

АННОТАЦИЯ

Подуст Я.Д. Особенности формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций – Челябинск: ЮУрГУ, ДО-463, 82 с., библиогр. список – 46 наим., 10 л. слайдов

Целью является изучение особенностей формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций.

Задачами выпускной квалификационной работы являются:

- 1) изучить особенности правового регулирования некоммерческих организаций в РФ;
- 2) проанализировать форму и порядок создания некоммерческих организаций;
- 3) рассмотреть виды деятельности некоммерческих организаций;
- 4) изучить особенности имущества и источников формирования имущества некоммерческих организаций;
- 5) проанализировать особенности государственной поддержки составляющей имущества некоммерческих организаций;
- 6) изучить особенности образования целевого капитала некоммерческих организаций;
- 7) рассмотреть особенности использования целевого капитала некоммерческих организаций.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	8
1 НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ СТРАНЫ	12
1.1 Правовое регулирование некоммерческих организаций в Российской Федерации	12
1.2 Форма и порядок создания некоммерческих организаций	25
1.3 Виды деятельности некоммерческих организаций	40
2. ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ И ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ЦЕЛЕВОГО КАПИТАЛА НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ	46
2.1 Понятие имущества некоммерческих организаций и источники его формирования	46
2.2 Государственное финансирование деятельности некоммерческих организаций	51
2.3 Особенности образования целевого капитала некоммерческих организаций	61
2.4 Особенности использования целевого капитала некоммерческих организаций	71
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	74
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	78

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Влияние глобализации распространяется в различных сферах общественных отношений, в том числе и в сфере деятельности российских некоммерческих организаций. В благотворительной сфере процесс глобализации привел к появлению и развитию в России эндаументов (целевых капиталов некоммерческих организаций) – широко распространенных и успешно функционирующих в США, Великобритании и других странах.

Интеграция в российское законодательство эндаумента (endowment) – явления появившегося в англосаксонском праве, привела не только к внедрению в России нового механизма финансирования некоммерческих организаций, осуществляющих свою деятельность в сфере образования, науки, здравоохранения, культуры и иных социально значимых сферах, но и способствовала появлению новых организаций, уникальных по своему публично-правовому статусу, и особенностям формирования целевого капитала.

Представителями отечественной науки предпринимались попытки исследования сущности целевого капитала как правового явления с позиции теории гражданского права, а также в рамках экономических дисциплин. Однако проблематика целевого капитала не может оставаться предметом исключительно цивилистических исследований ввиду специфики анализируемого предмета, который является российским аналогом зарубежного эндаумента традиционно создаваемого в особом порядке для реализации общественно значимых, публичных целей. Важность отношений, попадающих в поле регулирования Федеральным законом «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих

организаций» от 30.12.2006 N 275-ФЗ¹, далее закон «О целевом капитале», и необходимость адаптации заимствованного положительного опыта зарубежных стран к условиям современного российского правового порядка свидетельствуют об актуальности исследования проблематики целевого капитала некоммерческих организаций как комплексного института частного и публичного права²

В отечественной практике данный инструмент инвестирования стал использоваться после принятия в 2007 году Федерального закона «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций». С момента принятия закона и по настоящее время наблюдается рост численности эндаумент-фондов в России

Согласно статистике наблюдается стремительная тенденция к росту эндаументов в России. 2012-90, 2013-110, 2014-132, 2015-144, 2016-158 эндаументов³ что говорит о востребованности данного вида финансирования.

Объектом исследования является общественные отношения в сфере формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций.

Предметом исследования служит нормативное регулирование формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций.

Целью исследования является изучение особенности формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций.

Для достижения поставленной цели в работе решаются следующие

Задачи:

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О некоммерческих организациях». [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О некоммерческих организациях». [Электронный ресурс]: // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8824/

² Жукова М. Е. Целевые капиталы некоммерческих организаций как объект публично-правового регулирования // Жукова М. Е. – 2015.

³ Клишина Ю.Е. Целевой капитал, как источник финансирования некоммерческих организаций // Клишина Ю.Е., Логвиненко Е.И. – 2017.

- 1) изучить особенности правового регулирования некоммерческих организаций в РФ;
- 2) проанализировать форму и порядок создания некоммерческих организаций;
- 3) рассмотреть виды деятельности некоммерческих организаций;
- 4) изучить особенности имущества и источников формирования имущества некоммерческих организаций;
- 5) проанализировать особенности государственной поддержки составляющей имущества некоммерческих организаций;
- 6) изучить особенности образования целевого капитала некоммерческих организаций;
- 7) рассмотреть особенности использования целевого капитала некоммерческих организаций.

Теоретическую основу исследования составляют научные труды отечественных ученых-юристов в сфере гражданского права: Абросимова Е. А., Авакьян С. А., Барков А. В., Бокарева Е. В., Грищенко А. В., Даниленко Д. А., Дубовик И.В., Иванчак А.И., Жукова М.Е., Кицай Ю. А., Клишина Ю.Е., Козлова Е. И., Кузьмин Г. В., Макеева О.С., Марсунова Е.В., Мозолин В., Минаев Р.М., Морозов В. Ю., Насибова Э. Н., Нестеренко Ю. Н., Петров А. В., Подольская А. П., Рагозина Л. Г., Серебровская Т.П., Серова О. А., Старикова Л. Д., Суханов Е.А., Тагиева Г. Г., Тимофеева А. А., Титов В. Т., Ткачук Л. Т., Фрумина, С.В., Юкша Я. А.

