоторые отдельные виды деятельности*, перечень которых определяется законодательством, юридическое лицо может заниматься только на основании специального *разрешения (лицензии)*, то есть *требуется специальное разрешение (лицензия)*. Как указали выше в вопросе о правоспособности, на самом деле, лицензирование деятельности юридического лица относится к общей правоспособности и связано лишь с предварительной проверкой соответствия компании определенным требованиям.

Напомним, что лицензирование это не означает специальная правоспособность юридического лица, ибо на самом деле, лицензирование относится к общей правоспособности и связано лишь с предварительной проверкой соответствия компании определенным требованиям.

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение специального разрешения (лицензии), возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока действия, при приостановлении или отзыве лицензии, если законом не предусмотрено иное. В этом порядке часть (5) ст. 176 ГК РМ прямо предусматривает, что «*Определенные виды деятельности, перечень которых устанавливается законом, юридическое лицо может осуществлять лишь на основании специального разрешения (лицензии)*. Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока действия, при приостановлении или отзыве лицензии, если законом не предусмотрено иное».

Из этой правовой нормы прямо явствует, что определенное (не любое или всякое – прим. авт.) предпринимательское дело инициируется и/или ведется на основе разрешения, если это, конечно, предусмотрено законом. **Разрешение** представляет собой акт, которым орган публичного управления или орган, наделенный законом функциями регулирования и контроля, дает свое согласие на инициирование и/или ведение дела путем выдачи разрешительного документа в виде специального разрешения (лицензии) – для видов

⁶⁷ До сентября 2017 года в Республике Молдова действовали два параллельных Закона: 1) Закон о регулировании предпринимательской деятельности путем лицензирования № 451-XV от 30 июля 2001 года, который предусматривал перечень всех лицензионных видов деятельности в Молдове и 2) Закон о регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения № 160 от 22 июля 2011 года, который соответственно регламентирует деятельность, основанную на разрешении. Эти два закона, в принципе дополняли друг друга, но иногда и дублировались. Поэтому законом № 185 от 21 сентября 2017 г., о внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты (в силу с 27.10.2017), Парламент РМ признал утратившим силу Закон № 451-XV от 30 июля 2001 года («о лицензировании»), оставив в силу только Закон № 160 от 22 июля 2011 года. А весь перечень лицензионных видов деятельности, путем их замены на виды разрешений, разбросал по различным специальным законам о конкретных видах деятельности. Сам термин лицензия в этих законах применяется, в принципе, в тех видах деятельности, которые носят международный характер.

деятельности, предусмотренных соответствующими специальными и конкретными законами (смотри, пример в главе, где рассмотрено публичное учреждение) – для утверждения установленных законом технических требований, отдельных норм для определенного аспекта, на основе Закона о регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения № 160 от 22 июля 2011 года. Конкретно под понятием «разрешение» понимаются: собственно, *разрешения, лицензии, пропуска, сертификаты, заключения, утверждения, согласования, патенты, квалификационные аттестаты, протокол контроля, уведомления, свидетельство о компетентности* и т.д., выдаваемые органами публичного управления или органами, наделенными законом функциями регулирования и контроля. *Например*, разрешение на реализацию табачных изделий или алкогольной продукции; разрешение на строительство или капитальный ремонт дома этажностью более 5-ти этажей; сертификат качества продукции или товара; аттестат начальника строительного участка, для лиц, надзирающих за качеством строительных работ на строительных объектах и другие.

Таким образом, законодательство устанавливает государственные требования к организации и осуществлению той или иной деятельности юридических лиц (например, предпринимательской деятельности в области оказания медицинских услуг и др.). Иными словами, предусматривает ограничение на ведение отдельных видов деятельности, а не ограничение вообще. Необходимость предварительной проверки на соответствие набору определенных критериев связана со стремлением допускать на рынок определенных услуг только квалифицированных участников. Это касается тех сфер, которые связаны с безопасностью и риском, когда могут возникнуть серьезные последствия. А более конкретно, к разрешительным (лицензируемым) видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, здоровью граждан, обороне и безопасности государства, культурному наследию народа Республики Молдова (в том числе его этнических групп) и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как специальным разрешением (лицензированием).

Получение лицензии/разрешения предполагает выдачу уполномоченным государственным органом-эмитентом разрешения на осуществление отдельных видов деятельности⁶⁸. Их круг ограничен.

Необходимость получения такого документа установлена в Законе РМ «О регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения».⁶⁹ В последние годы государство отменило получение лицензий в определенных сферах. Однако в ряде из них осталась необходимость получать разрешения (*допуск*) к деятельности. Получение разрешения к деятельности регламентировано этим же законом. Содержание закона, а конкретно его приложения регулярно меняется, поэтому стоит убедиться в том, что изучается действующая редакция. В соответствии с данным законом (ст. 4¹) в зависимости от цели, формы и порядка регулирования разрешительные документы подразделяются в целом на три категории:

⁶⁸ *государственный орган – эмитент* – любые организационная структура или публичный орган, созданные на основании закона или другого нормативного акта, а также подведомственные им учреждения, наделенные функциями регулирования и/или контроля, действующие в режиме публичной власти в целях реализации определенного публичного интереса.

⁶⁹ Закон № 160 от 22 июля 2011 года. Официальный монитор Республики Молдова, 2011 г., № 170–175, ст. 494), с последующими изменениями.

а) лицензии – разрешительные документы, наделяющие обладателя правом осуществлять определенный вид деятельности, в полном объеме или частично, на который распространяются критерии лицензирования, установленные настоящим законом;

б) разрешения – разрешительные документы, относящиеся к предоставлению определенных прав на деятельность и к удостоверению выполнения хозяйствующим субъектом определенных условий;

с) сертификаты – разрешительные документы, которые относятся к соответствию определенных товаров или услуг либо к удостоверению знаний/способностей работников хозяйствующего субъекта в пределах критериев, и которыми не предоставляются основные права на деятельность, но которые установлены законом для подтверждения соблюдения требований технического характера и неполучение которых не ставит под угрозу всю деятельность хозяйствующего субъекта в определенной сфере.

Например, в соответствии с законом требования получения *лицензии* касаются - деятельности банков, - деятельность по наличному валютному обмену с физическими лицами (пунктов обмена валюты, отличных от банков), выданная Национальным банком Молдовы; - деятельность с драгоценными металлами и драгоценными камнями; - деятельность ломбардов; - лицензия на импорт, производство и хранение этилового спирта; импорт алкогольной продукции и/или пива, их хранение и оптовую реализацию; - на импорт табачных изделий; импорт и/или промышленную переработку табака; производство табачных изделий и/или оптовую реализацию табачных изделий и ферментированного табака; - Лицензия на сбор, хранение, переработку, реализацию, а также экспорт лома и отходов черных и цветных металлов, отработанных батарей и аккумуляторов, в том числе в переработанном виде; - Лицензия на производство, сборку, импорт и/или экспорт, реэкспорт, продажу оружия и боеприпасов гражданского назначения и ремонт оружия гражданского назначения, взрывчатых материалов; - Лицензия на деятельность по содержанию казино; Лицензия на деятельность по трудоустройству граждан внутри страны и/или за рубежом, деятельность по вовлечению/записи студентов в программы культурно-образовательного обмена, предусматривающие предоставление временной оплачиваемой работы в период летних каникул - выданные Агентством государственных услуг. А требования получения *разрешений* касаются - разрешение на функционирование стрелкового тира – выданное Министерством внутренних дел; - Разрешение на нелиберализованные нерегулярные автотранспортные перевозки пассажиров; - Разрешение на международные автотранспортные перевозки грузов – выданные Национальным агентством автомобильного транспорта (ANTA); - Разрешения на экспорт-импорт диких животных и/или растений – выданные Агентством окружающей среды и т.д. Кроме этих такие требования касаются проектировщиков зданий и сооружений, аудиторов и участников многих других видов деятельности. Без такого основания вести ее невозможно. Таким образом, отмечаем, что перечень специального разрешения (лицензии) – для отдельных видов деятельности юридических лиц и органы их выдающие указаны в конкретные специальные законы, регламентирующие тот или иной вид деятельности. А общий порядок запроса, предоставления, приостановления и отзыва разрешительных документов определяется Законом о регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения № 160/2011. *Например*, к вышеназванным примерам и те указанные в главе где рассматривается вопрос о публичных учреждениях дополнительно приводим и ч. (1¹) ст. 5 Закона о частной детективной и охранной деятельности №283/2003 (Официальный монитор Республики Молдова, 2003 г., № 200–203, ст. 769), согласно которой

«Частная охранная деятельность осуществляется *на основании разрешения*, выдаваемого специализированным подразделением Министерства внутренних дел». Юридическим лицам, не располагающим разрешением на охранную деятельность, предоставление таких услуг, запрещается.

В заключение отметим, что сами разрешения на осуществление того или иного вида деятельности выдаются компетентными контролирующими и надзорными органами за определенную плату или бесплатно, и даже посредством принципа молчаливого согласия.

§ 4. Ограничение прав юридического лица и его ответственность

Ограничение прав

Институт «ограничение прав юридического лица» не следует путать с вышерассмотренным институтом его «лицензирования, т.е. ограничение на ведение отдельных видов деятельности». Норма части (6) ст. 176 ГК РМ предусматривает возможности ограничения прав юридического лица. Однако сразу отметим, что ограничение прав юридического лица касается лишь в случаях и порядке, предусмотренных законом ибо, это положение конкретизируется в нормах других законодательных актов.

Например, к числу видов ограничения служит принудительное назначение внешней администрации юридического лица. Это происходит в ситуациях, связанных с несостоятельностью/банкротством, при которых определен порядок назначения судебными инстанциями управляющих процессом несостоятельности или ликвидаторов на основе Закона о несостоятельности.

К числу других видов ограничения предполагает, например, ограничение, заключающееся в получении согласия собственника муниципальных или государственных предприятий, или публичных юридических лиц, обладающих недвижимым имуществом на праве владения (хозяйственного ведения), при его реализации.

Законодательство в сфере банковской деятельности предполагает основания для принудительной замены управляющей структуры в случае нарушения финансовыми структурами ряда нормативов. В данных случаях происходит ограничение права организаций самостоятельно формировать управляющие органы.

Ответственность юридического лица

Вопрос об ответственности юридического лица регламентирован в ст. 184 ГК РМ, согласно которой «Юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (принадлежащим ему на праве собственности). Участник юридического лица (т.е. его учредитель или акционер, пайщик, дольщик) не отвечает по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам участника, за исключением случаев, установленных законом или учредительным документом». *Например*, пайщики полного товарищества несут солидарную субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам товарищества (ч. (1) ст.263 ГК), а учредители или дольщики общества с ограниченной ответственностью (ООО-SRL) несут ответственность по долгам их общества, а точнее несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах размера своих долей в уставном капитале (ст.9 Закона РМ об ООО).

Глава 3. КЛАССИФИКАЦИЯ И ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

§ 1. Классификация, правовой статус и виды юридических лиц: общая характеристика

Юридическое лицо – это коллективный субъект права, получивший свой правовой статус (правовой режим) с момента государственной регистрации в установленном законом порядке (лицо частного права), либо с момента его создания на основании акта органа публичной власти - органа государственной власти и управления – Парламентом, Правительством, министерствами, органа власти АТО Гагауз Ери или органа местной публичной власти – местными советами (лицо публичного права).

Правовой статус юридических лиц указан в нормах частей (3-4) ст. 171 ГК РМ. При этом уточняем, что иностранные юридические лица приравнены по своему статусу в соответствии с законом к юридическим лицам Республики Молдова. Правовой статус отдельных типов-видов юридических лиц (отдельных организационно-правовых форм) определяется специальными законами.

Таким образом, *в зависимости от тех или иных признаков (критериев), т.е. от конкретного правового статуса* юридические лица Молдовы классифицируются по классам, а классы, соответственно, делятся на конкретные виды-группы-типы и, далее на организационно-правовые формы.

По своему общему правовому статусу, согласно Гражданскому кодексу и других законодательных актов классификация юридических лиц Молдовы может быть проведена по различным основаниям-критериям:

- по форме права собственности;
- по их национальности;
- по цели (характеру) деятельности;
- по характеру прав участников юридических лиц (т.е. по соотношению прав на имущество, принадлежащих участникам (учредителям) и принадлежащих самой организации);
- по способу управления, т.е. в зависимости от основания своей организованности;
- по тому, каким образом определен их правовой статус
- по другим основаниям-критериям.

В свою очередь,

I. по форме права собственности или, по-другому, **в связи с участием в образовании имущества юридического лица** (т.е. каков источник формирования имущества) юридические лица Молдовы, подразделяются на два больших типа – категорий - вида (ст. 173 ГК РМ) следующим образом:

1) юридические лица публичного права (т.е. основанные на публичной форме собственности) - *государство, административно-территориальные единицы государства, публичные учреждения* (ст. 174, 304-307 ГК РМ). В образовании имущества этих юридических лиц участвуют исключительно государство либо ее административно-территориальные единицы (села, города, районы, уезды, АТО Гагаузия).

2) юридические лица частного права (т.е. основанные на частной форме собственности, в т.ч. коллективной – ст. 175 ГК РМ) - *все остальные (это хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, кооперативы и некоммерческие организации)*.

В образовании имущества этих юридических лиц, как правило, участвуют частные лица (как физические, так и другие юридические лица, в том числе и государство и ее административно-территориальные единицы).

Как юридические лица публичного права, так юридические лица частного права выступают в гражданских отношениях на равных началах (ст. 175 -303 ГК РМ).

II. по их национальности или в зависимости от происхождения капитала подразделяются на:

1) юридические лица Республики Молдова (молдавские резиденты) – это те, которые а) учреждены-созданы, б) впервые зарегистрированы и, с) имеют свое местонахождение в РМ;

2) иностранные юридические лица (нерезиденты) с 100 % иностранных инвестиций в уставном фонде - эти те, которые: а) учреждены-созданы за пределами РМ (т. е. в другом признаном государстве, не самопровозглашенном, типа ПМР (в РМ), ДНР, ЛНР (в Украине), Южная Осетия (в Грузии)); б) впервые зарегистрированы и, с) имеют свое местонахождение за пределами РМ;

3) совместные юридические лица с участием иностранного инвестора (с иностранными инвестициями – 10 % иностранных инвестиций в уставном фонде).

При этом иностранные юридические лица приравнены в соответствии с законом к юридическим лицам Республики Молдова (ст. 172 ГК РМ, в дополнение с ст.ст. 2594-2596 ГК РМ).

III. в зависимости от цели (характера) их деятельности.

Здесь традиционно (см.: ч (2) ст. 175 ГК РМ) выделяют юридические лица:

1) преследующие цель извлечения прибыли (т.е. предпринимательские-коммерческие организации);

2) не преследующие цель извлечения прибыли (т.е. некоммерческие организации и потребительские кооперативы).

Проще говоря, это разделение указывает на цель (характер), с которой организацию создали. Если юридическое лицо (компанию) открыли для получения прибыли, она относится к коммерческим. Если с другими целями – к некоммерческим.

Так, в соответствии с ч. (2) ст. 176 ГК РМ - юридическое лицо, *преследующее цель извлечения прибыли (коммерческое* – наше прим.), может осуществлять любую не запрещенную законом деятельность, в том числе не предусмотренную учредительным документом.

Иными словами, *коммерческие-предпринимательские* юридические лица – это организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, а также распределяющие прибыль между участниками.

Правоспособность коммерческих и предпринимательских организаций *общая*, т. е. они могут иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности (коммерция, производство вещей, оказание услуг и выполнение работ). К коммерческим юридическим лицам относятся:

а) хозяйственные товарищества (конкретно в форме: а: полные товарищества и б: коммандитные товарищества);

б) хозяйственные общества (конкретно в форме: а: общества с ограниченной ответственностью - ООО- SRL и б: акционерные общества - АО- SA);

с) производственные и предпринимательские кооперативы (СООП);

д) государственные и муниципальные предприятия (ГП и МП), которые, в принципе, являются теми же хозяйственными обществами.

А в соответствии с нормой ч. (3) ст. 176 ГК РМ - юридическое лицо, *не преследующее цель извлечения прибыли (некоммерческое* – наше прим.), может осуществлять только

деятельность, предусмотренную законом и учредительным документом. Далее в ст. 296 ГК РМ прямо указывается, что *некоммерческие* (непредпринимательские) юридические лица – признаются организации, преследующее иную основную цель, нежели извлечение прибыли, то есть это юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между ее участниками. Их деятельность направлена на удовлетворение социально-культурных, образовательных, научных потребностей.

Некоммерческими организациями (преследующее иную основную цель, нежели извлечение прибыли) являются:

а) *ассоциация* (в форме: общественные объединения, религиозные культы или его составные части, партии или иные общественно-политические организации, профессиональные союзы, - как-то союз юристов Молдовы, ассоциация деловых людей Молдовы, союз студентов Гагаузии и.т.д);

б) *фонд* (например, фонд Сороса, фонд Первой леди Молдовы, то есть благотворительные и иные фонды);

с) *публичное учреждение* (государственные и/или муниципальные театр, музей, детский сад, школа, лицей, вуз, научно-исследовательский институт);

д) *частное учреждение* (частный театр, музей, детский сад, частная школа, лицей, вуз);

е) *потребительский кооператив*.

Правоспособность некоммерческих организаций *специальная*, то есть строго целевая. При этом некоммерческим организациям разрешено осуществлять предпринимательскую деятельность, но только в определенных пределах - для достижения целей, ради которых они созданы, то есть лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы. Например, ВУЗы, НИИ могут на коммерческих началах осуществлять обучение студентов, проводить по заказу научные исследования), если эта деятельность соответствует цели, для которой они были созданы, и способствует ее достижению. Или, общественные объединения и религиозные культы могут осуществлять предпринимательскую деятельность, например, религиозные культы могут открыть цеха и заниматься производством свечей, икон и др.

Особый статус в этом перечне имеет потребительский кооператив, которого следует разьянить. *Потребительскими кооперативами*, признаются добровольное объединение физических и юридических лиц, или только физических, организованное на корпоративных принципах в целях защиты и обеспечения совместными действиями своих членов экономических и иных законных интересов или же, для удовлетворения их интересов и потребительских нужд. По нашему мнению, исходя из специфической природы своих целей (а именно обеспечения экономических и иных законных интересов или удовлетворения интересов и потребительских нужд своих членов), потребительские кооперативы, это особая форма и вид юридического лица, которую можно отнести как коммерческому, так к некоммерческому статусу. Ибо, как кроме коммерческого следует квалифицировать статус потребительского кооператива, который, хоть и декларировал основную свою цель деятельности - обеспечения экономических и иных законных интересов или удовлетворения интересов и потребительских нужд своих членов, на самом деле занимается исключительно коммерческой деятельностью преследующая цель извлечения прибыли. Как-то: открытие магазинов и многочисленных торговых точек, заготовка продукции (соления, консервации, выпечка хлебобулочных изделий и др.) не только для своих членов-

пайщиков, а именно для реализации по более высокой цене, чем их себестоимость и т.д. Тем не менее, исходя из того факта, что потребительские кооперативы как предприятия созданы на основе специального Закона №. 1252 от 28.09.2000 года и то, что они осуществляют предпринимательскую (экономическую) деятельность для реализации своих целей и задач, в основном для *удовлетворения потребностей и интересов своих членов (пайщиков)*, а также остальных категорий потребителей они приравнены к некоммерческой организации (ст. 4, 17 Закона № 1252).

IV. - по характеру-видам прав учредителей (участников) юридических лиц (т.е. *по соотношению прав на имущество, принадлежащих участникам (учредителям) и принадлежащих самой организации*).

По этому основанию-критерию (т.е. по видам прав учредителей (участников) в отношении юридических лиц или их имущества) юридических лиц различают три вида-типа:

1) юридические лица (организации), на имущество которых учредители (участники) *имеют право собственности или иное ограниченное вещное право.*

К ним относятся: - *государственные и муниципальные предприятия*, а также *публичные учреждения*. Учитывая, что учредителями этих юридических лиц являются исключительно государство и/или административно-территориальные единицы государства и, соответственно, источником формирования имущества являются исключительно государственный бюджет или бюджеты административно-территориальных единиц государства, то, по логике, последние имеют право собственности или иное ограниченное вещное право (узуфрукт, суперфиций, право пользования и др.), а вместе вещное право, на имущество этих организаций. То есть в случае их ликвидации все их наличное имущество переходит к учредителю, коим являются либо государство, либо административно-территориальные единицы. Иными словами, всё принадлежит одному собственнику и разделу не подлежит.

2) юридические лица, в отношении которых их участники *имеют обязательственные права.*

К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) имеют обязательственные права, т.е. право требования, относятся юридические лица частного права, а конкретно, - это *хозяйственные товарищества и общества, и все три вида кооперативов*. Вместе они носят обобщенное название *хозяйствующие субъекты (agent economic)*. В них собственником передаваемого имущества становится сама организация. И поскольку в состав имущества входят не только *вещные права* (право собственности и ограниченные вещные права), но и *обязательственные права* (например, средства на банковских счетах юридических лиц) – именно этим имуществом юридическое лицо отвечает по своим обязательствам. Каждое юридическое лицо (фирма, учреждение) открывает текущий банковский счет в одном из коммерческих банков согласно выбранным тарифам. Соответственно, их учредители (участники) имеют обязательственные права, т.е. право требования выдать им определенную сумму с этих банковских счетов в качестве дивидендов. Так, конкретно, например, в соответствии с ст. 254 ГК РФ, «пайщики хозяйственного товарищества или общества вправе - получать паевую долю в прибыли товарищества или общества (дивиденд) пропорционально своей доле в уставном капитале в соответствии с условиями, установленными законом и учредительным документом; - а также получать в случае ликвидации товарищества или общества часть активов, оставшихся после удовлетворения требований кредиторов, пропорционально своей доле в уставном капитале».

Таким образом, по этой логике, несмотря на то, что в них собственником передаваемого имущества становится сама организация, то всё имущество этих юридических лиц изначально при создании должно быть распределено по вкладам-паям и, соответственно, является делимым между их учредителями (либо, в последствии, участниками).

3) юридические лица (организации), в отношении которых их учредители (участники) *не имеют никаких имущественных прав (а именно права требования)* - относятся *некоммерческие организации*.

Таким образом, к юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют обязательственные права, т.е. права требования, а также не имеют вещные права (т.е. право собственности или иное вещное право) по отношению к имуществу этих лиц относятся *некоммерческие организации* (общественные объединения и религиозные организации, благотворительные и иные фонды) и объединения предприятий (типа ассоциаций, союзов, концернов), которые по сути также являются некоммерческими организациями. То есть на имущество некоммерческих организаций их учредители не имеют как обязательственные (права требования), так и вещные права (это право собственности или другие ограниченные вещные права). И это потому что всё имущество этих юридических лиц – организаций является неделимым между их учредителями (либо, после регистрации - участниками).

Напомним, что вещные права вместе с обязательственными правами носят обобщенное название имущественные права (от слова имущество). Отметим, что вещные права не являются исключительной юридической формой имущественного обособления юридического лица.

В этом контексте также отметим, что кроме вещных и обязательственных прав (т.е. вместе – имущественных – ст. 254 ГК РМ) их участники имеют и *корпоративные права* (как-то право: участие в управлении делами юридического лица, т.е. избирать и быть избранным в органы руководства; голосовать на общих собраниях участников по остальным вопросам; получать информацию о деятельности юридического лица; осуществлять контроль за порядком управления юридического лица; требовать реорганизоваться или роспуска юридического лица; удостоверение имущественных интересов субъектов этих прав).⁷⁰

V. по способу управления, т.е. в зависимости от основания своей организованности.

По этому основанию-критерию юридических лиц в соответствии с нормой ч. (3) ст. 171 ГК РМ различают два вида юридических лиц:

- 1) *корпоративные организации* или организации, основанные на членстве и,
- 2) *унитарные юридические лица* (т.е. организации, которые не имеют членства или, по-иному, является независимым от определенного числа членов).

Отличие корпоративных юридических лиц от унитарных – в объеме полномочий по управлению, которые получают учредители. Юридическое лицо относится к: - корпоративным, если учредители и участники компании обладают правом членства в нем и входят в высший орган; - унитарным, если у учредителей права участия нет. Виды юридических лиц (корпоративные и унитарные) не влияет на цели таких организаций. Так, многие корпорации существуют не для получения дохода. Например, это ассоциации,

⁷⁰ Более подробно о вещных, обязательственных и корпоративных правах смотри § 3.3. Классификация и виды гражданских правоотношений, Главы 3, Раздела II - Гражданские правоотношения, в изданной ранее книге Фрунзэ, Ю; Сосна, Б.Б.; Захария, С. «Гражданское право Республики Молдова: общая часть. Общая теория гражданского права», Комрат, 2023.

общественные движения и т. д. Тем не менее, компании, которые открывают для ведения бизнеса, являются коммерческими корпоративными юридическими лицами.

- корпоративные юридические лица

Корпоративные юридические лица (корпорации) – это организации, учредители (и участники) которых:

- обладают правом участия (членства) в них, и
- формируют их высший орган управления.

Таким образом, юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства - *основанные на членстве*) в них и формируют их высший орган являются корпоративными юридическими лицами (корпорациями)⁷¹.

К ним относятся такие виды как:

- a) *хозяйственные товарищества* (это полные или командитные);
- b) *хозяйственные общества* (это ООО и АО);
- c) *кооперативы* (это производственные, промышленные и потребительские);

d) *некоммерческие организации в форме ассоциации (союзы)*, кроме фонда и религиозного культа или его составной части (ст. 297 ГК РМ). В частности, к некоммерческим организациям, являющимся корпорациями, т.е. имеющие статус корпораций относятся: *ассоциации (союзы)* в форме – общественных объединений (организаций частной и публичной сферы); партии; иных общественно-политических организаций, как-то - общественно-политическое движение; профессиональных союзов; патронаты; других формах в соответствии с законом, как-то - ассоциации собственников в кондоминиуме. Например, Союз адвокатов РМ это организация, основанная на членство в ней всех адвокатов и адвокатов-стажеров.

В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных законом. Возможности участников корпоративного юридического лица зависят от его особенностей. Но в законе прописали общие для всех права и обязанности. Участники могут: управлять организацией; получать сведения о состоянии дел, в том числе информацию о финансах; возражать против решений органов управления и обжаловать их; оспаривать сделки, которые причинили ущерб компании, и требовать возместить убытки и т. д.. При этом участники обязаны формировать имущество организации, действовать в ее интересах и т. д.

Более аргументированно, мы утверждаем, что корпоративно (т.е. основанная на членстве, на корпоративных принципах) это значит, что есть члены в этой организации. Например, член Союза адвокатов Республики Молдова, Нотариальной палаты Республики Молдова, Национального союза судебных исполнителей, член Союза художников, член Союза юристов Молдовы, Ассоциации собственников в кондоминиуме, где членами ассоциации совладельцев являются все собственники единиц в кондоминиуме – квартир и нежилых помещений. Кооперативы (производственный, предпринимательский и потребительский) также организованы на основе членства физических и юридических лиц, и на корпоративных принципах. В очередной раз уточняем, чтобы принимать участие в деятельности организации основанной на членстве обязательно нужно вступить в порядке, предусмотренном Уставом в члены этой организации.

⁷¹ В соответствии с ГК РФ (п. 3 ст. 48 ГК РФ, ст. 65.1 ГК РФ), например, – все эти юридические лица носят название - корпоративные организации.

- унитарные юридические лица

Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются унитарными юридическими лицами (т.е. организации, которые не имеют членства). Или, по-иному, это юридические лица организованы таким образом, что их дальнейшая организация (деятельность) является независимым от определенного числа членов (имеющие какие-либо имущественные права к этому юридическому лицу), ибо их (членов) просто там нет.

Иными словами, если учредители организации не получают после ее создания права членства и не могут управлять ее работой, такая организация – это унитарное юридическое лицо.

К ним относятся следующие *виды*:

государственные и муниципальные предприятия,

фонды (ст. 298 ГК РМ),

публичные и частные учреждения (ст. 299 и 307 ГК РМ),

религиозные организации – т.е. ассоциации в форме религиозного культа.

Вообще статус организации, основанная на членстве (корпоративное) и организации которая не имеет членства (унитарное) определяет закон.

В корпоративных-коммерческих юридических лицах на имущество юридического лица имеют право при ликвидации его члены. Исключение составляют некоммерческие корпоративные организации, где, как правило, при их ликвидации его члены ничего не получают, а все оставшееся имущество после расчета с кредиторами передается действующей аналогичной организации. А в унитарных юридических лицах всё принадлежит одному собственнику (например, государству или административно-территориальной единице – селу, городу, району, муниципию, АТО Гагаузии) и разделу не подлежит.

VI. по тому, каким образом определен их правовой статус: на базе только Гражданского кодекса РМ (это хозяйственные товарищества - полные и коммитные) или, одновременно, и/или на базе других законодательных актов («Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О производственных кооперативах», «О государственном и муниципальном предприятиях», «О некоммерческих организациях», «О кондоминиуме» и др.).

§ 2. Юридическое лицо публичного права

2.1. Общие положения.

Гражданский кодекс РМ посвящает юридическим лицам публичного права ст. 174 (как норма общего характера) и, соответственно, главу третью, раздела II-ЛИЦА, книги первой, которая состоит из четырех статей, а именно ст. 304-307 ГК РМ (как нормы специального характера).

Так, в соответствии с ст. 174 ГК РМ в качестве субъектов гражданского права выделяются два юридических лица публичного права – 1) **государство** и 2) **административно-территориальные единицы** (это села, города, муниципии, районы и АТО Гагаузия). А ст. 307 ГК РМ специально выделяет еще третье юридическое лицо публичного права – 3) **публичное учреждение**.

При этом, норма части (1) ст. 174 ГК РМ определяет, что «Государство и административно-территориальные единицы участвуют в гражданских правоотноше-

ниях на равных началах с остальными субъектами права». Здесь также уточняется, что «Полномочия государства и административно-территориальных единиц в подобных отношениях осуществляют *их органы* в соответствии со своей компетенцией». Этими органами являются: 1) на центральном - государственном уровне – Правительство РМ (со всеми министерствами и другими центральными административными органам – «квази-министерствами») как орган центрального публичного управления; 2) на уровне административно-территориальных единиц - органы местного публичного управления (это местные (городские и муниципальные), районные советы как правомочные органы власти и, соответственно, Примэрии (в лице примаров сел городов, муниципиев) и Районных исполнительных комитетов (в лице Председателей районов), как исполнительная власть. А в автономном территориальном образовании РМ с особым правовым статусом Гагаузия (Гагауз Ери) - *Народное Собрание Гагаузии* как представительный орган Гагаузии; - *Глава (Башкан) Гагаузии* как высшее должностное лицо Гагаузии, которому подчиняются все органы публичного управления Гагаузии; - *Исполнительный комитет Гагаузии* как орган публичного управления руководимым Главой (Башканом) Гагаузии.

Основания создания-учреждения юридических лиц публичного права.

Из положений части (2) и (3) ст. 174 ГК РМ явствует, что юридические лица публичного права, как правило создаются-учреждаются на основе:

а) - *закона*. Например, на основе Закона № 152- XVI от 08.06.2006 был создан Национальный институт юстиции РМ, а на основе Закона № 1104/2002 был создан Национальный центр по борьбе с коррупцией, оба полностью финансируемые из государственного бюджета. Или, административно-территориальными единицами государства Республика Молдова являющимся села, города, муниципии, районы и АТО Гагаузия, и все они образованы и действуют на основе принятых Парламентом законов.

б) – *актов органов центрального или местного публичного управления* (но это только в случаях, прямо предусмотренных законом). Этими актами могут быть постановления Правительства или решения местных Советов. *Например*, на основании постановления Правительства, по предложению того или иного министерства или решения местного Совета (консилиума) о создании того или иного юридического лица публичного права.

с) - *иного образа* (но это опять только в случаях, прямо предусмотренных законом). Как-то, на основании *положений об организации и функционировании министерств или других центральных административных органов* (агентств, государственных служб и государственных инспекций), утверждённых Постановлением Правительства. *Например*, на основании статьи 7 Закона № 136 от 7 июля 2017 года о Правительстве (Официальный монитор Республики Молдова, 2017 г., № 252, ст. 412) и ст. 14 и 23 Закона о центральном отраслевом публичном управлении №98/2012 (Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., №160–164, ст.537), *министерство и другой центральный административный орган* (агентства, государственные службы и государственные инспекции) являются юридическими лицами публичного права и приобретают правоспособность со дня вступления в силу постановлений Правительства, которыми утверждаются *положения о их организации и функционировании, или со дня, указанного в этих нормативных актах*. Они же теряют правоспособность со дня вступления в силу постановлений Правительства о признании утратившими силу постановлений Правительства, которыми были утверждены положения о их организации и функционировании, *или со дня, указанного в этих нормативных актах*.

Конкретные примеры:

I. на основании подпункта в) статьи 7 Закона № 136 от 7 июля 2017 года о Правительстве и статьи 14 Закона № 98/2012 о центральном отраслевом публичном управлении постановлением Правительства РМ № 698/2017 об организации и функционировании Министерства юстиции было утверждено Положение об организации и функционировании Министерства юстиции⁷².

II. на основании части (2) статьи 65 Закона о судебной экспертизе и статусе судебного эксперта № 68 от 14 апреля 2016 года (Официальный монитор Республики Молдова, 2016 г., № 157-162, ст. 316), статьи 14 Закона о центральном отраслевом публичном управлении № 98 от 4 мая 2012 года, постановлением Правительства РМ № 1412 от 27.12.2016 о Национальном центре судебных экспертиз⁷³ было утверждено Положение об организации и функционировании Национального центра судебных экспертиз, то есть был организован «Национальный центр судебных экспертиз» со статусом юридического лица, административным органом, подведомственным Министерству юстиции под организационно-правовой формы Агентства.

2.2. Особенности правового положения и сущность юридических лиц публичного права

Как указали выше, в соответствии с ст. 304 ГК РМ юридическое лицо публичного права признается:

I. **Государство Республика Молдова** в лице её центральных органов публичного управления (центральных административных и отраслевых органах), прокуратуры и всех судебных инстанций государства Республика Молдова;

II. **административно-территориальные единицы государства Республика Молдова** (села, города, районы, АТО Гагаузия) и,

III. **публичные учреждения.**

Общие особенности юридических лиц публичного права.

1) Юридические лица публичного права, в сравнение с юридическими лицами частного права, *не имеют строго определенных организационные формы.*

Они могут быть созданы и, соответственно, действовать на правах юридического лица, только если это вытекает из положений закона либо, в случаях, прямо предусмотренных законом, – из *актов органов центрального или местного публичного управления.* Это касается тех органов, уполномоченных осуществлять часть функций (полномочий) Правительства. И это правило прямо вытекает из положения части (2) ст. 174 ГК РМ. Исключение составляет публичное учреждение, которое должно создаваться и действовать строго в этой организационно-правовой форме.

