

Х•О•З•Я•Й•С•Т•В•О

ЕЖЕМЕСЯЧНЫЙ
ЮРИДИЧЕСКИЙ
ЖУРНАЛ

ISSN 0134 - 2398

и ПРАВО

9, 2017

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО СТАТУСА НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ*

АННОТАЦИЯ

В статье анализируются особенности российских некоммерческих организаций, их отличия от коммерческих, проблемы разграничения понятий: «основная деятельность», «деятельность, приносящая доход», «предпринимательская деятельность» некоммерческой организации. Показаны черты сходства некоторых корпоративных и унитарных некоммерческих организаций; отдельные особенности социально ориентированных организаций; а также организаций, имеющих статус иностранных агентов.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: некоммерческая организация; деятельность, приносящая доход; предпринимательская деятельность; корпоративная некоммерческая организация; унитарная некоммерческая организация; учредители, участники, члены некоммерческой организации; социально ориентированная организация; организация, имеющая статус иностранного агента.

ABSTRACT

The article covers some aspects of Russian non-profit organizations, their differences from commercial organizations and the problems of differentiation of the following terms: "main activity", "income generating activities", "entrepreneurial activities". The similarity between some corporate non-profit legal entities and unitary ones is showcased. The author also emphasizes on individual features of socially oriented organizations and ones that have the foreign agents status.

KEY WORDS: non-profit organization; income-generating activities, entrepreneurship; corporate non-profit organization; unitary non-profit organization; founders, participants, members of non-profit organizations; socially oriented organization; organization that have the status of a foreign agent.

С давних пор люди объединяются друг с другом, выделяют средства и создают организации, основной целью которых является не извлечение прибыли, а финансирование либо непосредственное осуществление благотворительной деятельности, проведение научных исследований, просвещение, удовлетворение духовных потребностей, укрепление здоровья нации, организация материальной помощи нуждающимся, реализация иных социальных проектов. Благотворительные фонды, объединения волонтеров, безвозмездно помогающих другим людям, иные некоммерческие организации известны многим правовым порядкам. В отечественном праве легальное понятие некоммерческой организации было закреплено в ст. 18 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года. Некоммерческими именовались организации, которые не ставили извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Особенностью некоммерческой организации является возможность функционирования без статуса юридического лица. Однако для участия

* Статья подготовлена при информационной поддержке СПС «КонсультантПлюс» и СПС «Гарант».

в гражданско-правовых отношениях, приобретения прав и обязанностей, совершения сделок, заключения договоров требуется признание организации юридическим лицом. Для этого она должна быть создана в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных законом, и зарегистрирована в установленном законом порядке (п. 2 ст. 48 ГК РФ). Гражданская правоспособность юридического лица возникнет с момента внесения в ЕГРЮЛ сведений о его создании (абз. 1 п. 3 ст. 49 ГК РФ).

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в организационно-правовых формах, предусмотренных п. 3 ст. 50 ГК РФ; не имеют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 50).



В литературе высказано мнение, что организационно-правовая форма не отражает коммерческий или некоммерческий характер деятельности юридического лица [1, с. 7-11].

Данное утверждение представляется небесспорным. До недавнего времени некоммерческие организации могли создаваться в формах, предусмотренных не только ГК РФ, но и другими законами. Нормативные правовые акты были настолько противоречивы, что специалисты затруднялись даже подсчитать точное количество возможных правовых форм некоммерческих организаций. В процессе реформирования гражданского законодательства перечень этих форм был упорядочен и определен ГК РФ как исчерпывающий. С 1 сентября 2014 года юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в России только в организационно-правовых формах, прямо предусмотренных ГК РФ для некоммерческих организаций (п. 3 ст. 50).

Согласно п. 4 ст. 49 ГК РФ особенности гражданско-правового положения юридических лиц отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также юридических лиц, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах, определяются ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

Можно предположить, что по типу юридические лица делятся на корпоративные и унитарные; по виду — на коммерческие и некоммерческие организации.

Организационно-правовой формой юридического лица можно назвать совокупность характеристик, которые раскрывают внутреннюю структуру организации, взаимосвязь отдельных ее элементов, основания возникновения, изменения и прекращения этих связей. Характер и сфера деятельности юридического лица также имеют значение [2, с. 206-207].

Как представляется, создание юридического лица в одной из форм, установленных ГК РФ для некоммерческих организаций, означает, что данная организация является некоммерческой, поскольку не доказано иное. Кроме того, в силу п. 1 ст. 54 ГК РФ наименование юридического лица, являющегося

некоммерческой организацией, должно содержать указание на организационно-правовую форму и характер его деятельности. Так, наименование «Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Московский государственный университет имени М. В. Ломоносова» показывает, что организация создана в форме государственного учреждения (бюджетного), которое осуществляет образовательную деятельность в сфере высшего образования. Согласно подп. 8 п. 3 ст. 50, п. 5 ст. 123²² ГК РФ учреждения, в том числе государственные бюджетные, отнесены к числу некоммерческих организаций.

По смыслу п. 4 ст. 49 ГК РФ в отношении некоммерческой организации общие положения Кодекса следует применять в случае, если иное прямо не установлено ГК РФ или специальным законом, регламентирующим особенности правового положения данной некоммерческой организации. Установление соотношения норм федеральных законов, определяющих статус отдельных типов, видов и разновидностей некоммерческих организаций, часто вызывает затруднения.