Эмпирической основой исследования – Конституция Российской Федерации, Гражданский Кодекс РФ, Налоговый Кодекс РФ, федеральный закон «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций», и др., а так же постановления высших судебных органов.

Методологической основой исследования является сравнительно-правовой метод, метод классификации, метод синтеза и анализа, исследовательский метод и др.

Структура работы: состоит из введения, двух глав, заключения, библиографического списка.

В первой главе рассматриваются основы правового регулирования некоммерческих организаций, их формы и виды деятельности.

Во второй главе уделяется внимание источникам финансирования некоммерческих организаций, особенностям и проблемам формирования и использования целевого капитала.

1 НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ СТРАНЫ

1.1 Правовое регулирование некоммерческих организаций в Российской Федерации

Формирование независимых общественных организаций (НКО) в России началось в 1990 г. Нормативно - правовой основой деятельности НКО стал закон СССР от 09.10.1990 N 1708-1 «Об общественных объединениях».¹ НКО регистрировались, как независимые, но определить степень их «независимости» было невозможно, из-за отсутствия контроля над их формированием, деятельностью и финансированием. Стремясь к «открытости» с внешним миром (в первую очередь с Англией и США) получили то, что имеет сегодня²

Специфика изменений в политической и экономической орбитах нашей страны, начиная с 1990-х годов XX в. объективно создала благоприятные условия для возникновения огромного множества современных типов и форм юридических понятий. Исключением для российской действительности не стала и категория «некоммерческие организации», или НКО. Особенность подобных «некоммерческих организаций» заключается в том, что они определяются российским законодательством как организации, не имеющие в качестве главной (приоритетной) цели и своей деятельности извлечение прибыли.

Несомненно, сектор услуг составляет основу основ современной экономики государств, делающей качественные шаги вперед в сторону развития и совершенствования экономической модели. Вместе с тем небезызвестный факт, что «коммерческие организации» в своей основе не имеют возможности эффективно работать в тех сферах, в которых получить

¹ Закон СССР от 09.10.1990 N 1708-1 (с изм. от 19.05.1995) «Об общественных объединениях» [Электронный ресурс]: // URL: <http://www.consultant.ru/>

² Кузьмин Г.В. Целевой капитал некоммерческих организаций: учет и отчетность // Бухгалтерский учет. – 2009. – № 5. – С. 11-18.

значительные финансовые результаты оказывается непосильной задачей. В первую очередь это относится к социальной, научной, духовной, образовательной, политической сферам. И тут на авансцену в роли «замещения», а также для установления экономического «баланса» и выходят некоммерческие организации. Деятельность в указанных сферах в основном осуществляют некоммерческие организации.

Многообразие в деятельности некоммерческих организаций поражает. Они во многом эффективно реализуют собственные программы, оказывая различного рода «социальные услуги» населению, занимаются и вносят весомый вклад в решение экологических проблем, организуют серьезную работу по защите гражданских прав и свобод, являются предтечами социальных реабилитаций, организуют помощь инвалидам, детям-сиротам, беженцам, переселенцам, попавшим в крайне опасную ситуацию, в «ловушку бедности».

Российский закон имеет сходство с американским в одном - изложении принципиальных моментов. Оба закона определяют НКО, как «иностранных агентов». При этом оба закона касаются организаций, участвующих в политической жизни государства.¹ Сторонники этих законов считают главным их достоинством то, что они позволяют лучше понимать, в чьих интересах действуют НКО и применять жёсткие санкции к их нарушителям. Закон США предусматривает штраф до 10 тысяч долларов либо срок до 5 лет. В России - до 1 миллиона рублей штраф или лишение свободы на 4 года.

Несмотря на сходство в основных формулировках, при сравнении двух законов заметны существенные различия. Закон США направлена на регулирование работы лоббистов, а главная мишень российского закона - сами НКО. В США доказательства нарушений лежит на государстве, а российский закон об этом умалчивает. Государство обязано предоставить веские аргументы, подтверждающие, что НКО действительно подпадает под

¹ Кицай Ю. А., Проблемы развития законодательства о некоммерческих организациях в России // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. 2014. – № 1. – С. 54-56

действие закона. Здесь закон «Об общественных организациях» должен быть дополнен законом «О прозрачности лоббистской деятельности иностранных агентов». Это не противоречит международному опыту. К тому же эти законы связаны с другими, а именно с ФЗ США «Об этике госслужбы», где дан перечень лиц, обязанных представлять отчеты о своих доходах и источниках. Всё это говорит о большой ответственности, за каждый принятый закон.

Цель закона, контроль над пропагандой, за распространением «рекламных и информационных материалов», где регистрации подлежат лица и организации, которые распространяют политические или рекламные материалы среди служащих и работников Правительства США.