2) На основе части (2) ст. 179 ГК РМ, «Юридическое лицо публичного права *считается учрежденным с момента вступления в силу акта, которым принято решение о его учреждении,* если только актом не предусмотрено иное время».

Как указали выше, этими актами являются закон Парламента, постановления Правительства или решения органов центрального или местного публичного управления.

Для сравнения, юридическое лицо *частного права* считается созданным (учрежденным) *с момента его государственной регистрации* (в регистре юридических лиц при

⁷² Опубликовано: 15.09.2017 в Monitorul Oficial № 335-339 статья № 824.

⁷³ Опубликовано: 30.12.2016 в Monitorul Oficial № 478-490 статья № 150. При этом, следует отметить, что этим постановлением Правительства данный Центр был переутверждён, ибо он фактически действует как юридическое лицо с 1972 года.

Агентстве публичных-государственных услуг - прим. авт.), если законом не предусмотрено иное (ч. (1) ст. 179 ГК РМ).

В принципе, юридическим лицом публичного права может быть любая организация, которая удовлетворяет в совокупности следующим требованиям:

- a. учреждена для цели удовлетворения потребностей общего значения, не имеющих промышленного или коммерческого характера;
- b. имеет статус юридического лица;
- c. ее деятельность обеспечивается за счет государственных средств (из госбюджета), либо средств административно-территориальных единиц (из местного бюджета);
- d. ее управление подконтрольно органам центральной или местной публичной власти или иным юридическим лицам публичного права.

Далее, по отдельности рассмотрим конкретные и специфические особенности правового положения-режима-статуса и их сущность в отношениях, регулируемых гражданским законодательством.

2.3. Государство Республика Молдова как субъект гражданского права.

Изначально отметим, что само государство Республика Молдова не является классическим юридическим лицом частного права, так как оно в своих законах само определяет статус юридического лица. Государство Республика Молдова – это *субъект права вообще*, и, соответственно, международного права, в том числе международного частного права, в частности. И это потому что у него нет членов (участников) как у обычного юридического лица, а народ (население). Во внутренних-же делах, это - *особый субъект гражданского права*, т.е. участник гражданско-правовых отношений⁷⁴.

Для осуществления своих прерогатив государство Республика Молдова, в соответствии с ее высшим законом – Конституции РМ, ст. 6, разделена на три ветви власти: *законодательная (в лице Парламента), исполнительная (в лице Правительства) и судебная (во главе с Высшим советом магистратуры)*, которые взаимодействуют между собой. Все эти три ветви власти и образуют собственно государство. И каждая из этих трех ветвей власти имеет право учреждать-создавать юридические лица необходимые для реализации своих конституционных прерогатив. Все эти три ветви власти, а также юридические лица, созданные ими (за несколькими исключениями – смотри ниже) не имеют своего обособленного имущества, ибо все они содержатся за счет государственного - публичного бюджета, т.е. за счет государства. *Например*, все вещи из кабинета депутата парламента (кроме его личных, конечно) как-то стол, стулья, компьютер, телефон и т.д., принадлежат государству в лице парламента. Также можно сказать и о вещах министров, судей, прокуроров, полицейских и других государственных чиновников.

Однако согласно Конституции, у исполнительной власти во главе с правительством больше полномочий в торгово-экономических, т.е. имущественных отношениях, чем у законодательной или судебной власти. Именно поэтому в ч. (1) ст. 305 ГК РМ прямо указан *порядок участия Республики Молдова в отношениях, регулируемых граждан-*

⁷⁴ Для сравнения отметим, что, например, российский законодатель в ст. 124 Гражданского кодекса РФ впервые в истории российской цивилистики вывел государство из состава юридических лиц, он Российскую Федерацию и ее субъектов именуется «иными участниками» гражданско-правовых отношений, если следовать его логике, эти субъекты чем-то похожи на юридические лица, но не являются таковыми. Таким образом, не определив особенности государства как субъекта права, он создал «черную дыру» в праве. Напомним, что форма юридического лица создавалась прежде всего под государство и муниципии, потребовалось сотни лет, чтобы ее окончательно установить. Российский же законодатель с легкостью отверг ее, не предложив при этом ничего взамен.

ским законодательством. А именно, что «*центральные органы публичного управления* могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности *от имени Республики Молдова*, а также *представлять* ее в судебной инстанции в пределах своей компетенции». При этом в соответствии с ст. 304 ГК РМ, Республика Молдова выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на принципах равенства с другими участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами. Но, к государству Республика Молдова, применяются нормы, регулирующие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если из закона или особенностей данного особого субъекта не вытекает иное.

Итак, государство Республика Молдова выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством (в имущественных и связанных с ними неимущественных правоотношениях) *не напрямую, а именно через свои центральные органы публичного управления* (во главе с правительством – прим. авт.) или, по-иному, *органы публичной власти - autoritățile publice*,⁷⁵ вообще. В соответствии с Конституцией РМ и Законом № 98/2012 о центральном отраслевом публичном управлении⁷⁶ этими центральными органами публичного управления, являются:

- 1) *Правительство, в лице Государственной канцелярии,*
- 2) *Министерства,*
- 3) *Административные органы, подведомственные министерствам,*
- 4) *Другие центральные административные органы, находящиеся в непосредственном ведении Правительства.*

Рассмотрим их в отдельности.

1) *Правительство* осуществляет общее руководство публичным управлением и обеспечивает проведение внутренней и внешней политики государства (ст.96 Конституции).

Правительство является органом публичной власти, представляющим и осуществляющим исполнительную власть в Республике Молдова. Оно обеспечивает реализацию внутренней и внешней политики государства и осуществляет общее руководство публичным управлением (ст. 2 Закона № 136 от 07.07.2017 о Правительстве). Оно не имеет статус юридического лица, ибо является политическим органом публичной власти. Однако ее орган публичного управления, как *Государственная канцелярия*, которая обеспечивает организацию деятельности Правительства, по претворению им в жизнь внутренней и внешней политики государства и по осуществлению общего руководства публичным управлением, является юридическим лицом публичного права. Государственная канцелярия, во главе с Генеральным секретарем Правительства, располагает печатью с изображением Государ-

⁷⁵ В соответствии с ст. 7 Административного кодекса РМ, понятие органа публичной власти следующее: - «Органом публичной власти признаются любые учрежденные законом или иным нормативным актом организационная структура или орган, действующие *в режиме публичной власти* в целях реализации общественного интереса». А ст. 8 конкретизирует, что: «Режим публичной власти представляет собой совокупность предусмотренных законом полномочий по реализации задач органов публичной власти, придающих их действиям в отношениях с физическим или юридическими лицами обязательную юридическую силу».

⁷⁶ На основе Закона РМ № 98/2012 о центральном отраслевом публичном управлении (Официальный монитор Республики Молдова, 2012 г., № 160–164, ст. 537), центральное публичное отраслевое управление организовано в единую систему - *Государственная канцелярия; министерства; административные органы, подведомственные министерствам; и другие центральные административные органы, находящиеся в непосредственном ведении Правительства.*

ственного герба Республики Молдова и своим наименованием, а также казначейскими сче- тами⁷⁷. Она является учредителем следующих организационных структур – юридических лиц публичного права: 1. Государственное учреждение «Главное управление по обслужи- ванию зданий Правительства Республики Молдова»; 2. Публичное учреждение «Агент- ство электронного управления»; 3. Государственное учреждение «Агентство государствен- ных услуг»; 4. Публичное учреждение «Служба информационных технологий и киберне- тической безопасности»; 5. Публичное учреждение «Дворец Республики»; 6. Публичное учреждение «Пансионат Холеркань»; 7. Публичное учреждение «Автобаза Государствен- ной канцелярии»; 8. Публичное учреждение «Государственное информационное агентство „Moldpres“»; 9. Публичное учреждение «Агентство по инвестициям.

2) *Министерства*, во главе с министрами, являющимися центральными отраслевыми органами государства, осуществляющие руководство, координацию и контроль в различ- ных областях (ч. (1) ст.107 Конституции) или, по-иному, - обеспечивающими реализацию правительственной политики во вверенных им областях деятельности.

3) *Административные органы, подведомственные министерствам* (в организационно-правовых формах *агентств, государственных служб и государствен- ных инспекций*)⁷⁸, во главе с директорами (или начальником в государственной инспек- ции). Эти административные органы созданы для обеспечения реализации политики го- сударства в определенных подобластях или сферах вверенных министерству областей де- ятельности. *Например*, Агентство государственных закупок создано и находится в непо- средственном подчинении Министерству финансов. Государственная налоговая служба и Таможенная служба РМ также находятся в непосредственном подчинении Министерству финансов. Генеральный инспекторат по миграции (это административный орган, под- ведомственным Министерству внутренних дел). Или, *например*, Национальная пенитен- циарная администрация (АНП), Национальная инспекция по пробации, Национальный центр судебных экспертиз, Агентство по управлению судебными инстанциями, Агент- ство правовых информационных ресурсов, Национальное архивное агентство, Управ- ление юстиции автономно-территориального образования с особым статусом Гагаузия (Гагауз-Ери), все юридические лица публичного права, созданы и, на правах административных органов находятся в непосредственном подчинении Министерства юстиции.

4) *Другие центральные административные органы, находящиеся в непосредствен- ном ведении Правительства*, именуемые еще *другие управляющие власти* (во главе с генеральными директорами).⁷⁹ Эти центральные административные органы (*autorități*

⁷⁷ Смотри: пкт. 5 Положения об организации и функционировании Государственной канцелярии. Утверждено Постановлением Правительства РМ № 657 от 6 ноября 2009 г. Опубликовано: 10.11.2009 в Monitorul Oficial № 162 статья № 724.

⁷⁸ *Агентство* представляет собой отдельную организационную структуру в административной систе- ме министерства, создаваемую для осуществления функций управления определенными подобластями или сферами, относящимися к областям деятельности министерства. *Государственная служба* представляет собой отдельную организационную структуру в административной системе министерства, создаваемую для оказания административных публичных услуг (по государственной регистрации, выдаче необходимых документов для открытия и/или ведения дела и др.). *Государственная инспекция* представляет собой отдельную организационную структуру в административной системе министерства, создаваемую для осуществления функций государственного надзора и контроля в определенных подобластях или сферах, относящихся к области деятельности министерства.

⁷⁹ На местах, могут также существовать децентрализованные общественные службы. *Децентрализованные общественные службы* министерства и другого центрального административного органа или подведомственные министерству и другому центральному административному также входят в си- стему центральных органов публичного управления. Они размещаются на территории административно- территориальных единиц и могут группироваться по зонам, обладают правосубъектностью, однако они не

administrative centrale) созданы в целях реализации политики государства в определенной области или сфере деятельности, не относящейся к непосредственной компетенции министерства, а также для решения проблем, по которым пересекаются или взаимно дополняются компетенции ряда министерств (ч. (2) ст.107 Конституции). Это квази-министерства. *Например:* 1) *Агентство публичной собственности*⁸⁰, которое является юридическим лицом публичного права, подведомственным Правительству через Государственную канцелярию, и обеспечивает реализацию политики государства в области управления и разгосударствления публичной собственности путем консолидации, защиты и использования публичного имущества, в том числе осуществляя от имени Правительства функции учредителя государственных предприятий и держателя акций (уставный капитал) в коммерческих обществах с *долей государства в уставном капитале*, в установленном порядке и в пределах компетенций, предусмотренных нормативной базой; 2) *Агентство межэтнических отношений*⁸¹, - является центральным административным органом в подчинении Правительства, через Государственную канцелярию юридическим лицом публичного права, подведомственным Правительству, и обеспечивает реализацию государственной политики в области межэтнических отношений и функционирования языков на территории Республики Молдова.

Все эти центральные отраслевые органы государства во главе с Правительством (а конкретно, Государственной канцелярии), являются юридическими лицами публичного права.

Итак, согласно ч. (1) ст. 305 ГК РМ, государство Республика Молдова выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством через свои **центральные органы публичного управления** (или *органы публичной власти - autoritățile publice*, вообще). При этом само Правительство, как и министерства, в свою очередь, через постановления Правительства, для обеспечения реализации политики государства в определенных подобластях или сферах вверенных министерству областей деятельности в его ведении могут создавать свои административные органы в организационно-правовых формах *агентств, государственных служб и государственных инспекций*.

Повторяем, все эти центральные органы публичного управления даже со статусом юридического лица не имеют своего обособленного имущества, ибо все они содержатся за счет государственного - публичного бюджета, т.е. за счет государства. Но именно эти центральные органы публичного управления (на правах административных органов) могут непосредственно приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности от имени Республики Молдова, а также представлять ее в судебной инстанции в пределах своей компетенции.

Кроме этого, государство Республика Молдова выступает в отношениях, регулируемых гражданским законодательством через свои *автономные органы* от других публичных организаций, иных юридических лиц публичного или частного права и физических лиц, действующим как единая структура на национальном уровне, *созданные Парламентом на основе закона*, то есть законодательной ветви власти. Такими являются, напри-

имеют статус юридического лица. *Например*, *Inspekția financiară - direcția teritorială UTA Gagauzia*.

⁸⁰ Смотри: Постановление Правительства № 902 от 6 ноября 2017 г. об организации и функционировании Агентства публичной собственности. Опубликовано: 10-11-2017 в Monitorul Oficial № 390-395 статья № 1011.

⁸¹ Смотри: Постановление Правительства № 593 от 25 июня 2018 г. об организации и функционировании Агентства межэтнических отношений. Опубликовано: 29-06-2018 в Monitorul Oficial № 235-244 статья № 649.

мер, Национальный банк Молдовы, Совет по конкуренции, Национальная комиссия по финансовому рынку, Национальное агентство по регулированию в энергетике и другие агентства по регулированию, которые созданы на основе закона Парламентом и находятся в его непосредственном подчинении. Они являются юридическими лицами публичного права подотчетные Парламенту, однако их специфика заключается в их автономности финансирования, то есть они, как и юридические лица частного права могут иметь свое обособленное имущество и, тем самым они не содержатся полностью за счет государственного - публичного бюджета. Ибо, они также финансируются, в том числе и за счет собираемых доходов. В этом плане они автономны.

Также есть чисто независимые органы от других публичных организаций, иных юридических лиц публичного или частного права и физических лиц, действующим как единая структура на национальном уровне. Это, например, созданные Парламентом на основе закона, такие юридические лица публичного права как: Национальный орган по неподкупности, Счетная палата, Офис народного адвоката, Совет по предупреждению и ликвидации дискриминации и обеспечению равенства, Национальный центр по защите персональных данных и другие, которые полностью финансируются из государственного бюджета, в пределах бюджетных ассигнований, утвержденных ежегодным бюджетным законом, располагающими казначейскими счетами, печатью с изображением Государственного герба Республики Молдова и другими необходимыми атрибутами.

Что касается *судебной ветви власти* то, она представлена Высшим советом магистратуры, который стоит в ее главе, а также судебными инстанциями – Высшая судебная палата, Апелляционные палаты и собственно, районные - городские судебные инстанции. Все они являются юридическими лицами публичного права и финансируются из государственного бюджета.

Таким образом, все эти лица юридического права выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством отдельно, от своего имени, а не от государства как такового. И не важно, что они имеют автономный бюджет или даже свое обособленное имущество, или полностью финансируются из государственного бюджета. *Например*, судебная инстанция Комрат, Апелляционная палата Кишинэу или даже Высшая судебная палата Республики Молдова кроме того, что кроме своих прямых компетенций совершают правосудие они также заключают с другими юридическими лицами публичного и частного права сделки, то есть договора – по ремонту зданий, по закупке необходимых материалов и т.д. И по таким обязательствам они имеют права и обязанности, а также ответственны по своим обязательствам, как и все другие юридические лица. Соответственно, быть истцом и ответчиком в судебной инстанции по таким обязательствам. Разница лишь в том, что в конце концов, по своим обязательствам все они отвечают из средств государственного бюджета. *Например*, если Апелляционная палата Комрат проиграет в судебной инстанции процесс по иску ООО «Reparație» о взыскании долга в размере 45 000 лей по проведенному ремонту в здании Апелляционной палаты, то в конечном итоге этот долг будет погашаться из средств государственного бюджета. Для этого Парламент должен будет произвести изменения в государственный бюджет на соответствующий год и выделить из него Апелляционной палаты Комрат средства на погашении этого долга, если у Апелляционной палаты не хватит денег из своего выделенного на начало года бюджета.

Все государственные юридические лица публичного права финансируются из государственного бюджета, то есть им выделяется отдельный годовой бюджет, которого

они утверждают и администрируют в соответствии с принципами, правилами и процедурами, предусмотренными Законом о публичных финансах и бюджетно-налоговой ответственности № 181/2014⁸².

Ко всем вышеназванным субъектам, применяются нормы, регулирующие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если из закона или особенностей данных субъектов не вытекает иное.

2.4. Административно-территориальные единицы государства Республика Молдова как субъекты гражданского права.

Административно-территориальными единицами государства Республика Молдова являются *села, города, муниципии, районы и АТО Гагаузия*. Все они образованы и действуют на основе принятых Парламентом законов. *Например*, села, города, муниципии и районы действуют на основе Закона о местном публичном управлении №. 436 от 28.12.2006,⁸³ столица РМ, муниципий Кишинэу - на основе Закона о статуте муниципия Кишинэу № 136 от 17.07.2016,⁸⁴ а АТО Гагаузия - на основе Закона об особом правовом статусе Гагаузии (Гагауз Ери) № 344 от 23.12.1994.⁸⁵ Административно-территориальная единица является юридическим лицом публичного права и владеет собственностью, отграниченной в соответствии с законом о государственной собственности и собственности других административно-территориальных единиц.

В соответствии с ч. (2) ст. 305 ГК РМ, как и в случае с государством РМ, «административно-территориальные единицы Республика Молдова выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, то есть могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности через свои *органы местного публичного управления*, в пределах своей компетенции». И такими органами местного публичного управления, посредством которых осуществляется местная автономия, в соответствии с вышеназванными законами являются:

а) в селах (коммунах), городах (муниципиях) - *местные советы* как правомочные органы власти и *примары* как исполнительная власть.

б) в районах - *районные советы* как правомочные органы власти и *председатели районов* как исполнительная власть.

с) в автономном территориальном образовании с особым правовым статусом Гагаузия (Гагауз Ери) - *Народное Собрание Гагаузии* как представительный орган Гагаузии; - *Глава (Башкан) Гагаузии* как высшее должностное лицо Гагаузии, которому подчиняются все органы публичного управления Гагаузии; - *Исполнительный комитет Гагаузии* как орган публичного управления руководимым Главой (Башканом) Гагаузии.

Таким образом, от имени административно-территориальных единиц Республика Молдова могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности *свои органы местного публичного управления*, каждые в пределах своей компетенции. *Например*, как Примэрия (села, города или муниципия), в лице примара, так Районный Исполнительный комитет в лице председателя района, так и местные Советы (сельский, городской, муниципальный или районный), в лице их председателей или Исполнительный комитет Гагаузии в лице Башкана, или Народное Собрание Гагаузии, в лице его председателя могут заключать сделки от имени представленных ими

⁸² Опубликован: 08-08-2014 в Monitorul Oficial № 223-230 статья № 519.

⁸³ Опубликован: 09.03.2007 в Monitorul Oficial № 32-35 статья №: 116.

⁸⁴ Опубликован: 06.09.2016 в Monitorul Oficial № 306-313 статья №: 645.

⁸⁵ Опубликован: 14.01.1995 в Monitorul Oficial № 003 Дата вступления в силу: 14.01.1995.

единиц (села, города, муниципии, районы или АТО Гагаузия), с любыми физическими или юридическими лицами и приобретать таким образом гражданские права и обязанности. Соответственно любые физические или юридические лица могут подать гражданские иски в судебные инстанции против этих единиц (юридических лиц) указывая в качестве ответчика соответствующую единицу (например, Ответчик: село Хырбовэц). Или, для уточнения, и/или её конкретный орган местного публичного управления, по случаю. *Например*, 1) ответчик: село Хырбовэц, Примэрия села Хырбовэц или 2) ответчик: село Валя Пержий, местный Совет села Валя Пержий. *Важно*: здесь следует уяснить, что в любом случае субъектом гражданского права выступает само юридическое лицо публичного права, то есть село (или город, муниципий, район, АТО Гагаузия, соответственно), а не его органы местного публичного управления.

А что касается административных правоотношений (связанных с Административным кодексом РМ и другими административными законами), то в этом случае (в случаях, нарушения административных прав и интересов) любые физические или юридические лица могут подать административные иски в судебные инстанции не против самой административно-территориальной единицы (т.е. самого юридического лица публичного права), а против конкретного виновного административного органа этого юридического лица (этой единицы). *Например*, 1) ответчик: Примэрия (примар) села Хырбовэц или, 2) ответчик: село Валя Пержий, местный Совет села Валя Пержий. Поэтому, исходя из этого, перед обращением с тем или иным иском в судебные инстанции юристам следует правильно выяснить какие правоотношения присутствуют в каждом конкретном случае – гражданские или административные. И это для того, чтобы правильно указать в качестве ответчиков того или иного субъекта (гражданского или административного).

Также следует отметить, что административно-территориальные единицы, как и органы государства, выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на принципах равенства с участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами. И к административно-территориальным единицам, также применяются нормы, регулирующие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если из закона или особенностей данных субъектов не вытекает иное.

Кроме этого, как Республика Молдова, так и административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам относящимся к их частной сфере имуществом (не собственностью, т.е. имуществом, относящимся к их публичной сфере (как-то: дорогами, музеями, школами, парками, лесами – наше примеч.)). При этом Республика Молдова не отвечает по обязательствам административно-территориальных единиц и наоборот, административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам Республики Молдова. Однако данные положения не распространяются на случаи, когда Республикой Молдова предоставлены гарантии по обязательствам административно-территориальных единиц либо, когда последними предоставлены гарантии по обязательствам Республики Молдова. А что касается особенности гражданско-правовой ответственности Республики Молдова и административно-территориальных единиц в отношениях с иностранными физическими и юридическими лицами или другими государствами то они устанавливаются законом (ст. 306 ГК РМ).

Все административно-территориальные единицы как юридические лица публичного права финансируются из соответствующего местного бюджета, то есть они обра-

зуют свой отдельный годовой бюджет, который они утверждают и администрируют в соответствии с принципами, правилами и процедурами, предусмотренными Законом о местных публичных финансах № 397 от 16.10.2003.⁸⁶

2.5. Публичные учреждения.

Публичные учреждения – «*instituția publică*» (в некоторых нормативных актах именуется государственное учреждение) представляют собой третий подвид юридических лиц публичного права с определенным статусом. Публичные учреждения это есть государственные учреждения (организации) которые создаются и наделяются имуществом на основании *акта органа публичной власти*⁸⁷ (центрального, регионально-автономного или местного, то есть Парламентом, Правительством либо уполномоченными на то органами государственного управления (*это - министерство, агентство*) или органами местного публичного управления, соответственно), и финансируется полностью или частично за счет средств его бюджета (государственный или местный) - (ст. 307 ГК РМ).

Публичные учреждения создаются для реализации некоторых управленческих, социальных, культурных, образовательных и других функций общественного значения, за которые ответственно министерство или другой центральный *либо местный* административный орган, кроме функций по нормативно-правовому регулированию, государственному надзору и контролю, а также других функций, предполагающих реализацию прерогатив публичной власти, в сфере компетенции указанных органов⁸⁸.

Например, публично-государственное учреждение «Агентство публичных услуг» или «Агентство государственных услуг» - АГУ, создано Постановлением Правительства № 314 от 22 мая 2017 г.⁸⁹, в подчинении Правительства; медицинский Институт – центр матери и ребенка при Министерстве Здравоохранения; государственные ВУЗ-ы и колледжи, как-то – Комратский государственный университет, Государственный университет Молдова при Министерстве просвещения и науки; государственные, а также региональные, районные, муниципальные, городские, сельские детские садики, школы, лицеи, больницы, поликлиники, библиотеки, музеи театры, цирки и т. д.

Публичные учреждения, относящиеся к сфере компетенции министерства или другого центрального административного органа (агентства, например), создаются, реорганизуются и распускаются Правительством по предложению министерства или другого центрального административного органа *либо, в случаях, прямо установленных законом*, Президентом Республики Молдова, министром или генеральным директором центрального административного органа (как правило, это Агентства). *Например*, Комратский государственный университет (КГУ), который был создан Постановлением Правительства Республики Молдова № 408 от 01 августа 1991 года.⁹⁰

А публичные учреждения, относящиеся к сфере компетенции административно-территориальных единиц Республика Молдова создаются, реорганизуются и распуска-

⁸⁶ Повторно опубликован 12.10.2018 в Monitorul Oficial № 384-395 статья № 612.

⁸⁷ *autoritatea publică* - т.е. *актов* органов центрального или местного публичного управления - смотри ч. (2) ст. 174 ГК.

⁸⁸ Из смысла ст. 32 Закона № 98 от 04. 05. 2012 о центральном отраслевом публичном управлении. Опубликовано: 03.08.2012 в Monitorul Oficial № 160-164 статья № 537 Дата вступления в силу: 03.02.2013.

⁸⁹ Опубликовано: 26.05.2017 в Monitorul Oficial № 162-170 статья № 396.

⁹⁰ При этом отмечаем, что изначально Комратский государственный университет был открыт решением Исполнительного комитета Комратского районного Совета народных депутатов от 11 февраля 1991 года, под названием Гагаузский Национальный университет. То есть КГУ является правопреемником Гагаузского Национального университета, который как публичное учреждение относился к сфере компетенции административно-территориальной единицы - Комратский район.

ются соответствующими органами местного публичного управления. Как правило, местными советами на основании их решения.

На центральном уровне министерство или другой центральный административный орган, к сфере компетенции которого относится публичное учреждение, выполняет от имени государства функции его учредителя. *Например*, Правительство является учредителем «Агентства государственных услуг» - АГУ, а Министерство просвещения и науки является учредителем всех государственных учебных заведений (вузы, колледжи, лицеи, школы). Соответственно, на местном или региональном уровне орган местного публичного управления выполняет от имени административно-территориальной единицы функции его учредителя – это, местные советы, райисполкомы либо Исполнительный комитет Гагаузии. *Например*, местный коммунальный Совет села Хырбовэц, р-на Анений Ной является учредителем двух местных школ и детских садиков, и сельского музея.

Правительство и соответственно местные советы устанавливают перечень публичных услуг, предоставляемых физическим и юридическим лицам публичными учреждениями, относящимися к их сфере компетенции, и тарифы на платные услуги, за исключением случаев, когда данный вопрос в соответствии с Законом о регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения № 160 от 22 июля 2011 года относится к компетенции Парламента.

Руководители публичных учреждений, зачисляются на должность и освобождаются от должности в соответствии с трудовым законодательством министром/генеральным директором или местным советом/примаром если иное не предусмотрено законодательными актами, регулирующими деятельность соответствующих учреждений.

Кроме этого есть *специфические (или специализируемые и автономные) публичные учреждения* как-то: *прокуратура* (которая является автономным публичным учреждением в рамках судебной системы⁹¹ и, которое в уголовном и иных предусмотренных законом производствах содействует соблюдению правопорядка, осуществлению правосудия, защите прав и законных интересов личности и общества); *Академия наук Молдовы* – АНМ (которая является публичным учреждением общенационального значения, автономным и независимым от органов публичной власти, аполитичным, объединяющим деятелей с выдающимися достижениями в областях исследований и инноваций, созданным на неопределенный срок в соответствии с кодексом Республики Молдова о науке и инновациях в Республике Молдова), *Общественная национальная телерадиоорганизация Компания «Телерадио-Молдова»* (которая также является публичным учреждением общенационального значения, издательски и творчески независимой, функционально автономной). Они создаются Парламентом на основании Закона, ибо являются автономными от органов публичного управления и власти. На региональном уровне в качестве специфического публичного учреждения следует выделить Общественную вещательную Компанию - *Cîmnă kompaniyası «Gagauziya Radio Televizionu»*, которая является региональной общественной службой телерадиовещания, издательски и творчески независимой, функционально автономной, контроль за которой осуществляется обществом через Наблюдательный совет, формируемый высшим представительным органом автономии - Народным Собранием Гагаузии⁹².

⁹¹ В соответствии со ст. 7 Закона о прокуратуре № 3 от 25.02.2016, прокуратура является единой системой, которую составляют: а) Генеральная прокуратура; б) специализированные прокуратуры; в) территориальные прокуратуры.

⁹² Смотри: местный Закон АТО Гагаузия № 66 от 01 марта 2016 г. о телерадиовещании. На: <https://www.halktoplushu.md/index.php/zakonodatelstvo-ato/zakony-ato-gagauziya>.

На центральном-республиканском уровне законом учреждена *полиция*⁹³ (в лице Генерального инспектората полиции - ГИП⁹⁴), которая является специализированным публичным учреждением государства в подчинении Министерства внутренних дел, предназначенным для защиты прав и основных свобод человека посредством деятельности по поддержанию, обеспечению и восстановлению общественного порядка и безопасности, по предупреждению, расследованию и раскрытию преступлений и правонарушений. В свою очередь, полиция организовывается в *территориальные подразделения* (структурные единицы полиции) – подчиненные Генеральному инспекторату полиции (как-то: *управления* - в муниципии Кишинэу и в АТО Гагаузия, *инспектораты* полиции и даже *отделы* полиции - в муниципиях и районах), все со статусом юридического лица и с территориальной компетенцией соответственно административно-территориальному делению страны, которые размещаются и осуществляют свою деятельность на территории административно-территориальной единицы на основании положений об их организации и функционировании, утвержденных начальником Генерального инспектората полиции.

Таким образом, публичные учреждения, в зависимости от их статуса и сферы компетенции создаются, реорганизуются и распускаются разными способами. Как-то:

- 1) Парламентом, через принятый закон (прокуратура, полиция, АНМ и др.);
- 2) Правительством, через принятое постановление (как непосредственно, так и по предложению министерства или другого центрального административного органа);
- 3) А в случаях, прямо установленных законом:
 - 3/1) Президентом Республики Молдова (через принятый декрет-указ),
 - 3/2) министром или,
 - 3/3) генеральным директором центрального административного органа (как правило, это Агентства), через вынесенный Приказ министра или генерального директора;
- 4) Решением местного органа управления (местными советами).

Публичные учреждения при создании получают от своего учредителя публичное имущество (здания, офисы, оборудование), находящегося в дальнейшем у нее в управлении (на праве безвозмездного пользования или суперфиция). Далее, учредители обеспечивают публичные учреждения необходимыми средствами для их функционирования на уровне современных технологий.

Например, в ст. 31 Закона о библиотеках № 286/1994 прямо указано, что «В государственном и местных бюджетах ежегодно предусматриваются бюджетные ассигнования для развития библиотек, учредителями которых являются публичные органы».

Публичные учреждения могут заниматься любыми и неограниченными видами деятельности. Они, т.е. их виды деятельности могут быть как публичными, так и частными, как преследующие цель извлечения прибыли, так и не преследующие такую цель. То есть могут быть как коммерческие лица, так и некоммерческие.

В связи с этим, «деятельность, подлежащая в соответствии с законом лицензированию, может осуществляться публичным учреждением лишь после получения лицензии (читать, разрешение - прим. авт.), если законом не предусмотрено иное» (ч.(4) ст. 307 ГК. Синтагма «если законом не предусмотрено иное» предполагает, что публичные учреждения даже носящие коммерческий характер могут в соответствии со специальным

⁹³ Смотри: ст. 2 Закона № 320 от 27.12.2012 о деятельности полиции и статусе полицейского. Опубликовано: 01.03.2013 в Monitorul Oficial № 42-47 статья № 145.

⁹⁴ В соответствии со ст. 12 Закона № 320 от 27.12.2012, Генеральный инспекторат полиции является центральной управленческой и контрольной единицей полиции со статусом юридического лица и компетенцией на всей территории Республики Молдова.

законом осуществлять определенные виды деятельности без обязательного лицензирования, то есть специального разрешения в противовес частным учреждениям. Например, в соответствии с пкт. с) ст. 9¹ специального Закона РМ об охране здоровья №411/1995⁹⁵ только «частное учреждение здравоохранения должно иметь санитарное разрешение на осуществляемый вид деятельности». Иными словами, только частные медицинские учреждения подлежат лицензированию, т.е. специальному разрешению, в то время как публичные медицинские учреждения не подлежат такому специальному разрешению (лицензированию). И, наоборот, согласно ч. (3) ст. 19 Закона о животном мире №439/1995 (Официальный монитор Республики Молдова, 1995 г., №62–63, ст.688), прямо явствует, что все без исключения физические и юридические лица (в т.ч. и публичные учреждения – прим. авт.), намеревающиеся осуществить импорт, экспорт, реэкспорт или транзит животных, их частей и производных, изъятых из дикой фауны, в живом состоянии, в свежем виде или в виде полуфабрикатов, обязаны запросить и получить от центрального органа государства по управлению природными ресурсами и охране окружающей среды, а это Инспекция по охране окружающей среды, соответствующее разрешение или разрешение/сертификат CITES⁹⁶. Аналогичные положения предусмотрены и в Законе о растительном мире № 239/2007 (Официальный монитор Республики Молдова, 2008 г. № 40–41, ст. 114). О разрешении (лицензировании) деятельности юридического лица смотри вопрос ниже.

Заключение к параграфу 2.

В очередной раз следует отметить, что юридические лица публичного права участвуют в гражданском обороте в той мере, в которой это служит достижению их целей. Поэтому в норме ч. (4) ст.176 ГК РМ прямо и недвусмысленно указано, что «юридические лица публичного права приравниваются к юридическим лицам частного права в той мере, в которой участвуют в гражданском обороте». В остальном учитывая, что в большинстве своем они преследуют публичные цели и задачи деятельности, т.е. осуществляют публичную власть, данная категория юридических лиц присуща публичному праву, и, прежде всего, – административному. Поэтому в разделе II-ЛИЦА, книги первой, третья глава, которая посвящена юридическим лицам публичного права, отведено всего четыре статьи, а именно ст. 304-307 ГК РМ.

При этом, как государство Республика Молдова, так и ее административно-территориальные единицы участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, то есть могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности (что присуще частному праву), а также представлять их в судебной инстанции в пределах своей компетенции посредством *центральных органов* публичного управления, в том числе отраслевыми (президентура, правительство, министерства, агентства, бюро и др.) и, соответственно, *органами местного* публичного управления (это выборные местные советы и примары сел, городов, районов и муниципий). А автономно-территориальное образование Гагаузия представляется в соответствии с законом, в лице ее исполнительного органа власти - Исполнительным комитетом и Башканом. При этом в случаях и порядке, предусмотренных законами, указами Президента Республики Молдова, постановлениями и ордонансами Правительства, актами

⁹⁵ Официальный монитор Республики Молдова, 1995 г., № 34, ст. 373.