Так, по мнению некоторых ученых, нормы закона, регулирующего деятельность товарищества собственников жилья, садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого товарищества, подлежат приведению в соответствие с положениями ГК РФ о товариществе собственников недвижимости и применяются постольку, поскольку они не противоречат положениям ГК РФ [3, с. 64-66].

Между тем Верховный Суд РФ разъяснил, что нормы Жилищного кодекса РФ о товариществах собственников жилья являются специальными по отношению к общим положениям ГК РФ о товариществах собственников недвижимости (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», далее — постановление Пленума ВС РФ № 25). Это означает, что данные нормы ЖК РФ имеют приоритет перед соответствующими положениями ГК РФ.

В ГК РФ прямо указано, что его положения о некоммерческих организациях применяются к общественным движениям, казачьим обществам, внесенным в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, а также к общинам коренных малочисленных народов Российской Федерации, если иное не установлено федеральным законом (п. 2 ст. 123⁷⁻¹, п. 3 ст. 123¹⁵, п. 4 ст. 123¹⁶). Аналогичный принцип следует применять в отношении всех некоммерческих организаций, деятельность которых регламентируется специальными законами.

Более того, к юридическим лицам, создаваемым Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, положения ГК РФ о юридических лицах применяются постольку, поскольку иное не предусмотрено специальным федеральным законом о соответствующем юридическом лице (п. 5 ст. 49). В первую очередь речь идет о некоммерческих организациях, являющихся юридическими лицами, созданными в организационно-правовых

е на организа-
наименование
ое учреждение
ерситет имени
форме государ-
образователь-
дп. 8 п. 3 ст. 50,
бюджетные, от-

ирующего деятель-
о, огороднического
иведению в соот-
иков недвижимости
положениям ГК РФ

илищного кодек-
альными по отно-
енников недвижи-
т 23.06.2015 № 25
сти первой Граж-
овление Пленума
т приоритет перед
ских организациях
ствам, внесенным
Федерации, а так-
йской Федерации,
123¹, п. 3 ст. 123¹⁵,
отношении всех не-
ментируется специ-

йской Федерацией
ения ГК РФ о юри-
не предусмотрено
юридическом лице
х организациях, яв-
зационно-правовых

формах государственной корпорации или публично-правовой компании. В качестве примера можно назвать государственную корпорацию «Роскосмос», деятельность которой регламентируется специальным Федеральным законом от 13.07.2015 № 215-ФЗ «О Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», и др.

К сожалению, принцип специальности не соблюдается в отношении правовой охраны наименований некоммерческих организаций. По закону юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Фирменное наименование — средство индивидуализации, на которое у юридического лица возникает исключительное право (подп. 13 п. 1, п. 2 ст. 1225, ст. 1473, 1474 ГК РФ). Для некоммерческих организаций требование о наличии фирменного наименования законом не установлено: им достаточно иметь просто наименование (ст. 54 ГК РФ). В ГК РФ не указано, что такое наименование является средством индивидуализации, ему не предоставляется правовая охрана. На этом основании судебная практика не распространяет в отношении наименования некоммерческой организации запреты, установленные п. 4 ст. 1473 ГК РФ, отказывает юридическому лицу в признании исключительного права на его наименование, в применении иных способов его защиты (п. 58.2 постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 26.03.2009 № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Такой подход представляется весьма спорным. На основании п. 4 ст. 49 ГК РФ в данном случае следует применять норму п. 1¹ ст. 4 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о некоммерческих организациях): некоммерческая организация, наименование которой зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Поэтому к наименованиям некоммерческих корпораций по аналогии (ст. 6 ГК РФ) следует применять правила ст. 1473, 1474 ГК РФ. В силу пп. 4-7 ст. 4 Закона о некоммерческих организациях официальное наименование «Российская Федерация» или «Россия», а также слова, производные от этого наименования, используются без разрешения в наименованиях общероссийских общественных объединений, общероссийских и общероссийских отраслевых (межотраслевых) объединений работодателей, некоторых других некоммерческих организаций.

Различие между коммерческими и некоммерческими организациями прослеживается в определении цели их деятельности. Если основная цель деятельности коммерческой организации прямо определена законом как извлечение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ) и может лишь конкретизироваться в ее уставе путем указания на отдельные сферы или конкретные виды деятельности, то основная цель деятельности некоммерческой организации в рамках закона самостоятельно определяется либо ее учредителями (участниками), либо самой организацией. Примерный перечень возможных целей

некоммерческой организации, направленных на достижение общественных благ, приведен в ст. 2 Закона о некоммерческих организациях. Важно, что основной целью деятельности некоммерческой организации не может быть извлечение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

Кроме того, цель деятельности некоммерческой организации не должна быть запрещена законом. В частности, в Российской Федерации запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни (ч. 5 ст. 13 Конституции РФ). Создание и деятельность общественных и религиозных объединений, иных организаций, цели или действия которых направлены на осуществление экстремистской деятельности, запрещены специальным федеральным законом (ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 25.07.2002 № 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»). Публичные призывы к осуществлению экстремистской деятельности, организация экстремистского сообщества признаются преступлениями, за совершение которых установлена уголовная ответственность (ст. 280, 282¹ УК РФ).

Цель деятельности фиксируется в уставе конкретной организации, в типовом уставе или в едином типовом уставе, на основе которых может действовать некоммерческая организация.



