

том числе подписанных с помощью ЭЦП. Следует понимать то, что в связи с постоянным развитием и усовершенствованием компьютерных технологий и программного обеспечения, средства создания, обработки и кодирования информации постоянно модифицируются, что влечет за собой переход на более высокий уровень создания и хранения документа [3, с 12]. Так, для примера сегодня в далекое прошлое ушла возможность прочитать какой-либо текст на дискете, и в случае предоставления информации на таком носителе, мы зачастую сталкиваемся с проблемами воспроизведения информации. Так и с архивом электронных документов необходимо постоянно поддерживать техническую возможность ознакомления и воспроизведения документа без его искажения, что в свою очередь влечет значительные материальные расходы. Указанная проблема может быть решена только путем сотрудничества органов нотариата и государства, и, таким образом, взятия государством на себя материального ресурса, необходимого для нормального функционирования электронного архива.

### **Библиографический список**

1. Германова, А.А. Основные нотариальные действия на современном этапе и их усовершенствование с помощью цифровизации нотариата // Нотариус № 5/2020. – С. 3-6
2. Дроздова, Е.А., Радченко, Е.П. IT-технологии в работе нотариата // Нотариус № 2/2020. – С. 43-44
3. Борисенко, Н.В. Нотариат Республики Беларусь. Его задачи и функции / Н.В. Борисенко // Задачи и функции нотариата на современном этапе развития общества : материалы междунар. конф., Минск, 15 мая 2015 г. / Белорус. Нотар. Палата ; сост.: Н.В. Борисенко, А.В. Стрех. – Минск, 2015.

## **СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ СОГЛАШЕНИЯ О ГОСУДАРСТВЕННО-ЧАСТНОМ ПАРТНЁРСТВЕ**

**В.Д. Макаревич**

*старший преподаватель кафедры гражданского права  
юридического факультета Белорусского государственного университета*

Соглашение о государственно-частном партнерстве (далее – соглашение о ГЧП) является новым видом договора для законодательства Республики Беларусь. Возможность заключения данного соглашения и его условия впервые были предусмотрены в Законе Республики Беларусь от 30 декабря 2015 года № 345-З «О государственно-частном партнёрстве» (далее – Закон о ГЧП), который вступил в силу 2 июля 2016 года [1].

При этом незначительный период времени с момента закрепления норм о данном соглашении в белорусском законодательстве, а также отсутствие заключенных соглашений о ГЧП в Республике Беларусь не привлёк серьёзного

внимания к исследованию условий данного соглашения в отечественной литературе.

В отличие от Республики Беларусь обширная практика применения соглашения о ГЧП наблюдается в Российской Федерации, где с момента первого законодательного закрепления соглашение о ГЧП в г. Санкт-Петербурге согласно Закону Санкт-Петербурга от 25 декабря 2006 года № 627-100 «Об участии Санкт-Петербурга в государственно-частных партнерствах» [2] реализовано или находится в стадии реализации значительное количество проектов.

Соглашение о ГЧП, заключаемое по праву Республики Беларусь, как и любой иной договор, подчиняется основным положениям о заключении договора, содержащимся в п. 1 ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь [2]. При этом к данному соглашению применимы особенности, предусмотренные в Законе о ГЧП [1].

Принимая за основу гражданско-правовую природу соглашения о ГЧП, при анализе его существенных условий мы должны исходить из того, что в соглашении о ГЧП можно выделить три группы существенных условий:

о предмете договора,

которые названы в законодательстве как существенные, необходимые или обязательные для договоров данного вида,

все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Учитывая основополагающую роль условий о предмете соглашения о ГЧП в договорных отношениях полагаем целесообразным рассмотреть условия соглашения о ГЧП начать непосредственно с его предмета.

Так, согласно п. 3 ст. 24 Закона о ГЧП предметом соглашения о ГЧП являются создание и (или) модернизация объекта инфраструктуры, его техническое обслуживание и (или) эксплуатация либо техническое обслуживание и (или) эксплуатация объекта инфраструктуры [1].