⁹⁶ Импорт, экспорт, реэкспорт и транзит животных, их частей и производных, регулируемые Конвенцией о международной торговле видами дикой фауны и флоры, находящимися под угрозой исчезновения (CITES), допускаются только на основании разрешения/сертификата CITES, выдаваемого административным органом CITES, который в условиях РМ это та же Инспекция по охране окружающей среды.

органов местного публичного управления, по их специальному поручению от их имени могут выступать физические и юридические лица. Правила поручения применяются в той мере, в которой они не противоречат существу правоотношений или в которой прямо не установлено иное (ст. 305 ГК РМ). Публичные учреждения представлены их руководителями (ректором, директором, генеральным директором).

Основная цель использования государством формы юридического лица публичного права – это решение определенных задач, связанных, например, с ограничением полномочий правительства по распоряжению финансовыми средствами.

Отметим, что Республика Молдова и ее административно-территориальные единицы выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на принципах равенства с участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами. Республика Молдова и административно-территориальная единица отвечают по своим обязательствам относящимся к их частной сфере имуществом. Также, эти два субъекта публичного права не отвечают по гражданским обязательствам друг друга (ст.304-306 ГК РМ).

В этом контексте отметим, что в юридической литературе, особенно в российской доктрине, сложились определенные дискуссионные мнения считать понятие «юридическое лицо публичного права» гражданско-правовым или же относить его к отраслям публичного права. В этой связи сложилось несколько подходов к пониманию юридического лица публичного права. Одна часть ученых считает, что понятие «юридическое лицо публичного права» это специальное понятие, поэтому оно должно быть отнесено и, соответственно исследовано только в рамках отраслей публичного права, прежде всего, – административного, а не в рамках гражданского права. Другая часть исследователей, в частности Е.А. Суханов, которую поддерживаем и мы, в том числе и молдавский законодатель, считает, что понятие «юридического лица» является гражданско-правовым, соответственно, юридические лица публичного права создаются по правилам гражданского права, все они являются равноправными участниками гражданского оборота, следовательно, нет необходимости выделять специальное понятие. «Категория юридических лиц публичного права носит условный характер. Признание за этими субъектами *самостоятельной правосубъектности* целесообразно *только для случаев участия их в гражданских правоотношениях*, так как для участия в публично-правовых отношениях статус «юридического лица публичного права» не требуется»⁹⁷.

В этом отношении, А.В. Венедиктов, правильно подметил, что противопоставление юридических лиц публичного и частного права «затемняет тот основной факт, что все организации, принимающие участие в гражданском обороте в качестве самостоятельных носителей гражданских прав и обязанностей, являются в этом своем качестве субъектами – а, следовательно, и юридическими лицами гражданского права, хотя бы их внутренняя структура определялась нормами не гражданского, а иного права...»⁹⁸.

⁹⁷ Суханов Е.А. О юридических лицах публичного права // Вестник гражданского права. 2011. № 2, стр. 3.

⁹⁸ Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. Избранные труды по гражданскому праву. Т. II. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://sud09.ru/bibliot/Elib/1631.html>.

§ 3. Юридические лица частного права

Гражданский кодекс РМ посвящает юридическим лицам частного права главу вторую, раздела II-ЛИЦА, книги первой, которая состоит из 131 статьей (ст. 171 - 303 ГК РМ). В соответствии с нормами упомянутой главы II, юридические лица частного права могут создаваться беспрепятственно, но *лишь в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных законом* (принцип *numerus clausus* – означающий, что список-перечень этих форм является исчерпывающим). Они могут преследовать цель извлечения прибыли (т.е. коммерческие) и не преследовать такой цели (т.е. некоммерческие) - (ст.175 ГК РМ). Юридические лица частного права

В отличие от граждан, у юридических лиц право– и дееспособность возникают и прекращаются одновременно, в момент его государственной регистрации в органе государственной регистрации⁹⁹ (т.е. с момента своего легального учреждения) и прекращается в момент его исключения из предусмотренного законом публичного реестра.

В качестве юридических лиц частного права выступают:

- a) хозяйственные (т.е. коммерческие) товарищества и общества,
- b) кооперативы, а также
- c) некоммерческие организации.

Вопрос об их конкретных организационно-правовых формах смотри следующую главу.

§ 4. Критерии разграничения юридических лиц публичного от частного права

В целях дальнейшего рассмотрения понятия логичным будет поставить вопрос о выделении критериев, по которым публичные юридические лица разграничиваются с частными. Вследствие анализа цивилистической и административной доктрин можно выделить следующие критерии различия, по которым публичные юридические лица можно отличить от частных. Так, *юридическое лицо публичного права*:

1. *учреждается такое юридическое лицо только органами публичной власти* (публично-правовым образованием), т.е. при наличии властного нормативного акта (постановление или решение¹⁰⁰ или специального закона), на базе которого возникло и действует такое юридическое лицо. То есть юридические лица публичного права, это те, которые возникают помимо воли частных лиц;

2. *считаются учрежденными с момента вступления в силу властного нормативного акта*, т.е. соответствующего постановления или закона, которым принято решение о его учреждении, если только актом не предусмотрено иное время (см.: ч. (2) ст. 179 ГК РМ). При этом постановка на государственный учет (т.е. оглашение правоотношения в реестре юридических лиц при АГУ) *не имеет юридической силы* в отношении создания центрального отраслевого органа публичного управления и

⁹⁹ В РМ это Департамент регистрации и лицензирования правовых единиц при Агентстве государственных услуг. Смотри на: <https://asp.gov.md/ru/persoane-juridice>

¹⁰⁰ Смотри в этом контексте Постановление Правительства РМ № 1004 от 29.08.2006 об утверждении Положения о государственном учете центральных отраслевых органов публичного управления и органов местного публичного управления. Опубликован: 08.09.2006 в Monitorul Oficial № 142-145 статья № 1087. Версия в силе с 20.04.18 согласно ПП327 от 17.04.18, MO126-132/20.04.18 ст.369.

органа местного публичного управления. Ибо, центральный отраслевой орган публичного управления и орган местного публичного управления (как юридические лица публичного права) считается учрежденным с момента, указанного в нормативном акте, которым он был учрежден, или с момента вступления его в силу. Таким образом, государственный учет таких лиц в публичном реестре юридических лиц носит формальный характер. Исключение составляет публичные учреждения, которые, как и лица частного права считаются созданными с момента их государственной регистрации.

3. юридические лица публичного права, за исключением публичного учреждения, *не имеют строго определенную организационно-правовую форму.*

4. *назначение такого лица – обладание и осуществление публично-властных полномочий*, т.е. наделение этих субъектов характеристиками юридического лица частного права, с дополнением, выраженном в обязательном наличии у публичных юридических лиц публично-властных полномочий. Иначе говоря, наличие у такой организации возложенных на них государством некоторых властных полномочий в отношении третьих лиц, которые могут, но не обязаны использоваться.

5. *публичные цели и задачи деятельности*, т.е. их цель – реализация общественных интересов,¹⁰¹ то есть они действуют для достижения не личных интересов, а общего блага;

6. *присутствие в той или иной форме иерархического начала*¹⁰², что присуще административному праву,

7. *специальная правоспособность*, то есть признание за ним специальной - строго целевой, а не общей правоспособности (смотри пкт.3);

8. *наличие прав и обязанностей публичного характера и ответственность имеет публично-правовой характер;*

9. *невозможность его реорганизации в юридическое лицо частного права;*

10. *обособленность имущества от бюджета, за счет которого финансируется деятельность всех других органов государства;*

11. *самостоятельное распоряжение имуществом, употребляя средства на определяемые государством цели;*

12. *возможность получения самостоятельных источников доходов;*

13. *особый порядок обращения взыскания на его имущество по его долгам;*

14. *невозможность банкротства такого юридического лица.*

А что касается *юридических лиц частного права* (молдавские, иностранные) то им, в общем, присущи:

1. *все шесть* вышеуказанные в § 2. главы 1 этого раздела *признаки юридического лица, и дополнительно,*

2. *они могут создаваться беспрепятственно* по воле как физическими, так и другими юридическими лицами, так и совместно – физическими и юридическими вместе,

¹⁰¹ Суханов Е.А. О юридических лицах публичного права // Вестник гражданского права. 2011. № 2. стр. 5.

¹⁰² Чиркин В.Е. Необходимо ли понятие юридического лица публичного права// Государство и право. 2006. № 3. стр. 25-26.

3. могут создаваться только и лишь в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных законом (ч. (1) ст. 175 ГК РМ). При этом эти организационно-правовые формы строго определены законом, т.е. ГК и их список носит исчерпывающий характер – т.е. принцип *numerus clausus*).

4. считаются созданными с момента их государственной регистрации в органе государственной регистрации¹⁰³ (т.е. с момента своего легального учреждения и включения в публичный реестр юридических лиц), если законом не предусмотрено иное. При этом именно момент постановки на государственный учет (т.е. оглашения факта) имеет юридическую силу для юридического лица частного права.

5. они могут преследовать цель извлечения прибыли и не преследовать такой цели.

¹⁰³ В РМ это компетентное подразделение Агентства государственных услуг, а конкретно: Департамент регистрации и лицензирования правовых единиц при Агентстве государственных услуг. Смотри на: <https://asp.gov.md/ru/persoane-juridice>

Глава 4. ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ ЧАСТНОГО ПРАВА

§ 1. Общие положения

Организационно-правовая форма юридического лица – это совокупность организационных и правовых признаков, выделяющихся в системе общих признаков юридического лица, и отличающих данную группу-вид юридических лиц от всех остальных.

Это понятие имеет не только теоретическое, но и практическое значение, так как позволяет ориентироваться в большом разнообразии юридических лиц частного права. Это особенно важно при выборе организационно-правовой формы в случае создания юридического лица частного права. Если в последствии она не устраивает, ее можно изменить (в результате реорганизации путем преобразования)¹⁰⁴.

Юридические лица частного права могут создаваться только и лишь в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных законом (ч. (1) ст. 175 ГК РМ). При этом организационно-правовые формы строго определены законом, т.е. ГК и, их список носит исчерпывающий характер – т.е. принцип закрытого перечня - *numerus clausus*¹⁰⁵. Все организационно-правовые формы предусмотрены в частях 2-5 главы II, раздела II – ЛИЦА, книги первой ГК РМ и развиты дальше в специальных законах.

Что такое принцип *numerus clausus*? – Это общепринятая законодательная техника стандартизации, согласно которой, в нашем случае, лица-учредители не могут создавать юридические лица частного права (общества или корпорации) в формах не предусмотренных законом. *Например*, лица - учредители при желании могут создавать для себя общество с ограниченной ответственностью (ООО - SRL), акционерное общества (АО -SA) или кооператив (Сооп), но не могут изобретать что-то смежное между этими тремя формами. Также при этом лица - учредители того или иного юридического лица частного права не могут определять свои новые, т.е. уникальные – оригинальные правила его действия и управления-руководства, кроме тех, которые установлены законом (т.е. ГК и другими специальными законами). *Например*, учредители общества с ограниченной ответственностью или акционерного общества не могут в своем учредительном договоре отходить от императивных норм закона и, к примеру, отказаться от такой должности как Управляющий обществом, или отказаться от таких его руководящих органов как Общее собрание участников общества (ООО) или Общее собрание акционеров (АО). Ибо, все это уже есть определено в законе. Это сделано для того чтобы третьи лица (общество в целом), в их качестве независимых наблюдателей не путались в той или иной организационной форме. Все должно быть единообразным как этого требует закон.

Как указали в предыдущей главе, согласно классификации, юридические лица делятся на следующие большие классы:

- по форме права собственности (т.е. каков источник формирования имущества) юридические лица Молдовы, подразделяются на два больших вида следующим образом:

3) юридические лица публичного права - государство, административно-территориальные единицы государства, публичные учреждения (ст. 174, 304-307 ГК РМ) и,

¹⁰⁴ Организационно-правовые формы юридических лиц. На: https://studopedia.ru/18_19701_organizatsionno-pravovie-formi-yuridicheskikh-lits.html. Дата просмотра 12.03.22.

¹⁰⁵ С латинского Numerus Clausus – переводится как «ограниченное число».

4) юридические лица частного права.

- по цели деятельности:

1) Коммерческие юридические лица (это хозяйственные товарищества и общества, и кооперативы, которые в своей деятельности преследуют цель извлечения прибыли, т.е. в получении прибыли его членами);

2) Некоммерческие юридические лица (это некоммерческие организации, т.е. те, которые в своей деятельности не преследуют цель извлечения прибыли для своих членов);

- по их национальности:

1) Национальные юридические лица (это те, которые зарегистрированы и имеют местонахождение в Республике Молдова);

2) Иностранные юридические лица (это те, которые зарегистрированы и имеют местонахождение в другом государстве, но осуществляют деятельность и на территории РМ).

Далее, юридические лица частного права (не публичного – прим авт.) делятся на соответствующие организационно-правовые формы. В Республике Молдова *организационно-правовыми формами* юридических лиц частного права являются:

1. хозяйственные товарищества,
2. хозяйственные общества,
3. кооперативы,
4. некоммерческие организации.

В свою очередь, каждая организационно-правовая форма делится на соответствующие конкретные формы и виды.

Так, *хозяйственные товарищества* могут создаваться в форме:

- a) - полного товарищества и,
- b) - коммандитного товарищества.

А хозяйственные общества – в форме

- a) - общества с ограниченной ответственностью и,
- b) - акционерного общества.

Кооперативы бывают трех видов:

- a) предпринимательские,
- b) производственные и,
- c) потребительские.

И каждый вид регулируется специальными законами.¹⁰⁶

Некоммерческими организациями являются:

- a) ассоциация;
- b) фонд;
- c) частное учреждение.

В свою очередь, ассоциация может создаваться в форме:

- a) общественного объединения,
- b) религиозного культа или его составной части,
- c) партии или
- d) иной общественно-политической организации,

¹⁰⁶ Закон о предпринимательских кооперативах № 73-XV от 12 апреля 2001 года; Закон о производственных кооперативах № 1007-XV от 25 апреля 2002 года; Закон о потребительской кооперации № 1252 от 28.09.2000 года.

- e) профессионального союза,
- f) патроната и в
- g) других формах в соответствии с законом.

При этом, хоть в законах это прямо не указано, некоммерческие организации в виде ассоциации можно делить также на организации *частной и публичной сферы*. Где, организации частной сферы выполняют функции для обеспечения и защиты частных или коллективных интересов своих членов, а организации публичной сферы, кроме этого, выполняют исключительно и публичные функции. Например, Союз адвокатов РМ, хоть и имеет статус некоммерческой организации выполняет публичную функцию по гарантированию и обеспечению конституционного права на защиту всем физическим и юридическим лицам на основе ст. 26 Конституции РМ.

Таким образом, все многообразие юридических лиц частного права, как бы они сами не назывались, должно быть разложено «по полочкам» с точки зрения их организационно-правовых форм, которыми и определяется их конкретный правовой статус.

Далее рассмотрим по отдельности общие положения по каждому из видов организационно-правовых форм в Молдове и их конкретный правовой статус на основе Гражданского кодекса РМ.

§ 2. Хозяйственные товарищества и общества - societățile comerciale (SC)

2.1. Общие положения о хозяйственных товариществах и обществах.

Общие положения для хозяйственных товариществ и обществ, содержатся в ст. 245-255 ГК РМ. Таким образом, закреплены общие правила, которые применяются к различным видам товариществ и обществ. Затем они детализируются. Общие положения можно свести к следующему:

Хозяйственными товариществами и обществами признаются корпоративно -коммерческие организации с состоящим из долей учредителей (участников - пайщиков) уставным капиталом. ***Хозяйственные товарищества*** могут создаваться в форме *полного товарищества и коммандитного товарищества*, а ***хозяйственные общества*** – в форме *общества с ограниченной ответственностью и акционерного общества*.

Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников - пайщиков), а также приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, *принадлежит ему на праве собственности*.

Порядок учреждения. Хозяйственное товарищество или общество учреждается нотариально удостоверенным учредительным документом, т.е. договором. Учредительный договор хозяйственного товарищества или общества составляется на государственном языке и подписывается всеми учредителями. Учредительный договор хозяйственного товарищества или общества должен содержать: а) имя, место и дату рождения, место жительства, гражданство и другие данные удостоверения личности учредителя – физического лица или наименование, место нахождения, страну, регистрационный номер учредителя – юридического лица; б) наименование товарищества или общества; в) предмет деятельности; г) вклады участников, порядок и срок их внесения; д) стоимость имущества, внесенного в виде вкладов в натуре, и порядок их оценки – в случае поступления подобных вкладов; е) место нахождения; ж) структуру, полномочия, порядок учреждения и деятельности органов товарищества или общества; з) порядок представления; и) от-

деления товарищества или общества; j) другие сведения, установленные специальным законом для соответствующего вида товарищества или общества.

В случаях, предусмотренных ГК РФ и специальным законом, хозяйственное общество (например, ООО) может быть создано и одним лицом. В данном случае единственный учредитель составляет *решение о создании*, имеющее силу учредительного документа.

Регистрация. Хозяйственное товарищество или общество подлежит регистрации в порядке и в срок, установленные законом, в органе государственной регистрации – в Агентстве государственных услуг. Если регистрация не произведена в трехмесячный срок со дня удостоверения у нотариуса учредительного документа-договора или единоличного решения, пайщики хозяйственного товарищества или общества вправе освободить себя от обязательств, вытекающих из их вступления в товарищество или общество, если учредительным документом не предусмотрено иное.

Уставный капитал. Каждый учредитель хозяйственного товарищества или общества (даже единоличный) должен участвовать в формировании уставного капитала в размере, установленном учредительным документом (договором или решением). Уставный капитал определяет минимальный размер активов, которыми должно обладать хозяйственное товарищество или общество. Всякое товарищество или общество должно иметь хоть 1 лей в уставном капитале. Но, к примеру, для таких видов деятельности как банковские и страховые, и некоторые другие, специальными законами устанавливаются минимальные размеры уставного капитала, которые исчисляются миллионами леев.

Вклады учредителей в уставный капитал. Уставный капитал формируется из вкладов учредителей, выраженных в леях. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть денежные средства, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права. Он вносится в полном объеме не позднее чем в шестимесячный срок со дня регистрации хозяйственного товарищества или общества. Правила о вкладе в уставный капитал следующие:

1) Вклад в уставный капитал хозяйственного товарищества или общества предполагается вносимым *в денежном выражении*, если учредительным документом не предусмотрено иное. Работы и услуги, выполненные и оказанные при учреждении и в период существования хозяйственного товарищества или общества, не считаются вкладом в формирование или увеличение его уставного капитала.

2) *Вклад в натуре.* Кроме денег вклад в уставный капитал может быть и в натуре. Предметом вклада в натуре в уставный капитал хозяйственного товарищества или общества может быть любое имущество, находящееся в гражданском обороте (поддержанный автомобиль, телефон, компьютер, мебель и другие индивидуально-определенные вещи). По общему правилу имущество считается переданным в собственность, если учредительным документом не предусмотрено иное. Но может передаваться и в пользование. Если имущество передано в пользование, к пайщику и хозяйственному товариществу или обществу применяются соответствующим образом правовые положения об имущественном найме, за исключением того, что товарищество или общество *не должно вносить наемную плату* взамен пользования. Вклады в натуре оцениваются в деньгах независимым оценщиком и утверждаются общим собранием пайщиков. Пайщик, передавший вклад, и оценщик несут солидарную ответственность в пределах завышенной оценки. Требования о правильности оценки предъявляются в течение трех лет с момента утверждения вклада в натуре общим собранием пайщиков. Вклад в натуре вносится в

срок, установленный учредительным документом, но не позднее шестимесячного срока со дня регистрации.

3) *Вклад в виде требования.* Также, могут быть вкладами в формирование или увеличение уставного капитала общества с ограниченной ответственностью или акционерного общества (не товариществ – прим. авт.) *требования, права на объект интеллектуальной собственности, а также другие имущественные права.* Это правило применяется и в случае конвертации денежного обязательства товарищества или общества в паи или, по обстоятельствам, акции в пользу кредитора. Вклад в виде требования считается внесенным только после получения хозяйственным товариществом или обществом денежной суммы, являющейся предметом требования.

4) *Вклад в виде работ и услуг.* Только участники полного товарищества и полные товарищи в командитном товариществе могут быть обязаны вносить вклад в виде работ и услуг, которые, однако, не являются вкладом в формирование или увеличение уставного капитала. В обмен на этот вклад они получают право участвовать согласно учредительному документу в распределении прибыли и активов товарищества, оставаясь при этом обязанными участвовать в потерях.

Таким образом, денежная оценка не денежного вклада участника хозяйственного товарищества или общества производится по соглашению между учредителями (участниками) товарищества или общества и подлежит независимой экспертной проверке (аудиту).

Увеличение уставного капитала. Решение об увеличении уставного капитала принимается на общем собрании участников (учредителей) в любое время после его регистрации, а если один участник, то его единоличным решением. В случае увеличения уставного капитала вклад вносится в срок, установленный общим собранием, но не позднее чем в шестидесятидневный срок со дня принятия решения об увеличении уставного капитала.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных ГК и другими законами.

И, в завершение отметим, что кроме общих положений ГК РМ, детализация создания, деятельности хозяйственных обществ осуществляется специальными законами. В свою очередь, хозяйственные товарищества регламентированы только гражданским кодексом.

2.2. Хозяйственные товарищества.

К хозяйственным товариществам относятся:

1. Полное товарищество (*или товарищество с неограниченной ответственностью*);

2. Командитное товарищество (*или товарищество на вере*).

Сразу отметим, что такого рода организационно-правовые формы как полное и командитное товарищества в Республике Молдова очень редко встречаются. Рассмотрим их далее.

1. Полное товарищество.

Полное товарищество (*или по иному, товарищество с неограниченной ответственностью*), представляет собой хозяйственное товарищество, т.е. предприятие, созданное двумя и более юридическими и (или) физическим лицам (пайщиками), объединившим свое

имущество (вклады) для ведения совместной предпринимательской деятельности под общей фирмой на основании учредительного договора между ними.

Хозяйственные товарищества как юридические лица следует отличать от тех, которые создаются на основании гражданско-правовых договоров, например, на основании договора простого товарищества - ст. 1926 ГК РФ).

Ответственность пайщиков. Все его пайщики несут солидарную и неограниченную ответственность по обязательствам полного товарищества всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с действующим законодательством не может быть обращено взыскание. А условие, ограничивающее ответственность, не может быть предъявлено третьим лицам. При этом полное товарищество не несет ответственности по обязательствам своих участников, не связанным с деятельностью товарищества. Однако обращение взыскания на долю пайщика в уставном капитале полного товарищества по его долгам, не связанным с участием в товариществе (собственным долгом), допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. В этом случае, кредиторы такого пайщика вправе потребовать от товарищества выдела части имущества, соответствующей доле должника в уставном капитале, с целью обращения взыскания на это имущество. Подлежащая выделению часть имущества товарищества или ее стоимость определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредиторами требования о выделении. Обращение взыскания на имущество, соответствующее доле пайщика в уставном капитале полного товарищества, прекращает его участие в товариществе (ст. 268 ГК РФ).

Число участников, т.е. пайщиков не может быть менее двух и более двадцати физических или юридических лиц. Физическое или юридическое лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Наименование полного товарищества должно содержать словосочетание “полное товарищество” на государственном языке (“societate în nume colectiv”) либо аббревиатуру “S.N.C.”, имена или наименования пайщиков (т.е. участников). Если имена или наименования всех пайщиков (участников) не включены, в наименовании товарищества должно содержаться имя или наименование не менее чем одного пайщика - участника и слова “и компания” на государственном языке (“și compania”) либо сокращение “și Co” (ст. 256 ГК).

Особенности создания, деятельности и прекращения деятельности полного товарищества регламентируются только гражданским кодексом, а также учредительным договором (см.: ст. 257 ГК).

Управление полным товариществом осуществляется по общему согласию всех пайщиков - участников. Учредительным документом товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов пайщиков.. Каждый пайщик - участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным документом не предусмотрено иное (ст. 258 ГК РФ).

Ведение дел и представление полного товарищества. Общее правило это то, что ведение дел и представление осуществляется от имени товарищества каждым пайщиком отдельно. Второе - альтернативное – это совместное ведение дел всеми пайщиками, либо оно может поручается отдельному пайщику или даже третьему лицу. Но это второе правило, должно быть прямо оговорено в учредительном документе – договоре (ст. 259-260 ГК РФ).

Роспуск полного товарищества. Кроме общих мотивов роспуска юридических лиц, предусмотренными в ст. 223 ГК, полное товарищество распускается еще в случае, *когда в нем остается единственный пайщик* (ст. 269 ГК).

Реорганизация полного товарищества. Полное товарищество может преобразовываться в акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью или кооператив. Соответственно, в случае реорганизации полного товарищества его пайщики продолжают в течение трех лет нести солидарную и неограниченную ответственность по обязательствам, возникшим до реорганизации. При этом пайщик не освобождается от ответственности и в случае, когда до истечения трехлетнего срока он произвел отчуждение права участия в уставном капитале товарищества (ст. 270 ГК).

2. Коммандитное товарищество.

Коммандитное товарищество (*товарищество на вере*), представляет собой товарищество, в котором *наряду с пайщиками*, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими солидарно и неограниченно по обязательствам товарищества (*полными товарищами*), *имеется один или несколько пайщиков-вкладчиков (коммандитистов)*, которые не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности и несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов.

Иными словами, коммандитное товарищество представляет собой товарищество, включающее наряду с одним или большинством *пайщиков*, несущим ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом, также одного или более *пайщиков*, ответственность которых ограничивается вкладом в имущество товарищества.

Таким образом, *коммандитное товарищество*, это *полное товарищество* плюс *один или несколько пайщиков-вкладчиков (коммандитистов)*, которые не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности и не отвечают солидарно и неограниченно по обязательствам товарищества, но только несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов. Иными словами, *коммандитное товарищество* отличается от полного лишь тем, что в его составе имеется и т.н. коммандитисты, которые несут риск убытков товарищества только в пределах внесенного ими вклада. Полностью отвечающие по обязательствам товарищества личным трудом участвуют в деятельности коммандитного товарищества и лично управляют его делами. Участие коммандитистов в этом товариществе ограничивается лишь внесенным вкладом.

Ответственность пайщиков и вкладчиков-коммандитистов. Как видно из понятия коммандитного товарищества основные пайщики отвечают солидарно и неограниченно по обязательствам товарищества, а дополнительные вкладчики, т.е. коммандитисты не несут такой ответственности. Однако они несут только риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов. При этом лицо, ставшее коммандитистом существующего товарищества, несет риск убытков в пределах своей доли и по обязательствам, возникшим до момента приобретения качества пайщика товарищества. Условие о противном не может быть предъявлено третьим лицам (ст. 275 ГК РФ).

Число участников, т.е. пайщиков и вкладчиков. Коммандитное товарищество включает в себя не менее двух полных пайщика и одного коммандитиста. При этом лицо может быть полным товарищем только в одном коммандитном товариществе. Пайщик полного товарищества не может быть полным товарищем в коммандитном товариществе.

Полный товарищ в командитном товариществе не может быть пайщиком полного товарищества.

Наименование командитного товарищества должно содержать словосочетание “командитное товарищество” на государственном языке (“societate în comandită”) либо аббревиатуру “S.C.”, имена или наименования полных товарищей. Если имена или наименования всех полных товарищей не включены, в наименовании товарищества должно содержаться имя или наименование не менее чем одного полного товарища и слова “и компания” на государственном языке (“și compania”) либо сокращение “și Co”. Если в наименование товарищества включено имя или наименование командитиста, он несет солидарную и неограниченную ответственность (см.: ст. 271 ГК).

Особенности создания, деятельности и прекращения деятельности командитного товарищества регламентируются только гражданским кодексом, а также учредительным договором (см.: ст. 272 ГК РМ).

Управление командитным товариществом, ведение дел и его представление осуществляется полными товарищами согласно положениям о полном товариществе. *Командитисты не вправе участвовать в управлении* командитным товариществом и ведении его дел либо представлять его без доверенности, оспаривать действия полных товарищей по ведению дел или представлению товарищества, осуществляемые в пределах его обычной деятельности. Если действия превышают пределы обычной деятельности, необходимо решение всех пайщиков (см.: ст. 273 ГК).

Права и обязанности командитиста. Командитист имеет право: а) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в уставном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным документом; б) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества и проверять их посредством сопоставления с данными реестров и других подтверждающих документов; в) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить часть активов товарищества, соответствующую его доле в уставном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным документом; г) передать свою долю в уставном капитале или ее часть другому командитисту или, если это предусмотрено учредительным документом, третьему лицу. Учредительным документом командитного товарищества могут предусматриваться и другие права и обязанности командитиста (ст. 274 ГК).

Сокращение и отчуждение доли командитиста. Сокращение доли командитиста не может быть предъявлено третьим лицам до регистрации сокращения в предусмотренном законом публичном реестре. Сокращение доли не может быть предъявлено кредиторам, требования которых возникли до момента регистрации сокращения (ст. 276 ГК). Доля командитиста может отчуждаться третьим лицам и передаваться правопреемникам без согласия пайщиков, если учредительным документом не предусмотрено иное. Командитисты обладают преимущественным правом покупки в случае отчуждения доли другим командитистом. Правила об отчуждении доли в обществе с ограниченной ответственностью применяются соответствующим образом. При отчуждении всей доли прекращается качество командитиста (ст. 277 ГК).

Распуск командитного товарищества. Командитное товарищество распускается, если в его составе не осталось ни одного полного товарища или ни одного командитиста и товарищество в течение шести месяцев с момента выбытия последнего командитиста или последнего полного товарища не реорганизовалось либо не приняло в свой состав другого полного товарища или командитиста. В случае распуска командитного

товарищества, в том числе вследствие его несостоятельности, коммандитисты обладают преимущественным перед полными товарищами правом на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения всех требований кредиторов (ст. 278 ГК).

Реорганизация коммандитного товарищества осуществляется и имеет те же последствия как при полном товариществе.

И в завершении еще раз напомним, что такие организационно-правовые формы как полное и коммандитное товарищества в Республике Молдова очень редко встречаются. Самой распространенной и оптимальной формой является общество с ограниченной ответственностью.

2.3. Хозяйственные общества.

Хозяйственные общества создаются в двух организационно-правовых формах: обществе с ограниченной ответственностью и акционерное общество.

2.3.1. Общество с ограниченной ответственности (ООО –rus; SRL (Societate cu răspundere limitată) – rom, fr, ital.; LTD –engl.; GmbH –germ.).

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество (или корпоративно – коммерческая организация), уставный капитал которого разделен на доли согласно учредительному документу и обязательства которого обеспечены имуществом общества.

Общество с ограниченной ответственностью является предприятие, созданное одним, двумя и более юридическими и (или) физическими лицами, объединившим свое имущество (доли) для ведения совместной предпринимательской деятельности под общей фирмой на основании учредительного договора между ними.

Особенности создания, деятельности и прекращения деятельности общества с ограниченной ответственностью регламентируются Гражданским кодексом, а также учредительным договором на строгой основе Закона №. 135 от 14.06.2007 об обществах с ограниченной ответственностью,¹⁰⁷ которого следует изучить дополнительно.

Повторяем, что общество с ограниченной ответственностью может учреждаться одним или несколькими лицами. То есть, оно может быть создано и одним юридическим или физическим лицом. Но, в обществах с ограниченной ответственностью число участников не может превышать 50. Общество с количеством участников более 50 обязано в шестимесячный срок осуществить реорганизацию, ликвидацию или сократить количество участников. В случае невыполнения указанных требований общество подлежит ликвидации на основании решения судебной инстанции по ходатайству заинтересованных лиц (ст. 11 Закона №. 135/07).

Общество с ограниченной ответственностью имеет полное наименование и может иметь сокращенное наименование. Полное и сокращенное наименования должны содержать словосочетание “общество с ограниченной ответственностью” на государственном языке (“*societate cu răspundere limitată*”) либо аббревиатуру “S.R.L.” (ст. 3 Закона 135/07).

Уставный капитал ООО полностью разделен на доли, принадлежащие его участникам. Уставный капитал общества формируется из вкладов его участников и представляет

¹⁰⁷ Опубликован: 17.08.2007 в Monitorul Oficial №127-130 статья № 548. Дата вступления в силу: 17.11.2007.

собой выраженную в леях минимальную стоимость активов, которыми должно обладать общество. Документом, удостоверяющим права участника на долю в ООО, является свидетельство, удостоверяющее факт владения им долей в уставном капитале общества и ее размер выданное после ее учреждения управляющим ООО.

Размер уставного капитала общества с ограниченной ответственностью устанавливается в уставе учредителями. Он может быть не менее 1 лея. Раньше, до 03.04.14 года минимальный размер был 5400 леев.

Вклад в уставный капитал общества предполагается в деньгах, если учредительным документом (договором) не предусмотрено иное. Объектом вклада в натуре может быть любое имущество, находящееся в гражданском обороте. *Например*, один из трех учредителей при создании ООО может вкладывать в уставный капитал свой поддержанный автомобиль, телефон, компьютер и другие индивидуально-определенные вещи, которые согласно их оценке, равняются 60 000 леев, а остальные двое – могут вкладывать деньгами, например, по 30 000 леев каждый. Итого, в уставном капитале 120 000 леев. Это означает, что первый учредитель будет иметь 2/3 доли (т.е. 66,3 %), а остальные двое по 1/3 доли (по 33,3 %) в уставном капитале. Соответственно согласно этим долям они будут делить прибыль, т.е. получать дивиденды от результата деятельности ООО, а также части имущества общества в случае его ликвидации. При этом, имущество, являющееся объектом вклада в натуре, указывается в учредительном документе (договоре). Вклад не может состоять из расходуемых материальных ценностей (т.е. из вещей определенных родовыми признаками, как то, *например*, из 1 тонны цемента, фруктов или бензина). Вкладом в уставный капитал общества могут быть имущество, в том числе имущественные права, и деньги. *Например*, учитывая, что имущественные права делятся на вещные (вещи, ценные бумаги) и обязательственные (передача имущества, выполнение работ, оказание услуг и др.; смотри, в этой части: главы 3-4 Гражданские правоотношения), то один из участников, кроме собственно денег или вещей может вкладывать, т.е. передать в уставный капитал ООО и свое *исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности* (компьютерные программы, какое-то ноу-хау или его другие изобретения), которые также подлежат оценке в денежном выражении. Или, *обязательственное право требования*, как-то, например, какая-то фирма должна ему-участнику 100000 лей по какому-то договору о купле-продаже. И он входит в уставный капитал ООО с этим правом требования на эту сумму.