Как справедливо указывает Е. Суханов, правоспособность некоммерческой организации является строго целевой (специальной) [4, с. 189-191].

По смыслу п. 1 ст. 49 ГК РФ некоммерческая организация может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в ее уставе, нести связанные с этой деятельностью обязанности. Как любой субъект гражданского права, некоммерческая корпорация может иметь вещные права на имущество; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации товаров и производителей; создавать другие юридические лица и участвовать в управлении ими; совершать сделки и заключать договоры, не противоречащие закону; заниматься иной деятельностью, не запрещенной законом. Объем и содержание правоспособности некоммерческой корпорации зависят от ее организационно-правовой формы, разновидности этой формы, сферы деятельности и др.

Источниками образования имущества некоммерческой корпорации являются взносы ее учредителей (участников), доходы от разрешенной деятельности, иные источники, не запрещенные законом. В отношении использования имущества организации могут быть установлены ограничения. Так, согласно п. 4 ст. 213 ГК РФ общественные объединения, благотворительные и иные фонды могут использовать свое имущество лишь для достижения целей, предусмотренных их уставами.

Некоммерческой корпорации, совершение которой является примером, некоммерческой организации (п. 1 ст. 582 ГК РФ), за исключением (п. 1 ст. 575 ГК РФ).

Следует отметить, что основной целью деятельности некоммерческой организации в качестве источников для создания некоммерческих организаций разрозненностью, приносящую общественные организации, если это предусмотрено достижению целей, как и ким целям». Между организациями некоммерческой организации, приносящую доход, поскольку это следует из ответственности, указав в уставе организации, прибыль произведена организацией; приносящую нематериальную выгоду, ставках на вере в качестве некоммерческих организаций, знать, что при совершении некоммерческой организацией, так и другие.

В Налоговом кодексе РФ выгода в денежной форме означает разницу между доходами (ст. 247). Организация, приносящая доход, поступлений от различных средств, много проблем в правовом



И. Шиткина
ность» и «д

По мнению
представля
держками)
подчеркива
екта, котор

Некоммерческие организации могут совершать некоторые виды сделок, совершение которых не допускается коммерческим организациям. Например, некоммерческая организация может принимать пожертвования (п. 1 ст. 582 ГК РФ), выступать получателем по договору постоянной ренты (п. 1 ст. 589 ГК РФ), заключать с другой организацией договоры дарения (подп. 4 п. 1 ст. 575 ГК РФ) и др.

Следует отметить, что отсутствие извлечения прибыли в качестве основной цели деятельности не является критерием для квалификации организации в качестве некоммерческой. В силу необходимости изыскания источников для стабильного финансирования многим некоммерческим организациям разрешается, хотя и с ограничениями, заниматься деятельностью, приносящей доход (прибыль). Как гласит п. 4 ст. 50 ГК РФ, некоммерческие организации могут осуществлять «приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям». Между тем согласно п. 2 ст. 24 Закона о некоммерческих организациях некоммерческая организация может осуществлять не только приносящую доход, но также предпринимательскую деятельность, постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана, и соответствует указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в уставе организации. Такого рода деятельностью признается: приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания организации; приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав; участие в хозяйственных обществах, в товариществах на вере в качестве вкладчика. В силу приоритета специального закона о некоммерческих организациях над общими нормами ГК РФ следует признать, что при соблюдении предусмотренных в законе условий некоммерческая организация может заниматься как предпринимательской деятельностью, так и другой деятельностью, приносящей доход.

В Налоговом кодексе РФ понятие «доход» определяется как экономическая выгода в денежной или натуральной форме (ст. 41), термин «прибыль» обозначает разницу между величиной полученных доходов и произведенных расходов (ст. 247). Однако понятия «предпринимательская деятельность», «деятельность, приносящая доход», соотношение этих понятий, налогообложение поступлений от конкретной деятельности, целевое расходование полученных средств, многие другие вопросы являются дискуссионными, порождают проблемы в правоприменительной практике.



И. Шиткина отмечает, что содержательно понятия «предпринимательская деятельность» и «деятельность, приносящая доход» не отличаются [5, с. 378].

По мнению Т. Сойфер, получение дохода не исключает извлечение прибыли, представляющей собой разность между доходами и затратами (расходами, издержками) за определенный период. Термин «деятельность, приносящая доход» подчеркивает эпизодичность такой деятельности и некоммерческий характер субъекта, который ее осуществляет [6, с. 172-173].

Т. Звездина полагает, что понятие «приносящая доход деятельность» шире по содержанию, нежели «предпринимательская деятельность». Приносящее прибыль производство товаров и услуг является «предпринимательской деятельностью», а «участие в хозяйственных обществах» предпринимательской деятельностью не является, хотя доход в виде дивидендов приносить будет [7, с. 72-75].

Однако в п. 5 ст. 123²⁴ ГК РФ указано, что автономная некоммерческая организация вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения целей, ради которых она создана, и соответствующей этим целям, создавая для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственные общества или участвуя в них. Буквальное толкование данного положения позволяет сделать вывод, что участие автономной некоммерческой организации в хозяйственных обществах может быть признано предпринимательской деятельностью.