Закон «О раскрытии лоббистской деятельности» устанавливает, перечень лиц, контакты с которыми должны под клятвой регистрироваться у Генерального Атторнея или Секретаря Сената. К ним относятся: Президент, Вице-президент, офицер, служащий в Администрации Президента и любой человек, и. о. офицера, госслужащие с I по IV категорию, лица, влияющие на определение, выработку и исполнение политических решений, т.е. члены и сотрудники Конгресса, члены рабочих групп, перечень коих установлен в Статье 13 Раздела 109 Закона «Об этике в Правительстве».¹

Естественно, американские нормы, содействуют и поддерживают НКО. Одни участвуют в политике, другие в социальной сфере. Есть ограничения прямого финансирования партий и кандидатов со стороны иностранных лиц. Требования к регистрации в каждом штате свои, но везде обязательны: описания организации, её миссии, названия, адреса агента в штате, оплата взноса. Но это не значит получение предпочтительного статуса.

Пора разобраться, какие задачи должен решать Закон и что допустимо для НКО, а что нет. Более того, одним Законом о НКО решить проблему

¹ Титов В.Т., Эндаумент-фонды в системе высшего образования РФ // Высшее образование в России. 2007. – № 11. – С. 9-17.

невозможно. Она очень сложна и затрагивает глубокие пласты российского государства, а потому требует детального анализа и системного подхода.

Правовое регулирование образований, на сегодняшний день относимых к категории некоммерческих, в советское время не имело системного характера, осуществлялось, как правило автономно, исключительно для каждого вида образования. Данное обстоятельство было связано с различиями в социально-экономических причинах их образования и как следствие выполняемых функциях, целях создания и принципах осуществляемой деятельности.

В России впервые акты, регулирующие правовой статус образований, подобно действующим общественным организациям, определяющие порядок создания, организацию их деятельности появились в начале XX в., но общий термин некоммерческих организаций (далее НКО), объединявший в себе несколько самостоятельных организационно-правовых форм юридических лиц, был введен в российское законодательство «Основами гражданского законодательства Союза ССР» принятыми Верховным Советом СССР 31 мая 1991 г. № 2211-1¹. Для разграничения от коммерческих организаций существовал лишь один критерий – основная цель деятельности.

Некоммерческой организацией в свою очередь признавалась организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели. Наряду с этим им позволялось осуществлять предпринимательскую деятельность, если это необходимо для реализации их уставных целей.

Закрепление данных положений в законодательстве было вполне результативным, из-за необходимости установления единых условий и принципов их участия в имущественном обороте как самостоятельных субъектов гражданского права – юридических лиц.²

¹ «Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик» (утв. ВС СССР 31.05.1991 N 2211-1) (ред. от 26.11.2001) – 1991 – № 26..

² Тагиева Г. Г., Задачи социального обеспечения в повышении эффективности обслуживания // Бюллетень науки и практики. – 2016. – № 2. – С. 106.

В следствии чего это способствовало появлению значительного количества организаций, четко определить правовую форму которых было затруднительно, однако этот подход в дальнейшем был применен и в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее ГК РФ).

В современном законодательстве, все аспекты деятельности НКО основываются на положениях Конституции РФ и носят комплексный характер.

Что касается федерального законодательства о некоммерческих организациях, оно состоит из трех уровней:

1) Гражданский кодекс РФ, закрепляющий правовой статус некоммерческих организаций как юридических лиц, определяющий их возможные формы и определяющий их участие в имущественном обороте;

2) Федеральный закон о некоммерческих организациях регулирует особенности гражданско-правового положения некоммерческих организаций отдельных организационно-правовых форм, видов и типов, а также возможные формы поддержки некоммерческих организаций органами государственной власти и органами местного самоуправления, а так же порядок осуществления контроля над их деятельностью;

3) Специальные законы и иные правовые акты, подробно регламентирующие правовой статус некоммерческих организаций отдельных категорий, с учетом сфер их деятельности.¹

Соотношение и взаимодействие актов приведенных выше уровней применительно к некоммерческим организациям конкретных форм и видов различно, что обусловлено существенными отличиями в целях их создания, принципах деятельности и выполняемых функциях.

Гражданский кодекс является наиболее значительным источником правового регулирования деятельности некоммерческих организаций, его нормы определяют правовой статус юридических лиц и порядок их участия в

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

гражданском обороте. В нем закрепляется понятие некоммерческих юридических лиц и определяется присущие им признаки. Согласно п.1 ст. 50 ГК РФ Некоммерческими признаются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками¹.

Положениями действующего Кодекса определяется общий правовой статус некоммерческих организаций, обладающий правами юридических лиц, устанавливается их правоспособность, принципы внутреннего устройства и управления, вопросы возникновения юридического лица, а также его ликвидации. Отметим, что многие правила имеют общий характер и могут применяться ко всем юридическим лицам в не зависимости от целей их учреждения.