Каждый участник общества должен внести свой вклад в полном объеме в течение не более шести месяцев со дня регистрации общества. Участник, не внесший в установленный срок вклад, на который он подписался, несет субсидиарную ответственность по обязательствам общества в пределах невнесенной части.

Доля в уставном капитале общества определяется в виде части уставного капитала общества, размер которой устанавливается в зависимости от размера вклада, и включает все права и обязанности участника общества. Доля в уставном капитале общества делима, если учредительным документом не предусмотрено иное. Доля в уставном капитале общества или часть этой доли может свободно отчуждаться в пользу лица, аффилированного участнику общества, остальных участников общества и в пользу общества, если учредительным документом не предусмотрено иное. Конкретные правила отчуждения доли предусмотрены в ст. 25-26 и 30 Закона №. 135/07.

Участник общества вправе также заложить принадлежащую ему долю или часть доли в уставном капитале общества другому участнику общества или третьему лицу.

К доле супругов в уставном капитале общества, приобретенной за время брака, применяется правовой режим общей совместной собственности, если брачным договором не предусмотрено иное. При этом супруг (супруга) участника общества не может требовать выделения доли в уставном капитале общества или своего принятия в общество, если учредительным документом не предусмотрено иное.

Ответственность участников ООО является юридическим лицом со дня государственной регистрации и несет ответственность по своим обязательствам всем своим имуществом. Однако участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам, за исключением случаев, предусмотренных законом. Они несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах размера своих долей в уставном капитале, то есть в пределах размера своих долей в уставном капитале (ст. 9 Закона №. 135/07)

Руководящими органами ООО являются: а) *Общее собрание участников общества* - как высший орган общества; б) *Совет общества* (по необходимости); в) *Управляющий общества* (ООО может иметь одного или нескольких управляющих; при этом управляющий может быть назначен из числа участников общества или третьих лиц).

Если число участников общества составляет более пятнадцати, общим собранием на 3 года назначается также *ревизор*. Ревизор не является руководящим органом. Он осуществляет контроль за управлением обществом и действиями управляющего.

Реорганизация, роспуск и ликвидация общества осуществляется путем объединения (слияния и присоединения), дробления (разделения и выделения) или преобразования в соответствии и по основаниям установленными Гражданским кодексом (смотри: ст. 204-339, а также последнюю главу данной работы).

2.3.2. Акционерное общество (АО, SA- Societate pe acțiuni - rom).

Акционерным обществом признается хозяйственное общество (или корпоративно – коммерческая организация), уставный капитал которого полностью разделен на акции и обязательства которого обеспечены имуществом общества.

Если у ООО уставный капитал разделен на доли, то в АО – на акции. В ООО доли принадлежат его участникам, в АО – акции принадлежат акционерам.

Порядок учреждения, функционирования, реорганизации и ликвидации акционерных обществ, правовое положение акционерных обществ, права и обязанности акционеров, членов органов управления и других должностных лиц общества, регулируется законом № 1134 от 02.04.1997 об акционерных обществах¹⁰⁸ и, в дополнение к нему, положениями ГК РМ.

Наименование *акционерного общества*. Общество осуществляет свою деятельность под определенным наименованием. Полное наименование общества должно содержать: а) слова “акционерное общество” или сокращение “S.A.”; б) конкретное имя общества, позволяющее отличать данное общество от других организаций.

Акционерное общество может быть создано как на основании частного капитала, так и полностью или преимущественно государственным капиталом.

¹⁰⁸ Повторно опубликован Monitorul Oficial al Republicii Moldova № 372-382 от 31.12.2020 ст.34. Смотри также: Codul-model al societăților pe acțiuni/societăților cu răspundere limitată cu capital integral/capital majoritar public, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 820 din 27 octombrie 2023. Опубликовано: Monitorul Oficial 27 noiembrie 2023.

Ценные бумаги АО. Акционерные общества могут выпускать ценные бумаги в форме, установленной Законом о рынке капитала. Ценные бумаги общества в обязательном порядке регистрируются в реестре эмитентов ценных бумаг, который ведется Национальной комиссией по финансовому рынку, и записываются на счетах, открытых в Едином центральном депозитарии ценных бумаг (*Центральный депозитарий*), учрежденном согласно Закону о Едином центральном депозитарии ценных бумаг № 234/2016 в соответствии с его правилами. Общество вправе размещать только именные ценные бумаги.

Акции ОА. Именные ценные бумаги АО именуются акциями. Акцией признается документ, удостоверяющий права его собственника (акционера) на участие в управлении обществом, на получение дивидендов, а также части имущества общества в случае его ликвидации. Уставом общества должны быть определены размещенные обществом акции. Акции общества могут иметь номинальную стоимость, которая должна быть кратной одному лею. Номинальная стоимость всех простых акций общества должна быть одинаковой. Например, акция номинальной стоимостью в 1, 5, 10, 20, 100 и т.д. лей. Она утверждается учредительным собранием или общим собранием акционеров и указывается в учредительных документах общества и иных документах, определенных законом № 1134/97 и законодательством о рынке капитала. В случае размещения акций, номинальная стоимость которых не определена, общее собрание акционеров вправе установить стоимость акции в решении об их эмиссии. Установленная стоимость акции не указывается в учредительных документах общества и используется для определения размера уставного капитала общества. Номинальная (установленная) стоимость акции отражает часть уставного капитала общества, приходящуюся на одну размещенную акцию.

Кроме простых номинальных акций, акционерное общество может иметь также акции, находящиеся в обращении, и казначейские акции, простые и привилегированные акции, кумулятивные акции.

Акционеры АО. Акционером признается лицо, ставшее собственником одной или более акций общества в порядке, установленном настоящим законом. Если нескольким лицам принадлежит одна акция, все они признаются по отношению к обществу одним акционером и могут осуществлять свои права через единого представителя. Акционеры не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций. Акционер в отношении имущества, принадлежащего обществу на праве собственности, обладает обязательственными правами, предусмотренными законом об АО и уставом общества. Акционерами могут быть физические и юридические лица Республики Молдова, других государств, лица без гражданства, а также иностранные государства и международные организации. Органы публичной власти вправе быть акционерами общества только в случаях, предусмотренных законодательством. Указанные органы осуществляют права и несут обязанности акционеров в соответствии с настоящим законом, иными законодательными актами и уставом общества. Права и обязанности акционеров указаны в ст. 21-27 Закона № 1134/97.

Органами управления акционерного общества являются:

➤ - Общее собрание акционеров - является высшим органом управления общества и проводится не реже одного раза в год.

➤ - Совет общества во главе с Председателем совета общества - представляет интересы акционеров в период между проведением общих собраний и в пределах своей компетенции осуществляет общее руководство и контроль за деятельностью общества. Совет общества подотчетен общему собранию акционеров.

➤ - Управляющий (в лице генерального директора, директора) – является исполнительным органом общества и может быть коллегиальным (правлением, дирекцией) или состоящим из одного лица.

Кроме этого, АО имеет и ревизионную комиссия общества, выполняющая те же функции как ревизор при ООО.

Имущество и ответственность акционерного общества. Имущество общества образуется в результате размещения акций, его финансово-хозяйственной деятельности и по иным основаниям, предусмотренным законодательством. Общество вправе предоставлять и привлекать займы в соответствии с законом и уставом общества. Однако оно не вправе предоставлять займы, а также гарантии на приобретение собственных ценных бумаг. Общество несет ответственность по своим обязательствам всем имуществом, принадлежащим ему на праве собственности. АО не отвечает по обязательствам акционеров¹⁰⁹.

Важно отметить, что в других государствах, как например, в России, существуют АО закрытого и открытого типа. Закрытого типа это АО где акции отчуждаются и приобретаются только акционерами общества. А открытого – там, где акции АО находятся в свободном обращении¹¹⁰. В РМ все АО имеют статус открытого типа. В основном в РМ обязательной формой АО обладают банки. Остальные юридические лица – по желанию. Например, АО «Молдтелеком», АО «Direcția specială în construcții» и т.д.

§ 3. Кооперативы (СООП)

Кооперативом признается добровольное объединение физических и юридических лиц, организованное на корпоративных принципах в целях защиты и обеспечения совместными действиями своих членов экономических и иных законных интересов.

Кооператив не может состоять менее чем из пяти членов. Членом кооператива может быть физическое лицо, достигшее шестнадцати лет, и юридическое лицо.

Член кооператива несет риск, вытекающий из деятельности кооператива, *в пределах своей доли* в имуществе кооператива, в том числе невнесенной ее части.

Наименование кооператива должно содержать слово “кооператив” (“cooperativă”) и указание основной цели его деятельности на государственном языке.

В Республике Молдова существуют три вида кооперативов:

- a) производственные,
- b) предпринимательские и,
- c) потребительские.

Особенности и правовой статус различных видов кооперативов, а также права и обязанности их членов устанавливаются ГК РМ и, в большем своем, специальными законами.¹¹¹

¹⁰⁹ Notarirea Plenului Curtii Supreme de Justitie nr. 1 din 04.10.2010 “*Cu privire la unele chestiuni ce apar la soluționarea litigiilor dintre acționar și societatea pe acțiuni, dintre asociați și societatea cu răspundere limitată*”. См. на : www.despre.csj.md

¹¹⁰ С 1 сентября 2014 года акционерные общества в РФ подразделяются на публичные (ПАО) и непубличные компании (АО). Основные характеристики ПАО определены в п. 1 ст. 66.3 ГК РФ: акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции Общества, размещаются публично (по открытой подписке) или обращаются на открытом рынке на условиях, установленных законодательством о ценных бумагах. Устав и фирменное наименование компании содержат указание на то, что акционерное общество является публичным. Общество с ограниченной ответственностью и АО, не отвечающие указанным выше критериям, относятся к непубличным компаниям (п. 2 ст. 66.3 ГК РФ).

¹¹¹ Закон о предпринимательских кооперативах № 73-XV от 12 апреля 2001 года; Закон о производственных кооперативах № 1007-XV от 25 апреля 2002 года; Закон о потребительской кооперации № 1252 от 28.09.2000 года.

Производственный кооператив представляет собой предприятие, созданное пятью или более физическими лицами для осуществления совместной производственной и другой хозяйственной деятельности, *основанной преимущественно на личном труде его членов и кооперировании паев в капитале кооператива.*

Другое понятие: **Производственный кооператив** – добровольное объединение граждан на основах членства с целью совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, которая базируется на их личном трудовом участии и объединении имущественных паевых взносов, участии в управлении кооперативом и распределении дохода между его членами с их участием в деятельности кооператива.

Производственный кооператив является частным предприятием со статусом юридического лица, преследующим *цель извлечения прибыли (в том числе коммерческой).* Например, Производственный кооператив «Гончар-Olarul» или, ПК «Țigla Romala», в котором работают все родственники.

Главная особенность производственного кооператива, проистекающая из существа данной организационно-правовой формы, состоит в том, что все члены кооператива независимо от размера внесенных вкладов имеют права по управлению кооперативом, а право на получение дохода зависит главным образом от индивидуального трудового участия.

Предпринимательский кооператив является предприятием, учрежденным не менее чем пятью юридическими и (или) физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, *целью которого является содействие в получении прибыли его членами.*

Создаются и действуют в сельском хозяйстве, промышленности, торговли. В предпринимательском кооперативе *их члены не обязательно должны работать в нем*, как, например, в производственном. В отступление от данного положения членами обслуживающего сельскохозяйственный предпринимательский кооператив могут быть лица, которые производят сельскохозяйственную продукцию в личных подсобных хозяйствах. Из этого вытекает, что предпринимательский кооператив чаще всего встречается в сельском хозяйстве. В большинстве своем это бывшие колхозы. Например, Cooperativa Agricolă de Producție (CAP) „Basarabia”, членами которой являются все квотчики сельхозучастков.

Производственный и предпринимательский кооперативы являются юридическими лицами и отвечают по своим обязательствам собственным имуществом. Члены производственного или предпринимательского кооператива берут на себя риск по обязательствам кооператива в пределах принадлежащих им паев, а при недостаточности имущества кооператива несут дополнительную (субсидиарную) ответственность своим личным имуществом в пределах, установленных законодательством или уставом кооператива.

По своему правовому статусу (положению) данные кооперативы отличаются от хозяйств тем, что при создании кооператива между его учредителями не заключается договор. Актом, на основе которого создается кооператив, является решение общего собрания (конференции) учредителей. Между кооперативом и вошедшими в его состав юридическими и физическими лицами (гражданами) устанавливаются отношения членства. Соответственно, лица, вошедшие в кооператив, являются не участниками, а его членами.

Потребительский кооператив - самостоятельное и независимое объединение физических лиц, созданное на основе принципа добровольного согласия путем коопериро-

вания паевых взносов его членов, осуществляющих экономическую деятельность, для удовлетворения их интересов и потребительских нужд.

Другое понятие: **Потребительский кооператив** - это самоуправляющаяся организация граждан, которые на основе добровольности членства, имущественного участия и взаимопомощи объединяются для совместной хозяйственной деятельности с целью коллективного организационного обеспечения своих экономических социальных интересов.

Могут быть, например, жилищно-строительные, гаражные, торговые кооперативы). *Например*, Cooperativa de consum «Universalcoop» Anenii Noi; Cooperativa de consum «Universalcoop» Cimişlia; Cooperativa de consum «Universalcoop» Comrat и др.

Исходя из того факта, что потребительские кооперативы как предприятия созданы на основе специального Закона №. 1252 от 28.09.2000 года и то, что они осуществляют предпринимательскую (экономическую) деятельность для реализации своих целей и задач, в основном для *удовлетворения потребностей и интересов своих членов (пайщиков)*, а также остальных категорий потребителей они приравнены к некоммерческой организации (ст. 4, 17 Закона №. 1252). Согласно ст. 31 указанного закона, основными видами деятельности потребительского кооператива являются:

а) *розничная, оптовая и комиссионная торговля*; б) общественное питание; в) закупки сельскохозяйственной продукции, сырья и иной продукции; г) производство товаров широкого потребления; д) страхование, гостиничная деятельность, внутренний и внешний туризм, оказание других услуг; е) *инвестиционная деятельность*; ж) создание медицинских, курортных и лечебно-восстановительных учреждений для пайщиков и других категорий потребителей; з) проведение культурно-воспитательных и спортивных мероприятий, спонсирование культурных, научных, технических, спортивных мероприятий; и) создание, развитие и содержание учебных заведений потребительской кооперации; й) подготовка персонала для потребительского кооператива, повышение его квалификации; к) *внешняя экономическая деятельность*, развитие экономического сотрудничества с зарубежными кооперативными организациями; л) *экспорт и импорт товаров, продукции и услуг*, обмен товарами с кооперативными организациями, физическими и юридическими лицами из-за рубежа. Также, уставом потребительского кооператива могут быть предусмотрены и иные виды деятельности, не запрещенные законодательством.

Потребительские кооперативы на добровольных началах в соответствии с решениями конференций (съездов) их представителей (уполномоченных) могут объединяться в союзы по территориальному принципу или по видам деятельности. В этом случае союзы являются организационно-правовой формой сложных юридических лиц. Особенность данной организационно-правовой формы состоит в том, что опосредуемое ею сложное юридическое лицо является не предприятием (союзы сами непосредственно предпринимательской деятельностью не занимаются), а организацией, координирующей деятельность вошедших в ее состав кооперативов.

Особенности создания, регистрации, деятельности и прекращения деятельности различных видов кооперативов, их объединений и учреждаемых ими предприятий, также их правовой статус, а также права и обязанности их членов регламентируются законодательством о производственных, предпринимательских и потребительских кооперативах, гражданским законодательством и уставами указанных организаций.

Более подробно о их правовом статусе смотри данные законы.

§ 4. Государственные и муниципальные предприятия

Государственные и муниципальные предприятия (ГУП и МУП) не регламентированы гражданским кодексом РМ. В отношении таких организаций действует специальный закон, то есть они регламентированы специальным законом, а именно Законом РМ № 246 от 23.11.2017 о государственных и муниципальных предприятиях¹¹².

Государственные предприятия создаются и наделяются имуществом Правительством или другими органами, уполномоченными законом. А муниципальные предприятия создаются и наделяются имуществом органами местного публичного управления.

Государственное предприятие является юридическим лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность на основе государственной собственности, переданной ему в управление и/или внесенной в качестве вклада в уставный капитал, и на основе собственности, приобретенной в результате осуществляемой финансово-экономической деятельности.

Муниципальное предприятие¹¹³ является юридическим лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность на основе собственности административно-территориальной единицы/автономно-территориального образования Гагаузия, переданной ему в управление и/или внесенной в качестве вклада в уставный капитал, и на основе собственности, приобретенной в результате осуществляемой финансово-экономической деятельности.

Государственные и муниципальные предприятия являются юридическими лицами и отвечают по своим обязательствам всем своим имуществом из частной сферы. Государство и административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам государственных и муниципальных предприятий. Указанные предприятия не отвечают по обязательствам их учредителей, т.е. государства и административно-территориальных единиц.

Касательно состава имущества (активов) и порядка его использования отметим, что имущество государственного/муниципального предприятия состоит из:

- a) *имущества частной сферы и*
- b) *имущество публичной сферы.*

Где, *имущество частной сферы* государства/административно-территориальной единицы/автономно-территориального образования Гагаузия, *внесенного соответствующим учредителем в качестве вклада в уставный капитал предприятия, и собственности, приобретенной в результате осуществляемой деятельности, которой оно владеет на праве собственности.* То есть у ГУП и МУП есть права собственности на имущество частной сферы. А что касается *имущества публичной сферы* государства/административно-территориальной единицы/автономно-территориального образования Гагаузия, находящееся *в управлении* предприятия, ему не принадлежит на праве собственности. То есть у ГУП и МУП нет права собственности на имущество публичной сферы. Эту часть имущества может передаваться им только в управлении на основе 1) ограниченного вещного права – по случаю, устанавливается узуфрукт (ст. 604 ГК РМ), или 2) на основе сделки – договором безвозмездного пользования (ст.1234 ГК), или договоров

¹¹² Опубликован: 22.12.2017 в Monitorul Oficial № 441-450 статья № 750. Дата вступления в силу: 22.12.2017. Смотри также: Codul-model de guvernare corporativă al întreprinderilor de stat/întreprinderilor municipale, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 820 din 27 octombrie 2023. Опубликован: Monitorul Oficial 27 noiembrie 2023.

¹¹³ В румынском варианте языка муниципальное предприятие носит название Regie. Например, МП Regia "Autosalubritate" или МП Regia "Transport electric Chişinău". Это название заимствовано из французского языка и права.

имущественного найма или аренды (ст.1251, 1288 ГК РМ). Поэтому данное имущество не может преследоваться за долги государственного/муниципального предприятия, не может отчуждаться или в отношении к нему не могут применяться меры принудительного исполнения, в том числе в случае несостоятельности, оно не может являться предметом залога и служить вещным обеспечением, не может быть приобретено другими лицами вследствие приобретательной давности или по причине добросовестного владения им. И это потому что, такие активы публичной сферы унитарных юридических лиц принадлежат РМ, АТО Гагаузия или муниципальному образованию (городу, селу), которое является учредителем организации. Бухгалтерский учет этого имущества ведется отдельно от учета активов частной сферы государственного/муниципального предприятия.

Порядок владения, пользования и распоряжения имуществом государственного/муниципального предприятия устанавливается законодательством. Государственное/муниципальное предприятие обязано рационально и эффективно использовать имеющееся у него имущество и обеспечивать его сохранность. Передача, продажа, имущественный наем/сдача в аренду или безвозмездное пользование и списание имущества государственного/муниципального предприятия осуществляются в порядке, установленном Правительством.

Особенности создания, осуществления и прекращения деятельности государственных и муниципальных предприятий устанавливаются ГК, законодательством о государственных и муниципальных предприятиях, о местном публичном управлении, другими нормативными актами и типовыми уставами этих предприятий. Отметим, что это коммерческие организации, в отличие от других унитарных юридических лиц. При создании ГУП или МУП формируют его уставной фонд в соответствии с положениями закона № 246 от 23.11.2017. В соответствии с этим законом размер уставного капитала государственного/муниципального предприятия должен быть не меньше 5000 леев. Учредительным документом является устав, который разрабатывают и утверждают в уполномоченном муниципальном или госоргане. Непосредственным управлением такой организацией занимается директор, которого назначает собственник на основе конкурса. С директором оформляют индивидуальный трудовой договор. Руководитель действует от имени организации и подотчетен ее учредителю.

Следует отметить, что государственные и муниципальные предприятия создаются в форме АО, ООО или публичных учреждений. И поэтому, в принципе, они ничем не отличаются от таких хозяйственных обществ как АО или ООО. разве, что только собственником-учредителем, составом имущества, минимальным размером уставного капитала, своеобразным управлением. Например, согласно ст. 6 Закона № 246 от 23.11.2017 о государственном и муниципальном предприятиях, руководящими органами государственного/муниципального предприятия являются: а) учредитель; б) административный совет; в) управляющий – исполнительный орган; г) ревизионная комиссия.

Также отметим, что в РМ государственные и муниципальные предприятия являются временными явлениями и в перспективе намечается их реорганизация - преобразования в ООО, АО или, по случаю, в публичные учреждения, либо закроют. На данный момент новые открывать уже нельзя. Однако Правительство может при необходимости сохранять действующие предприятия или учреждать новые: например, чтобы ликвидировать последствия ЧС или предупредить угрозу жизни и здоровью. Например, могут сохраняться ГУП и МУП в сфере транспортной, пожарной безопасности, безопасности на воде, в области культуры и искусства.

§ 5. Группа юридических лиц

Данная правовая конструкция юридических лиц регламентирована ст. 290-295 ГК РМ. Однако подобная конструкция но со своей спецификой регламентирована еще и в ст. 22 Закона РМ о предпринимательстве и предприятиях № 845 от 03-01-1992¹¹⁴ под названием «Объединения предприятий».

Согласно ст. 290 ГК РМ, *группа юридических лиц, преследующих цель извлечения прибыли* представляет собой группу, в которой входят юридическое лицо, осуществляющее контроль, и все контролируемые им юридические лица (филиалы).

Где, *контролируемым юридическим лицом (филиал или предприятие-дочь, или дочернее предприятие)* является юридическое лицо, контролируемое другим юридическим лицом (*контролирующим юридическим лицом или предприятие-мать*) либо напрямую, либо через другое контролируемое лицо.

Контролирующие юридические лица бывают двух видов:

- a) контролирующие юридические лица не являющиеся полностью принадлежащим (частично принадлежащим) и,
- b) полностью принадлежащим юридическим лицом.

Полностью принадлежащим юридическим лицом является юридическое лицо, не имеющее других участников, кроме контролирующего юридического лица или любого другого контролируемого юридического лица. *Например*, одно ООО-SRL создало, т.е. учредила другое ООО-SRL, которого полностью и контролирует ее деятельность.

В обоих случаях, контролирующее юридическое лицо (*предприятие-мать*) вправе давать указания управляющему контролируемого юридического лица (*предприятию-дочь*), если законом не предусмотрено иное, а управляющий контролируемого юридического лица должен выполнять указания, данные контролирующим его юридическим лицом. При этом дочернее предприятие (контролируемое юридическое лицо), которое *не является полностью принадлежащим*, должно уведомить публичный реестр в Агентстве государственных услуг, в котором оно зарегистрировано, о факте получения или неполучения указаний от контролирующего юридического лица (*предприятие-мать*) Если соответствующий публичный реестр не уведомлен иным образом, считается, что полностью принадлежащее юридическое лицо получает указания от контролирующего юридического лица, и уведомление реестра не требуется. Взамен этого оно уведомляет о факте полной принадлежности. Это уведомление предназначено лишь для информирования третьих лиц и участников юридического лица, обязанного уведомить (ст.292 ГК). Предприятие-мать, его руководящие органы, в том числе иностранного, вправе также получать любую информацию от дочернего предприятия, при условии, что этим не нарушаются применимый к дочернему предприятию закон или права третьих лиц (ст. 293).

При этом, при осуществлении контроля, в том числе при дачи указаний контролирующее юридическое лицо (*предприятие-мать*) не должно злоупотреблять контролем. В противном случае, если контролируемое юридическое лицо, которое управлялось согласно указаниям, данным контролирующим юридическим лицом, в интересах группы, не имеет объективных шансов за счет собственных ресурсов избежать вхождения в процедуру несостоятельности (кризисная точка), контролирующее юридическое лицо обязано без неоправданного промедления произвести фундаментальную реструктуризацию или инициировать процедуру несостоятельности. Также в результате данных указаний

¹¹⁴ Опубликовано: 28-02-1994 в Monitorul Parlamentului № 2 статья № 33.

контролирующее юридическое лицо обязано оплатить возникшие до кризисной точки непогашенные долги контролируемого юридического лица:

- а) если оно злоупотребляла контролем в ущерб дочернему предприятию;
- б) если оно управляло контролируемым юридическим лицом (*предприятие-дочь*) в порядке, причинившем тому ущерб;
- с) если оно позволило контролируемому юридическому лицу (*предприятию-дочь*) идентифицировать себя с группой либо сослаться на репутацию группы, с тем чтобы кредиторы могли добросовестно верить, что контролирующее юридическое лицо будет поддерживать платежеспособность контролируемого юридического лица.

Требовать исполнения вышеуказанных обязанностей, т.е. оплатить возникшие до кризисной точки непогашенные долги дочернего предприятия (контролируемого юридического лица) может предъявить только управляющий процессом несостоятельности/ликвидатор последнего на основе Закона РМ о несостоятельности (ст. 295 ГК).

ГК РМ в ст. 294 (Групповой интерес) дает право и возможность управляющему дочернего предприятия принимать решения, противоречащее интересам контролируемого юридического лица, т.е. предприятию-мать, но с определенными условиями. Также он вправе отказаться соблюдать указания, полученные от контролирующего юридического лица. Так, «если управляющий контролируемого юридического лица, в частности в результате указания, данного контролирующим юридическим лицом, принимает решение, противоречащее интересам контролируемого юридического лица, считается, что он не нарушил свои обязанности, при условии соблюдения следующих условий:

- а) решение отвечает интересам группы;
- б) у управляющего есть основания разумным образом предполагать, что возможный ущерб будет компенсирован в разумный срок полученной выгодой;
- с) вероятный ущерб не таков, чтобы поставить под угрозу существование юридического лица.

При этом если контролируемое юридическое лицо (*предприятие-дочь*) является полностью принадлежащим юридическим лицом, то положения пункта б) не применяются. Управляющий контролируемого юридического лица вправе отказаться соблюдать указания, полученные от контролирующего юридического лица, если не выполняются предусмотренные выше три условия.

«Объединения предпринимательских предприятий»

Что касается схожей конструкции «Объединения предприятий», указанное в ст. 22 Закона РМ о предпринимательстве и предприятиях отметим, что для координации своей деятельности, в целях создания благоприятных условий для реализации и защиты производственных, научно-технических, социальных и иных общих интересов предприятия вправе создавать объединения в форме **ассоциаций, союзов, концернов**, являющихся, по сути некоммерческими организациями.

В том случае, если по решению участников на объединение возлагается непосредственно ведение предпринимательской деятельности, такое объединение преобразуется в хозяйственное общество, или вправе создать хозяйственное общество, или стать участником такого общества. В этом случае она теряет статус некоммерческой организации.

Создание и деятельность объединений допускаются при:

- а) добровольности вхождения предприятий в объединение и выхода из него на условиях, предусмотренных договором или уставом объединения;
- б) соблюдения антимонопольного законодательства и иных нормативных актов;

с) организации отношений между предприятиями, входящими в объединение, на основе договоров.

Объединение предприятий является *отдельным юридическим лицом* и действует на основании договора и устава. У объединения должны быть собственная фирма (наименование), обособленное имущество, состоящее на самостоятельном балансе, сводный баланс, расчетный и иные счета в финансовых учреждениях. При этом фирма объединения должна включать слово «ассоциация\», \ «союз\» или \ «концерн\». Также устав объединения должен содержать: фирму, местонахождение (юридический адрес), цели деятельности, условия образования и компетенцию органов управления, порядок принятия ими решений, а также порядок распределения имущества, остающегося после ликвидации объединения. Объединение также ведет реестр своих участников в порядке, установленном законодательством и своим регламентом.

Предприятия, входящие в состав объединения, сохраняют свою самостоятельность и права юридического или физического лица. Участники объединения при осуществлении предпринимательской деятельности могут использовать фирму объединения с указанием на их принадлежность к объединению. Объединение не отвечает по обязательствам предприятий, входящих в его состав, а предприятия не отвечают по обязательствам объединения, если иное не предусмотрено учредительными документами.

Регистрация и перерегистрация объединений, условия их деятельности, а также их реорганизация или ликвидация осуществляется в соответствии с Законом о предпринимательстве и предприятиях № 845-ХП от 3 января 1992 года, антимонопольным законодательством и иными нормативными актами

Итак, в целях координации своей деятельности, представления и защиты общих интересов юридические лица предпринимательского права (коммерческие) могут создавать союзы/концерны. Если решением участников предусмотрено, что союз/концерн будет осуществлять предпринимательскую деятельность, такой союз/концерн реорганизуется в хозяйственное товарищество или общество либо кооператив в порядке, предусмотренном ГК. Участники союза/концерна сохраняют свою независимость и статус юридического лица. Имущество, переданное союзу/концерну его учредителями (участниками), является его собственностью. Союз/концерн использует это имущество в целях, определенных его учредительным документом. Союз/концерн не отвечает по обязательствам своих участников. Участники союза/концерна несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере и порядке, предусмотренных его учредительным документом. Особенности правового статуса союза юридических лиц, то есть порядок его регистрации и перерегистрации, условия их деятельности, а также их реорганизация или ликвидация осуществляется в соответствии с ГК, Законом о предпринимательстве и предприятиях, а также с антимонопольным законодательством и иными нормативными актами, как-то законодательством о некоммерческих организациях.

§ 6. Некоммерческие организации

6.1. Общие положения.

В соответствии с ч. (1) ст. 296 ГК РФ некоммерческой организацией признается юридическое лицо, преследующее иную (*основную* - прим. авт.) цель, нежели извлечение прибыли.

Далее, в части (2) ст. 296 ГК РМ указано, что некоммерческими организациями являются:

1. ассоциация;
2. фонд;
3. частное учреждение.

Некоммерческие организации вправе осуществлять *любую* не запрещенную законом *общественную полезную деятельность*, относящуюся к реализации уставных целей. Деятельность, подлежащая в соответствии с законом лицензированию, может осуществляться некоммерческими организациями только после получения лицензии.

Кроме этого, некоммерческая организация вправе также осуществлять *хозяйственную деятельность*, в том числе в сфере социального предпринимательства. Но это не главная ее цель. Хозяйственная деятельность может осуществляться некоммерческой организацией либо непосредственно, либо посредством создания в соответствии с законом юридических лиц, преследующих цель извлечения прибыли.

Общие положения о регламентации некоммерческих организаций установлены в ст. 296-303 ГК РМ, а специальные конкретно регулируются соответствующими законами, в зависимости от их конкретной организационной формы. Информацию о данных законах смотри ниже.

Таким образом, из общего анализа вышеназванных статей ГК РМ, следует вывод, что некоммерческие организации имеют также право осуществлять определенную хозяйственную деятельность. А хозяйственная деятельность априори предполагает извлечение прибыли, то есть получения какого-то дохода. *Например*, такие некоммерческие организации как профессиональные союзы (имеющие в собственности крупные имущественные комплексы - гостиницы, санатории, базы отдыха и др.), ассоциации собственников кондоминиума, да и другие (смотри ниже) по роду своей деятельности почти постоянно занимаются хозяйственной деятельностью (продают, покупают, сдают в найм, оказывают возмездные услуги не только своим членам, но и другим лицам). Даже если извлечение прибыли, т.е. получение дохода от своей определенной хозяйственной деятельности и должно соответствовать основной цели деятельности такой организации (в нашем примере, для профсоюзов основная цель эта - защита коллективных и индивидуальных профессиональных, экономических, трудовых и социальных прав и интересов своих членов, а для ассоциации собственников кондоминиума эта - управление, содержание (обслуживание и ремонт) и эксплуатация общей собственностью в кондоминиуме)), тем не менее, сам факт занятия хозяйственной деятельностью (а обычно, это постоянное и ежедневное занятие) подтверждает, что это тоже цель, хоть и не главная, не определяющая на первый взгляд (скрытно-завуалированная), но существенная для таких организаций. *Например*, та же ассоциация собственников кондоминиума или какая-то политическая партия, в их статусе некоммерческой организации могут свободно существовать (т.е. достигать свою основную заявленную цель) и без членских взносов своих членов, а только за счет полученных доходов от найма третьими лицами части своей недвижимости. В данном случае, основная заявленная цель остается в затемнение и, порой, отходит на второй план.

Исходя из этой формальной логики, вынуждены отметить, что понятие некоммерческой организации, изложенное в части (1) ст. 296 ГК РМ является неполным. Поэтому, более правильным и объективным понятием некоммерческой организацией предлагается следующее: ***некоммерческие организации*** – это юридические лица, не

имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между собой.

Нормы, касающиеся управления некоммерческой организацией, ведения ее дел и ее представления, устанавливаются законом и уставом организации.

В том же контексте, из анализа нормы ч. (2) статьи 296 ГК РМ в дополнении с нормами специальных законов, а конкретно с правовым статусом некоторых некоммерческих организаций устанавливаем, что указанная правовая норма ГК также является неполной. Ибо, в ней не указаны некоммерческие организации публичного характера в Республике Молдова, т.е. из публичной сферы (но не публичного права), такие как свободные профессии - *Союз адвокатов, Национальный союз судебных исполнителей, Нотариальная палата, Союз авторизованных управляющих, Совет по медиации, Союз авторизованных переводчиков.* Все эти некоммерческие организации, по своему особому правовому статусу никак не попадают под общий статус таких некоммерческих организаций как, например, ассоциации, в любой из её конкретных организационно-правовых форм. Не говоря уже о фондах и частных учреждениях. Некоторые могут утверждать, что такие некоммерческие организации публичного характера попадают под *другие формы Ассоциации в соответствии с законом* или под *Общественно-полезные общественные объединения.* Но это ошибочная позиция. Соответствующие аргументы смотри ниже, в вопросе о некоммерческих организациях публичного права (характера).

Поэтому, данную норму следует дополнить с конкретным указанием некоммерческих организаций публичного права, а по именуемым уже некоммерческие организации: ассоциация, фонд и частное учреждение указать что они являются некоммерческие организации частного права.