Одна и та же деятельность может признаваться или не признаваться предпринимательской в зависимости от субъекта, который ее осуществляет. Например, не признается предпринимательской адвокатская деятельность, то есть квалифицированная юридическая помощь, оказываемая физическим и юридическим лицам на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном законом, в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию (пп. 1, 2 ст. 1 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). Между тем правовая помощь, будучи основным видом деятельности коммерческой организации, оказывающей юридические услуги, рассматривается как предпринимательская, источник получения прибыли.

Таким образом, ни цель, ни виды деятельности сами по себе не могут служить критериями для разграничения коммерческих и некоммерческих организаций.

Во избежание споров о характере деятельности, осуществляемой некоммерческой организацией, представляется целесообразным более четко указать в специальных законах, определяющих правовое положение различных типов, видов, форм и разновидностей некоммерческих организаций, какая деятельность является предпринимательской, а какие виды деятельности считаются «приносящими доход», в чем состоит разница между этими видами деятельности. Либо, напротив, однозначно закрепить, что любая деятельность, осуществляемая некоммерческой организацией в соответствии с законом, не считается предпринимательской, и предоставить некоммерческой организации налоговые и иные преференции.

Законом могут быть установлены запреты, ограничения, специальные требования к порядку осуществления некоммерческими организациями отдельных видов деятельности. Например, некоммерческая организация не может оказывать услуги по перевозке транспортом общего пользования (ст. 789 ГК РФ), коммерческому представительству (ст. 184 ГК РФ), финансовому агентированию (ст. 825 ГК РФ), заниматься организацией торгов (п. 1 ст. 5

Федерального закона и др. На некоммерческий закон о получении дохода к определенному виду деятельности (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

Верховный Суд РФ в постановлении от 11.07.2007 № 10-П/07 отклонил позицию, согласно которой осуществление деятельности по оказанию юридической помощи, осуществляемой некоммерческой организацией, не является предпринимательской деятельностью.

Правовая позиция Верховного Суда РФ.



Т. Соффер считает, что деятельность, возмездная, осуществляемая некоммерческой организацией, не является предпринимательской (пп. 1, 3 ст. 401 ГК РФ).

Думается, что позиция Верховного Суда РФ о том, что деятельность по оказанию юридической помощи, осуществляемой некоммерческой организацией, не является предпринимательской, не соответствует действительности (ст. 401 ГК РФ). Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность по договорам об оказании платных образовательных услуг, в соответствии с уставом (ст. 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»). Деятельность, осуществляемая некоммерческой организацией, не является предпринимательской, если она осуществляется за счет средств физических и юридических лиц, платных образовательных услуг, доход не отвечает признакам предпринимательской деятельности (ст. 401 ГК РФ). Такая позиция неуместна.

Согласно п. 5 ст. 401 ГК РФ, в уставе некоммерческой организации должно быть предусмотрено, что имущество, приобретенное за счет средств физических и юридических лиц, не является имуществом, приобретенным за счет средств физических и юридических лиц, и не подлежит распределению между участниками. Данное имущество является имуществом, приобретенным за счет средств физических и юридических лиц, и не подлежит распределению между участниками. Данное имущество является имуществом, приобретенным за счет средств физических и юридических лиц, и не подлежит распределению между участниками.

деятельность» шире по
». Приносящее прибыль
ельской деятельностью»,
тельской деятельностью
ет [7, с. 72-75].

некоммерческая ор-
тельностью, необхо-
а, и соответствующей
тельской деятельности
толкование данного
номной коммерче-
ь признано предпри-

е признаваться пред-
ее осуществляет. На-
атская деятельность,
ываемая физическим
цами, получившими
елях защиты их прав,
восудию (пп. 1, 2 ст. 1
катской деятельности
вовая помощь, буду-
зации, оказывающей
мательская, источник

по себе не могут слу-
коммерческих орга-

уствляемой неком-
ым более четко ука-
оложение различных
х организаций, какая
ды деятельности счи-
жду этими видами де-
любая деятельность,
ответствии с законом,
оммерческой органи-

ия, специальные тре-
организациями отдель-
организация не может
пользования (ст. 789
К РФ), финансовому
ией торгов (п. 1 ст. 5

Федерального закона от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах») и др. На некоммерческие организации распространяются общие требования закона о получении лицензий, наличии членства или свидетельства о допуске к определенному виду работ, необходимых для осуществления некоторых видов деятельности (п. 1 ст. 49 ГК РФ).

Верховный Суд РФ разъяснил, что на некоммерческую организацию в части осуществления приносящей доход деятельности распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (п. 21 постановления Пленума ВС РФ № 25).

Правовая позиция Верховного Суда РФ вызвала дискуссию.



Т. Сойфер считает, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, возникшего в процессе осуществления доходной деятельности, некоммерческая организация должна нести ответственность лишь при наличии ее вины (пп. 1, 3 ст. 401 ГК РФ) [6, с. 172-173].

Думается, что применение к деятельности некоммерческих организаций правил об ответственности за осуществление предпринимательской деятельности (ст. 401 ГК РФ) вряд ли отвечает духу и букве закона. К примеру, некоммерческие образовательные организации вправе осуществлять образовательную деятельность за счет средств физических и (или) юридических лиц по договорам об оказании платных образовательных услуг. Доход от оказания платных образовательных услуг используется указанными организациями в соответствии с уставными целями (ст. 101 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»). Образовательные цели прямо названы в законе как цели, для достижения которых могут создаваться некоммерческие организации (п. 2 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях). Получается, что в случаях, когда образовательная деятельность осуществляется за счет бюджетных ассигнований, к ней не должны применяться правила, установленные законом для лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, а если аналогичная деятельность осуществляется за счет средств физических и (или) юридических лиц по договорам об оказании платных образовательных услуг, применяются иные правила. Такой подход не отвечает принципу юридического равенства, а потому и аналогия закона неуместна.