С учетом разделения юридических лиц на унитарные и корпоративные стандартизированы правовые положения о корпорациях, которые в свою очередь относят к себе коммерческие и не коммерческие организации с надлежащим устройством, в частности согласно ст. 65.2 ГК РФ о правах и обязанностях участников корпорации и ст. 65.3 ГК РФ об управлении в корпоративных организациях.

При этом целесообразность и обоснованность закрепления в Гражданском кодексе РФ единых правил распространяющихся на все юридические лица с любыми целями деятельности, в доктрине однозначной оценки не получили в связи с фактической неприменимостью ряда этих общих норм к Некоммерческим организациям, считает Андреев В. К².

Следует отметить, что нормы Гражданского кодекса РФ допускают закрепление специфики статуса НКО в иных актах. В соответствии с п. 4 ст. 49 особенности гражданско-правового положения юридических лиц отдельных форм, видов и типов, а также созданных для осуществления

¹ Титов В.Т., Эндаумент-фонды в системе высшего образования РФ // Высшее образование в России. 2007. – № 11. – С. 9-17.

² Бокарева Е. В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

деятельности в определенных сферах помимо Гражданского кодекса РФ могут определяться другими законами и иными правовыми актами.

По общему правилу нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу (п. 2 ст. 3 ГК РФ). Однако при регламентации некоммерческих юридических лиц, имеющих отдельные правовые формы, или при регулировании некоторых аспектов их участия в имущественном обороте Гражданский кодекс РФ признает приоритетными нормы специальных актов по сравнению с закрепленными в нем положениями. В частности, правила Гражданского кодекса РФ о НКО применяются к общественным движениям, казачьим обществам, общинам коренных малочисленных народов, религиозным организациям, если иное не предусмотрено законами о соответствующих образованиях (п. 2 ст. 123, п. 3 ст. 123.15, п. 4 ст. 123.16, п. 2 ст. 123.26 ГК РФ). Тем самым признается возможное наличие специфики их внутреннего устройства, принципов деятельности. условий участия в гражданском обороте.¹

Аналогичным образом положения Кодекса применяются к некоммерческим юридическим лицам, создаваемым Российской Федерацией на основании специальных федеральных законов, лишь постольку, поскольку иное не предусмотрено законом о соответствующем юридическом лице (п. 5 ст. 49). Прежде всего это касается государственных корпораций, которые создаются и действуют на основании специальных законов. Принятие федерального закона может служить основой для возникновения публично-правовых компаний, а также фондов, создаваемых государством для конкретных целей и, как следствие, обладающих индивидуальным статусом, отличным от статуса иных НКО, имеющих форму фонда.

В соответствии с п. 6 ст. 50 ГК РФ к отношениям по осуществлению НКО своей основной деятельности, а также к другим отношениям с их

¹ Грищенко А. В., Методические аспекты формирования и налогообложения целевого капитала некоммерческих организаций // Вестник Воронежского государственного университета. Сер. Экономика и управление. – 2013. – № 1. – С. 167-174.

участием, не относящимся к предмету гражданского законодательства, правила Гражданского кодекса РФ не применяются, если законом или уставом некоммерческой организации не предусмотрено иное.

Второй уровень в системе законодательства о НКО составляет Закон о некоммерческих организациях. Он является основным нормативным правовым актом, регламентирующим деятельность некоммерческих организаций. Этот документ имеет комплексный характер и содержит нормы различной отраслевой принадлежности, определяющие особенности гражданско-правового положения НКО отдельных форм, видов и типов, устанавливающие порядок поддержки НКО, регулирующие осуществление контроля за их деятельностью.¹

Закон о некоммерческих организациях применяется по отношению ко всем НКО, созданным или создаваемым на территории Российской Федерации, если иное не установлено этим Законом и иными законами. В частности, он не распространяется на потребительские кооперативы, товарищества собственников жилья, садоводческие, огороднические и дачные некоммерческие объединения граждан, публично-правовые компании. Отдельные его положения не применяются к религиозным организациям, государственным и муниципальным учреждениям, государственным корпорациям и созданным ими НКО. объединениям работодателей, торгово-промышленным палатам (п. 3—7 ст. 1 Закона). Ограничение сферы действия этого Закона во многом объясняется спецификой указанных организаций, требующей дифференцированного подхода к правовой регламентации их статуса.²

Закон закрепляет общее понятие НКО и указывает их возможные цели создания, регламентирует их правовое положение как юридических лиц, устанавливает допустимые для НКО правовые формы и определяет их

¹ Бокарева Е. В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

² Субанова О.С. Фонды целевых капиталов некоммерческих организаций: формирование, управление: моногр. – Москва: Изд-во ИНФРА-М, 2011. – С. 120.

специфику. Также им регламентируется порядок создания некоммерческих организаций, закрепляются особенности их государственной регистрации в качестве юридических лиц и основания отказа в регистрации, определяются требования к кругу лиц, способных выступить учредителями (участниками, членами) НКО в целом и их отдельных видов, определяются особенности реорганизации и ликвидации НКО. Нормы Закона регулируют отдельные вопросы деятельности НКО, устанавливают общий порядок и источники формирования их имущества, закрепляют особенности управления НКО как юридическим лицом.