Некоммерческая организация осуществляет *деятельность на основании устава*, если законом не предусмотрено иное. Устав подписывается всеми учредителями, если специальным законом не предусмотрено иное. В уставе некоммерческой организации указываются: а) конкретная организационно-правовая форма; б) полное наименование; в) цели ее учреждения; г) процедура ее учреждения, реорганизации и прекращения ее деятельности; д) руководящие и контрольные органы, порядок их назначения, компетенция и срок их полномочий; е) порядок назначения управляющего и, по обстоятельствам, других органов организации; ж) порядок принятия и изменения устава; з) способ обеспечения прозрачности ее деятельности; и) иные сведения, предусмотренные специальным законом. При этом устав может содержать и другие положения, не противоречащие закону.

Рассмотрим характеристики всех организационно-правовых форм некоммерческих организаций.

6.2. Организационно-правовые формы некоммерческих организаций частного права.

1. Ассоциация.

Ассоциацией, в общем виде является некоммерческая организация, добровольно учрежденная учредителями в предусмотренном законом порядке для удовлетворения нематериальных потребностей.

Ассоциация может создаваться в конкретно организационно-правовой форме:

а) общественного объединения (например, Общественная организация «Институт демократии»; Общество болгарской культуры «Родолюбец»);

b) религиозного культа или его составной части (например, Митрополия Бессарабии, Митрополия Молдовы, Римско-католическая епархия Кишинэу, Религиозное объединение «Святой Савва» и др.);

c) партии (например, Политическая партия ПКРМ, ДПМ, PAS, ПСРМ, Либеральная партия, Консервативная партия, Экологическая партия и др.) или,

d) иной общественно-политической организации (например, Общественно-политическое движение "Antimafia");

e) профессионального союза (например, конфедерация Профсоюзы Молдовы);

f) патроната (например, Национальная конфедерация патронатов Молдовы), и в

h) других формах в соответствии с законом (например, АСК - ассоциация собственников в кондоминиуме; rom: APC - asociație de proprietari din condominiu), регламентированные Законом о кондоминиуме.

Ассоциация имеет фиксированное членство. Имущество, переданное ассоциации ее учредителями (членами), является собственностью ассоциации. Ассоциация использует это имущество для целей, определенных в ее уставе. За членами ассоциации не сохраняются их права на имущество, переданное в собственность ассоциации, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам ассоциации, а ассоциация не отвечает по обязательствам своих членов. Особенности создания и осуществления деятельности, а также правовой статус различных видов ассоциаций устанавливаются специальными законами.

Как было указано выше, кроме гражданского кодекса порядок образования и функционирования некоммерческих организаций, а также их конкретный правовой статус каждого в отдельности определяется специальными законами. Так, принципы создания, регистрации, осуществления и прекращения деятельности таких некоммерческих организаций под организационно-правовой формы как *общественное объединение, фонд и частное учреждение* конкретно регулируются Законом № 86 от 11.06.2020 о некоммерческих организациях.¹¹⁵ В свою очередь, такие конкретные формы ассоциаций как:

Религиозные культы – Законом № 125 от 11.05.2007 **о свободе совести, мысли и вероисповедания**¹¹⁶;

Партии и другие общественно-политические организации – Законом №. 294 от 21.12.2007 **о политических партиях**¹¹⁷;

Профессиональные союзы - Законом №. 1129 от 07.07.2000 **о профессиональных союзах**¹¹⁸;

Патронаты - Законом № 976 от 11.05.2000 **о патронатах**¹¹⁹;

Ассоциации собственников в кондоминиуме (АСК) - Законом **о кондоминиуме**.

Рассмотрим вкратце характеристики организационно-правовых форм ассоциации.

А) Общественное объединение. Общественным объединением признается некоммерческая организация, добровольно созданная учредителями для реализации некоммерческих целей, ради которых она создана.

Общественные объединения в быденной жизни именуются еще неправительственными общественными организациями (НПО – ONG – *organizații non guvernamentale*).

¹¹⁵ Опубликован: 27-07-2020 в Monitorul Oficial № 193 статья № 370.

¹¹⁶ Опубликован: 17.08.2007 в Monitorul Oficial № 127-130 статья № 546.

¹¹⁷ Опубликован: 29.02.2008 в Monitorul Oficial № 42-44 статья № 119. Дата вступления в силу 29.02.2008.

¹¹⁸ Опубликован: 19.10.2000 в Monitorul Oficial № 130 статья № 919.

¹¹⁹ Опубликован: 09.11.2000 в Monitorul Oficial № 141-143 статья № 1013.

В общем, под реализации некоммерческих целей следует понимать:

- a) реализацию и защиту гражданских, экономических, социальных, культурных и иных законных прав и свобод;
- b) развития общественной активности и самодеятельности лиц, удовлетворения их профессиональных и любительских интересов в области научного, технического, художественного творчества;
- c) охраны здоровья населения, привлечения его к благотворительной деятельности, вовлечения в занятия массовым спортом и физической культурой;
- d) проведения культурно-просветительной работы среди населения; охраны природы, памятников истории и культуры;
- e) патриотического и гуманистического воспитания;
- f) расширения международных связей;
- g) укрепления мира и дружбы между народами;
- h) содействие социальному или экономическому благосостоянию отдельных лиц;
- i) осуществления иной деятельности, не запрещенной законодательством.

А конкретно, в зависимости от преследуемых целей общественное объединение может действовать во благо 1) общества, 2) своих членов или 3) других лиц.

Исходя из этого, общественные объединения подразделяются на два типа:

- a) объединения взаимной выгоды и
- b) общественно-полезные объединения

Объединения взаимной выгоды создаются для удовлетворения частных, корпоративных интересов их членов. По-иному, она имеет *исключительно частную цель*, т.е. мандат-статус служить взаимной выгоде только своих членов. Поэтому такой тип общественного объединения еще именуется членская корпорация. Общественные объединения *взаимной выгоды создаются* в целях общей выгоды, таких как предоставление страхования членам, создание финансового учреждения сообщества, управление общим имуществом или содействие социальному или экономическому благосостоянию отдельных лиц или организаций-членов (например, через торговые группы, профессиональные организации или деловые районы, по водоснабжению садовых участков и т.д.). *Например*, Общественное объединение (ОО) «Клуб любителей пива», ОО «Ретро автомобиль», ОО «Байкеры Молдовы», ОО «Союз юристов Республики Молдова», ОО «Национальный конгресс промышленников и предпринимателей Республики Молдова», ОО «Союз журналистов Молдовы» и др. Они созданы не для целей, направленных на благо широкой общественности (в отличие от общественных объединений с общественной выгодой), а исключительно для обеспечения объединения людей с общей выгодой и интересами (юристов, экономистов, байкеров, любителей пива и т. д.). Поэтому в нашем законодательстве они отличаются от общественных объединений, приносящих общественную пользу.

Общественно-полезными являются объединения, деятельность которых относится *исключительно* к защите прав человека, образованию, приобретению и распространению знаний, здравоохранению, социальной помощи населению, культуре, искусству, любительскому спорту, ликвидации последствий стихийных бедствий, охране окружающей среды и иным сферам, имеющим общественно-полезный характер.

А конкретно под реализацией некоммерческих целей во благо общества понимается постоянное осуществление *общественно полезной деятельности*, осуществляемая в общих интересах или в интересах местных сообществ и способствующая развитию и поддержке:

- a) просвещения и обучения людей, распространения и накопления знаний;
- b) науки, культуры и искусства;
- c) спорта, физической культуры и социального туризма;
- d) некоммерческого сектора и некоммерческих организаций;
- e) демократии и прав человека;
- f) охраны здоровья;
- g) социальной защиты лиц с ограниченными возможностями, других уязвимых лиц и групп;
- h) создания новых рабочих мест;
- i) искоренения бедности;
- j) содействия миру, предупреждения и преодоления гражданских, социальных, этнических и религиозных конфликтов;
- k) предупреждения преступности и содействия борьбе с ней;
- l) охраны окружающей среды;
- m) охраны культурного наследия и исторических памятников;
- n) духа гражданственности и гражданской активности, включая участие в процессе принятия решений и обеспечения прозрачности публичного сектора;
- o) местного сообщества

Если общественное объединение осуществляет любую из вышеназванных общественно полезную деятельность не менее чем один год, то ей решением Сертификационной комиссии¹²⁰ присваивается статус организации общественной пользы. Соответственно, общественное объединение имеющая статус *организации общественной пользы* получает от центральных и местных органов публичной власти определенные преимущества выраженные в оказании материальной и финансовой поддержки. В частности путем: a) предоставления налоговых льгот в соответствии с законом; b) предоставления бесплатно или на льготных условиях права пользования публичной собственностью; c) безвозмездного финансирования; d) контрактации работ и услуг; e) целевого финансирования, включая социальный заказ.

При этом соответствующие органы публичной власти проверяют использование по назначению финансовой и материальной поддержки, оказываемой государством некоммерческим организациям.

В Республике Молдова существуют множество общественных объединений обоих типов, именуемые еще неправительственными общественными организациями (НПО - ONG), которые заявили своими целями от защиты прав человека до защиты животных, и даже конкретно до защиты кошек и т.д., и т.п.

Общественное объединение (обоих типов) может выражать свое мнение о программах политических партий и общественно-политических организаций, а также о конкурентах на выборах и их программах. Но оно не может оказывать материальную поддержку и не может предоставлять бесплатные услуги политическим партиям и общественно-политическим организациям. Однако общественные объединения, созданные политическими партиями и общественно-политическими организациями, могут предоставлять бесплатные услуги политическим партиям и общественно-политическим организациям в целях укрепления их организационного потенциала.

¹²⁰ Сертификационная комиссия действует при Агентстве государственных услуг на основе утвержденного Правительством положения.

Условия и порядок учреждения общественных объединений.

Общественное объединение может быть учреждено физическими и юридическими лицами. В качестве учредителей общественного объединения могут быть даже несовершеннолетние и охраняемые лица, а также политические партии и другие общественно-политические организации. Исключения составляют органы публичной власти и публичные учреждения, государственные и муниципальные предприятия которые не могут учреждать некоммерческие организации и не могут становиться членами общественных объединений.

В качестве учредителя может быть даже одно лицо, однако только учредителя при ее регистрации в АГУ, ибо впоследствии он должен принимать в члены объединения других лиц. В противном случае, если в общественном объединении будет только один член (в данном примере – сам учредитель), то он обязан в трехмесячный срок либо принять новых членов, либо решить вопрос о реорганизации или добровольной ликвидации общественного объединения. Это же правило применяется и в случаях, когда в общественном объединении остается только один член, хотя раньше их было больше.

Все члены общественного объединения (и неважно, что кто-то вначале был учредителем) участвуют в его деятельности на принципах равенства и в соответствии с наилучшими демократическими принципами. Общественное объединение не может быть обязано принимать новых членов иначе как на предусмотренных уставом условиях. Данное положение не распространяется на национальные спортивные федерации.

Учредительным документом общественного объединения является *устав*, который утверждается решением о его создании, записанным в протоколе (в случае если создано двумя или более учредителями), а устав общественного объединения, созданной одним учредителем, утверждается его единоличным решением или, соответственно, завещанием. В устав общественного объединения, кроме сведений необходимые для всех некоммерческих организаций (смотри выше в общие положения), дополнительно должны быть указаны следующие сведения: а) условия и порядок приема в члены объединения и выхода из него; б) права и обязанности членов; в) порядок и сроки созыва общего собрания членов.

Общественное объединение, как и все остальные юридические лица, регистрируется Агентством государственных услуг в Государственном регистре юридических лиц. Важно отметить, что за ее регистрацию, а также изменений ее устава плата не взимается.

Руководящие и контрольные органы общественного объединения являются:

- Общее собрание членов - высший руководящий орган;
- Совет, назначаемый общим собранием членов из числа членов объединения (однако данный орган необязателен, если уставом прямо не предусмотрен);
- Администратор (который согласно устава может называться директором или председателем), назначаемым в предусмотренном уставом порядке. Он не может быть членом совета. Администраторами могут быть и двое, если это предусмотрено уставом.
- Ревизор, назначаемый общим собранием членов – который является контрольным органом. Он осуществляет контроль над управлением организацией и деятельностью администратора. Вместо ревизора, по случаю, Общее собрание членов может принять решение о ежегодном аудите деятельности организации внешним аудитором.

Общественное объединение может иметь в собственности любое имущество, за исключением имущества, запрещенного законом. Данная собственность используется исключительно для реализации уставных целей. Собственность формируется из любых не

запрещенных законом источников, в том числе из: а) членских взносов, установленных решением высшего руководящего органа; б) пожертвований, грантов и наследства; с) доходов от хозяйственной деятельности; d) публичных фондов, включая финансовые средства, полученные в порядке процентного отчисления.

Прибыль общественного объединения (как впрочем фонда и частного учреждения) не подлежит распределению между ее членами, учредителями или иными лицами. В случае ликвидации, после погашения долговых обязательств имущество, оставшееся в результате добровольной ликвидации общественного объединения (так фонда и частного учреждения), передается некоммерческой организации, имеющей аналогичные с ликвидируемой организацией цели и указанной в уставе или определенной высшим руководящим органом. Если устав не предусматривает некоммерческую организацию–получателя, то таковая назначается судебной инстанцией после публичного объявления о ликвидации.

Общественное объединение прекращает свою деятельность путем: а) добровольной ликвидации; б) принудительной ликвидации; с) реорганизации путем объединения, дробления или преобразования.

Процедура добровольной ликвидации предусматривается уставом организации. Также оно может быть ликвидировано принудительно по заявлению Министерства юстиции судебным решением, если ее деятельность противоречит интересам национальной и общественной безопасности, охраны порядка или предупреждения преступности, защиты здоровья, нравственности, прав и свобод других лиц и эта мера необходима в демократическом обществе, а также в случае если в общественном объединении остается только один член и в трехмесячный срок не было принято новых членов или не решен вопрос о реорганизации или добровольной ликвидации общественного объединения.

В). Религиозный культ и/или его составные части. *Религиозный культ* – религиозная структура со статусом юридического лица, осуществляющая свою деятельность на территории Республики Молдова в соответствии со своими доктринальными, каноническими, моральными и дисциплинарными нормами, историческими и обрядовыми традициями, не противоречащими действующему законодательству, созданная лицами, находящимися под юрисдикцией Республики Молдова, совместно выражающими свои религиозные убеждения и соблюдающими установившиеся традиции, обряды и церемонии.

Религиозные культы и их составные части создаются для обеспечения отношений в области, связанные со свободой совести, мысли и вероисповедания, гарантированными Всеобщей декларацией прав человека, Конституцией Республики Молдова и международными договорами в области прав человека, одной из сторон которых является Республика Молдова.

Составная часть религиозного культа – религиозная община или религиозное учреждение любого религиозного культа. *Религиозная община* – местная составная часть религиозного культа, представляющая собой ассоциацию лиц, объединившихся и осуществляющих свою деятельность на принципах добровольности, автономии, хозрасчета, равноправия всех членов с целью совместного вероисповедования. Религиозными общинами являются приходы, монашеские общины или монастыри, конгрегации, братства, местные церкви и другие подобные виды религиозных сообществ. *Религиозное учреждение* – центральная или региональная составная часть религиозного культа, учрежденная таковым или религиозной общиной, без фиксированного членства, представляющая собой религиозные заведение или структуру. Религиозными учреждениями являются

епархии, диоцезии, протопопаты, деканаты, религиозные, социальные или благотворительные миссии, теологические учебные заведения любого уровня, паломнические центры, религиозные фонды, дисциплинарные церковные инстанции, другие подобные учреждения.

Религиозные культы самостоятельны, отделены от государства и равноправны перед законом и органами публичной власти. Государство не вмешивается в религиозную деятельность культов. Религиозные культы и их составные части должны воздерживаться от публичного высказывания или проявления своих политических предпочтений и покровительства какой-либо политической партии или общественно-политической организации. Финансово-экономическая деятельность религиозных культов находится под контролем государства. На составные части религиозных культов, а также на созданные ими учреждения и предприятия распространяется налоговое законодательство.

Создание и регистрация религиозных культов и их составных частей. Религиозные культы создаются на основе принципа добровольности полностью дееспособными физическими лицами, находящимися под юрисдикцией Республики Молдова, в целях совместного вероисповедования. Они создаются, действуют и распускаются на основе собственных норм, убеждений и свободного волеизъявления верующих в соответствии со своими учениями, канонами и традициями в той мере, в которой таковые не противоречат действующему законодательству. Религиозные культы и их составные части действуют на основании устава, принятого их учредителями. Они подлежат государственной регистрации в Агентстве государственных услуг в соответствии с Законом № 125 от 11.05.2007 о свободе совести, мысли и вероисповедания и Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей № 220/2007, при этом последний применяется в той мере, в какой он не противоречит специальному закону.

В свою очередь, религиозные общины могут при соблюдении действующего законодательства создаваться и самораспускаться в соответствии со свободно выраженной волей своих членов. Ни одна религиозная община не может одновременно принадлежать к двум и более религиозным культурам. Присоединение религиозной общины к другому религиозному культу возможно только после ее добровольного выхода из религиозного культа, в котором она состояла.

Кроме своих прямых целей – продвижение определенных религиозных убеждений, мысли, веры, отправлении религиозных служб, религиозные культы могут заниматься еще и социальным предпринимательством, которое является одним из его видов экономической деятельности. Религиозный культ может осуществлять деятельность в сфере социального предпринимательства в соответствии с Законом о предпринимательстве и предприятиях № 845/1992 самостоятельно или посредством социальных предприятий, созданных в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью или производственного кооператива. Особо отметим, что религиозный культ и/или его составные части как некоммерческая организация в форме ассоциации, единственный из форм ассоциации (смотри: ст. 296-297 ГК РМ) не организован на корпоративных принципах, то есть не является корпорацией.

С). Партии и другие общественно-политические организации. Политические партии (от лат. *Parte* – часть, часть общества) как демократические институты правового государства, являются добровольными, имеющими статус юридического лица объединениями граждан Республики Молдова с правом голоса, которые посредством совместной

деятельности и на основе принципа свободного участия способствуют формированию, выражению и реализации своей политической воли. Политические партии поддерживают демократические ценности и политический плюрализм, способствуют формированию общественного мнения, участвуют посредством выдвижения и поддержки кандидатов в выборах и формировании органов публичной власти, стимулируют участие граждан в выборах, участвуют через своих представителей в законном осуществлении власти в государстве, осуществляют иную деятельность в соответствии с законом.

Учредителями и членами политических партий могут быть только граждане Республики Молдова, имеющие право голоса в соответствии с законом. Членам политических партий выдаются удостоверения в соответствии с положениями устава партии. Граждане Республики Молдова имеют право свободно объединяться в политические партии, участвовать в их деятельности и выходить из их состава. Никого нельзя принудить состоять либо не состоять в какой-либо политической партии. Лицо, желающее вступить в политическую партию, обязано представить под свою ответственность письменное заявление о том, является или не является оно членом другой политической партии.

Регистрация и учет политических партий. Политическая партия подлежит государственной регистрации в Агентстве государственных услуг в соответствии с Законом № 294 от 21.12.2007 *о политических партиях* и Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей № 220/2007, при этом последний применяется лишь в той мере, в какой он не противоречит специальному закону. Для регистрации представляются следующие документы а) заявление о регистрации; б) устав партии; в) программа партии; г) учредительный документ, к которому прилагаются список членов партии, число которых *не может быть менее четырех тысяч*, учредительные документы территориальных организаций партии, список делегатов, участвовавших в учредительном съезде. При этом на момент учреждения партии ее члены должны проживать в не менее чем половине административно-территориальных единиц Республики Молдова второго уровня и при этом не менее 120 членов в каждой из указанных административно-территориальных единиц. Список членов партии, составленный на основании заявлений о вступлении в партию, должен содержать: фамилию, имя, пол, дату рождения, место жительства, серию и номер документа, удостоверяющего личность, и подпись члена; е) заявление о юридическом адресе партии; ф) документ, удостоверяющий открытие банковского счета.

За регистрацию политической партии, а также вносимых в ее устав изменений или дополнений взимается государственная пошлина в размере 200 леев. Со дня своей регистрации политическая партия приобретает статус юридического лица и вносится в Государственный регистр юридических лиц. Внесение изменений и дополнений в устав и программу политической партии осуществляется в порядке, предусмотренном в уставе партии. Политические партии могут реорганизовываться согласно решению своих высших органов путем объединения (слияния и присоединения), дробления (разделения и выделения) или преобразования в соответствии с законом. Прекращение деятельности политических партий (вследствие ее реорганизации, самороспуска, роспуска ее окончательным решением судебной инстанции на основе заявления Министерства юстиции, а также ее признания неконституционной) также осуществляется в соответствии с законом.

Учет политических партий, то есть информация о регистрации политических партий, их исключении из Государственного регистра юридических лиц, а также о вноси-

мых в их уставы изменениях и дополнениях ведет Агентство государственных услуг с публикацией всех информации в Официальном мониторе Республики Молдова и на его веб-странице.

Каждая политическая партия создается и осуществляет деятельность в соответствии со своим уставом и программой. Она имеет центральные органы и территориальные организации. Территориальные организации создаются по принципу административно-территориального устройства Республики Молдова. Политические партии могут создавать в своем составе структуры, занимающиеся специальными проблемами отдельных социальных или профессиональных групп. С целью реализации своей политической воли партии могут присоединяться к международным политическим организациям.

Руководящие органы партии в принципе схожи с органами общественного объединения (общее собрание членов (съезд) или собрание их делегатов; исполнительный орган; председатель)). Но каждая партия детализирует их в своем уставе.

Имущество и финансирование политических партий. Политические партии могут иметь в своей собственности здания, оборудование, издательства, типографии, транспортные средства, а также иное не запрещенное законом имущество. Имущество политической партии может использоваться исключительно для выполнения уставных задач. Право собственности политических партий подпадает под действие гражданского законодательства, за предусмотренными специальным законом исключениями. Политическая партия вправе осуществлять издательскую деятельность, деятельность, непосредственно связанную с администрированием своей собственности, а также другие виды деятельности, приносящие необходимый для нужд партийной работы доход, если эти виды деятельности не запрещены законом и прямо предусмотрены уставом политической партии. Политическим партиям запрещается иметь во владении, распоряжении или пользовании, а также принимать для складирования или хранения оружие, взрывчатые вещества и другие материалы, представляющие опасность для жизни и здоровья людей. Имущество политической партии, включая доходы, не может быть распределено между ее членами.

Источниками финансирования политических партий являются: а) членские взносы; б) пожертвования, в том числе собранные при проведении развлекательных, культурных, спортивных или иных массовых мероприятий, организованных партией, при условии, что они учтены в установленном порядке; в) ассигнования из государственного бюджета, выделяемые в соответствии с положениями настоящего закона и закона о бюджете на соответствующий год; г) другие доходы, полученные на законных основаниях. Например, из издательской деятельности или деятельности непосредственно связанной с администрированием своей собственности, как-то из договоров о передаче в имущественный найм своих зданий, помещений, транспортных средств и др.

Политические партии отвечают всем своим имуществом за взятые на себя согласно договорам обязательства. Ни одна политическая партия не отвечает по обязательствам своих членов, так же как и члены любой политической партии не отвечают по обязательствам своей партии.

В конце отметим, что общественно-политические организации организуются и действуют по принципу смешанности между партиями и общественными объединениями.

D). Профессиональные союзы. *Профессиональные союзы* - общественные организации, объединяющие на принципе добровольности физических лиц, связанных общими интересами, в том числе по роду их деятельности, и создаваемые для защиты коллек-

тивных и индивидуальных профессиональных, экономических, трудовых и социальных прав и интересов своих членов.

Профсоюз представляет и защищает коллективные и индивидуальные профессиональные, экономические, трудовые и социальные права и интересы своих членов в органах публичной власти всех уровней, судебных инстанциях, общественных объединениях, перед работодателями и их объединениями. Для этих целей профсоюзы создают в соответствии с законодательством юридические службы для представления прав и интересов своих членов в органах публичной, в том числе судебной власти и других органах. Порядок деятельности таких служб определяется их уставами (положениями), утвержденными соответствующим профсоюзным органом.

Профсоюзы осуществляют общественный контроль за соблюдением трудового и жилищного законодательства на предприятиях независимо от их организационно-правовой формы и вида собственности, ведомственной или отраслевой принадлежности и вправе требовать устранения выявленных нарушений. Они оказывают правовую помощь членам профсоюза, участвуют в соответствии с законодательством в разрешении индивидуальных трудовых споров. Они также участвуют в разрешении коллективных трудовых конфликтов по вопросам, связанным с профессиональными, экономическими, трудовыми и социальными интересами, заключением и выполнением коллективных договоров, установлением новых или изменением существующих условий труда и быта. Права профсоюзов в процессе разрешения таких споров определяются законодательством, нормативными актами и коллективными договорами.

Профсоюзы независимы в своей деятельности от публичных властей всех уровней, политических партий, общественных объединений, работодателей и их объединений, им не подконтрольны и не подотчетны. Запрещается любое вмешательство, направленное на ограничение прав профсоюзов или воспрепятствование их осуществлению.

Создание и регистрация профсоюзов. Граждане Республики Молдова, а также иностранные граждане и лица без гражданства, находящиеся на законных основаниях на ее территории, вправе по своему выбору создавать профсоюзы или вступать в них в соответствии с их уставами без предварительного получения разрешения публичных властей. Основу профсоюзов составляет первичная профсоюзная организация. Первичная профсоюзная организация создается по инициативе группы лиц, выступающих в качестве учредителей, в количестве не менее трех. Решение о создании первичной профсоюзной организации принимается учредительным собранием. Профсоюз создается добровольно, на основе общих интересов (профессии, отрасли и др.) и действует, как правило, на предприятии, в учреждении, организации (в дальнейшем - предприятие) независимо от организационно-правовой формы и вида собственности, ведомственной или отраслевой принадлежности. Работодатель (администрация) не вправе препятствовать объединению физических лиц в профсоюз. Профсоюзы могут объединяться в территориальные отраслевые или межотраслевые профсоюзные центры (на уровне района, автономного территориального образования, муниципия, города), а также национально-отраслевые или национально-межотраслевые профсоюзные центры в форме федерации, конфедерации. Национально-отраслевые и национально-межотраслевые профсоюзные центры могут присоединяться к международным федерациям, конфедерациям.

Порядок создания профсоюза, его организационная структура и деятельность регламентируются уставом профсоюза. Профсоюз вправе самостоятельно разрабатывать и утверждать свой устав и административные регламенты, определять свою структуру,

выбирать своих представителей, формировать свой аппарат и организовывать свою деятельность, определять программу действий.

Право профсоюза как юридического лица на национально-отраслевом и национально-межотраслевом уровне возникает с момента его регистрации Министерством юстиции в Агентстве государственных услуг в соответствии с законом о профессиональных союзах и Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей № 220/2007, при этом последний применяется лишь в той мере, в какой он не противоречит специальному закону. А первичная профсоюзная организация, территориальные отраслевой и межотраслевой профсоюзные центры приобретают права и обязанности юридического лица в соответствии с уставами зарегистрированных национально-отраслевых или национально-межотраслевых профсоюзных центров. Деятельность профсоюза может быть прекращена по решению его членов в порядке, предусмотренном уставом.

Руководящие органы профсоюза в принципе также схожи с органами общественного объединения (общее собрание членов (съезд) или собрание их делегатов; исполнительный орган; председатель)). Но каждый профсоюз детализирует их в своем уставе.

Собственность профсоюзов. Правовой статус профсоюза как субъекта права собственности основан на нормах международного права, положениях Конституции, Гражданского кодекса, законодательства о собственности, закона о профессиональных союзах, других нормативных актов, а также устава профсоюза. Собственность профсоюзов состоит из: предприятий, земельных участков, производственных и непроизводственных зданий, сооружений, санаторно-курортных, туристических, спортивных и других оздоровительных учреждений, культурно-просветительных, научных и образовательных учреждений, жилищного фонда, банков, типографий, издательств, ценных бумаг, оборудования, инвентаря и иного имущества. Профсоюзы и их объединения имеют право собственности на имущество, приобретенное или созданное за счет собственных средств, средств принадлежащих им предприятий и организаций, полученное безвозмездно от предприятий, организаций, органов публичной власти, профсоюзных организаций, вышестоящих профсоюзных органов, а также приобретенное по основаниям, не противоречащим законодательству. Собственность профсоюзов неприкосновенна, неделима и не может быть национализирована, присвоена, отчуждена или управляема другими лицами, в том числе органами публичной власти, без согласия собственника. Профсоюзы и их объединения владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им на праве собственности имуществом и финансовыми средствами для обеспечения выполнения уставных целей и задач. Профсоюзы не отвечают по обязательствам государства, субъектов предпринимательской деятельности, которые, в свою очередь, не отвечают по обязательствам профсоюзов. Источники, порядок формирования и использования средств и имущества профсоюзов определяются их уставами. Отношения между профсоюзами, между профсоюзными объединениями и их предприятиями, касающиеся права собственности, основываются на полномочиях, предусмотренных их уставами, положениями и/или заключенными между ними договорами. Субъектами права собственности профсоюзов являются профсоюзные организации и их объединения, обладающие статусом юридического лица. Физическое лицо - член профсоюзной организации не имеет права собственности на долю имущества профсоюза.

Денежные средства профсоюзов формируются из вступительных и членских взносов (при этом, работодатель (администрация) производит бесплатно в установленном

порядке сбор членских профсоюзных взносов и перечисляет их ежемесячно на расчетный счет соответствующего профсоюзного органа), пожертвований, доходов от законной предпринимательской деятельности. Профсоюзы могут создавать фонды солидарности, по безработице, забастовочные, страховые, пенсионные, инвестиционные, культурно-просветительные, фонды обучения и подготовки кадров и другие, необходимые для решения их уставных задач.

Профсоюзы также могут осуществлять предпринимательскую деятельность в соответствии с законодательством и своими уставами.

Е). Патронаты. Патронаты являются некоммерческими, неправительственными, независимыми и неполитическими организациями, созданными на основе добровольного объединения и равноправия *работодателей* из различных областей деятельности.

Патронаты осуществляют следующие главные функции: а) представляют, осуществляют, поддерживают и защищают совместные экономические, технические и правовые интересы, а также действия по кооперированию своих членов; б) поддерживают в соответствии с законодательством полную свободу действий работодателей в осуществлении программ развития хозяйственных единиц, обеспечивающих максимальную эффективность экономической деятельности; в) содействуют развитию добросовестной конкуренции в хозяйственной деятельности и во взаимоотношениях между своими членами, обеспечивающей равные условия для каждого; г) предоставляет консультации по вопросам, связанным с заключением и расторжением договоров менеджмента; д) участвуют в сотрудничестве с партнерами по социальному диалогу в разработке законодательных и других нормативных актов, содействуют разработке и внедрению стратегий развития национальной экономики и экономической деятельности, а также стратегий в области оплаты и охраны труда, профессионального образования и здравоохранения; е) совместно с органами публичной власти и профсоюзами представляют к награждению и премированию хозяйственные единицы – членов патроната и их руководителей за выдающиеся трудовые достижения и вклад в решение социальных проблем сообщества; ж) выполняют другие функции в соответствии с их уставами и действующим законодательством.

Патронаты вправе создавать свои территориальные подразделения, не имеющие статуса юридического лица. Территориальное подразделение осуществляет деятельность на основании устава патроната, в состав которого входит.

Патронаты создаются в целях оказания поддержки работодателям в осуществлении ими своих функций путем предоставления услуг и консультаций, защиты прав и представления их интересов в отношениях с органами публичной власти, профсоюзами, а также любыми другими неправительственными организациями на национальном и международном уровнях в соответствии со своими уставами и настоящим законом.

Патронаты создаются в следующих организационно-правовых формах: а) патронатная ассоциация; б) патронатная федерация; в) патронатная конфедерация.

Патронатная ассоциация является организационно-правовой формой патроната, созданной на основе объединения не менее трех работодателей - юридических и/или физических лиц. Патронатные ассоциации могут быть созданы путем объединения работодателей: а) одной сферы деятельности; б) определенной территории, независимо от вида деятельности. В рамках одной сферы деятельности или определенной территории может быть создано несколько патронатных ассоциаций. Патронатные ассоциации в зависимости от цели и характера своей деятельности могут быть членами одной или нескольких патронатных федераций или конфедераций.

В Республике Молдова *Конфедерация Патроната* является самой многочисленной ассоциацией представляющей интересы работодателей Молдовы.

Патронатная федерация представляет собой организационно-правовую форму патроната, созданную двумя или несколькими патронатными ассоциациями одной области деятельности для решения некоторых общих проблем в пределах полномочий, делегированных членами указанных ассоциаций. Членами патронатной федерации могут быть и отдельные работодатели из соответствующей области деятельности.

Патронатная конфедерация является организационно-правовой формой патронатов, созданной двумя или несколькими патронатными федерациями. Членами патронатной конфедерации могут быть также патронатные ассоциации и отдельные работодатели, независимо от принципов объединения и области деятельности. Работодатели, патронатные ассоциации, федерации и конфедерации могут объединиться с целью создания представительной патронатной конфедерации на национальном уровне.

Патронаты, независимо от их организационно-правовой формы, равны в правах и действуют в соответствии со своими уставами и настоящим законом. Патронаты осуществляют свою деятельность на основе принципов добровольности и равноправия всех членов.

Создания патронатов. Патронаты создаются на учредительном собрании членов-учредителей, на котором принимается решение о создании патроната, утверждается его устав и избираются руководящие и контрольные органы. Патронаты создаются и осуществляют свою деятельность в соответствии с их уставами и действующим законодательством. А это Закон № 976 от 11.05.2000 о патронатах.

Как и профсоюзы, патронаты приобретают статус юридического лица с момента их регистрации в Государственном регистре юридических лиц. Патронаты прекращают свою деятельность в случае: а) реорганизации; б) ликвидации. Порядок прекращения деятельности патронатов регулируется их уставами и законом № 976 от 11.05.2000. Патронаты не могут быть ликвидированы и их деятельность не может быть приостановлена на основании распорядительных актов органов публичного управления.

Руководящие органы патроната в принципе также схожи с органами общественного объединения. Все они выборочные (общее собрание членов (съезд) или собрание их делегатов; исполнительный орган; председатель)). Но каждый патронат детализирует их в своем уставе.

Имущество патронатов. Патронаты могут иметь в собственности любое имущество, необходимое для реализации уставных целей. Источниками формирования имущества патронатов являются: а) вступительные и членские взносы; б) добровольные пожертвования; в) доходы от деятельности созданных патронатами либо с их участием предприятий, осуществляемой в соответствии с уставами этих предприятий и действующим законодательством; г) сборы за оказание услуг, связанных с деятельностью, предусмотренной уставными целями патроната; д) доходы от ведения переговоров по коллективным договорам; е) иные поступления, не запрещенные законом. Все эти источники дохода облагаются налогом согласно действующему законодательству. Имущество патронатов используется исключительно для реализации их уставных целей и не может быть распределено между членами патронатов. Имущество и другие материальные средства патронатов не могут использоваться для поддержки политических партий и отдельных кандидатов в избирательных кампаниях.