Согласно п. 5 ст. 50 ГК РФ некоммерческая организация, которая на основании устава может осуществлять приносящую доход деятельность (за исключением казенных и частных учреждений), должна иметь имущество, достаточное для осуществления указанной деятельности. Рыночная стоимость этого имущества должна быть не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью, то есть не менее 10 тыс. руб. (п. 1 ст. 66² ГК РФ; п. 1 ст. 14 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Данное имущество некоммерческой организации не является уставным капиталом, не выполняет функции уставного капитала общества с ограниченной ответственностью. Но в любой момент времени своего существования

некоммерческая организация должна иметь имущество, пригодное для осуществления приносящей доход деятельности, указанной в ее уставе. Причем рыночная стоимость этого имущества должна быть не ниже 10 тыс. руб. Оценка стоимости имущества производится в порядке, установленном Федеральным законом от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации».

Таким образом, приносящую доход деятельность некоммерческие организации могут осуществлять при наличии одновременно следующих условий: организация должна иметь устав; в уставе организации должна быть предусмотрена возможность заниматься приносящей доход деятельностью; доходная деятельность не должна быть запрещена законом; осуществление доходной деятельности должно соответствовать целям создания организации, направленным на достижение общественных благ; осуществление доходной деятельности должно служить достижению целей, ради которых создана некоммерческая организация [2, с. 210].

В Российской Федерации особо выделяются социально ориентированные некоммерческие организации, то есть некоммерческие организации, которые созданы в формах, установленных законом (кроме государственных корпораций, государственных компаний, политических партий), осуществляют деятельность, направленную на решение социальных проблем, развитие гражданского общества в России, иные виды деятельности, предусмотренные законом. В частности, такой деятельностью признается: социальное обслуживание, социальная поддержка и защита граждан; охрана окружающей среды и защита животных; оказание юридической помощи на безвозмездной или льготной основе, деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина; благотворительная деятельность; деятельность в области образования, просвещения, науки, культуры, искусства, здравоохранения, профилактики и охраны здоровья граждан, пропаганды здорового образа жизни, улучшения морально-психологического состояния граждан, физической культуры и спорта и содействие указанной деятельности, а также содействие духовному развитию личности и др. В соответствии с законом социально ориентированные организации могут получать со стороны органов государственной власти (местного самоуправления) финансовую, имущественную, информационную, консультационную и другую поддержку, налоговые льготы и иные преференции (ст. 31¹ Закона о некоммерческих организациях).

Следует отметить, что деятельность коммерческих организаций также может быть направлена на достижение общественных благ. Производство товаров, строительство жилых домов, ремонт дорог, уборка территории, перевозка пассажиров и тому подобная деятельность тоже является социально полезной.



В литературе обоснованно предлагается создавать налоговые и другие преференции «социальному предпринимательству», направленному не только на извлечение прибыли самим предпринимателем, но способствующему решению важных социальных проблем, стоящих перед государством и обществом, в интересах широкого круга лиц [8, с. 6-10; 9, с. 22-30].

Интересно, что к отношениям по осуществлению некоммерческими организациями своей основной деятельности, а также к другим отношениям с их участием, не относящимся к предмету гражданского законодательства, не применяются правила ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или уставом некоммерческой организации (п. 6 ст. 50 ГК РФ). Это означает, что деятельность некоммерческой организации, ее отношения с учредителями (участниками), иными субъектами могут не подпадать под действие гражданского законодательства. Она может регулироваться иными правовыми актами, уставом организации, ее внутренними документами и др. Действие гражданского законодательства на эти отношения может распространить федеральный закон.

Однако основания возникновения и порядок осуществления некоммерческой организацией — юридическим лицом, его учредителями (участниками) вещных и интеллектуальных прав, договорные и иные обязательства, иные имущественные и личные неимущественные отношения учредителей (участников) организации между собой, с самой организацией, с членами ее органов, с третьими лицами, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности субъектов этих отношений, будут регламентироваться гражданским законодательством (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Если отношения с участием некоммерческой организации не регулируются гражданским законодательством в соответствии с федеральным законом, действие гражданского законодательства не может распространяться на эти отношения.



Д. Новак полагает, что наиболее эффективным средством, ограничивающим некоммерческие организации от коммерческих организаций, является запрет распределения прибыли (дохода) [10, с. 65-66].

Действительно, по смыслу п. 1 ст. 50 ГК РФ если некоммерческая организация осуществляет приносящую доход деятельность, полученные материальные выгоды не должны распределяться между ее учредителями (участниками), а подлежат направлению на цели, для достижения которых была создана организация. Однако это правило применимо не ко всем некоммерческим организациям. Распределение дохода между учредителями (участниками) некоммерческой организации может происходить в разных правовых формах, в том числе скрытых: в виде заработной платы, премий, финансовой помощи, безвозмездного предоставления права пользования имуществом организации и др. Так, члены ассоциации (союза) имеют право безвозмездно пользоваться ее услугами, если иное не предусмотрено законом (п. 1 ст. 123¹¹ ГК РФ).