Кроме того, Закон о некоммерческих организациях содержит положения, определяющие возможные формы поддержки НКО органами государственной власти и местного самоуправления, а также направленные на обеспечение контроля за деятельностью НКО, включая выполняющих функции иностранного агента. Законом устанавливаются порядок и сроки представления организацией отчетов об осуществляемой деятельности, расходовании имущества и др., основания и порядок проведения проверок НКО, а также возможные последствия допущенных организацией нарушений законодательства. Особо регламентируются условия и порядок признания НКО социально ориентированными, формы их поддержки, полномочия органов публичной власти по решению вопросов, связанных с такой поддержкой. Также определяются основания и порядок признания социально ориентированных НКО исполнителями общественно полезных услуг.

Следует отметить, что нормы Закона о некоммерческих организациях, направленные на регламентацию гражданско-правового статуса некоммерческих юридических лиц, базируются на положениях ГК РФ и призваны развивать и детализировать закрепленные им правила. Однако при обновлении норм гл. 4 ГК РФ о юридических лицах изменения в Закон не вносились. В результате он содержит большое количество устаревших, не соответствующих Кодексу и требующих пересмотра положений, в том числе в части круга возможных организационно-правовых форм некоммерческих

юридических лиц. Работа по обновлению положений Закона в настоящее время ведется Министерством юстиции РФ. В основу подготовленного им законопроекта положена идея, согласно которой гражданско-правовой статус НКО уже в достаточной степени урегулирован Гражданским кодексом РФ и излишнее дублирование норм в Законе, даже при условии приведения их в соответствие с Кодексом, создает опасность возможных противоречий и разночтений.¹

По этой причине планируется исключить из закона ряд положений, характеризующих элементы гражданско – правового статуса НКО отдельных форм. Предполагается, что в Законе сохранятся нормы, определяющие особенности государственной регистрации и контроля за деятельностью НКО, использования некоммерческими организациями средств индивидуализации, прекращения их деятельности, а также предусматривающие возможные формы поддержки НКО органами государственной власти и местного самоуправления. При этом следует обратить внимание на то, что нормы Закона о некоммерческих организациях после внесения изменений будут распространяться лишь на определенные НКО: ассоциации (союзы); казачьи общества; общины коренных малочисленных народов Российской Федерации; адвокатские палаты; адвокатские образования, являющиеся юридическими лицами; нотариальные палаты; фонды; частные учреждения; автономные НКО; религиозные организации. В отношении общественных организаций и движений он будет применяться в части, не урегулированной Гражданским кодексом РФ и другими законами.

Третий уровень в системе федерального законодательства о НКО составляют специальные законы о некоммерческих организациях отдельных форм и видов, закрепляющие особенности их правового положения, а также принятые для их развития и детализации иные правовые акты. К этой группе

¹ Морозов В. Ю., Формирование целевого капитала некоммерческими организациями // Сервис в России и за рубежом – 2016. – С. 20-30.

также следует отнести законы, в целом имеющие иную направленность, но затрагивающие отдельные аспекты правового статуса некоторых НКО или определяющие особенности их участия в конкретных сферах общественных отношений¹.

Значительное число специальных законов принято в целях регламентации правового статуса потребительских кооперативов. Необходимость этого обусловлена использованием различных способов для достижения кооперативами своих целей, состоящих в удовлетворении материальных и иных потребностей членов. Законами, как правило, устанавливаются особенности порядка создания и прекращения деятельности потребительских кооперативов, регулируются особые отношения, возникающие в связи с членством в кооперативах и управлением в них, определяются источники и порядок формирования имущества кооперативов, его последующего использования и расходования.

Качественно новый этап в развитии отношений между государством и НКО в России связан с радикальными преобразованиями в политической и социальной-экономической сферах в конце XX в. Многие НКО стали рассматриваться как институты гражданского общества, независимые от государства.

Принято считать, что российский сектор НКО подвержен жесткому давлению со стороны властей, постоянно строящих препятствия на пути его развития. В то же время, размышляя о проблемах НКО в современной России, необходимо заметить, что те условия, в которых современные НКО работают, очень часто не жестче, а гораздо мягче, чем во многих западных странах.

Оценивая ситуацию в сфере развития НКО в последние годы, даже невооруженным глазом можно увидеть тенденцию к ужесточению и без того

¹ Субанова О.С. Фонды целевых капиталов некоммерческих организаций: формирование, управление: моногр. – Москва: Изд-во ИНФРА-М, 2011. – С. 120.

достаточно жесткого национального законодательства, регулирующего активность организаций «третьего сектора».

Усиление государственного регулирования деятельности НКО имеет место во многих государствах, которые на Западе однозначно признают демократическими – Индии, Израиле, Бразилии, Турции, не говоря уже о таких странах, как США, Великобритания и Канада.

Такие ограничения связаны с ростом влияния современных НКО в мире. Исследователи компании «Сигватч» (Sigwatch) отмечают, что НКО могут конкурировать с крупными бизнес-структурами по степени влияния на государство.