F) Ассоциации собственников кондоминиума (АСК). Ассоциация собственников кондоминиума – это юридическое лицо - некоммерческая организация, созданная исключительно в целях управления, содержания (обслуживание и ремонта) и эксплуатации общей собственностью в кондоминиуме (кондоминиумом).

АСК имеет статус организации *взаимной выгоды*, ибо создаются в целях общей выгоды своих членов, таких как управление общим имуществом.

Изначально отметим, что не следует путать сам кондоминиум с ассоциацией собственников кондоминиума (АСК). Ибо, кондоминиум может создаваться и регистрироваться строителем в Реестре недвижимого имущества раньше Ассоциации, еще на начальном этапе строительства дома/домов. Для этих целей в домах, которые еще только будут построены, кондоминиум автоматически будет регистрироваться в реестре недвижимости сразу при получении от примэрии разрешения на строительство. Строитель составляет *Декларацию о создании кондоминиума*, в которой указывает все квартиры дома, изолированные нежилые помещения (гаражи, коммерческие площади) и, соответственно, доли участка, на котором будет располагаться дом, и доли в самом доме помимо квартиры. Кондоминиум создается и регистрируется по принципу: один кондоминиум - одно здание, одно здание - один кондоминиум, с четко определенной общей собственностью.

Таким образом, покупатели квартир в строящемся доме сразу, т.е. автоматически получают в собственность долю на общее имущество в кондоминиуме, то есть, и долю участка, на котором будет располагаться дом, и долю в самом доме помимо квартиры.

Кондоминиум подлежит государственной регистрации в Реестре недвижимого имущества в соответствии с Законом о кадастре недвижимого имущества № 1543-ХІІІ от 25 февраля 1998 года и будет зарегистрирован как будущее имущество.

Кондоминиум – это совокупность недвижимого имущества, состоящего из одного земельного участка и одного или нескольких зданий, которые принадлежат нескольким лицам и управляются совместно. Общими площадями в рамках кондоминиума считаются земельный участок в установленных границах, на котором находится здание (а это многоквартирный жилой дом), коридоры, лестничные клетки, лифт, пространство для отдыха, детская площадка, дворы, сады и парковочные места.

Кондоминиум – это форма права общей долевой собственности (право собственности в кондоминиуме).

Таким образом, кондоминиум, это не только дом со всеми его помещениями, крышей, фасадом, но и земля под домом, а также прилегающая территория, которая используется для его эксплуатации, то есть двор, игровая площадка, подъездные пути, тротуары. И все это - общедолевая собственность всех жильцов дома. Это означает, что нельзя будет, к примеру, изменить фасад дома (утеплить стену, перекрасить ее в другой цвет) без согласия большинства жильцов. Кроме этого у каждого дома должен быть свой регламент, то есть своеобразный свод правил, который определяет правила жизни в нем: например, сколько собак или кошек может содержать собственник-владелец квартиры, кто имеет право парковать машину во дворе, когда объявляется общий субботник и т.д.

После сдачи дома в эксплуатацию (или до этого) строитель-продавец продает покупателям квартиры, именуемые единица кондоминиума. То есть продается не только собственно сама квартира, но, автоматически, вся единица кондоминиума вместе с соответствующей долей права собственности или суперфиция на земельный участок, части здания, иные чем единицы, и на другие общие части кондоминиума.

В свою очередь, *Ассоциация собственников кондоминиума* учреждается и создается уже после того, как большая часть единиц кондоминиума в доме продана собственникам квартир, для управления общей собственностью в кондоминиуме.

Правовой статус ассоциации собственников кондоминиума регламентируется Законом о кондоминиуме¹²¹.

Создание и государственная регистрация АСК.

В домах с численностью больше 12 единиц кондоминиума Ассоциация собственников кондоминиума создается в обязательном порядке. Ибо там, где до 12 единиц кондоминиум может управляться и самими собственниками без создания Ассоциации.

Ассоциация собственников кондоминиума создается на основе *решения о создании АСК*, принятое на собрании собственников квартир и других нежилых помещений (голосами не менее 2/3 долей) определенного дома, или на основе учредительного договора (там, где имеются до 12 единиц кондоминиума). Учредительное Собрание собственников квартир созывается инициативной группой из собственников квартир и другой нежилой недвижимости.

А в случае вновь построенных зданий, сданные в эксплуатацию АСК на основе договора об ассоциации создается одновременно по инициативе собственника здания (строителя) с передачей в собственность первой единицы кондоминиума. Далее, новые и последующие собственники единиц кондоминиума подписывают данный договор об ассоциации.

Таким образом, следует иметь в виду, что лица, приобретающие квартиры (помещения) в кондоминиуме после создания ассоциации собственников кондоминиума, становятся ее членами немедленно после возникновения у них права собственности на квартиру (помещение). Также, факт неучастия на учредительном собрании или голосования против создания ассоциации не освобождает собственников кондоминиума от обязанности уплаты расходов по содержанию и ремонту общего имущества в кондоминиуме и за иные потребляемые услуги в соответствии с действующими законодательством.

В этом контексте можно утверждать, что включение в ассоциацию собственников кондоминиума без их ведома, нарушается их конституционное право на свободу ассоциации. Однако важно отметить, что Конституционный суд РМ уже высказался по этому поводу и признал конституционным это положение Закона о кондоминиуме, отклонив исключение о неконституционности, поданное одним из собственников, который пожаловался. В своей мотивации Конституционный суд РМ отметил, что ассоциация совладельцев создается для «управления, обслуживания, эксплуатации и ремонта недвижимости в кондоминиуме в целях обеспечения членов ассоциации коммунальными и другими услугами, а также для представительства и защиты интересов членов ассоциации». Совместное владение в кондоминиуме включает все части недвижимости, находящиеся в общем пользовании. В контексте вышеизложенного, Конституционный суд подчеркивает, что в определенных ситуациях законодатель может установить особые формы объединения для защиты общих интересов, которые, в свете поставленных перед ними целей, в сущности, не вписываются в понятие свободного объединения, предусмотренное в ст. 11 Европейской конвенции. Конституционный суд подчеркивает, что Законом о кондоминиуме в жилищном фонде установлена особая форма объединения собственников жилья

¹²¹ Первый закон РМ «о кондоминиуме в жилищном фонде» № 913 был принят 30.03.2000 г. Второй обновленный закон «о кондоминиуме» № 187 был принят Парламентом 14.07.2022 г., опубликованн в Мониторул Официал РМ № 238-244 от 29.07.2022.

[...]. Согласно Гражданскому кодексу, если в здании есть предназначенные для жилья либо имеющие другое назначение площади, принадлежащие разным собственникам, каждый из них обладает правом принудительной и бессрочной общей долевой собственности на части здания, которые, будучи предназначенными для пользования площадями, *не могут использоваться иначе как сообща*. [...] Таким образом, поскольку ни один из собственников не может осуществлять исключительное право собственности на свою долю, неделимую от принудительной общей долевой собственности, *создание ассоциации совладельцев является оправданным*. Таким образом, в случае многоквартирного жилого дома владельцы индивидуальных квартир и иной недвижимости автоматически получают право совместной собственности на нежилые помещения. Следовательно, Конституционный суд подчеркнул, что членство в этой ассоциации неразрывно связано с правом собственности на квартиру».¹²²

АСК приобретает права юридического лица с момента государственной регистрации в АГУ в соответствии с Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей № 220/2007. Для регистрации АСК предоставляется а) протокол Общего учредительного собрания собственников, подписанного председателем и секретарем собрания, а также всеми членами собрания; б) Устав АСК. А там где имеются до 12 единиц кондоминиума, и собственники решили создать Ассоциацию - предоставляется учредительный договор о создании, подписанного всеми собственниками и соответственно устав.

Кроме принятия устава, на общем собрании – как высший орган руководства также решается вопрос, и выбираются органы управления АСК. Ими являются: Председатель Ассоциации (который представляет ее в судебных инстанциях и перед третьими лицами); административный совет ассоциации во главе с председателем (оба как исполнительные органы ассоциации). Также выбирается Цензор-Ревизор (или, по случаю ревизионную комиссию). Там, где имеются до 12 единиц кондоминиума административный совет не выбирается. Однако текущее управление АСК осуществляется аттестованным Управляющим АСК, который может быть, как физическое, так и юридическое лицо, определяемое большинством голосов на общем собрании.

АСК может осуществлять и хозяйственную деятельность, но в пределах сдачи в наем или в аренду, либо продажа недвижимого имущества, входящего в состав кондоминиума и находящегося в собственности ассоциации. Доход от хозяйственной деятельности ассоциации используется, по решению общего собрания членов (представителей) ассоциации, для оплаты общих расходов или направляется в специальный фонд, используемый на цели, предусмотренные уставом.

Для осуществления полноценной хозяйственной деятельности АСК может создать хозяйственные общества или кооперативы.

Ассоциация собственников кондоминиума отвечает по своим денежным обязательствам в пределах имеющийся сумм на своем банковском счете, включая финансовые средства из специального Фонда поступившие за счет сдачи в наем или аренду, либо продажа недвижимого имущества, входящего в состав кондоминиума и находящегося в собственности ассоциации. Ассоциация не несет ответственности по обязательствам своих членов. В принципе члены ассоциации не несут ответственности по обязательствам ассоциации.

¹²² Постановление КС № 20 Дело № 64г/2016 от 20 июля 2016 года об исключительном случае неконституционности ст. 22 ч. (4) закона о кондоминиуме в жилищном фонде (членство в ассоциации совладельцев в кондоминиуме). См. https://www.constcourt.md/public/ccdoc/hotariri/h_20_64g_rus.pdf

Однако за дополнительные расходы связанные с управлением ассоциации ее члены несут ответственность в объеме их доли в кондоминиуме, при условии, что такие расходы были утверждены на общем собрании голосами не менее 2/3 долей в кондоминиуме.

Две или более ассоциации собственников кондоминиума могут объединиться для создания объединенной ассоциации совладельцев. Решения в объединенной ассоциации принимаются путем голосования представителей всех входящих в нее ассоциаций. Ассоциации собственников кондоминиума могут передать объединенной ассоциации, имеющей статус юридического лица, права по управлению общим имуществом или часть прав, предусмотренных в их уставах.

Ассоциация собственников кондоминиума распускается только в случае ликвидации кондоминиума (а это может быть только после физического уничтожения комплекса недвижимого имущества или выкупа одним лицом (либо в пределах 12) всего этого имущества). В этом случае она исключается из регистра юридических лиц.

2. Фонд.

Фондом признается *не имеющая членства* некоммерческая организация, учрежденная одним или несколькими лицами, наделенная определенным имуществом, обособленным от имущества учредителей, преследующая некоммерческие цели (т.е. предназначенным для достижения некоммерческих целей), предусмотренные учредительным документом. *Например*, Фонд «SOROS», Фонд «Нобеля», Фонд первой леди РМ «Speranța». В принципе фонды, кроме своих капиталов занимаются накоплением на своих счетах денежных средств от различных спонсоров физических и юридических лиц, после чего раздают эти средства нуждающимся (детским домам, многодетным семьям, спортсменам и их организациям, культурным организациям, отличникам в учебе, ученым и т.д.).

В принципе, фонд имеет те же нормы регламентирования, как и общественное объединение за исключением следующих моментов:

- фонд не имеет членства.
- фонд может быть создан также по завещанию.
- устав фонда, кроме сведений необходимые для всех некоммерческих организаций (смотри выше в общие положения), дополнительно должен содержать следующие сведения: а) правила в отношении подписного капитала, который должен составлять не менее двух средних заработных плат по экономике на момент подачи документов на регистрацию в АГУ. Подписной капитал может использоваться для реализации некоммерческих целей, ради которых создан фонд; б) положения, касающиеся отношений между учредителем и фондом.
- устав фонда утверждается учредителем/учредителями или исполнителем завещания с соблюдением завещательных распоряжений. В последнем случае устав удостоверяется нотариально.

- при регистрации фонда в АГУ кроме устава должен быть также представлен документ, подтверждающий подписной капитал.

3. Частное учреждение.

Частным учреждением признается некоммерческая организация, *учрежденная одним лицом* для реализации нематериальных - некоммерческих целей и полностью или частично финансируемая им. Имущество, переданное частному учреждению учредителем, является собственностью частного учреждения, если учредительным документом не предусмотрено иное. Частное учреждение создается на основе решения лица, которое обеспечивает его всем необходимым для достижения намеченной цели. *Например*,

частное учреждение детский сад «Güneş», Лицей «Prometeu», университет «ULIM» или УЕПЭЗ «Константин Стере».

Следует отметить, что по своему правовому режиму частное учреждение похоже на фонд. Практически она его дублирует. Поэтому в европейских странах такое понятие как частное учреждение не существует. Частные учреждения в Республике Молдова появились в конце -90, начало 2000-х годов, когда альтернативные государственным образовательные учреждения, действовавшие в статусе ООО, были переведены в статус частных образовательных учреждений. Полагаем, что в скором будущем в Республике Молдова частное учреждение как форма некоммерческой организации частного права исчезнет и будет заменена фондом. То есть все действующие частные учреждения будут реорганизованы в фонды.

6.3. Некоммерческие организации публичной сферы.

Как уже ранее было указано в общих положениях о некоммерческих организациях, и анализа нормы ч. (2) статьи 296 ГК РМ в дополнение с нормами специальных законов, а конкретно с правовым статусом некоторых некоммерческих организаций делаем вывод, что указанная правовая норма ГК является неполной. Ибо, в ней не указаны существующие специфические некоммерческие организации публичного характера (публичной сферы) в Республике Молдова, т.е. публичного права, такие как свободные профессии, регламентированные специальными законами регулирующие деятельность из публичной сферы. Ими являются:

а) Союз адвокатов (регламентированным Законом об адвокатуре №1260 от 19 июля 2002 года);

б) Национальный союз судебных исполнителей (Закон о судебных исполнителях № 113 от 17.06.2010);

с) Нотариальная палата (Закон об организации нотариальной деятельности № 69 от 14.04.2016);

д) Союз авторизованных управляющих (Закон об авторизованных управляющих № 161 от 18.07.2014);

е) Совет по медиации (Закон о медиации №137 от 03.07.2015);

ф) Союз авторизованных переводчиков.

И это, потому что все эти некоммерческие организации, по своему особому правовому статусу никак не попадают под общий статус таких некоммерческих организации как, например, ассоциации, в любой из её конкретных организационно-правовых форм. Не говоря уже о фондах и частных учреждениях.

Некоторые могут утверждать, что указанные некоммерческие организации публичного характера попадают под *другие формы Ассоциации в соответствии с законом* или под *Общественно-полезными общественными объединениями*. Но это ошибочная позиция, исходя из нижеследующих аргументов.

В первую очередь, потому что данные специфические некоммерческие организации созданы - учреждены не их непосредственными членами, а Парламентом, т.е. государством посредством принятия специальных законов. А Парламент, в качестве учредителя – не приобретает право участия (т.е. членства) в них и не формируют высший орган их управления. И даже не принимает устав. *Во вторых*, данные некоммерческие организации созданы в соответствии с специальными законами в строго конкретных публичных

и официальных целях, а именно - реализации политик государства и общества в определенных конкретных областях (а не любую по выбору) – в области реализации и защиты прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц (адвокаты); - в области исполнения (в т. ч. принудительного) окончательных судебных решений (судебные исполнители); - в области оказания нотариального содействия (нотариусы); - в области управления процессом несостоятельности юридических и даже физических лиц (авторизованные управляющие); - в области медиации как альтернативный способ разрешения споров (медиаторы); - в области профессионального перевода (авторизованные переводчики). И все эти виды деятельности осуществляются не от имени какой-то некоммерческой организации частного права, а официально от имени государства Республики Молдова, то есть являются публичными – для всех и каждого. Тем самым они имеют статус юридического лица публичного права, ибо их деятельность вообще и деятельность их членов, в частности, носит официальный характер. Например, не зря в этом контексте законодатель установил контравенционную (административную) ответственность за незаконное осуществление профессии, иной нежели предпринимательская, без лицензии или иного рода разрешения, если закон предусматривает обязательное наличие такового ((см.: ст. 541 Кодекса о правонарушениях РМ). При этом, в третьих, некоторые из представителей этих некоммерческих организаций (например, судебные исполнители в процессе исполнительного производства) обладают определенными властными полномочиями. Ибо, опять не зря в этом контексте законодатель установил контравенционную (административную) ответственность за невыполнение требования судебного исполнителя в процессе исполнительного производства или за действия (бездействия) лиц, препятствующих исполнению исполнительного документа или за другие действия/бездействия (см.: ст. 319 Кодекса о правонарушениях РМ). В четвертом, государство никак не содержит, не финансирует их из своего публичного бюджета, а при необходимости конрактирует их услуги (например, для предоставления адвокатом квалифицированной юридической помощи, гарантируемой государством или для осуществления перевода авторизованным переводчиком). Все они действует на принципах самофинансирования. В пятом, эти некоммерческие организации хотя и созданы - учреждены Парламентом, они не подотчетны ему (как органу политической власти), а обществу в целом. То есть, они автономны от своего учредителя в своей организации, функционировании и руководстве. Тем самым видно, что государство Республика Молдова, в лице своего законодательного органа власти – Парламента, учредила эти организации со строго определенным публичным статусом, без конкретного устава, и сразу же «передала их» гражданскому обществу для самоуправления, не оставляя за собой право руководства или даже отчета. И, в шестую очередь, но не в последнюю, следует указать, что членами всех этих специфических некоммерческих организаций (профессий) могут стать исключительно лица имеющие специальную подготовку для осуществления деятельности на официальном уровне. Это адвокаты, т.е. квалифицированные лица, уполномоченные в соответствии с Законом выступать и действовать от имени своих клиентов, практиковать право, выступать перед судебными инстанциями, правоохранительными органами и органами публичного управления или консультировать и представлять своих клиентов по юридическим вопросам. Судебные исполнители и нотариусы - становятся членами Национального союза судебных исполнителей, соответственно Нотариальной палаты с момента наделения их официальными полномочиями по исполнению судебных решений и оказывания нотариального содействия. Профессия управляющего процессом несостоятельности также может осуществляться только лица-

ми, авторизованными в соответствии с законом и включенными в Реестр авторизованных управляющих. Впрочем, как и все представители свободных профессий. *Медиаторы и авторизованные переводчики* – также могут стать членами своих профессиональных организаций только будучи аттестованными в соответствии с законом. При этом, особенности их деятельности определяются не самими своими членами, а специальным законодательством об адвокатуре, о нотариате, о судебных исполнителях и т.д. И *последнее*, из нормы части (1) ст. 9 Закона о медиации, прямо вытекает, что «Совет по медиации – *коллегальный орган со статусом юридического лица публичного права*, созданный в соответствии с настоящим законом в целях реализации политик в области медиации». Далее, в этом законе предписано, что медиатор может осуществлять свою деятельность в составе бюро медиации или организации, осуществляющей медиацию. И, несмотря на то, что организация, осуществляющая медиацию, регистрируется Агентством государственных услуг согласно положениям Закона об общественных объединениях (о некоммерческих организациях), т.е. она имеет простой статус общественного объединения, это не означает, что вся корпорация в целом является классическим общественным объединением, ибо для ее регистрации представление заключения Совета является обязательным.

Таким образом, полагаем, что этих аргументов достаточно для обоснования позиции, что указанные некоммерческие организации имеют статус юридических лиц публичного права (сектора), а не частного как ассоциация (во всех ее формах), фонд или частное учреждение.

Из всего этого следует общий вывод, что специфические некоммерческие организации публичного характера свободных профессий (профессиональные объединения) в Республике Молдова являются автономными юридическими лицами публичного права. В то же время это и не государственные организации или организации органов местного публичного управления. Ибо:

а) Все они являются корпоративными некоммерческими организациями, основаны на *обязательном* членстве (как физических, так и юридических лиц) для реализации строго конкретных публичных и официальных целей, предусмотренных специальным законодательством.

б) Хотя и свободные профессионалы занимаются частной практикой, и не финансируются из государственного бюджета, они единственные реализуют ту или иную политику государства и общества в определенных конкретных областях (обладают государственной монополией). То есть выполняют публичные задачи. *Например*, Союз адвокатов РМ выполняет публичную функцию по гарантированию и обеспечению конституционного права на защиту всем физическим и юридическим лицам на основе ст. 26 Конституции РМ.

с) Имея свое обособленное имущество и бюджет, данные профессиональные корпорации могут их использовать только в соответствии с условиями, установленными законом, в т. ч. и с целью получения прибыли, а не свободно как это предписано некоммерческим организациям частного права.

д) Особенности создания, правового положения и, главное - их деятельности определяются не самими своими членами в Уставе, а специальным законодательством об адвокатуре, о нотариате, о судебных исполнителях и т.д. В своих уставах данные корпорации только детализируют положения закона. При этом все их уставы подлежат обязательному публичному оглашению в Официальном Мониторе Республики Молдова, как и любой нормативный акт органов центральной публичной власти (и, соответственно, управления).

Глава 5. УЧРЕЖДЕНИЕ, ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ И ФУНКЦИОНИРОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ. ПУБЛИЧНЫЙ РЕЕСТР

§ 1. Общие положения

В молдавском гражданском праве юридическое лицо частного права возникает, то есть учреждается в установленном законом порядке на неограниченный или определенный срок и признается государством в качестве коллективного субъекта права, то есть обретает статус юридического лица со дня его государственной регистрации в публичном реестре. Исключения могут составлять юридические лица публичного права, которые считаются созданными с момента издания соответствующего административного акта о создании (учреждении) центральным органом публичного управления, а не с момента его регистрации в публичном реестре юридических лиц.

Процедура государственной регистрации (учреждения, функционирования, реорганизации и ликвидации-ропуска) юридических лиц в государственном органе определяется, согласно *закону о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, пр. 220 от 19.10.2007*¹²³ и, в дополнение к нему, положениями Гражданского кодекса. Данный закон применяется при государственной регистрации юридических лиц, их отделений, физических лиц – индивидуальных предпринимателей, если другими законодательными актами не предусмотрено иное. Органом государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей является Агентство публичных (государственных) услуг – далее АГУ, посредством его территориальных структур.

§ 2. Процедура учреждения и государственной регистрации юридического лица частного права

Для полного понимания и уяснения данного вопроса рассмотрим пошагово процедуру учреждения и государственной регистрации на примере самой распространенной организационно-правовой формы юридического лица – общества с ограниченной ответственностью (далее – ООО-SRL).

Законодательством установлено, что ООО может быть учреждено как одним лицом (физическое и/или юридическое) или двумя и более лицами вместе (партнеры). Лица, которые открывают (создают) ООО, называются учредителями, а далее, после его открытия - участниками. Главным условием является то, что количество участников общества не может быть более 50.

Итак, *во-первых*, если двое физических лиц – граждане РМ (или, по случаю, вместе один гражданин и одно юридическое лицо) намерены открыть себе ООО они вначале должны изучить закон №. 135 от 14.06.2007 об обществах с ограниченной ответственностью и закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, пр. 220 от 19.10.2007 года.

Во-вторых, учредители принимают решения по ООО на официальном собрании с ведением протокола собрания. Первое такое собрание проводят до его регистрации.

На этом учредительном собрании должны решаться следующие вопросы, которые будут отражены письменно в Учредительном договоре и Уставе ООО:

¹²³ Опубликован: 30.11.2007 в Monitorul Oficial № 184-187 статья № 711.

а) Подбор и резервация наименования фирмы.

Как правило, требуется подобрать-указать несколько наименований для случаев совпадений с уже существующими названиями предприятий. По желанию, АГУ резервирует название будущей фирмы на месяц или на полгода. После оплаты госпошлины АГУ выдает заявителю подтверждение резервации названия. В документе указывается фискальный код зарезервированного названия (по сути - будущего предприятия) и данные заявителя. Юридическое лицо владеет исключительным правом на зарегистрированное наименование и обязано использовать свое наименование только в том виде, в каком оно внесено в Государственный регистр. Наименование юридического лица содержит указание на его организационно-правовую форму на государственном языке. В наименовании могут быть использованы слова на других языках, которые записываются латинскими буквами и, как правило, в кавычках. Любое новое наименование должно отличаться от существующих таким образом, чтобы можно было сделать между ними четкое и ясное различие без детального рассмотрения. Если новое наименование похоже на другое, уже зарегистрированное или зарезервированное, необходимо добавить запись, которая явно отличит его от остальных. Если несколько лиц запросили регистрацию наименований, которые совпадают или похожи, право на регистрацию имеет заявитель, первым подавший заявление о регистрации. До регистрации юридического лица орган государственной регистрации проверяет наименование на предмет применимости, различительной способности и языковой правильности.

б) Выбор видов экономической деятельности.

Чем будет заниматься предприятие. Выбор видов экономической деятельности не ограничен. Исключение составляют виды деятельности для которых требуется специальное разрешение либо лицензия. Для содержательности устава предприятия будет достаточно указать 5 видов экономической деятельности.

с) Юридический адрес будущего ООО.

Юридический адрес ООО - это почтовый адрес помещения, где будет работать офис компании. Это может быть: - квартира/дом учредителя (одного из них) или управляющего (директора); - нежилое помещение в собственности или на правах имущественного найма. Здесь заявителю понадобится либо молдавский адрес будущего управляющего (директора), либо заявителю нужно будет воспользоваться адресом одного из учредителей (жителя Молдовы) или же одному из учредителей следует заключать предварительный договор имущественного найма офиса (кабинета) с третьим лицом, который на основе предварительного договора найма выдаст гарантийное письмо о том, что ООО получит в найм помещение по этому адресу с момента регистрации ООО и согласен на то, чтобы юридический адрес будущего ООО был по данному адресу. Гарантийное письмо нотариально заверять не нужно.

д) Определение кандидатуры управляющего (директора) ООО. Его назначение.

Как правило управляющий (директор) назначается из числа учредителей. Но учредители могут нанять и стороннее лицо. Следует иметь ввиду, что управляющий не имеет права совмещать должность управляющего (директора) и другую должность, если он не является соучредителем создаваемого предприятия.

е) Выбор банка и открытие временного текущего счета для внесения на него уставного капитала.

Как правило, выбирается любой коммерческий банк, находящийся в данном населенном пункте. На временный счет предприятия (в нашем случае ООО) вносится уставный капитал соответственно долям учредителей и размеру, определенному в уставе.

f) Определение размера уставного капитала ООО и распределение долей учредителей в нем.

Уставный капитал ООО может быть от одного лея и до сотни или миллионов леев. Это, последнее, в основном относится к лицензируемым видам деятельности. Например, деятельность по страхованию. Уставный капитал может состоять не только из денег, а и из вещей, и даже имущественных прав. Смотри: выше вопрос об ООО. Уставный капитал - это вклад учредителей в ООО. Это могут быть деньги, имущество, мебель, ценные бумаги. Учредители могут договориться, что какое-то имущество не подходит для уставного капитала, и прописать это в уставе. *Например*, облигации и недвижимость можно, а мебель или офисную технику - нет. Долю каждого учредителя указывают в учредительном договоре.

g) Определение уполномоченного лица для удостоверения подписей учредителей у нотариуса, выдача нотариальной доверенности для открытия временного текущего счета в коммерческом банке и подачи документов в АГУ для их регистрации о создании нового юридического лица в Молдове и, в том числе об получение регистрационных документов.

Это может быть один из учредителей, будущий управляющий или даже третье лицо (юрист- корпоративист).

В-третьих, - подготовка учредительных документов (ст. 178 ГК РМ). Учредители, после обсуждения вышеуказанных вопросов собственно приступают к составлению: а) Протокола Общего учредительного собрания: б) Учредительного договора и с) Устава ООО, которые все подписывают в трех экземплярах.

Образцы таких документов имеются на сайте АГУ. Их нужно только заполнить и по необходимости дополнить своими положениями не запрещенные законом об ООО. Все документы подготавливаются на государственном (румынском) языке. Отметим, что Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

В-четвертых, после подписания указанных выше 3-х учредительных документов, учредители идут с ними к нотариусу, где удостоверяют свои подписи и подписывают доверенность на уполномоченного лица (или за отдельную плату вызывают нотариуса к себе). Один экземпляр документов нотариус оставляет себе.

В-пятых, - открытие временного текущего счета ООО и внесение на нем денежного размера уставного капитала. После удостоверения подписей у нотариуса, назначенное уполномоченное лицо (смотри пкт. g)) идет в банк и открывает временный счет предприятия (в нашем случае ООО) на котором вносит уставный капитал, определяемый в денежном выражении.

В-шестых, - подача документов в АГУ Республики Молдова на регистрацию (ст. 179 ГК РМ + ст. 4-14 закона nr. 220 от 19.10.2007). После банка назначенное уполномоченное лицо идет в соответствующее территориальное подразделение АГУ где подает документы (в двух экземплярах) на государственную регистрацию.

Для государственной регистрации юридического лица представляются следующие документы:

а) заявление о регистрации по утвержденному органом государственной регистрации (т.е. АГУ) образцу;

б) решение о создании и учредительные документы юридического лица в зависимости от его организационно-правовой формы (в двух экземплярах)

с) документ, подтверждающий внесение платы за регистрацию.

Дополнительно, в зависимости от выбранного вида деятельности представляется:

а) заключение Национальной комиссии по финансовому рынку – для страховых обществ, негосударственных пенсионных фондов и в установленных законодательством случаях для небанковских кредитных организаций и ссудо-сберегательных ассоциаций;

б) решение Министерства сельского хозяйства, регионального развития и окружающей среды – для местных инициативных групп.

А для государственной регистрации юридических лиц *с иностранными инвестициями* представляются еще:

а) выписка из регистра, в котором зарегистрировано юридическое лицо с иностранными инвестициями, переведенная на государственный язык и нотариально заверенная;

б) учредительные документы иностранного юридического лица.

Документы для государственной регистрации представляются органу государственной регистрации учредителем или его представителем, уполномоченным заверенной в установленном законом порядке доверенностью. Документы подаются на государственном (румынском) языке.

Эти документы можно подать и в электронном виде. Электронные документы могут направляться органу государственной регистрации посредством электронных сетей с соблюдением положений *Закона об электронном документе и цифровой подписи № 264-XV от 15 июля 2004 года* и нормативных актов Правительства в данной области. Если в установленных органом государственной регистрации случаях или по заявлению лица необходимая для регистрации информация может быть получена посредством официальных электронных информационных систем, соответствующий документ от учредителя не требуется. Датой представления документов для государственной регистрации считается дата их приема органом государственной регистрации. При приеме заявления и документов для государственной регистрации заявителю выдается справка, подтверждающая прием заявления, в которой указываются номер и дата приема заявления, наименование территориальной структуры, перечень представленных документов, назначенная дата выдачи документов. В случае получения документов посредством электронных сетей такое же подтверждение направляется заявителю по сети. При этом орган государственной регистрации (АГУ) не вправе отказать в приеме заявления о регистрации или требовать представления не предусмотренных законом документов.

При регистрации юридическому лицу присваивается государственный идентификационный номер (IDNO), подтверждающий регистрацию лица в Государственном регистре и взятие его на учет Государственной налоговой службой. Государственный идентификационный номер, являющийся одновременно и фискальным кодом зарегистрированного юридического лица, указывается на титульном листе учредительных документов. Таким образом, в рамках процедуры государственной регистрации орган государственной регистрации (АГУ) осуществляет постановку на налоговый, статистический, медицинский и социальный учет юридического лица путем передачи соответствующим органам в электронном формате данных о его регистрации, с выдачей юридическому лицу соответствующего уведомления. Юридическое лицо считается зарегистрированным со дня принятия решения о регистрации. После регистрации орган государственной регистрации публикует в Электронном бюллетене информацию о зарегистрированном юридическом лице, которая должна содержать: наименование юридического лица, его организационно-правовую форму, дату регистрации, государ-

ственный идентификационный номер, местонахождение, фамилию и имя администратора.

Седьмой шаг, - получение документов о регистрации нового юридического лица в Молдове. Уполномоченное лицо или уже управляющий ООО идет в назначенное время в АГУ где ему выдается Решение о регистрации, подписанное регистратором, Сертификат о регистрации и Выписку из регистра юридических лиц в которой указаны все данные фирмы, начиная от ее названия, юридического адреса и заканчивая кто является Управляющим (или управляющими, если их двое), и составе участников с их долями в уставном капитале. Решение о регистрации составляется в двух экземплярах, один из которых хранится в органе государственной регистрации, а другой выдается заявителю.

Восьмой шаг - изготовление печати (по выбору), и перерегистрация временно-го текущего счета в банке на постоянный. Учитывая, что по законодательству РМ, для юридических лиц частного права наличие печати не обязательно управляющий (е) может сразу приступить к осуществлению заявленной уставной деятельности, т.е. к работе. Как-то нанимать персонал по индивидуальным трудовым договорам – бухгалтера и других рабочих, заключать гражданско-правовые договора и т.д. Но, по желанию может обратиться в любую специализированную фирму для изготовления печати своей фирмы, штампов, штемпелей и др. Также он идет в свой банк, где осуществляет перерегистрацию временного текущего счета на постоянный. Данный текущий банковский счет предполагает финансовые операции в молдавских леех, а также в иностранной валюте. Но управляющий может открыть еще и счета в иностранной валюте (доллары, евро ...). Отметим, что есть банки, которые открывают мультивалютные счета. Также ему следует решить нужен ли будет интернет или клиент-банк для управления счетом на расстоянии.

В очередной раз напомним, что юридическое лицо (в нашем случае ООО), может создаваться и одним лицом. В этом случае, созданное одним учредителем юридическое лицо, действует на основании устава, утвержденного этим единственным учредителем.

В принципе, такой же порядок создания любых юридических лиц частного права (товариществ, АО, кооперативов и некоммерческих организаций). Однако следует отметить, что в учредительных документах юридического лица, не преследующего цель извлечения прибыли, обязательно определяются предмет и цели его деятельности.

§ 3. Функционирование юридических лиц частного права: общие положения

Юридическое лицо становится дееспособным субъектом, т.е. приобретает и осуществляет гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности с момента своего учреждения *через управляющего*, действующего в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

Общие вопросы о функционировании юридических лиц частного права отражены в статьях §2 части 1, главы II, книге первой ГК РМ (ст. 185-203).

Говоря о вопросах функционирования юридических лиц частного права, следует отметить, что в принципе эти вопросы касаются полномочий, прав и обязанностей, а также ответственности четырех субъектов имеющих прямое или косвенное отношение к функционированию юридического лица. А именно это:

1. *Управляющий* – а конкретно, его обязанности, полномочия и ответственность за нарушение возложенных на нем обязанностей (ст. 185- 194; 197-200);

2. *Совет юридического лица* как высший или его надзорный орган - его полномочия (ст. 200 - 202).

3. *Участник/и* юридического лица - их права (ст. 195- 196).

