

Мукамбетов У.М.

**МУЛКТУ ИШЕНИМДҮҮ БАШКАРУУ КЕЛИШИМИНИН
СУБЪЕКТИЛЕРИ**

Мукамбетов У.М.

**СУБЪЕКТЫ ДОГОВОРА ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ
ИМУЩЕСТВОМ**

U.M. Mukambetov

SUBJECTS OF THE TRUST MANAGEMENT AGREEMENT

УДК: 347.61/347.2/3

Макалада негизги концепциялык түшүнүктөрдүн салыштырмалуу анализи берилет жана милдеттенмелер мамилесинин жаратылышы мулктү ишенимдүү башкаруу менен байланышкан жана комиссия келишими менен, сактоо келишими менен. Келишимдердин негизги максаты аныкталды. Жарандык-укук проблемалардын түзүлүшү жана келишимдик милдеттенмелердин мулктү ишенимдүү башкаруу боюнча ишке ашыруу проблемалары аныкталды.

Негизги сөздөр: *жарандык мамилелер, мулктук кызыкчылык, келишимдик милдеттенмелер, мулктү ишенимдүү башкаруу, фидуциардуу келишимдер, ишенимдүү башкаруучу.*

В статье проведен анализ основных концепций сущности и природы договорных отношений, связанных с доверительным управляющим и учредителем управления, раскрыты основные цели договоров данного вида и выявлены гражданско-правовые проблемы формирования и реализации договорных обязательств по доверительному управлению имуществом.

Ключевые слова: *гражданские правоотношения, имущественный интерес, договорные обязательства, доверительное управление имуществом, фидуциарные соглашения, доверительный управляющий.*

The article critically analyzed the basic concepts of essence and nature of the contractual relations connected with trust management by property; main purpose of this kind of contract; the civil legal problems of formation and implementation of contractual obligations under the entrusted management of property

Key words: *civil legal relations, property interest, contractual obligations, fiduciary asset management, fiduciary agreement, the founding management trustee.*

Содержание договора, по общему правилу, определяется совокупностью условий, обуславливающих права и обязанности сторон в договоре. Прежде чем перейти к раскрытию содержания договора доверительного управления имуществом, необходимо определить его стороны.

В договоре доверительного управления имуществом участвуют две стороны: кредитор (учредитель управления) и должник (доверительный управляющий); другие субъекты договора доверительного управления имуществом (например, выгодоприобретатель) не являются сторонами данного договора. По общему правилу, стороны в договоре могут меняться, оставляя сам договор и его содержание без изменений. Речь идет об уступке прав требования и переводе долга. Следует отметить, что названные основания

перемены лиц обязательства не всегда применимы к отношениям по доверительному управлению. Причиной этого является особенный фидуциарный характер данного договора. Когда сторона в договоре изменяется, это может послужить поводом для прекращения правоотношений, если между новыми контрагентами отношения не стали доверительными.

Рассмотрим, кто согласно действующему законодательству может участвовать в качестве субъекта договора доверительного управления имуществом?

Прежде всего субъектами данных правоотношений являются его стороны: учредитель управления и доверительный управляющий.

Следует отметить, что доверительное управление имуществом может устанавливаться на основе любой формы собственности – государственной, муниципальной или частной. Поэтому в качестве учредителя доверительного управления может выступать любой собственник. В свою очередь Е.А. Суханов отмечает, что учредителями доверительного управления имуществом могут быть и несобственники – субъекты обязательственных и исключительных прав [1, с. 11].

Поскольку объектом выступают не только вещи, но и права, имеющие денежную оценку, учредителями могут выступать и обладатели этих прав. В ст. 851 ГК КР установлено, что доверительное управление имуществом может быть учреждено вследствие необходимости постоянного управления имуществом подопечного. В данных случаях, согласно ст. 73 ГК КР, при необходимости управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного, органы опеки и попечительства заключают с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении таким имуществом. В таких случаях учредителем управления выступает орган опеки и попечительства. Далее, согласно ст. 78 ГК КР, имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Таким образом, в соответствии с ГК КР в перечисленных случаях договоры доверительного управления имуществом должен заключать орган опеки и попечительства. Однако, как замечает Л.Ю. Михеева, «на

сегодняшний день это практически невозможно сделать, поскольку подавляющее большинство таких органов не являются субъектами гражданского права (например, юридическими лицами), или не имеют специального полномочия заключать такого рода договор от имени муниципального образования [2, с. 120].

Согласно ст. 857 ГК КР **учредителем доверительного управления** является, по общему правилу, собственник имущества. В этой связи субъекты права хозяйственного ведения и права оперативного управления имуществом не могут передавать закрепленное за ними имущество в доверительное управление, поскольку только собственник решает вопрос о такой передаче. Согласно ГК КР, имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении, не может быть передано в доверительное управление. Передача в доверительное управление имущества в этом случае возможна только после ликвидации юридического лица, в хозяйственном ведении или оперативном управлении которого имущество находилось, либо прекращения права хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом и поступления его во владение собственника по иным предусмотренным законом основаниям.

Учредителями управления не могут быть государственные и муниципальные организации (так как они не являются собственниками имущества), некоммерческие организации, что тем более оправданно, поскольку такие субъекты не вправе заниматься предпринимательской деятельностью на постоянной основе.