Они образуют коалиции и альянсы для коллективного давления не только на общественное мнение, но и на крупных политических игроков, имеют широкую региональную сеть, тесно работают с коммерческими компаниями.

Условно можно сказать, что статус любой современной НКО строится исходя из определения следующих ее параметров:

- 1) деятельность: политическая/не политическая;
- 2) источники финансирования;
- 3) возможности для влияния на общественное мнение;
- 4) лоббирование инициатив.

Эти параметры в конечном итоге влияют на то, как НКО будет облагаться налогами, какую информацию о себе и своих донорах она должна будет раскрывать, а также на степень контроля со стороны властей.

Нарушение, то есть расхождение между заявленной в целях получения финансовых и налоговых льгот деятельностью и практической деятельностью той или иной организации, включая правозащитные, является нарушением закона.

Законодательство любой страны не может относиться к таким вещам лояльно, в США и Индии, например, это классифицируется как налоговое преступление, влекущее за собой серьезные последствия.

Основополагающим критерием для размежевания НКО является, безусловно, наличие политической компоненты в деятельности организации, заранее определенное на законодательном уровне в каждой стране.

Различие двух типов НКО по отношению к их участию в политике позволяет в дальнейшем дифференцированно работать с разными некоммерческими организациями. Как правило, чем меньше правозащитная или любая другая НКО занимается деятельностью, близкой к политической, тем больше налоговые льготы. В то же время степень определения политической компоненты – вещь трудноопределимая, что и приводит к различным коллизиям.

В США, например, несмотря на отсутствие четкого и однозначного определения термина «политическая деятельность» в законодательстве, существует определенный и весьма строгий порядок регулирования участия НКО в лоббистской, в том числе политической, активности.

Его главным неписаным принципом является обеспечение прозрачности собственно политической деятельности: чем больше НКО участвует в политике и лоббистской активности, тем меньше у нее налоговых льгот и тем больший объем информации о себе и своих спонсорах она вынуждена раскрывать.

Очевидно, что эти решения не могут гарантировать прецеденты, при которых Комиссия, контролируемая одной или другой политической стороной, не будет нацелена на то, чтобы не вылавливать из всего этого информационного потока лишь заказы своих политических противников, а на публикации, оплаченные единомышленниками, смотреть сквозь пальцы.

В ЕС организации, критикующие основные направления политики Европейской комиссии, не получают от Брюсселя практически никакой помощи¹.

¹ Бокарева Е.В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

Таким образом, говоря о положении НКО в мире, можно отметить две тенденции: увеличение влияния НКО, их возможность манипулировать общественным мнением и сознанием и, в то же время, жесткие попытки ограничения этого влияния со стороны государства.

В апреле 2014 года Эдвард Сноуден выступил по видеосвязи перед Советом Европы в Страсбурге, где, в частности, отметил, что Агентство национальной безопасности США следит за сотрудниками крупных американских правозащитных организаций.

Другими словами, кроме финансового и налогового регулирования, которое является в целом вполне традиционным, в последние годы в США и в мире стали проявляться попытки влиять на содержательную деятельность правозащитного движения, а также усилить контроль над ним со стороны определенных спецслужб и государственных агентств.

В этой связи критика в адрес российских властей применительно к их работе с НКО на фоне общемировых трендов звучит, мягко говоря, странно. Особенно учитывая тот факт, что российское законодательство в сфере НКО, как показали многочисленные сравнения, является куда более мягким. Кем используется эта критика и в чьих интересах – предмет уже совершенно другого разговора.

1.2 Форма и порядок создания некоммерческих организаций

Некоммерческие юридические лица могут создаваться только в предусмотренных Гражданским кодексом РФ (п. 3 ст. 50) организационно-правовых формах, которые разграничены на корпоративные и унитарные. Корпоративными признаны юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган. Соответственно, учредители унитарных организаций не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства. Юридические лица с корпоративным устройством обычно имеют направленность на

удовлетворение потребностей своих учредителей (участников), тогда как для унитарных организаций характерно осуществление деятельности в интересах лиц, не являющихся их учредителями¹.

Некоммерческие корпоративные организации могут создаваться в формах: потребительских кооперативов; общественных организаций; общественных движений; ассоциаций (союзов); нотариальных палат; товариществ собственников недвижимости; казачьих обществ, внесенных в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации; общин коренных малочисленных народов Российской Федерации; адвокатских палат; адвокатских образований. Унитарными НКО признаны фонды, учреждения, автономные НКО, религиозные организации, государственные корпорации, публично-правовые компании. Следует отметить, что такое предложенное законодателем разграничение юридических лиц на корпоративные и унитарные не основано на едином критерии, непоследовательно и весьма условно. Как следствие, его целесообразность и практическая значимость ставятся под сомнение.