4. *Аффилированные лица* юридического лица - как лица, воздействующие тем или иным образом на принятие решений хозяйственным обществом (статья 203)

Именно эти четыре категории лиц, своим правовым статусом (компетенцией, правами, обязанностями и соответственно, ответственностью) определяют функционирование того или иного юридического лица в период его существования.

Вопросы об органах юридического лица рассмотрены в Разделе 2, главы 1, § 2. Признаки юридического лица, а именно при рассмотрении принципа «Организационное единство, то есть автономная организация или организационная упорядоченность и легальная цель», пункт б). Органы управления юридического лица.

Далее, в отдельности рассмотрим их роль и компетенцию в вопросах функционирования юридического лица.

1. Управляющий юридического лица.

Управляющий (директор, генеральный директор, менеджер, президент) это назначенное или выборное лицо, который являясь единоличным исполнительным органом, ежедневно руководит и постоянно обеспечивает нормальное функционирование юридического лица. Он представляет юридическое лицо перед третьими лицами и перед судебными инстанциями без доверенности. Достаточно только предъявить выписку из регистра юридических лиц, где указано, что он является управляющим этого юридического лица, плюс документ, удостоверяющий его личность.

При этом юридическое лицо (компания) вправе: предоставить эти полномочия управляющего нескольким лицам, которые будут действовать совместно; образовать несколько таких органов, которые будут работать независимо друг от друга. Это *фактический управляющий и номинальный управляющий* (смотри: ст. 197 ГК). В качестве подобного органа может действовать как человек, так и другое юридическое лицо (организация). Однако другое юридическое лицо в качестве управляющего может иметь только то юридическое лицо, которое преследует цель извлечения прибыли, т.е. коммерческое (смотри: ч. (2) ст. 177 ГК, дополненное ст. 199 ч. (1) ГК РМ).

Иными словами, к компетенции управляющего относятся все вопросы руководства текущей деятельностью юридического лица (общества, кооператива и др.) за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания или совета. Общие вопросы об управляющем юридического лица частного права отражены в §2 Признаки юридического лица, главы I данного раздела. А именно смотри: принцип «*Организационное единство, то есть автономная организация или организационная упорядоченность и легальная цель*», б). *Органы управления юридического лица.*

1) Управляющий в период его деятельности в этой должности обязан *соблюдать пределы своих полномочий*, предусмотренные в уставе юридического лица (предприятия-фирмы).

Это означает, что он должен действовать в соответствии с положениями учредительного документа (устава) юридического лица и решениями органов, которым он подчиняется. А подчиняется он Совету юридического лица, состоящего из членов собрания участников (учредителей), либо в отсутствии такового – прямо Общему собранию участников

общества. Если управляющий нарушил установленное им ограничение по полномочиям, общество или любой его участник вправе потребовать от имени общества возмещения причиненных обществу убытков. *Например*, если учредительным документом (уставом) либо прямо специальным законом о том или ином юридическом лице (законы об ООО, об АО, кооперативе и др.) предусмотрено ограничение полномочий управляющего по заключению им крупной сделки от имени юридического лица, то управляющий при установлении такого случая должен сообщить и передать решение такого вопроса Совету или Общему собранию участников (учредителей). *К примеру*, ст. 81-82 Закона РМ № 1134 от 02.04.1997 об акционерных обществах, прямо предусматривает, что такое крупная сделка для АО «Крупной сделкой признается сделка или несколько взаимосвязанных сделок, совершаемых прямо либо косвенно в отношении: а) приобретения либо отчуждения, передачи либо получения обществом в залог, передачи в аренду, имущественный наем или лизинг либо передачи в пользование, передачи по займу (кредиту), поручительства в отношении имущества или прав, рыночная стоимость которых составляет более 25 процентов стоимости активов общества по последнему финансовому отчету, или б) размещения обществом голосующих акций либо иных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, составляющих более 25 процентов всех размещенных голосующих акций общества». Также, прямо установлено, что «решение о заключении акционерным обществом крупной сделки принимается всеми избранными членами совета акционерного общества единогласно, если предметом такой сделки является имущество, стоимость которого составляет более 25, но не более 50 процентов стоимости активов общества по последним финансовым отчетам до принятия решения о заключении этой сделки, в случае, когда его уставом не предусмотрена более низкая квота, или если размещаются ценные бумаги согласно пункту б) статьи 81». Остальные решение о заключении обществом крупной сделки, не предусмотренной выше, принимается *общим собранием акционеров*.

А что касается, например, ООО, то закон РМ № 135 от 14.06.2007 об обществах с ограниченной ответственностью не дает понятие «крупной сделки» и не регламентирует полномочия управляющего по ней, а оставляет такого рода вопросы для регулирования в самом уставе ООО. Так, в этой части ст. 49 закона № 135 от 14.06.2007 предусматривает только что «*К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью (ООО) относятся: [...] пкт. d) – одобрение заключения договоров, которыми общество передает собственность или уступает на безвозмездной основе права третьим лицам, в том числе участникам общества*».

Таким образом, управляющий обязан соблюдать в отношении юридического лица пределы полномочий, установленные учредительным документом или, если таковым не предусмотрено иное, общим собранием участников юридического лица. Если управляющий нарушил установленное ограничение, юридическое лицо или любой его участник вправе потребовать от имени юридического лица возмещения причиненных организации убытков.

2) Кроме этого, управляющий *обязан преследовать и выполнять цель деятельности юридического лица*.

В этом смысле он должен действовать таким образом, который он добросовестно считает наилучшим для достижения целей юридического лица, принимая во внимание, в частности: а) вероятные последствия своих действий в долгосрочной перспективе; б) интересы работников юридического лица; с) необходимость поддержания отношений

юридического лица с поставщиками, клиентами и другими сторонами договора; d) влияние деятельности юридического лица на местное сообщество и окружающую среду; e) требование поддержания репутации юридического лица в соответствии с высокими стандартами в своей сфере деятельности; f) необходимость справедливого отношения к участникам юридического лица.

3) Вместе с тем в случаях, прямо предусмотренных законом, управляющий *должен действовать в защиту интересов кредиторов юридического лица.*

Это означает, что он должен делать все возможное для исполнения принятых на себя руководимой им фирмой обязательств надлежащим образом, добросовестно, в установленном месте и в установленное время.

4) Управляющий обязан действовать компетентно и осмотрительно.

Так, он должен действовать в соответствии с уровнем компетентности и осмотрительности, которые соответствуют его знаниям, компетенции и опыту и которых можно ожидать от хорошего управляющего. Считается, что управляющий не нарушает данную обязанность, если в момент действия он оправдан тем, что обоснованно полагал себя действующим в интересах юридического лица и в условиях достаточной информации.

5) Управляющий *обязан избегать конфликта интересов*, то есть он должен избегать ситуаций, когда он имеет или может иметь прямой или косвенный интерес, который вступает либо может вступить в конфликт с интересами юридического лица.

При появлении ситуации конфликта интересов он должен сообщить компетентному органу о такой ситуации. Так, управляющий, находящийся в состоянии конфликта интересов, должен воздерживаться от переговоров и принятия решения юридического лица относительно сделки или операции, к которым относится конфликт. Он должен воздерживаться от использования, в свою пользу или в пользу своих аффилированных лиц, имущества юридического лица, наименования юридического лица или своего статуса управляющего юридического лица в случаях, когда осуществляет деятельность – свою или через своих аффилированных лиц. В частности, что такое конфликт интересов и понятие сделки, в которой присутствует конфликт интересов в акционерном обществе, смотри ст. 84-85 Закона РМ № 1134 от 02.04.1997 об акционерных обществах.

6) Управляющий *должен воздерживаться от использования, в свою пользу или в пользу своих аффилированных лиц, возможностей осуществления инвестиций или осуществления деятельности*, о которых ему стало известно при исполнении обязанностей, если инвестиция или деятельность были предложены юридическому лицу или юридическое лицо имело экономический или иной продиктованный преследуемой целью интерес в них, за исключением случая, когда юридическое лицо отказалось от этой возможности без влияния управляющего.

7) Управляющий должен воздерживаться от участия, от своего имени или через своих аффилированных лиц, в деятельности, идентичной, схожей или дополняющей ту, которую осуществляет юридическое лицо (*обязательство о неконкуренции*).

Все вышеперечисленные обязанности, указанные в ст. 188 ГК РМ, не применяются, если управляющий получил соответствующее разрешение от компетентного органа юридического лица.

8) Кроме этого, управляющий должен *отказываться от любого блага и поощрения от третьего лица, предоставляемого с учетом того, что он является управляющим* либо действует или бездействует в качестве управляющего. Иными словами, не поддаваться на коррупционные действия. При этом ст. 189 ГК уточняет, что данная обязан-

ность не считается нарушенной, если принятие блага и поощрения не может разумным образом привести к возникновению конфликта интересов.

9) *Управляющий обязан заявлять о своем интересе в предлагаемой юридическому лицу сделке или операции.* Так, если управляющий юридического лица имеет прямой или косвенный интерес в предлагаемой юридическому лицу сделке или операции, он должен в предусмотренном учредительным документом и законом порядке заранее заявить о характере или размере этого интереса. В частности, управляющий должен сообщить о прямом или косвенном интересе в отношении третьего лица, осуществляющего деятельность, идентичную, схожую или дополняющую ту, которую осуществляет юридическое лицо. Однако управляющий не несет ответственность за не декларирование интереса, если он не знал и, как можно разумно предполагать, не должен был знать о наличии интереса либо о том, что предлагается совершение соответствующей сделки или операции. При всем этом управляющий не обязан заявлять о своем интересе: а) если его интерес не может разумным образом привести к возникновению конфликта интересов; б) если компетентному органу юридического лица, например, Совету учредителей, уже известно о наличии интереса (ст. 190 ГК).

10) И, не в последнюю очередь, на управляющего лежит *обязанность конфиденциальности* (ст. 191 ГК).

Так, он должен хранить конфиденциальность информации, которой владеет в силу исполняемых обязанностей и раскрытие которой может нанести ущерб интересам юридического лица или повлечь ответственность юридического лица перед третьими лицами. Но данная обязанность не применяется: а) если правовое положение разрешает сообщение или раскрытие информации третьим лицам; б) если информация должна передаваться на основании закона органу власти, и передача осуществляется в соответствии с условиями, предусмотренными законом; с) если информация стала известна общественности иным путем, нежели нарушение управляющим этой обязанности.

В свете этих десяти обязанностей, ГК РМ в ст. 192 указывает на *«Отступления, ограничения и исключения из обязанностей и ответственности управляющего»*. Так, уточняется, что *«является ничтожным любое положение учредительного документа, другого акта юридического лица или договора с управляющим, которым: а) ограничиваются или исключаются предусмотренные законом обязанности управляющего; б) заранее ограничивается или исключается ответственность, которую управляющий несет согласно закону перед юридическим лицом. Но при условии достаточной информации о соответствующем случае и соблюдения правил о конфликте интересов орган, компетентный назначить управляющего, либо иной компетентный согласно учредительному документу орган может принять решение: а) утвердить отступления от обязанностей управляющего перед юридическим лицом в каждом конкретном случае; б) освободить от ответственности управляющего, заключить договор о сделке или отказаться от иска из-за нарушения обязанностей перед юридическим лицом, совершенного управляющим, в каждом конкретном случае. При этом «решение компетентного органа юридического лица по вопросам, предусмотренным выше, не может быть предъявлено кредиторам юридического лица или третьим лицам, непосредственно потерпевшим от управляющего, хотя бы управляющий и действовал на основании решения компетентного органа юридического лица»*.

Далее, ст. 193 ГК РМ определяет *«Условия иска по привлечению к ответственности управляющего»*. Так, в случае нарушения управляющим одной из своих обязанностей

(смотри выше), юридическое лицо может предъявить управляющему иск о прекращении нарушения и возмещении ущерба согласно статье 19 ГК РМ. А это полное возмещение имущественного ущерба (как реальный ущерб, так и упущенная выгода, т.е. неполученная прибыль). А в том случае, если юридическое лицо заключает договор страхования, покрывающий риски управляющего, связанные с выполнением им своих обязанностей, страхование должно предусматривать франшизу не менее 10 процентов ущерба. При этом уточняется, что «Утверждение финансовой отчетности или годовых отчетов не затрагивает право юридического лица привлечь к ответственности управляющего». Соответственно, бремя доказывания того, что управляющий действовал компетентно и осмотрительно, возлагается на него лично.

В этом же контексте статья 194 ГК РМ определяет «*Ответственность управляющего за действия других лиц*». Так, если юридическое лицо имеет нескольких управляющих (как-то: фактический управляющий и номинальный управляющий; управляющий – юридическое лицо либо физическое лицо; прежний управляющий), все управляющие отвечают солидарно, за исключением управляющего, который докажет, что: а) он не участвовал в утверждении или совершении нарушения; б) он не знал и не должен был знать о наличии нарушения либо, если знал о его наличии, принял все необходимые меры для предупреждения ущерба или по меньшей мере прямо выступил против нарушения и сообщил об этом компетентному органу юридического лица.

Управляющий, также отвечает перед юридическим лицом *за ущерб, причиненный действиями работников*, в случае, когда ущерб не был бы нанесен, если бы он осуществлял входящий в его функциональные обязанности надзор.

Также управляющий несет солидарную ответственность со своим непосредственным предшественником, если, зная о нарушениях, совершенных последним, он не сообщил о них ревизору или, по обстоятельствам, внутреннему аудитору.

Управляющий может быть освобожден от обязанностей решением компетентного органа юридического лица по основанию, предусмотренному законом или договором, а также без указания причины, без предварительного уведомления (ст. 200 ГК РМ).

2. Совет юридического лица

Совет юридического лица, это высший или его надзорный орган. Его общие полномочия в области функционирования юридического лица указаны в ст. 200 – 202 ГК РМ. А его конкретные полномочия указаны в специальных законах. И это естественно и логично, ибо каждая организационно-правовая форма юридического лица имеет свои особенности. Например, в ООО - SRL высшим органом общества является *Общее собрание участников общества*, которое созывается на очередное – годовое, либо на внеочередные общие собрания. Но, учредительным документом может быть предусмотрено образование *Совета общества* со своими полномочиями, делегируемые общим собранием. В АО - SA высшим органом управления общества является *Общее собрание акционеров*, которое проводится не реже одного раза в год – очередное (ст.48 Закона) или внеочередное общее собрание (ст.51). А ст.64 этого закона обязательно предусматривает еще и такой высший орган как *Совет общества (акционерного)* во главе с председателем, и его компетенцию. Так, Совет акционерного общества представляет интересы акционеров в период между проведением общих собраний и в пределах своей компетенции осуществляет общее руководство и контроль за деятельностью общества. Совет общества подотчетен общему собранию акционеров. Конкретные функциональные компетенции совета акционерного общества указаны в ч. (2) ст. 64 Закона РМ № 1134 от 02-04-1997.

Свои специфики имеют и кооперативы, а также некоммерческие организации, законы о которых необходимо изучить. Там высшими или надзорными органами могут быть съезд, конференция или иное представительное собрание и т. п. Помимо этих органов, в корпоративном юридическом лице частного права (и даже публичного права) могут работать совет директоров, правление, наблюдательный совет или другой коллегиальный орган. Их функции и полномочия зависят от указаний устава и положений закона.

Также свои специфики имеют и юридические лица публичного права. Например, согласно Кодекса РМ об образовании,¹²⁴ такое публичное учреждение как университет, имеет следующую систему руководящих органов: *Сенат* – который является высшим коллективным руководящим органом, состоящим из научно-педагогических и непедagogических кадров, избранных тайным голосованием профессорско-преподавательского состава факультетов, департаментов, научных центров, из студентов, избранных академическими формированиями и студенческими сообществами, из представителей профсоюзных органов в соответствии с институциональным регламентом (ст. 103); *Совет по стратегическому институциональному развитию* из девяти членов, со своими специфическими полномочиями (ст. 103); *Административный совет* – коллективный орган, помогающий ректору в принятии решений (учреждается на основе регламента или хартии университета); *Ректор* – исполнительный единоличный орган, который осуществляет оперативное руководство университета при помощи проректоров и при поддержке административного совета. Он является исполнителем бюджета учреждения высшего образования (ст. 103).

Тем не менее, следует знать, что существуют действия, которые относятся к исключительной компетенции данного коллегиального органа управления (обобщенное название – Совет юридического лица). Например, только собрание (съезд, конференция и т. п.) вправе: Выбирать наиболее важные для корпоративного юридического лица направления деятельности, определять принципы образования и использования имущества. Утверждать и корректировать устав. Принимать решения о реорганизации или ликвидации и т. д.

Также, напоминаем, что от имени корпоративного юридического лица частного права действует единоличный исполнительный орган – управляющий (это генеральный директор, председатель, президент и т. д.).

Но, вернемся к общим полномочиям, предоставляемые совету, как высшему или надзорному органу юридического лица, указанные в ст. 201-202 ГК РМ. Так, высший орган или его надзорный орган (совет) может своим решением уполномочить третье лицо (с правом или без права делегирования) действовать от имени юридического лица для обеспечения выполнения решения этого органа. В этом случае уполномоченное третье лицо обладает полномочиями без необходимости предоставления ему полномочий управляющим. Протокол, содержащий решение о предоставлении полномочий, приравнивается к доверенности от данного юридического лица. Вышеуказанные положения применяются, в частности, в случае, если управляющий находится в состоянии конфликта интересов в отношении принятого решения, такого как: а) заключение или изменение договора между управляющим и юридическим лицом; б) проведение служебного расследования, отстранение управляющего от исполнения обязанностей или применение других подобных мер; с) освобождение от обязанностей; д) привлечение к ответственности перед юридическим

¹²⁴ Кодекс № 152 от 17.07.2014 об образовании. Опубликовано: 24.10.2014 в Monitorul Oficial № 319-324 статья № 634. Дата вступления в силу: 23.11.2014.

лицом; е) выполнение формальностей по оглашению с целью внесения в предусмотренный законом публичный реестр изменений касательно юридического лица.

Статья 202 ГК РМ усматривает общие случаи, признания недействительными (оспариваемые) или даже *ничтожными (полностью незаконными) решений общего собрания участников или единого участника юридического лица, коллегиального надзорного органа или коллегиального исполнительного органа юридического лица (решение органа юридического лица)*. Отмечаем, что эти случаи носят общий характер, ибо к определенным юридическим лицам эти правовые положения уточняются и дополняются в статьях специальных законов.

Так, в нормах этой статьи ГК РМ, указывается, что «(1) Правовые положения о недействительности сделки (смотри: ст. 327-330 ГК) применяются соответствующим образом к недействительности решения общего собрания участников или единого участника юридического лица (при ООО, например), коллегиального надзорного органа или коллегиального исполнительного органа юридического лица (*решение органа юридического лица*)». Часть (2) указывает какие решения органа юридического лица являются *недействительными*: - а) если допущено существенное нарушение правил созыва или проведения заседания, на котором принято решение. В случае если орган, обеспечивающий созыв или проведение заседания, преднамеренно нарушил правила созыва или, по обстоятельствам, проведения заседания, принятое таким образом решение подлежит оспариванию даже в случае несущественного нарушения; б) если представитель участника в заседании не уполномочен соответствующим образом, за исключением случая последующего подтверждения полномочий в соответствии со статьей 370; с) если в ходе заседания нарушены права участника; д) если допущено существенное нарушение правил составления протокола заседания, включая не составление протокола в письменной форме. Вместе с тем недействительность устраняется составлением протокола заседания до проведения следующего заседания того же органа; е) если оно не соответствует иным условиям, предусмотренным императивными положениями закона или учредительного документа юридического лица, несоблюдение которых не влечет ничтожность.

При этом часть (3) уточняет, что недействительность решения органа юридического лица считается устраненной, если решение подтверждено последующим действительным решением компетентного органа юридического лица до вступления в окончательную силу судебного решения о признании недействительности. А часть (4) конкретизирует, что «На недействительность решения органа юридического лица может ссылаться: 1) имеющий право голоса член органа юридического лица, принявшего решение: а) не участвовавший в заседании или, если и участвовавший в нем, проголосовавший против решения; или б) голосовавший за принятие решения или воздержавшийся при голосовании, если допущена ошибка в квалификации или подсчете выраженного им голоса; 2) юридическое лицо, орган которого принял решение; 3) участник юридического лица, если он оспаривает решение иного органа, нежели общее собрание участников.

Также в части (5) уточняется, что «Срок исковой давности по иску о признании недействительности решения органа юридического лица *составляет шесть месяцев*».

Далее часть (6) указывает какие решения органа юридического лица являются *ничтожными*. А именно: - а) если принято по вопросу, не включенному в повестку дня, за исключением случая, когда все имеющие право голоса участники соответствующего органа участвовали в заседании и единогласно проголосовали за включение соответствующего вопроса в повестку дня; б) если принято в момент, когда заседание не было право-

мочным; с) если касается вопроса, не входящего в компетенцию данного органа; d) если противоречит основам правопорядка или нравственности.

При этом, в части (7) также уточняется одно важное правило. А именно, «Ничтожность или недействительность решения органа юридического лица не затрагивает сделку, совершенную на основании этого решения юридическим лицом с третьим лицом, которое в момент совершения сделки не знало и, как можно разумно предполагать, не должно было знать об основании ничтожности или недействительности».

В части (8) устанавливается обязанность отметки в публичном реестре иска о ничтожности или недействительности решения органа юридического лица. Так, «В соответствии с законом иск о ничтожности или недействительности решения органа юридического лица отмечается в публичном реестре, в котором зарегистрировано юридическое лицо. Третье лицо не может ссылаться на незнание основания ничтожности или недействительности, на котором основывается отмеченный в реестре иск, с даты внесения отметки».

И, в конце, часть (9) предусматривает возможность лица, право которого нарушено решением органа юридического лица, *требовать возмещения ущерба*, даже в тех случаях, когда имеются случаи недопустимости иска о ничтожности или недействительности либо пропуск срока его подачи.

Таким образом, следует знать, что решения коллективного органа юридического лица (общее собрание, совет, совет директоров) могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебную инстанцию.

3. Участник юридического лица

Юридическое лицо (организации в виде общества, кооператива или некоммерческой организации и др.) может быть создано одним или несколькими учредителями – физическими и/или юридическими лицами, которым закон не запрещает этого. Важно отметить, что на дату государственной регистрации юридического лица его учредители становятся его участниками. Это означает, что все лица, которые приобрели определенную долю/пай в уставном капитале юридического лица, после его государственной регистрации учредителем/ями становятся полноправными участниками этого юридического лица наравне с его учредителями. И разницы в их полномочиях нет никакой. Они все именуются участниками юридического лица. Таким образом, статус участника юридического лица приобретается в результате: а) участия в учреждении этого лица или б) приобретения впоследствии доли/пая в его уставном капитале.

Особо отметим, что конкретные права, обязанности, ответственность и, вообще, компетенция и возможности участника корпоративного юридического лица зависят от его особенностей и, соответственно, определены в соответствующих специальных законах о том или ином юридическом лице (об ООО, об АО, о кооперативах, о некоммерческих организациях и др.). *Например*, участники могут: управлять организацией; получать сведения о состоянии дел, в том числе информацию о финансах; возражать против решений органов управления и обжаловать их; оспаривать сделки, которые причинили ущерб компании, и требовать возместить убытки и т. д. При этом участники обязаны формировать имущество организации, действовать в ее интересах и т. д.

Гражданский кодекс РФ в ст. 195-196 предусматривает *право участника на предъявление иска косвенным путем, а также прямого иска против управляющего*. Так, участник юридического лица вправе предъявить иск о привлечении управляющего к ответственности перед юридическим лицом, если юридическое лицо не предъявило иск к нему в те-

чение трех месяцев со дня подачи участником юридическому лицу заявления о привлечении управляющего к ответственности (*косвенный иск*). В случае полного или частичного удовлетворения косвенного иска юридическое лицо обязано возместить участнику-истцу все необходимые и разумно понесенные расходы в части, в какой они не возмещены за счет управляющего решением судебной инстанции.

Также, участник юридического лица, наравне с любыми третьими лицами вправе предъявить прямой иск как против управляющего, так и, собственно, в отношении юридического лица, участником которого он является, если ему причинен ущерб.

Остальные возможности участников юридического лица касательно его функционирования необходимо смотреть в специальные законы.

4. Аффилированные лица

При рассмотрении функционирования хозяйственных обществ наибольшее количество вопросов возникает в связи с аффилированными лицами. Ими признаются «физические и юридические лица, способные прямо и (или) косвенно (через иных физических или юридических лиц) определять решения либо оказывать влияние на их принятие хозяйственным обществом, а также юридические лица, на принятие решений которыми хозяйственное общество оказывает такое влияние». Иными словами, «*аффилированными лицами признаются юридические и (или) физлица, способные оказывать влияние на финансово-хозяйственную деятельность других юридических и (или) физических лиц в свою пользу*». При этом аффилированными лицами хозяйственного общества являются не только лица, воздействующие тем или иным образом на это общество, но и лица, находящиеся под указанным воздействием со стороны самого общества.

Основания приобретения указанными лицами статуса аффилированных перечислены в ст. 203 ГК РМ. Так, на основе части (1) этой статьи гражданского кодекса *аффилированными лицами юридического лица* являются: а) члены совета, члены исполнительного органа, члены ревизионной комиссии, должностные лица управляющей организации (доверительный управляющий), руководитель аудитора, исполняющего функции ревизионной комиссии, другие должностные лица, при необходимости (руководители отделений, главный бухгалтер и др.); б) супруг/супруга, родственники и свойственники до второй степени включительно физических лиц, указанных в пункте а); в) физическое или юридическое лицо, которое самостоятельно или совместно с лицами, указанными в пунктах а) и б), обладает контролем в соответствующем юридическом лице; г) хозяйственное товарищество и общество, в котором соответствующее юридическое лицо самостоятельно или совместно с лицами, указанными в пунктах а) и б), обладает контролем; д) юридическое лицо совместно с лицами, указанными в пункте а), или физическое лицо, действующее от имени или за счет соответствующего юридического лица; е) юридическое лицо совместно с лицами, указанными в пункте а), или физическое лицо, от имени или за счет которого действует соответствующее юридическое лицо; ж) юридическое лицо совместно с лицами, указанными в пункте а), или физическое лицо, действующее совместно с соответствующим юридическим лицом; з) юридическое лицо, находящееся совместно с соответствующим юридическим лицом под контролем третьего лица.

А согласно части (2), *аффилированными лицами физического лица* признаются: а) супруг/супруга, родственники и свойственники до второй степени включительно соответствующего физического лица; б) хозяйственное товарищество и общество, в капитале которого соответствующее физическое лицо самостоятельно или совместно с лицами, указанными в пункте а), обладает контролем; в) юридическое лицо совместно с лицами,

указанными в пункте а) части (1), или физическое лицо, действующее от имени или за счет соответствующего физического лица; d) юридическое или физическое лицо, от имени или за счет которого действует соответствующее физическое лицо.

Норма части (3) данной статьи, указывает на условия, когда может существовать контроль юридического лица со стороны аффилированных лиц. Так, контроль существует, когда физическое или юридическое лицо отвечает по меньшей мере одному из следующих условий: а) владеет самостоятельно или совместно с лицами, действующими согласованно, большинством голосующих долей юридического лица; б) владеет самостоятельно или совместно с лицами, действующими согласованно, количеством голосующих долей, которое позволяет ему назначать или отзывать большинство членов надзорного органа (совета) юридического лица, исполнительный орган или большинство членов исполнительного органа и/или ревизора или большинство членов ревизионной комиссии; с) оказывает доминирующее влияние на юридическое лицо, участником которого является, на основании договора с данным юридическим лицом либо положения учредительного документа или устава юридического лица; d) является участником юридического лица и контролирует самостоятельно, на основании соглашения, заключенного с другими участниками данного юридического лица, большинство прав голоса.

При этом часть (4) конкретизирует, что «Контроль предполагается в случае, когда большинство членов надзорного органа (совета) назначается голосом участника юридического лица в течение двух финансовых лет подряд. Участник считается проголосовавшим за эти назначения, если на протяжении соответствующего финансового года он прямо или косвенно владел более чем 40 процентами прав голоса и если не было никакого другого участника, прямо или косвенно владеющего большей долей в общем количестве прав голоса».

В конце, часть (7) рассматриваемой статьи указывает на то, что «Положения настоящей статьи применяются лишь в случае, если для определенных категорий лиц или областей регулирования специальными положениями не установлены различные критерии определения аффилированности и контроля».

В заключении отметим, что схожие положения о статусе аффилированных лиц разных форм юридических лиц регламентированы и в специальных законах. Так, например, ст. 10 Закона № 1134 от 02-04-1997 об акционерных обществах которая имеет соответствующее название «Аффилированные лица общества».

§ 4. Государственная регистрация юридических лиц. Публичный реестр

Как указали в § 1 настоящей главы вопросы оглашения, то есть государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, процедура и условия оглашения (государственной регистрации) установлена в *Зако́не о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей № 220/2007*. Этим же законом осуществляется регистрация/перерегистрация и некоммерческих (общественных) организаций. Оглашение (т.е. регистрация, перерегистрация, различные изменения и регистрация роспуска юридического лица и с его исключением из Государственного регистра (реестра), в том числе индивидуальных предпринимателей) в *Государственный реестр юридических лиц и Государственный реестр индивидуальных предпринимате-*

лей осуществляется регистратором в области государственной регистрации при Государственном учреждении «Агентство государственных услуг» (АГУ).¹²⁵

Любое юридическое лицо частного права считается учрежденным и приобретает правоспособность с момента государственной регистрации в государственном реестре юридических лиц при АГУ.

Для сведения отмечаем, что в республике Молдова существуют различные виды реестров, как-то:

- a) реестр недвижимого имущества;
- b) реестр залогов движимого имущества;
- c) *государственный реестр юридических лиц*;
- d) государственный регистр транспорта;
- e) судовой реестр или судовой книги;
- f) реестры, вводимых, согласно закону, Государственным агентством по интеллектуальной собственности (AGEPI);
- g) реестры актов гражданского состояния;
- h) государственный реестр индивидуальных предпринимателей;
- i) иные реестры, в том числе и частные.

Порядок учреждения, регистрации, ведения, реорганизации и ликвидации различных публичных регистров (как государственных, так и частных), виды регистров и принципы их взаимодействия и формы их ведения, систему государственных регистров, функции органов контроля за регистрами регулируются *Законом РМ от 22 марта 2007 года №71-XVI «О регистрах»*. Опубликован в Monitorul Oficial al Republicii Moldova № 70-73 от 25 мая 2007 г. Данный закон распространяется на все виды регистров независимо от формы собственности и порядка их ведения.

Конкретные условия, требования и последствия оглашения в зависимости от конкретного вида реестра, а также доступ к публичным реестрам кроме гражданского кодекса (ст.413-452) регулированы в специальных органических законах¹²⁶. При этом, положения ГК применяются в той мере, в какой правовыми положениями, применимыми к определенному публичному реестру, или другими специальными правовыми положениями не предусмотрено иное. Это означает, что конкретные положения специальных законов имеют приоритет над положениями Гражданского кодекса. Это естественно, ибо ГК регулирует только общие положения в данной области.

¹²⁵ Смотри детально на: <http://asp.gov.md/ru/persoane-juridice>

¹²⁶ Перечень этих законов, а также вопросы, касающиеся оглашения – регистрации смотри тему: Оглашение прав, сделок и юридических фактов в следующем учебном пособии.

Глава 6. ПРЕКРАЩЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

§ 1. Общее положения

Юридические лица не только возникают, но и *прекращают* свою деятельность в установленном законом порядке. При этом необходимо различать предусмотренные законом *основания, способы и формы прекращения деятельности юридических лиц.*

Основания прекращения - это определенные фактические обстоятельства, с которыми закон связывает прекращение деятельности юридических лиц.

Основания прекращения деятельности юридических лиц могут быть самые разные. Если, *например*, юридическое лицо было создано для достижения определенной цели, то по достижении этой цели оно прекращает свое существование. Истечение определенного срока, на который было создано юридическое лицо, также является основанием для прекращения его деятельности. Перечень примерных оснований роспуска (прекращения деятельности) юридических лиц указан в части (1) ст. 223 ГК РМ.

Все юридические лица, прекращают свое существования со дня исключения из публичного реестра Республики Молдова, в котором оно было зарегистрировано.

Способы прекращения – это предусмотренный законом порядок прекращения деятельности юридических лиц. Это *добровольный и принудительный* способы. Способы, в свою очередь, имеют конкретные основания (смотри: ч. (1) ст. 223 ГК РМ)

Обращаем внимание на то, что Гражданский кодекс РМ и специальное законодательство различают роспуск (прекращение) юридических лиц публичного права от юридических лиц частного права.

Так, юридические лица публичного права (т.е. основанные на публичной форме собственности), такие как административно-территориальные единицы государства и публичные учреждения прекращают свое существование только *по основаниям*, строго предусмотренным в законе (в ГК или специальном законе). Прекращение юридических лиц публичного права, производится тем органом, по решению которого они были образованы (Парламентом, Правительством, Народным собранием или исполкомом Гагауз Ери, либо местными советами административно-территориальных единиц).

Юридические лица частного права любой организационно-правовой формы, основанные на частной форме собственности и созданные по желанию их учредителей, в таком же добровольном порядке могут прекратить свою деятельность. То есть, юридические лица частного права (основанные на частной форме собственности) и созданные в любой организационно-правовой форме, прекращают свое существование не только по основаниям, предусмотренным в законе, но и по основаниям, которые могут быть дополнительно определены их уставами или положениями. На это прямо указывает пкт. g) вышеуказанной нормы ГК, а именно, что «Юридическое лицо распускается вследствие: - других случаев, предусмотренных законом или учредительным документом».

Таким образом, способы прекращения юридических лиц принципиально не отличаются от способов их возникновения.

Итак, юридические лица прекращают свое существование как *добровольно*, так и *принудительно*. Так, учредители-участники могут ликвидировать юридическое лицо добровольно с соблюдением предусмотренной законом процедуры. Возможно, однако, и принудительное прекращение деятельности юридических лиц, т.е. против воли их

учредителей. *Например*, по решению судебной инстанции (смотри конкретно: пкт. d) ч. (1) ст. 223 дополненной ст. 224 ГК РМ).

Так, на основании решения судебной инстанции, хозяйствующие товарищества и общества, кооперативы (т.е. *коммерческие юридические лица*) прекращают свою деятельность - ликвидируются, если: а) их создание сопряжено с нарушениями; б) их учредительный документ не соответствует требованиям закона (например, когда их учредительные документы признаны недействительными); с) оно не соответствует требованиям закона, касающимся его организационно-правовой формы (*например*, АО действует и функционирует по правилам ООО); d) осуществляемая им деятельность нарушает правопорядок (занимаются незаконной предпринимательской деятельностью попадающий под состав преступления, *например*, занимаются незаконным оборотом наркотиков, т.е. посев или выращивание, производство, изготовление, транспортировка и торговлей наркотиками по ст. 217 УК РМ; данное основание предусмотрено ст. 63 ч. (1) пкт. с) и ч.(3) УК РМ и в соответствующих статьях специальной части УК); е) оно не представило в двенадцатимесячный период по истечении установленных законом сроков бухгалтерские, налоговые и статистические отчеты (а это обязанность каждого юридического лица); f) их уставный капитал на протяжении более шести месяцев меньше обязательного минимального размера; g) имеются иные основания, предусмотренные законом, *например*, они признаны банкротами.