В НК РФ (ст. 214²¹) говорится об определении налоговой базы при получении доходов в виде платы за использование денежных средств членом кредитного потребительского кооператива (пайщиков), процентов за использование сельскохозяйственным кредитным потребительским кооперативом средств, привлекаемых в форме займов от членов сельскохозяйственного

ых членов
Напротив,
ещено рас-
ками). Ряд
льного за-
и образом,
изнаку на-
ками) до-
ма затруд-

мерческих
ательства
принципи-
ческие ор-
кого зако-
резиденте
ательства
мерческие
я в пред-
актером
я следует

мерческих
онно-пра-
сти, учре-
нно такую
овленным
е и иные
анизации,
дчиняется
й на ком-
и, что уч-
занность
ую ответ-

едителей
занность
ков кор-
сировать
ей госу-
ГК РФ).
и неком-
ельского
еждений

(п. 2 ст. 123²³ ГК РФ), может быть закреплена уставом ассоциации (п. 3 ст. 123⁸ ГК РФ). Однако она не является универсальной. В частности, она существенно ограничена для учредителей автономных и бюджетных государственных (муниципальных) учреждений (пп. 5, 6 ст. 123²² ГК РФ). В отсутствие необходимого финансирования некоммерческие организации вынуждены заниматься побочной деятельностью, направленной исключительно на получение максимально возможного дохода (прибыли), то есть фактически превращаются в коммерческие структуры.

Следует особо отметить некоторую специфику создания некоммерческих организаций. Согласно п. 1 ст. 15 Закона о некоммерческих организациях учредителями некоммерческой организации в зависимости от ее организационно-правовых форм могут выступать полностью дееспособные граждане и (или) юридические лица. Указанная норма представляется не вполне корректной.

Во-первых, учредителями ряда некоммерческих организаций могут являться публично-правовые образования: Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования. В соответствии со ст. 124 ГК РФ названные субъекты выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами. В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, к публичным образованиям применяются нормы, определяющие участие юридических лиц, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. В п. 1 ст. 7¹ Закона о некоммерческих организациях прямо сказано, что учредителем государственной корпорации является Российская Федерация.

Во-вторых, учредителями некоммерческой организации могут быть граждане, не обладающие полной гражданской дееспособностью. Законные представители таких лиц могут совершать от их имени сделки или давать согласие на совершение самими этими лицами сделок и других юридически значимых действий, связанных с учреждением некоммерческой организации (ст. 26, 28-30 ГК РФ).

В-третьих, законом может быть ограничен круг учредителей некоммерческой организации. Например, не могут быть учредителями (участниками, членами) некоммерческих организаций иностранные граждане или лица без гражданства, в отношении которых в порядке, установленном законодательством РФ, принято решение о нежелательности их пребывания (проживания) в России; лица, в отношении которых вступившим в законную силу решением суда установлено, что в их действиях содержатся признаки экстремистской деятельности (ст. 15 Закона о некоммерческих организациях; Федеральный закон от 07.08.2001 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) денежных средств, полученных преступным путем, и финансированию терроризма»; ст. 10 Федерального закона от 25.07.2002 № 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»).

Количество учредителей некоммерческой организации зависит от ее правовой формы. Например, количество членов жилищного или жилищно-

строительного кооператива не может быть менее пяти, но не должно превышать количество жилых помещений в строящемся или приобретаемом кооперативом многоквартирном доме (п. 1 ст. 112 ЖК РФ). Число учредителей некоммерческого партнерства законом не ограничивается (п. 1 ст. 8, п. 1 ст. 9¹, п. 1 ст. 9² Закона о некоммерческих организациях).

Согласно закону некоммерческие корпоративные организации создаются по решению учредителей, принятому на их общем (учредительном) собрании, конференции, съезде и пр. Указанные органы утверждают устав организации, образуют ее органы (п. 3 ст. 123¹ ГК РФ). Принимая решение о создании некоммерческой корпорации, ее учредители действуют как самостоятельные субъекты права. Они заключают между собой соглашение (договор) о создании корпорации, именуемое как «договор о совместной деятельности по созданию организации», «учредительный договор», «корпоративный договор», «решение собрания» и пр. Договор заключается учредителями в устной форме, если законом не установлена обязательная письменная форма. Письменно оформлять заключение этого соглашения может документ, содержащий условия соглашения и подписанный всеми его участниками (учредителями), — «решение» или «протокол» учредительного собрания (конференции, съезда и др.). Это не меняет природы соглашения как договора, поскольку каждый учредитель должен выразить согласие на создание корпорации. Лицо, возражающее против создания корпорации, не может считаться ее учредителем.

Даже если соглашение учредителей о создании корпорации именуется решением собрания, по юридической природе оно является договором, а потому к нему нельзя применять нормы ст. 181¹-181⁵ ГК РФ [11, с. 20-29].

По смыслу п. 3 ст. 123¹ ГК РФ с момента принятия решения о создании организации возникает корпоративное образование, имеющее орган, которым является учредительное собрание (конференция, съезд и пр.). Следовательно, утверждение устава, последующее избрание других коллегиальных органов, единоличного исполнительного органа некоммерческой корпорации, решение иных вопросов осуществляются участниками учредительного собрания уже как членами учредительного собрания, конференции, съезда и пр.