Обновленные нормы Гражданским кодексом РФ наделяют участников всех корпоративных организаций (коммерческих и некоммерческих) общими корпоративными (членскими) правами и обязанностями в отношении созданного ими юридического лица. Участники корпорации вправе: участвовать в управлении делами корпорации; получать информацию о ее деятельности; обжаловать решения органов корпорации, влекущие гражданско-правовые последствия; требовать возмещения причиненных корпорации убытков и оспаривать совершенные ею сделки, действуя от имени корпорации. На участника также возложены обязанности: участвовать в образовании имущества корпорации; не разглашать конфиденциальную информацию о ее деятельности; участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою работу; не

¹ Бокарева Е.В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. –2014. – № 5. – С. 184-195.

совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда корпорации, и действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создана корпорация (ст. 652 ГК РФ).

Формулируя эти общие правила, законодатель исходит из единой сущности корпоративных юридических лиц вне зависимости от целей их создания, а также из единства природы и содержания возникающих в них корпоративных отношений. Между тем правовая природа и содержание этих отношений имеют теоретически спорный характер, причем применительно к НКО они исследовались недостаточно. Как следствие, некоторые общие корпоративные права и обязанности не могут безоговорочно принадлежать членам всех некоммерческих корпораций. Например, принципы добровольности и свободы, лежащие в основе общественных объединений как конституционно-правовых образований, которые при регистрации в качестве юридических лиц могут приобрести формы общественных организаций и общественных движений, исключают возложение на их участников ряда обязанностей (участвовать в принятии корпоративных решений, не совершать действия (бездействие), существенно затрудняющие или делающие невозможным достижение целей корпорации, и др.).

В зависимости от поставленных перед ними целей некоммерческие корпоративные организации могут быть разграничены на несколько категорий. При этом характер и сфера реализуемых целей определяют сущностные, структурные и иные особенности организаций¹.

Первую группу составляют НКО, цели которых состоят в удовлетворении главным образом имущественных интересов своих участников. К ним относятся потребительские кооперативы и товарищества собственников недвижимости. Общественными организациями признаются добровольные объединения граждан, объединившихся в установленном

¹ Бокарева Е.В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей (п. 1 ст. 1232 ГК РФ). Общественным движением является состоящее из участников общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения (п. 1 ст. 1237.1 ГК РФ).

Конституционные принципы формирования и деятельности общественных объединений оказывают влияние на гражданско-правовой статус указанных некоммерческих организаций. В частности, устанавливаются особенности управления в общественной организации. Ее участникам предоставлены специальные права: на равных началах с другими участниками (членами) безвозмездно пользоваться оказываемыми организацией услугами, по своему усмотрению в любое время выйти из ее состава (ст. 123.6, 123 ГК РФ).

Вместе с тем следует отметить, что организационно-правовая форма общественного движения не в полной мере соответствует конструкции корпоративного юридического лица. Согласно п. 2 ст. 1237'1 ГК РФ его положения применяются к общественным движениям, если иное не предусмотрено Федеральным законом «Об общественных объединениях». Данный Закон определяет общественное движение как массовую организацию, не основанную на членстве, т. е. унитарную. При этом она имеет «участников» в конституционно-правовом понимании — лиц, выразивших поддержку целям движения и (или) его конкретным акциям, принимающих участие в его деятельности без обязательного оформления условий своего участия (ст. 6, 9 Федерального закона «Об общественных объединениях»). По своему статусу такие «участники» существенно отличаются от участников корпоративного юридического лица, и их отождествление нормами Гражданского кодекса РФ фактически способно

лишить общественные движения их главного признака — массовости объединения.

Корпоративные НКО, входящие в третью группу, создаются и действуют в основном в целях обеспечения и защиты общих интересов своих участников. К этой группе могут быть отнесены ассоциации (союзы), нотариальные палаты, адвокатские палаты и адвокатские образования.

Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных Законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей (п. 1 ст. 123 ГК РФ). Эта конструкция в настоящее время является единственно возможным вариантом организационно-правового оформления для объединений субъектов предпринимательской деятельности, имеющих потребности в ее координации; для объединений НКО (кооперативов, общественных организаций, профессиональных союзов и проч.), создаваемых в различных общественно полезных целях; для профессиональных объединений граждан, не имеющих целью защиту их трудовых прав и интересов, не связанных с их участием в трудовых отношениях (оценщиков, лиц творческих профессий и др.); для саморегулируемых организаций и их объединений. В связи с многообразием сфер функционирования, различиями в целях создания, круге участников и основах их объединения особенности правового положения ассоциаций (союзов) отдельных видов определяются на уровне специальных законов. Вместе с тем установлены некоторые общие нормы. Членам любых ассоциаций (союзов) предоставлены права на равных началах с другими членами безвозмездно, если иное не предусмотрено законом, пользоваться оказываемыми ассоциацией услугами, а также по своему усмотрению в любое время выйти из ассоциации (союза). Также на них возложена обязанность уплачивать предусмотренные уставом членские взносы и по

решению высшего органа ассоциации (союза) вносить дополнительные взносы в ее имущество. В случаях и в порядке, которые установлены уставом ассоциации (союза) в соответствии с законом, член может быть исключен из нее. Закреплены некоторые особенности управления в ассоциации.