Также, и кроме этого, решением судебной инстанции *некоммерческая организация* (как-то: ассоциация в форме общественного объединения, религиозного культа или политической партии и др.) распускается (прекращает свою деятельность) в случаях, если деятельность ее принимает характер, подрывающий безопасность государства, ограничивающий общепризнанные права человека, в других случаях, предусмотренных специальными законами об их организации и деятельности.

Решение о роспуске юридического лица (через реорганизацию или прямо на ликвидацию) выносится по требованию участника или, в прямо предусмотренных законом случаях, по требованию других лиц или органов (ч. (4) ст. 224 ГК РМ).

Формы прекращения – это предусмотренные законом приемы-процедуры прекращения деятельности юридических лиц.

Юридические лица прекращаются путем двух процедур:

1. - **реорганизации**, когда ее эффектом является *просто прекращение с правопреемством*, где вместо одного юридического лица появляются две другие, либо наоборот или одна форма меняется на другую (это объединение либо дробление или преобразование).

и

2. - **ропуска**, когда ее эффектом предусматривает прекращение как через *реорганизацию* (с правопреемством), так и ее прекращение через *ликвидацию* действующего юридического лица вообще, без правопреемства.

Общее правило состоит в том, что юридическое лицо продолжает существовать и после официального роспуска в той мере, в которой это необходимо для ликвидации его имущества (как-то ее распределение между участниками, распродажа на аукционах и расчёт с кредиторами, т.е. погашение долгов и т.д.).

§ 2. Реорганизация юридических лиц частного права и ее формы (ст.204-222 ГК РМ)

2.1. Понятие и суть реорганизации юридического лица.

Под реорганизацией юридического лица можно определить, как - юридическую операцию, в которой могут быть вовлечены два или более юридических лиц и которая имеет эффектом их *возникновение, изменение или прекращение*.

Иными словами, *реорганизация юридического лица* – это прекращение юридического лица, влекущее возникновение отношений правопреемства юридических лиц, в результате которого происходит одновременное создание одного, либо нескольких новых, и/или прекращение одного, либо нескольких прежних юридических лиц.

Юридическое лицо уходит в небытие, но не исчезает, а «превращается» в одну или несколько новых организаций – преемников «материнского» юридического лица. Такие превращения, весьма нередкие в бизнесе, называются *реорганизацией*. По сути своей, это передача всех полномочий – прав и обязанностей – от исходного к создаваемым юридическим лицам. Этот процесс позволяет помочь избежать банкротства и полной ликвидации компании, лишь переформатируя ее деятельность.

Решение о реорганизации принимается каждым юридическим лицом в отдельности в соответствии с установленными условиями изменения учредительных документов. Так, в частности, решить начать реорганизацию может:

- собственник имущества фирмы
- учредители/участники или акционеры;
- орган, которому такие полномочия дают уставные документы (например, Совет директоров);
- судебная инстанция, на основании судебного решения, но только о путях разделения или выделения (их характеристику смотри ниже).

Из вышеприведенных понятий реорганизации юридического лица, прямо вытекают те два элемента, которые определяют *суть реорганизации*:

- 1) Реорганизация касается минимум двух юридических лиц;
- 2) Реорганизация предусматривает эффекты возникновения, превращения или расширения отношений юридического лица, которые имеют место все сразу или частично, в зависимости от формы реорганизации.

2.2. Формы и пути реорганизации юридического лица.

В соответствии с ст. 204 ГК РМ, реорганизация юридического лица производится в трех формах:

- 1) *объединения,*
- 2) *дробления,*
- 3) *преобразования.*

В свою очередь, **объединение** осуществляется путем:

- a) *слияния или*
- b) *присоединения,*

а **дробление** осуществляется путем:

- a) *разделения или*
- b) *выделения.*

По сути своей, реорганизация всегда осуществляется с соблюдением условий, предусмотренных для создания юридического лица. Исключение составляет только случаи, когда законом или учредительным документом (уставом) не предусматривается иное.

При этом если вследствие объединения или дробления учреждается новое юридическое лицо, оно создается согласно условиям, предусмотренным законом для формы соответствующего юридического лица.

Последствия реорганизации наступают лишь после государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, за исключением реорганизации путем присоединения одного юридического лица к другому, последствия которой наступают с момента регистрации изменений в учредительных документах принимающего юридического лица.

Объединение или дробление может осуществляться и в случае юридических лиц разных форм при условии, что все реорганизуемые юридические лица зарегистрированы в одном и том же предусмотренном законом публичном реестре.

Объединение или дробление может осуществляться даже в случае, когда распускаемые юридические лица находятся в процессе ликвидации, при условии, что они еще не начали распределение активов в процессе ликвидации.

Далее рассмотрим каждую из форм, соответственно, путей правопреемства реорганизации юридических лиц. Как указали,

- **ОБЪЕДИНЕНИЕ** эта комбинированная форма изменения организационно-правовых отношений и осуществляется путем: а) *слияния* или б) *присоединения*. Где,

1. При слиянии несколько юридических лиц (не менее двух) перестают осуществлять свою деятельность, соединяясь в одно, получающее все обязательства и привилегии исходных. При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. Иными словами, следствием слияния является роспуск без вхождения в процесс ликвидации сливающихся юридических лиц и переход их прав и обязанностей в полном объеме к вновь возникшему юридическому лицу. В случаях, установленных законом, объединение юридических лиц путем слияния может быть обусловлено наличием разрешения компетентного государственного органа.

2. При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом. То есть, *присоединение*, это тогда, когда одна из организаций останавливает деятельность и передает свои полномочия другой, которая продолжала функционирование и продолжает его в новом формате. Иными словами, следствием присоединения является роспуск без вхождения в процесс ликвидации присоединяющихся юридических лиц и переход их прав и обязанностей в полном объеме к принимающему юридическому лицу. Согласие продолжающей действовать организации необходимо, если к ней присоединяются не единичные фирмы, а любые объединения (союзы, ассоциации и т.п.), особенно с крупными активами.

Объединение независимо от пути реализуется на основе письменного *договора об объединении*, утвержденного решением общими собраниями участников каждого юридического лица – участника объединения. Решение об объединении принимается двумя третями общего числа голосов, представленных на собрании, если законом или учредительным документом не предусмотрено большее количество голосов. С момента регистрации объединения имущество присоединенного юридического лица или юридиче-

ских лиц, участвующих в слиянии, переходит к принимающему юридическому лицу или к вновь возникшему юридическому лицу.

- **ДРОБЛЕНИЕ** – же, как комбинированная форма изменения организационно-правовых отношений осуществляется путем: а) *разделения* или б) *выделения*.

Где,

3. При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом. Или, разделение, это когда одна компания делит свои права и обязанности между несколькими вновь созданными, а сама уходит в прошлое. По-другому, следствием разделения является прекращение существования юридического лица и переход его прав и обязанностей к двум или более вновь возникшим юридическим лицам.

4. При выделении из состава юридического лица к каждому из существующих или создаваемых юридических лиц переходит часть прав и обязанностей реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом. То есть, *выделение*, это тогда, когда «Материнская» организация как бы «отпочковывает» от себя одну или несколько новых, которым и передает часть своих полномочий, сама продолжая действовать по тем, что остались. По-иному, следствием выделения является отделение части имущества юридического лица, не прекращающего свое существование, и передача его одному или нескольким существующим или вновь возникшим юридическим лицам.

Дробление юридического лица независимо от пути реализуется на основе *проекта дробления*, разрабатываемого его исполнительным органом и утвержденного общим собранием участников двумя третями общего числа голосов, представленных на собрании, если законом или учредительным документом не предусмотрено большее количество голосов. Одновременно, общее собрание участников большинством голосов утверждает учредительный документ вновь создаваемого юридического лица и назначает его исполнительный орган. После этого, по истечении *одного месяца* со дня опубликования объявления о дроблении исполнительный орган раздробляемого юридического лица подает одно заявление о регистрации дробления в орган государственной регистрации, в котором оно зарегистрировано, и другое заявление – в орган государственной регистрации, в котором подлежит регистрации вновь создаваемое юридическое лицо либо зарегистрировано юридическое лицо, к которому переходит часть имущества. К заявлению прилагаются проект дробления, подписанный представителями участвующих юридических лиц, и доказательство предоставления согласованных с кредиторами гарантий или уплаты долгов.

Регистрация дробления осуществляется в органе государственной регистрации, в котором зарегистрировано раздробленное юридическое лицо. Регистрация дробления осуществляется только после регистрации вновь созданных юридических лиц или после регистрации изменения учредительного документа юридического лица, которому передается часть имущества.

Последствия дробления. С момента регистрации дробления имущество раздробленного юридического лица либо его часть переходит к вновь возникшему или существующему юридическому лицу. Вновь возникшее или существующее юридическое лицо получает по передаточному акту и включает в свой баланс полученное имущество и в случае необходимости регистрирует имущество, подлежащее регистрации (в кадастре недвижимого имущества, в регистре авто-мото транспорта и т.д.).

В этом контексте, обращаем внимание на то, что как объединение, так и дробление может быть признана недействительным судебным решением.

Иск об установлении или признании недействительности объединения или дробления (ст. 220 ГК):

С даты государственной регистрации объединение или дробление может быть признано недействительным только в случае, если решение одного из общих собраний, на котором проголосован проект объединения или дробления, является ничтожным или недействительным. *Иск об установлении или признании недействительности объединения или дробления* может быть подан заинтересованным лицом, под угрозой утраты права, лишь в шестимесячный срок после регистрации объединения или дробления. Иск не допускается, если нарушение устранено.

Последствия признания недействительности объединения или дробления:

В случае признания *недействительности объединения* юридические лица, участвовавшие в объединении, несут солидарную ответственность по обязательствам принимающего или вновь возникшего юридического лица, взятым на себя *после того, как объединение зарегистрировано*. А в случае признания *недействительности дробления* каждое из вновь возникших юридических лиц или юридических лиц, к которым перешла часть имущества, отвечает по своим обязательствам, взятым на себя в указанный в этот же период, т.е. *после того, как дробление зарегистрировано* кроме этого, раздробленное юридическое лицо также отвечает по этим обязательствам в пределах доли чистых активов, переданных вновь возникшему юридическому лицу или юридическому лицу, к которому перешла часть имущества, взявшим на себя эти обязательства.

Обращаем внимание на то, что статья 221 ГК РФ, предусматривает *ответственность исполнительного органа и надзорного органа* юридического лица за неисполнение возложенных на них обязанностей по подготовке и реализации процедуры объединения или, по обстоятельствам, дробления. Так, члены исполнительного органа (управляющий) и, по обстоятельствам, надзорного органа (совет) несут солидарную ответственность *перед участниками* юридического лица, участвующего в объединении или дроблении, за неисполнение возложенных на них обязанностей по подготовке и реализации процедуры объединения или, по обстоятельствам, дробления.

- **ПРЕОБРАЗОВАНИЕ**, это некомбинированная форма изменения организационно-правовых отношений. При ней, новые организации не возникают, изменения вносятся в правовую форму исходного юридического лица. Здесь, старая организация исчезает, но с одновременным появлением вместо нее новой организации. Таким образом, следствием преобразования юридического лица является изменение его организационно-правовой формы, осуществляемое путем изменения учредительного документа в соответствии с законом (происходит изменение организационно-правовой формы: например - АО в ООО). При этом при преобразовании юридического лица должны соблюдаться условия, предусмотренные законом для той организационно-правовой формы, в которую оно преобразовывается (ст. 222 ГК). Это означает, что реорганизуемая фирма не может превратиться в свою бизнес-противоположность: АО или ООО нельзя переделать в товарищество или, к примеру, госпредприятие, а коммерческую структуру – в некоммерческую. Таким образом, при реорганизации юридического лица путем *преобразования* к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом. При этом передача имущества

от старой организации к вновь преобразованной носит универсальный характер, т.е. как бы по наследству.

В конце этого вопроса, важно отметить, что во всех случаях, юридическое лицо, которое приобрело в результате реорганизации право, подлежащее формальностям по оглашению в регистре юридических лиц при АГУ, *обязано выполнить формальности по оглашению*, касающиеся приобретенного права, без неоправданного промедления, но не позднее *шести месяцев* после государственной регистрации реорганизации. Третьи лица, затронутые просрочкой в выполнении формальностей по оглашению, могут инициировать выполнение формальностей косвенным путем, а также могут потребовать от юридического лица и его управляющего возмещения причиненного этим ущерба (ст. 205 ГК).

§ 5. Роспуск (ликвидация) юридического лица и его процедура (ст.223-239 ГК РМ)

Процедура роспуска юридического лица регулируется нормами гражданского кодекса РМ (ст.223-239), а также положениями специальных законов о том или ином юридическом лице (ООО, АО, кооперативах, некоммерческих организаций и др.), а также законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, №. 220 от 19.10.2007¹²⁷ (ст. 20-27).

Изначально отметим, что понятие «ропуск» и «ликвидация» это два отдельных термина, хоть и имеющие общие значения, обозначающие прекращение деятельности юридического лица. Роспуск носит более широкое смысловое значение, чем ликвидация и охватывает последнюю.

Так, *ропуск* юридического лица – это прекращение его деятельности, при котором возможны два варианта: 1) происходит передача прав и обязанностей другим юридическим лицам (имеется правопреемство в его правах и обязанностях) и, 2) при котором не происходит передачи прав и обязанностей другим юридическим лицам (т.е. при отсутствии правопреемства в его правах и обязанностях).

Ликвидация - же юридического лица – это прекращение его деятельности, при котором не происходит передачи прав и обязанностей другим юридическим лицам. Ликвидация является прямым следствием роспуска юридического лица, вне зависимости от оснований его повлекших. Иными словами, *ликвидация* – это такой способ прекращения юридического лица при отсутствии правопреемства в его правах и обязанностях, т.е. процесс, который влечёт утрату им гражданской правоспособности. Иначе говоря, ликвидация, это такой способ прекращения юридического лица, который не сопровождается переходом прав и обязанностей в порядке универсального правопреемства к другим лицам, это закрытие организации-компании, при котором она далее перестаёт существовать. Ликвидация, а точнее процедура ликвидации юридического лица, это составная часть – и последний этап роспуска юридического лица.

Это прямо вытекает из положений части (2) ст. 223 ГК РМ гласящая, что - «Роспуск юридического лица влечет открытие процедуры ликвидации, за исключением случаев *объединения и дробления*, следствием которых являются роспуск юридического лица, прекращающего свое существование, *без его ликвидации* и передача всего его имущества в том состоянии, в котором оно находилось в момент объединения или дробления, юридическим лицам – приобретателям».

¹²⁷ Опубликовано: 30.11.2007 в Monitorul Oficial № 184-187 статья № 711.

Таким образом, роспуск охватывает в себе и *процедуру реорганизации* юридического лица путем *объединения и дробления*, следствие которых имеет место правопреемство и, собственно, процедуру ликвидации – без правопреемства (смотри выше).

5.1. Основания роспуска (ликвидации) юридического лица.

Как указали в § 1 данной главы - *Общие положения, способы прекращения юридического лица* – это *добровольный и принудительный*. И, в свою очередь, способы, имеют в своей основе конкретные основания, которые могут быть самые разные. Перечень примерных оснований роспуска (прекращения деятельности) юридических лиц указан в части (1) ст. 223 ГК РМ.

Повторяем, *основания прекращения* - это определенные фактические обстоятельства, с которыми закон связывает прекращение деятельности юридических лиц.

Так, в соответствии с этой правовой нормой, *основаниями прекращения* юридического лица являются:

а) истечения срока, на который оно создано (например, на год, на пять лет или до окончания боевых действий, эпидемии, пандемии и т.п.);

б) достижения цели, для которой оно было создано, или невозможности ее достижения (например, ООО было создано для выполнения работ по проведению газопровода Джурджулешть-Бричень или до того, как этот проект будет объявлен несостоявшимся из-за его экономической нецелесообразности);

с) решения компетентного органа юридического лица (это, как правило, может быть Общее собрание участников/ акционеров/ пайщиков);

д) судебного решения в случаях, предусмотренных статьей 224;

е) несостоятельности или прекращения процесса несостоятельности в связи с недостаточностью дебиторской массы (банкротства);

ф) того, что юридическое лицо, не преследующее цель извлечения прибыли (это некоммерческие организации), или кооператив остались без участников;

г) других случаев, предусмотренных законом или учредительным документом.

То есть, как видим из пкт. г) перечень оснований не является исчерпывающим, он является открытым.

Из вышеприведенного в ГК списка оснований прекращения юридического лица, основания предусмотренные пунктами а)-с), ф) и г) входят в добровольный способ прекращения юридического лица, а основания указанные в пкт. д) и е) – в принудительный способ.

Основание, предусмотренное в пкт. д) *вследствие судебного решения*, нами было рассмотрено в § 1 данной главы, а остальные, кроме пкт. е), полагаем, что понятны любому независимому наблюдателю-читателю.

Рассмотрим вкратце основание, предусмотренное в пкт. е) *вследствие несостоятельности или прекращения процесса несостоятельности в связи с недостаточностью дебиторской массы*.

Данный вопрос следует рассматривать со ссылкой на Закон РМ о несостоятельности¹²⁸ (далее по тексту - закон). Но сразу отметим, что по данному закону государство,

¹²⁸ Закон № 149 от 29.06.2012 о несостоятельности. Опубликован: 14.09.2012 в Monitorul Oficial № 193-197 статья № 663.

административно-территориальные единицы и юридические лица публичного права не являются субъектами несостоятельности. Только юридические лица частного права.

По данному закону, *несостоятельность* – это финансовое положение должника (юридического или физического лица), характеризующееся его неспособностью исполнить платежные обязательства. А *неплатежеспособность* – это финансовое положение должника, характеризующееся его неспособностью исполнить денежные обязательства, срок исполнения которых наступил, включая налоговые обязательства. Неплатежеспособность предполагается в случае нарушения должником срока оплаты более чем на 60 дней. Из этих понятий, явствует, что бывают случаи, когда юридическое лицо (особенно коммерческое) попадает в затруднительное финансовое положение и не может рассчитываться по долгам перед кредиторами. В данном случае, либо сам должник (в нашем примере это юридическое лицо), либо его кредитор возбуждают в судебной инстанции процесс несостоятельности в отношении должника. Процесс несостоятельности состоит из двух процедур: 1) процедуры реструктуризации и, 2) процедуры банкротства и распределения конечного продукта. Где, первая процедура - *процедура реструктуризации* предполагает: составление, утверждение, выполнение и соблюдение комплексного плана мер в целях финансового и экономического оздоровления должника - юридического лица, а также погашения его задолженностей согласно программе удовлетворения требований со стороны кредиторов (это время – период наблюдения, где *реструктуризируются его долги, она юристами еще именуется «процедура плана»*). Вторая процедура, - *процедура банкротства (ст. 115 Закона, и далее)* – это процедура, в рамках которой должник (находящегося в состоянии полной неплатежеспособности, и уже нечего реструктуризировать) вступает в процедуру банкротства (после периода наблюдения, т.е. после неудачной реструктуризации), в рамках которой: 1) - его имущество (от оргтехники, урожая в поле, до зданий и сооружений в месте с участками земли), именуемая *дебиторская масса*, передается кредиторам, либо продается с торгов и деньги передаются пропорционально кредиторам; и, 2) постановляется о роспуске юридического лица - должника. Закон предусматривает и другой вид *процедуры банкротства* как *упрощенная процедура банкротства (ст.134 и далее)* – это тогда, когда должник после возбуждения процесса несостоятельности (в течение 5 рабочих дней) вступает непосредственно, т.е. сразу в процедуру банкротства без предоставления ему срока-периода наблюдения (ибо *нет смысла что-либо реструктуризировать*), с теми же последствиями.

Для каждой из этих процедур судебная инстанция своим определением назначает ответственного лица (юрист или экономист по профессии), которое ведет их. Они именуется - *управляющий процессом несостоятельности* и, соответственно, - *ликвидатор* (в народе именуемый «терминатор»), которым передается в доверительное управление юридическое лицо-должник, вместе со всем своим имуществом, персоналом и т.п. Он заменяет управляющего (т.е. директора фирмы).

Таким образом, в случае если юридическое лицо попадает в ситуацию банкротства, после реализации его имущества (дебиторской массы) и, если она недостаточна для погашения всех долгов перед кредиторами то, по представлению ликвидатора – ликвидируется определением судебной инстанции. Ликвидатор, после получения определения судебной инстанции о ликвидации, уничтожает печать фирмы в МВД, передает документацию в архив, после чего идет в орган государственной регистрации юридических лиц, а это Агентство государственных услуг РМ (АГУ), где регистрирует факт ликвидации и данное юридическое лицо исключается из соответствующего реестра.

В завершении вышеизложенного, напомним, что юридические лица ликвидируются (распускаются) как в добровольном, так и в принудительном (судебном) порядке. Принудительный порядок рассмотрен выше.

В *добровольном порядке* (способе) этот вопрос решается на Общем собрании его участников, после чего собрание сразу назначает одно совершеннолетнее физическое лицо (можно из числа ее членов или даже управляющего-директора), не подлежащее судебной мере охраны, являющееся гражданином Республики Молдова и проживающее на ее территории в качестве ликвидатора, который и будет непосредственно заниматься ликвидацией (ст. 227 ГК РМ).

Далее,

1) - Ликвидатор (не путать с ликвидатором по процедуре банкротства), уведомляет о своем назначении орган государственной регистрации (АГУ), в котором зарегистрировано юридическое лицо, и сообщает сведения о себе, которые требуются от управляющего. Ликвидатор прилагает решение о своем назначении в качестве ликвидатора. Он регистрируется в реестре в качестве такового.

2) - После регистрации своего назначения ликвидатор публикует в Официальном мониторе Республики Молдова и, на бесплатной основе, на официальной веб-странице органа государственной регистрации, объявление о ликвидации юридического лица и в пятнадцатидневный срок уведомляет каждого известного ему кредитора о ликвидации юридического лица и о сроке предъявления требований.

3) Далее, незамедлительно после начала исполнения обязанностей ликвидатор совместно с управляющим проводит инвентаризацию, составляет баланс, отражающий точное состояние активов и пассивов, и подписывает их.

4) Ликвидатор выполняет и завершает текущие операции, оценивает, капитализирует и отчуждает активы распускаемого общества в любой предусмотренной законом форме, представляет распускаемое общество в судебных инстанциях, взыскивает долговые обязательства, в том числе связанные с несостоятельностью дебиторов, заключает сделки, увольняет и набирает работников юридического лица, заключает при необходимости договоры со специалистами и экспертами, совершает правовые акты и выполняет любые другие действия в той мере, в которой они необходимы для ликвидации. Ликвидатор также обязан вести реестр всех ликвидационных операций в хронологическом порядке их осуществления.

5) Ликвидатор обязан составить промежуточный ликвидационный баланс, отражающий балансовую и рыночную стоимость инвентаризированных активов, включая предъявленные требования, утвержденные ликвидатором, а также не признанные им и/или находящиеся на рассмотрении в судебной инстанции (ст.230 ГК РМ).

6) После этого, ликвидатор осуществляет ликвидацию активов, которая предполагает отчуждение ликвидатором имущества распускаемого общества на наиболее выгодных условиях и в самое подходящее время.

7) Если появляются кредиторы – из этих активов ликвидатор удовлетворяет их требования (рассчитывается с ними).

8) Распределяет активы распускаемого юридического лица между его участниками (дольщиками, пайщиками, акционерами) и передает их им пропорционально их долям в уставном капитале (ст. 234-235 ГК РМ).

9) И, последнее, уничтожает печать фирмы в МВД, передает необходимую документацию в архив, после чего идет в орган государственной регистрации юридических лиц,

а это Агентство государственных услуг РМ (АГУ), где подает заявление об исключении юридического лица из соответствующего публичного реестра, после чего в установленные законом¹²⁹ сроки данное юридическое лицо исключается из соответствующего реестра.

Конкретная процедура государственной регистрации (учреждения, функционирования, реорганизации и ликвидации-ропуска) юридических лиц в государственном органе определяется согласно закону о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, пр. 220 от 19.10.2007 и, в дополнение к нему, положениями Гражданского кодекса.

¹²⁹ Это закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, № 220 от 19.10.2007.

БИБЛИОГРАФИЯ

Нормативные акты:

1. Конституции Республики Молдова.
2. Конвенция ООН о правах лиц с ограниченными возможностями (о правах инвалидов) от 13 декабря 2006 года (ратифицированной Законом РМ № 166 от 9 июля 2010 года).
3. Регламент Европейского Союза (UE) №650/2012 Европейского Парламента и Совета от 4 июля 2012 года.
4. Рекомендация № R (99)41 от 23 февраля 1999 года Комитета Министров ЕС о принципах правовой защиты недееспособных совершеннолетних лиц
5. Рекомендация № R (2009)3 о мониторинге в области защиты прав человека и достоинства лиц с психическими отклонениями, принятая Комитетом Министров ЕС 20 мая 2009 года.
6. Административный кодекс РМ
7. Гражданский кодекс РМ.
8. Гражданский кодекс РФ.
9. Гражданский процессуальный кодекс РМ.
10. Семейный кодекс РМ.
11. Кодекс РМ об образовании №. 152 от 17.07.2014.
12. Закон РМ о социальной интеграции лиц с ограниченными возможностями № 60 от 30 марта 2012 года.
13. Закон РМ о контроле и предупреждении злоупотребления алкоголем, незаконного потребления наркотиков и других психотропных веществ № 713/2001.
14. Закон РМ об актах гражданского состояния № 100 от 26.04.2001.
15. Закон РМ об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями №. 140 от 14.06.2013.
16. Закон РМ об охране здоровья №411/1995.
17. Закон РМ о психическом здоровье № 1402 от 16.12.1997.
18. Закон РМ о судебной экспертизе и статусе судебного эксперта №. 68 от 14.04.2016.
19. Закон РМ о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей №. 220 от 19.10.2007.
20. Закон РМ о Правительстве № 136 от 7 июля 2017 года
21. Закон РМ о центральном отраслевом публичном управлении № 98 от 04.05.2012.
22. Закон РМ о местном публичном управлении №. 436 от 28.12.2006.
23. Закон РМ о статусе муниципия Кишинэу № 136 от 17.07.2016.
24. Закон РМ об особом правовом статусе Гагаузии (Гагауз Ери) № 344 от 23.12.1994.
25. Закон РМ о публичных финансах и бюджетно-налоговой ответственности № 181/2014.
26. Закон РМ о библиотеках № 286/1994.
27. Закон РМ о прокуратуре № 3 от 25.02.2016.
28. Закон РМ о деятельности полиции и статусе полицейского № 320 от 27.12.2012.
29. Закон РМ об обществах с ограниченной ответственностью №. 135 от 14.06.2007.
30. Закон РМ об акционерных обществах № 1134 от 02.04.1997.

31. Закон РМ о предпринимательских кооперативах № 73-XV от 12 апреля 2001 года.
32. Закон РМ о производственных кооперативах № 1007-XV от 25 апреля 2002 года.
33. Закон РМ о потребительской кооперации № 1252 от 28.09.2000 года.
34. Закон РМ о государственном и муниципальном предприятиях № 246 от 23.11.2017.
35. Закон РМ о предпринимательстве и предприятиях № 845 от 03.01.1992.
36. Закон РМ о регулировании предпринимательской деятельности путем разрешения № 160 от 22 июля 2011 года.
37. Закон РМ о некоммерческих организациях № 86 от 11.06.2020.
38. Закон РМ о свободе совести, мысли и вероисповедания № 125 от 11.05.2007.
39. Закон РМ о политических партиях №. 294 от 21.12.2007.
40. Закон РМ о профессиональных союзах № 1129 от 07.07.2000.
41. Закон РМ о патронатах № 976 от 11.05.2000.
42. Закон РМ о кондоминиуме № 187 от 14.07.2022 г.
43. Закон РМ об адвокатуре №1260 от 19 июля 2002 года.
44. Закон РМ о судебных исполнителях № 113 от 17.06.2010.
45. Закон РМ об организации нотариальной деятельности № 69 от 14.04.2016.
46. Закон РМ об авторизованных управляющих № 161 от 18.07.2014.
47. Закон РМ о несостоятельности №149 от 29.06.2012.
48. Закон РМ о медиации №137 от 03.07.2015.
49. Закон РМ об электронном документе и цифровой подписи № 264-XV от 15 июля 2004 года.
50. Закон РМ от 22 марта 2007 года №71-XVI «О регистрах».
51. Закон АТО Гагаузия о телерадиовещании № 66 от 01 марта 2016 г.
52. Положение об организации и функционировании Государственной канцелярии. Утверждено Постановлением Правительства РМ № 657 от 6 ноября 2009 г.
53. Положение о государственном учете центральных отраслевых органов публичного управления и органов местного публичного управления. Утверждено Постановлением Правительства РМ №1004 от 29.08.2006. Версия в силе с 20.04.18 согласно ПП327 от 17.04.18.
54. Codul-model de guvernare corporativă al întreprinderilor de stat/întreprinderilor municipale, aprobat prin Hotărârea Guvernului nr. 820 din 27 octombrie 2023. Опубликован: Monitorul Oficial 27 noiembrie 2023.

Примечание: доступ к указанным нормативным актам через портал *legis.md*.

Доктринальные источники:

55. Baieș, Sergiu; Roșca, N. Drept civil. Partea generală. Chișinău, 2014.
56. Lupan, Ernest; Săbău-Pop, Ioan. Tratat de drept civil român, Vol.II Persoanele. București, 2007.
57. Nicolae, Marian. Drept civil: teoria generală. Vol. I Teoria dreptului civil. - București: Editura Solomon, 2017.
58. Nicolae, Marian; Bîcu, Vasile; Ilie, George-Alexandru. Drept civil. Persoanele. Ed-ra Universul Juridic, București, 2016.

59. Noul Cod Civil (România). Comentariu pe articole art.1-2664. Ed-ra: Ch.Beck. București, 2012.
60. Sztranczri, Trnest Szilard. Persoanele în concepția noului Cod Civil. Ed-ra Beck, 2012.
61. Ungureanu, Carmen Tamara. Drept Civil. Partea Generală. Persoanele. Ed-ra: Hamangiu, București, 2012.
62. Братусь, С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. - 147 стр.
63. Братусь, С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. - 267 стр.
64. Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. Избранные труды по гражданскому праву. Т. II. [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://sud09.ru/bibliot/Elib/1631.html>.
65. Воробьев, Н.И. Гражданское право Российской Федерации: учебное пособие. Тамбов: Изд-во Тамб. гос. техн. ун-та, 2017. - 142 стр.
66. Гонгало, Б.М. Гражданское право: учебник. Т. 1. Москва, 2017. - 299 стр.
67. Гражданское право: учебник: в 4 т. Т. 1: Общая часть. / под ред. проф. Е.А. Суханова. М., Статут, 2019. – 576 стр. // https://vk.com/doc11460005_634647815?hash=TR1Zz0zjwZcz5VKVtm75ve3g8OtyB93suXMqQDt4HBH
68. Калачева Т. Л. Юридические лица: типы, виды, организационно-правовые формы. Хабаровск. Издательство ТОГУ, 2018, - 342 стр.
69. Михайленко, Е. М. Гражданское право. Общая часть: учебник и практикум для прикладного бакалавриата. - Москва: Издательство Юрайт, 2017. - 157 стр.
70. Овчинникова, О.В. Гражданское право: краткий курс лекций. Кишинэу, изд-во «Valinex» SRL, 2011. - 232 стр.
71. Суханов Е.А. О юридических лицах публичного права // Вестник гражданского права. 2011. № 2.
72. Татар, Ольга. Римское частное право. Комрат, 2021, -275 стр.
73. Фрунзэ, Ю.; Борщевский. А.; Сосна, Б. Проактивные методы в обучении правам человека. Кишинэу, Изд-во: Pontos, 2019. – 640 стр.
74. Фрунзэ, Ю; Сосна, Б.Б.; Захария, С. «Гражданское право Республики Молдова: общая часть. Общая теория гражданского права», Комрат, 2023.
75. Фрунзэ, Ю; Сосна, Б.; Стефу, Л. Современные правовые механизмы защиты семейных прав в Республике Молдова. В. Защита прав человека в периоды внешнеполитической напряженности: материалы Междунар. науч-практ. конф. (Саранск, 19 апр. 2019 г.) : в 2 ч. / [редкол.: Г.П. Кулешова и др.] ; Средне-Волжский институт (филиал) ВГУЮ (РПА Минюста России). – Саранск, 2019. – Ч. 1. – 210 с., - стр. 137-153. <https://saransk2.rpa-mu.ru/Media/saransk/Развитие/Защита%20прав%20человека-2019%20Ч.%201.pdf>
76. Чиркин В.Е. Необходимо ли понятие юридического лица публичного права// Государство и право. 2006. № 3. стр. 25-26.

Судебная практика:

77. Постановление Конституционного Суда РМ № 33 от 17.11.2016 об исключительном случае неконституционности некоторых положений Гражданского кодекса и Гражданского процессуального кодекса Республики Молдова (*права и свободы лиц с психическими расстройствами*) (обращения № 49а/56а/63г/90г/2016). Опу-

бликован: 03.02.2017 в Monitorul Oficial Nr. 30-39 статья №: 7. Дата вступления в силу: 17.11.2016.

78. Постановление КС № 20 Дело № 64g/2016 от 20 июля 2016 года об исключительном случае неконституционности ст. 22 ч. (4) закона о кондоминиуме в жилищном фонде (членство в ассоциации совладельцев в кондоминиуме). Смотри: https://www.constcourt.md/public/ccdoc/hotariri/h_20_64g_rus.pdf
79. Hotarirea Plenului Curtii Supreme de Justitie nr. 1 din 04.10.2010 “*Cu privire la unele chestiuni ce apar la soluționarea litigiilor dintre acționar și societatea pe acțiuni, dintre asociați și societatea cu răspundere limitată*”. Смотри на: www.despre.csj.md

Фрунзэ Юрий

**Гражданское право Республики Молдова:
общая часть.**

ЛИЦА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Университетский курс

Bun de tipar 2024. Formatul 60x84 ¹/₈.
Coli de tipar 16,6. Coli editoriale 15,5.
Comanda 132/23. Tirajul 40 ex.

Centrul Editorial-Poligrafic al USM
str. Al. Mateevici, 60, Chişinău, MD 2009