Анализ предметов соглашения о ГЧП в Республике Беларусь и Российской Федерации позволяет прийти к выводу об их схожести, но при этом следует отметить, что в Российской Федерации вопросу приобретения частным партнером права собственности на создаваемый им объект уделено больше внимания.

Кроме того, как в Республике Беларусь, так и в Российской Федерации предмет соглашения о ГЧП может комбинироваться из перечисленных в законодательстве элементов, позволяющих решать стоящие перед партнерами задачи в рамках единого договора. При этом следует отметить, что предметом соглашения о ГЧП как в Республике Беларусь, так и в Российской Федерации всегда является техническое обслуживание и (или) эксплуатация объекта инфраструктуры. Объясняется данный подход тем, что частный партнер привлекается в проект ГЧП в первую очередь для оказания услуг на объекте

инфраструктуры, который частный партнер может создавать и (или) модернизировать в зависимости от условий проекта ГЧП.

Касательно проектов, предусматривающих исключительно создание и (или) модернизацию объекта инфраструктуры следует отметить, что к ним применим иной механизм, а именно механизм закупок в строительстве или государственных закупок, т.к. для обслуживания и (или) эксплуатации объекта инфраструктуры будет необходимо привлечение иного лица, например в рамках последующей процедуры государственных закупок.

Анализ предметов соглашения о ГЧП в Республике Беларусь и Российской Федерации позволяет прийти к выводу об их схожести, но при этом следует отметить, что в Российской Федерации вопросу приобретения частным партнером права собственности на создаваемый им объект уделено больше внимания.

Следующим блоком существенных условий соглашения о ГЧП являются условия, названные в законодательстве как существенные, необходимые или обязательные для договоров данного вида. Данные условия непосредственно содержатся в ст. 29 Закона о ГЧП. Среди условий, перечисленных в ст. 29 Закона о ГЧП отдельно следует рассмотреть такое условие, как обязательства сторон по благоустройству территории и охране окружающей среды, в том числе по сбору и иному обращению с отходами, а также по принятию иных мер по предотвращению вредного воздействия на окружающую среду. Учитывая, что данное условие характерно лишь для договоров в рамках которых создается, модернизируется или обслуживается объект инфраструктуры, непосредственно располагающийся на земельном участке указывать его как существенное условие для всех без исключения соглашений о ГЧП в рамках которых создается, модернизируется или обслуживается объект инфраструктуры, например в IT-сфере приведет к невозможности их заключения, так как данные проекты могут не иметь тесной связи с земельным участком. В связи с чем предлагается данное условие из Закона о ГЧП исключить.

Содержащийся в законодательстве о ГЧП перечень обязательных условий, с одной стороны, позволяет понять суть правоотношений, которые возникнут после заключения соглашения о ГЧП, но с другой несут с собой риск признания данного соглашения незаключенным в случае не включения в конкретное соглашение о ГЧП всех без исключения условий названных в Законе о ГЧП в качестве обязательных.

Кроме того, такое условие как предмет соглашения о ГЧП по сути является дублирующим условием, содержащимся в п. 1 ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь [3], исходя из чего предлагается его из Закона о ГЧП исключить.

В тоже время следует обратить внимание на ряд условий, содержащихся в иных положениях Закона о ГЧП, которые можно с уверенностью отнести к существенным условиям соглашения о ГЧП, а именно:

о применимом праве – законодательство Республики Беларусь (п. 4 ст. 24 Закона о ГЧП) [1];

условия, не подлежащие изменению, которые содержатся в решении о реализации проекта ГЧП (абз. 6 ч. 1 п. 2 ст. 16 Закона о ГЧП) [1].

Приведенное описание обязательных условий соглашения о ГЧП, хотя и содержит оговорку о возможности включения в данное соглашение иных, не противоречащих законодательству Республики Беларусь условий, по нашему мнению, нуждается в дополнении условиями, без включения которых в соглашение о ГЧП проект не может быть реализован. К данным условиям, по нашему мнению, относятся:

условия вступления в силу соглашения о ГЧП (например, с момента предоставления земельного участка частному партнеру (в случае необходимости), с момента получения заёмного финансирования частным партнером (в случае его привлечения));

условия и порядок возникновения права частной собственности на объект инфраструктуры (в случае создания объекта инфраструктуры частным партнёром и не возмещения ему затрат, связанных с созданием данного объекта);

обязательства сторон в связи с досрочным расторжением соглашения о ГЧП, заменой частного партнёра, а также возвратом объекта соглашения о ГЧП в случаях, предусмотренных Законом о ГЧП и соглашением о ГЧП.