Соотношение интересов сторон в правоотношениях доверительного управления имуществом характеризуется тем, что доверительный управляющий осуществляет деятельность в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя.

Согласно п. 1 ст. 858 ГК КР, **доверительным управляющим** может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация. Не может быть доверительным управителем унитарное предприятие, государственный орган и орган местного самоуправления, поскольку цель их деятельности противоречит сути деятельности по доверительному управлению имуществом.

Доверительным управляющим может быть, как физическое, так и юридическое лицо. На наш взгляд, учитывая специфику деятельности и особенности гражданско-правовой ответственности, доверительный управляющий должен иметь определенный имущественный фонд для того, чтобы иметь возможность отвечать по всем своим обязательствам. Минимальный размер такого фонда должен устанавливаться гражданским законодательством. Представляется, что данный фонд не должен быть менее 100 МРОТ. Время от времени, в определенные сроки доверительный управляющий должен подтверждать свою платежеспособность.

Доверительным управляющим, как уже было отмечено, не может быть орган государственной власти

или местного самоуправления, так как в отдельных случаях на имущество управляющего распространяется ответственность по договору доверительного управления имуществом. К тому же целью осуществления доверительного управления, как правило, является цель извлечения прибыли, а это противоречит цели деятельности таких органов.

Если доверительное управление осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения (абз. 2 п. 1 ст. 858 ГК КР).

Права, приобретенные доверительным управляющим во время осуществления действий по доверительному управлению имуществом, включаются в состав переданной имущественной массы, а обязанности, возникающие в результате таких действий, исполняются за счет этого имущества.

Таким образом, доверительный управляющий – это физическое или юридическое лицо, которое способно осуществлять деятельность по управлению имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя.

По общему правилу, доверительным управляющим должен быть субъект предпринимательской деятельности, но в случае, когда управление осуществляется безвозмездно или при других обстоятельствах, которые указаны в законе, управляющим может выступать и физическое лицо, непредприниматель или некоммерческая организация, за исключением учреждения (ст. 858 ГК КР). Законодатель должен в первую очередь защищать интересы учредителя управления, вследствие чего, на наш взгляд, следует предусмотреть норму, которая устанавливала бы минимальный размер уставного капитала организации – доверительного управляющего, осуществляющего предпринимательскую деятельность.

Проблемой, на которую хотелось бы обратить внимание, является отсутствие легального определения доверительного управления.

Единственным законодательным определением, так называемой отправной точкой, является характеристика договора доверительного управления имуществом, данная в ч. 1 ст. 850 ГК КР, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). Однако из данного определения невозможно определить, что подразумевается под доверительным управлением с позиции законодателя. Исходя из буквального толкования данной нормы, получается, что доверительное управление есть управление имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя. Но с позиции аутентичного толкования не представляется возможным определить,

какой комплекс действий (минимальный и максимальный) принадлежит доверительному управляющему, а также какие права и обязанности к нему переходят, может ли он распоряжаться данным имуществом, либо же управление охватывает лишь владение и пользование, а возможно только пользование либо только владение.

Если попробовать определить полномочия доверительного управляющего через призму романо-германской правовой системы, то можно сделать вывод, что полномочия по распоряжению к доверительному управляющему не могут быть переданы. Однако, обращаясь к ч. 1 ст. 859 ГК КР, мы видим, что к доверительному управляющему переходят в абсолютном виде правомочия владения и пользования, правомочие распоряжения переходит к доверительному управляющему в силу договора, заключенного между сторонами. Таким образом, можно сделать вывод, что в силу закона доверительному управляющему переходят правомочия владения и пользования, если иное не вытекает из существа договора.

На наш взгляд решение данной проблемы, а именно устранения неясности в правовой норме, возможно внесением поправки в соответствующую статью (в ст. 850 ГК КР), представив ее так: по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления

или указанного им лица (выгодоприобретателя) посредством владения и пользования имуществом, если иное не предусмотрено договором.

Таким образом, можно сделать вывод, что доверительный управляющий – это «формальный» собственник, который может использовать триединство прав собственника (если распоряжение имуществом предусмотрено в договоре доверительного управления имуществом) только в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя по договору доверительного управления имуществом и ни в коем случае не в собственных интересах. Кроме того, необходимо отметить, что пределы действий доверительного управляющего законом прямо не предусмотрены, однако существуют определенные пределы и ограничения, применяемые к действиям доверительного управляющего.

Литература:

1. Суханов Е.А. Агентирование (гл. 52). Доверительное управление имуществом (гл. 53). Коммерческая концессия (гл. 54): комментарий к ГК РФ [Текст] / Е.А. Суханов // Хозяйство и право. - 1996. - №11. - С. 9-18.
2. Михеева Л.Ю. Доверительное управление имуществом [Текст] / Л.Ю. Михеева; Под ред. В.М. Чернова. - М.: Юрист, 1999. - 120 с.
3. Гражданский кодекс КР. Часть II от 5 января 1998 года №1 [Текст] // Эркин-Тоо. - 1998. - 20 февр. (№ 16).
4. Гражданский кодекс КР. Часть I от 8 мая 1996 года №15 (В ред. Закона КР от 2 августа 2017 года №170 [Электронный ресурс] // ЦБДПИ КР. - Режим доступа: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/4>

Рецензент: к.ю.н., доцент Мурзабекова Ж.Т.