Теоретически и практически момент возникновения некоммерческой организации может определяться иначе. Например, ее можно считать созданной с момента принятия (утверждения) учредительного документа, с момента государственной или иной регистрации и др. В силу ст. 18 Федерального закона от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» (далее — Закон об общественных объединениях) общественное объединение считается созданным с момента принятия учредителями (учредительным собранием) решения о создании общественного объединения, об утверждении его устава и о формировании руководящих и контрольно-ревизионных органов. С этого момента объединение осуществляет свою уставную деятельность, приобретает права, за исключением прав юридического лица, и принимает на себя обязанности, предусмотренные законом.

Учредительным утверждаемый учредительского партнерства, уставу также вправдательных документами, устанавливающим порядок (вида, разновидности) Общие требования к ской организации у организациях.

Некоммерческие унитарные (п. 1 ст. по которым провод

Во-первых, нал между юридически



В Толковом имеет долю, ком», «приником, помоимуществов Применител состояние лношению к з

В одних случаях «член». В общих пний, их правах и «участие» и «член Между тем нормь ющих особенности ских корпораций, ГК РФ, ст. 110 ЖК ства собственнико казачьего общест ленных народов (ганизации в ГК РС ния на различия употребляется тер что использовани нако в ст. 6 Зако и «участники» об права и обязанн посредством под и быть избранны и др. Участники л

Учредительным документом некоммерческой организации является устав, утверждаемый учредителями. Учредители ассоциации (союза), некоммерческого партнерства, коллегии адвокатов в дополнение к утвержденному ими уставу также вправе заключить учредительный договор. Содержание учредительных документов определяется в соответствии с законом, регламентирующим порядок создания и деятельности юридического лица той формы (вида, разновидности), в которой создается некоммерческая организация. Общие требования к содержанию учредительных документов некоммерческой организации установлены ст. 52 ГК РФ, ст. 14 Закона о некоммерческих организациях.

Некоммерческие организации различаются по типу — корпоративные и унитарные (п. 1 ст. 65¹, ст. 123¹-123¹⁶⁻³ ГК РФ). Можно выделить два критерия, по которым проводятся различия.

Во-первых, наличие в организации отношений членства, возникающих между юридическим лицом и его учредителями (членами, участниками).



В Толковом словаре В. И. Даля словом «участник» обозначается лицо, которое имеет долю, часть, пай в каком-либо имуществе или предприятии. «Быть участником», «принимать участие» означает, что некое лицо является товарищем, сотрудником, помощником в деле; касается, имеет отношение, стоит близко к чему-либо имущественно или нравственно. Слово «член» понимается как «часть целого». Применительно к человеку «быть членом» или «обладать членством» означает состояние лица, его связанность с каким-либо целым, права и обязанности по отношению к этому целому [12, с. 527, 609].

В одних случаях в законе употребляется термин «участник», в других — «член». В общих положениях ГК РФ об участниках корпоративных отношений, их правах и обязанностях используется термин «участник»; понятия «участие» и «членство» употребляются как синонимы (ст. 65¹-65³ ГК РФ). Между тем нормы ГК РФ и некоторых специальных законов, регламентирующих особенности правового положения большинства видов некоммерческих корпораций, оперируют термином «член»: член кооператива (ст. 123³ ГК РФ, ст. 110 ЖК РФ), член ассоциации (ст. 123¹¹ ГК РФ), член товарищества собственников недвижимости (п. 3 ст. 123¹² ГК РФ, ст. 135 ЖК РФ), член казачьего общества (п. 2 ст. 123¹⁵ ГК РФ), член общины коренных малочисленных народов (п. 2 ст. 123¹⁶ ГК РФ); и др. В отношении общественной организации в ГК РФ используются оба термина: «участник (член)» без указания на различия в их статусе. Применительно к общественному движению употребляется термин «участник» (ст. 123⁷⁻¹ ГК РФ). Можно предположить, что использование конкретного термина всего лишь дань традиции. Однако в ст. 6 Закона об общественных объединениях различаются «члены» и «участники» общественного объединения — для них установлены разные права и обязанности. Члены общественного объединения формализуются посредством подачи заявления или иного документа, имеют право избирать и быть избранными в органы объединения, контролировать их деятельность и др. Участники лишь выражают поддержку целям или отдельным акциям

организации. Причем согласно п. 6 ст. 123²⁴ ГК РФ лицо может по своему усмотрению выйти из состава учредителей автономной некоммерческой организации, а новые лица могут быть приняты в состав ее учредителей по решению, единогласно принятому учредителями автономной некоммерческой организации. Похожие правила установлены п. 3 ст. 15 Закона о некоммерческих организациях: если иное не предусмотрено федеральным законом, учредители автономных некоммерческих организаций вправе выйти из состава учредителей в любое время без согласия остальных учредителей. В случае выхода из состава учредителей последнего либо единственного учредителя он обязан передать свои права учредителя другому лицу в соответствии с федеральным законом и уставом юридического лица. Получается, что унитарная некоммерческая организация имеет учредителей «первоначальных» (в узком смысле) и «вновь принятых», которые приобретают в отношении этой организации права и обязанности, похожие на права и обязанности участников некоммерческой корпорации, то есть своеобразное «право участия (членства)».

Некоммерческая организация может быть ликвидирована по решению ее учредителей (участников) или органа, уполномоченного на то учредительным документом. Например, она может быть ликвидирована в связи с истечением срока, на который она была создана; с достижением цели, ради которой была создана (п. 2 ст. 61 ГК РФ). Федеральным законом от 21.07.2014 № 210-ФЗ Государственная корпорация по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта (ГК «Олимпстрой») была ликвидирована в связи с достижением цели и решением задач по организации и проведению XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи.