Проведённый анализ условий соглашения о ГЧП показывает следующее:

1. соглашение о ГЧП по своей сути является гражданско-правовым договором и подчиняется основным положениям о заключении договора содержащемся в п. 1 ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь;

2. с учетом цели привлечения частного партнера в проект ГЧП в первую очередь для оказания услуг на объекте инфраструктуры, который частный партнер может создавать и (или) модернизировать в зависимости от условий такого проекта, полагаем оправданным подход законодателя к определению в качестве основных элементов предмета соглашения о ГЧП технического обслуживания и (или) эксплуатации объекта инфраструктуры;

3. предмет соглашения о ГЧП составляет комбинация следующих элементов: создание объекта инфраструктуры; модернизация инфраструктуры; техническое обслуживание объекта инфраструктуры; эксплуатация объекта инфраструктуры. При этом отсутствие в качестве самостоятельного предмета соглашения о ГЧП таких элементов как техническое обслуживание или эксплуатация, свидетельствует о том, что мы имеем дело с экономико-правовой ситуацией, которая должна быть урегулирована с помощью иных гражданско-правовых конструкций, например, договора государственной закупки;

4. из перечня существенных условий соглашения о ГЧП, содержащихся в ст. 29 Закона о ГЧП, предлагается исключить:

в виду дублирования содержащегося в п. 1 ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь такого условия, как предмет соглашения;

в виду его применимости не ко всем соглашениям о ГЧП таких условий как – обязательства сторон по благоустройству территории и охране окружающей среды, в том числе по сбору и иному обращению с отходами, а также по принятию иных мер по предотвращению вредного воздействия на окружающую среду.

5. в качестве существенных условий соглашения о ГЧП предлагаем отнести условие о применимом праве, которым является законодательство Республики Беларусь, а также условия, не подлежащие изменению, которые содержатся в решении о реализации проекта ГЧП.

Помимо этого, существенными условиями соглашения о ГЧП следует считать:

условия вступления в силу соглашения о ГЧП, и условия и порядок возникновения права частной собственности на объект инфраструктуры;

обязательства сторон в связи с досрочным расторжением соглашения о ГЧП, заменой частного партнёра, а также возвратом объекта соглашения о ГЧП в случаях, предусмотренных Законом о ГЧП и соглашением о ГЧП.

#### **Библиографический список:**

1. О государственно-частном партнерстве [Электронный ресурс]: Закон Республики Беларусь, 30 дек. 2015 г., № 345-З // КонсультантПлюс Беларусь / ООО «Юрспектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

2. Об участии Санкт-Петербурга в государственно-частных партнерствах [Электронный ресурс]: Закон Санкт-Петербурга, 25 дек. 2006 г., № 627-100 «Об участии Санкт-Петербурга в государственно-частных партнерствах» // <http://docs.cntd.ru/document/8442332>. Режим доступа: 20.11.2020.

3. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс]: Кодекс Республики Беларусь, 7 дек. 1998 г., № 218-З // КонсультантПлюс Беларусь / ООО «Юрспектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2020.

### **ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В ЗОНАХ ОХРАНЫ ИСТОРИКО-КУЛЬТУРНЫХ ЦЕННОСТЕЙ: НОВЫЕ ПОДХОДЫ ЗАКОНОДАТЕЛЯ И ИХ УТОЧНЕНИЕ**

**И.Э. Мартыненко**

*заведующий кафедрой гражданского права и процесса  
УО «Гродненский государственный университет им. Янки Купалы»,  
доктор юридических наук, профессор*

В соответствии со ст. 15 Конституции Республики Беларусь, государство ответственно за сохранение историко-культурного и духовного наследия, за развитие культур всех национальных общностей, проживающих в стране. На