Законом могут быть установлены специальные правила, определяющие основания и порядок ликвидации некоммерческой организации конкретной формы (вида, разновидности). Так, потребительский кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов, если в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса члены кооператива не покрыли образовавшиеся у кооператива убытки путем внесения дополнительных взносов в его имущество (ст. 123³ ГК РФ).

Особенность ликвидации некоммерческой организации в том, что ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в ее учредительном документе, если иное не предусмотрено законом. Например, члены общины коренных малочисленных народов Российской Федерации имеют право на получение части ее имущества или компенсации стоимости такой части при ее ликвидации в порядке, установленном законом (п. 2 ст. 123¹⁶ ГК РФ).

В Российской Федерации деятельность некоммерческих организаций контролируется государством. Некоммерческая организация предоставляет информацию о своей деятельности органам государственной статистики и налоговым органам, учредителям и иным лицам в соответствии

с законодательством РФ и учредительными документами некоммерческой организации.

В случаях, предусмотренных законом, некоммерческая организация может быть ликвидирована по решению суда (п. 3 ст. 61 ГК РФ). Например, общественная организация, общественное движение, благотворительный и иной фонд, религиозная организация ликвидируются по решению суда, принятому по иску государственного органа или органа местного самоуправления, которым право на предъявление требования о ликвидации юридического лица предоставлено законом, в случае систематического осуществления названными организациями деятельности, противоречащей их уставным целям (подп. 4 п. 3 ст. 61 ГК РФ).

Особо контролируются некоммерческие организации, обладающие признаками иностранного агента. Согласно п. 6 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях статус иностранного агента получает некоммерческая организация, которая одновременно: участвует в политической деятельности; получает денежные средства, иное имущество от иностранных государств, их государственных органов, иностранных и международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства либо уполномоченных ими лиц и (или) от российских юридических лиц, получающих денежные средства и иное имущество от указанных источников; участвует в организации и проведении политических акций с целью воздействия на принятие государственными органами решений, направленных на изменение проводимой ими государственной политики, для формирования общественного мнения в этих целях.



Как отмечает О. Соколова, при определении статуса иностранного агента должны наличествовать все три признака [13, с. 73-78].

Такие организации обязаны представлять в уполномоченный орган документы, содержащие отчет о своей деятельности, о персональном составе руководящих органов, документы о целях расходования денежных средств и использования иного имущества, в том числе полученных от иностранных источников, об их фактическом расходовании и использовании, аудиторское заключение.

Н. КОЗЛОВА,

*профессор кафедры гражданского права
юридического факультета*

МГУ имени М. В. Ломоносова,

доктор юридических наук, профессор

Библиографический список

1. Костенко Н. В. Гражданско-правовое регулирование деятельности некоммерческих организаций в Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2004.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации: Постатейный комментарий к главам 1-5 / А. В. Барков, А. В. Габов, В. Г. Голубцов и др.; под ред. Л. В. Санниковой. – М., 2015 (авторы комментария к ст. 49 ГК РФ – Н. В. Козлова, С. Ю. Филиппова).

3. Кириченко О. В., Накушнова Е. В., Кириченко Л. П. К вопросу о сущности товарищества собственников недвижимости // Российская юстиция. 2015. № 4.
4. Гражданское право: учебник: в 4 т. / Отв. ред. Е. А. Суханов. 3-е изд., перераб. и доп. Т. I: Общая часть. – М., 2008 (автор главы – Е. А. Суханов).
5. Предпринимательское право Российской Федерации: учебник / Отв. ред. Е. П. Губин, П. Г. Лахно. 3-е изд., перераб. и доп. – М., 2017 (автор главы – И. С. Шиткина).
6. Юридические лица в российском гражданском праве: монография: в 3 т. / А. А. Аюрова, О. А. Белева, М. М. Вильданова и др.; отв. ред. А. В. Габов. Т. 2: Виды юридических лиц в российском законодательстве (автор главы – Т. В. Соيفер).
7. Звездина Т. М. К вопросу о соотношении понятий предпринимательской и приносящей доход деятельности некоммерческих организаций // Бизнес, Менеджмент и Право. 2014. № 2.
8. Мохов А. А. Медицинская деятельность – вид социального предпринимательства // Медицинское право. 2016. № 1.
9. Соифер Т. В. Экономическая деятельность некоммерческих организаций и ее гражданско-правовое обеспечение // Журнал российского права. 2016. № 1.
10. Новак Д. В. К упорядочению системы некоммерческих организаций // Вестник гражданского права. 2007. № 3.
11. Козлова Н. В., Филиппова С. Ю. Решение собрания – юридический факт гражданского права? (Комментарий изменений, внесенных в ст. 8 и 12 ГК РФ) // Законодательство. 2013. № 6.
12. Даль В. И. Толковый словарь живого великорусского языка: в 4 т. Т. IV. – М., 1998.
13. Соколова О. В. Злостное уклонение от исполнения обязанностей, определенных законодательством Российской Федерации о некоммерческих организациях, выполняющих функции иностранного агента // Уголовное право. 2014. № 6.

КОЗЛОВА,
кого права
факультета
моногова,
профессор

организаций

5 / А. В. Бар-
комментария