Близкими к ассоциациям (союзам) по направленности и принципам деятельности являются адвокатские палаты, адвокатские образования и нотариальные палаты. Адвокатскими палатами являются НКО, основанные на обязательном членстве и созданные в виде адвокатской палаты субъекта Российской Федерации или Федеральной палаты адвокатов РФ для реализации целей, предусмотренных Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (ст. 123.16 ГК РФ). Такие цели разнообразны, однако их реализация в конечном счете способствует обеспечению интересов членов адвокатских палат и созданию условий для их более эффективной профессиональной деятельности¹.

Адвокатскими образованиями, являющимися юридическими лицами, признаются НКО, созданные в целях осуществления адвокатами адвокатской деятельности. Они могут учреждаться в виде коллегии адвокатов, адвокатского бюро или юридической консультации (ст. 123.16-2 ГК РФ). Порядок создания и деятельности адвокатских образований отдельных видов, особенности их статуса определены ст. 22—24 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».²

Нотариальные палаты представляют собой профессиональные объединения - основанные на обязательном членстве и созданные в виде нотариальной палаты субъекта Российской Федерации или Федеральной нотариальной палаты для реализации целей, предусмотренных законодательством о нотариате (п. 1 ст. 123.16-3 ГК РФ). Эти НКО также призваны представлять и защищать интересы своих членов, оказывать им

¹ Серебровская Т.П. Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении // Научные труды. – 2011. – Т. 10. – № 1. – С. 41-44.

² Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» – № 23

помощь и содействие в различных формах при осуществлении нотариальной деятельности. Структура нотариальных палат и содержание возникающих в них отношений обеспечивают реализацию возложенных на них задач.

Самостоятельными организационно-правовыми формами некоммерческих корпораций признаны казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, и общины коренных малочисленных народов Российской Федерации. При этом особенности этих форм юридических лиц, достаточные для признания их самостоятельными, в Гражданском кодексе РФ не закреплены. Казачьи общества имеют значительное сходство с общественными организациями, а общины коренных малочисленных народов — с потребительскими кооперативами. Кроме того, законодатель установил приоритет специальных законов об этих организациях над содержащимися в Гражданском кодексе РФ нормами. Во многом это связано с особым публично значимым предназначением подобных организаций.

Казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения (раж-дан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом «О государственной службе российского казачества», добровольно принявших на себя в установленном законом порядке обязательства по несению государственной или иной службы (п. 1 ст. 123.15 ГК РФ). Подобные организации не в полной мере вписываются в традиционное понимание корпоративного юридического лица в связи с присущими им и исторически сложившимися особенностями, касающимися структуры и деятельности органов управления казачьих обществ, особого режима членства в них, а также в связи с существованием системы казачьих обществ с вертикальной структурой, состоящей из нескольких уровней.

Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются добровольные объединения граждан, относящихся к соответствующим народам и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально-соседскому признаку в целях защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры (п. 1 ст. 123.16 ГК РФ). Деятельность общины позволяет удовлетворить неимущественные интересы членов, состоящие в сохранении традиций и обычаев, и обеспечивает реализацию их материальных потребностей. Община осуществляет хозяйственную деятельность, результаты которой предназначены для потребления непосредственно членами общины. Вместе с тем излишки продуктов традиционного хозяйствования и изделий традиционных промыслов в порядке, предусмотренном уставом общины, а также произведенные ее членами продукты труда с их на то согласия могут быть реализованы посторонним лицам. Как следствие, члены общины малочисленных народов обладают правом на получение части имущества общины или компенсацию стоимости такой части при выходе из общины либо при ее ликвидации.

Унитарные НКО в отличие от корпоративных обычно создаются и осуществляют свою деятельность в целях реализации интересов и потребностей лиц, не являющихся их учредителями.

Фондом признается унитарная НКО, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели (п. 1 ст. 12317 ГК РФ). Особенности организационной конструкции фонда предопределили необходимость закрепления ряда правил, обеспечивающих осуществление фондом деятельности в четком соответствии с поставленными целями и снижающих вероятность злоупотреблений при использовании им своего имущества, формируемого, как правило, за счет сторонних источников, поскольку взносы учредителей являются

добровольными. В частности, на фонд возлагаются обязанности использовать имущество только для целей, определенных в его уставе, и ежегодно публиковать соответствующие отчеты. Также нормативно закреплена структура органов фонда и их компетенция, причем высший орган должен быть коллегиальным. В обязательном порядке в фондах создается попечительский совет, функционирующий на общественных началах и осуществляющий надзор за деятельностью фонда, принятием его органами решений и обеспечением их использования, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Кроме того, закреплён особый порядок изменения устава фонда и предусмотрена возможность его ликвидации только на основании решения суда при наличии определенных оснований.

Учреждением является унитарное НКО, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера (п. 1 ст. 123.21 ГК РФ). Учреждение может быть создано гражданином или юридическим лицом (частное учреждение), Российской Федерацией или субъектом Российской Федерации (государственное учреждение), муниципальным образованием. При создании учреждения соучредительство нескольких лиц не допускается. Государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным. Управление учреждением осуществляет его руководитель, назначаемый учредителем. Особенности правового положения учреждения обусловлены тем, что оно не обладает правом собственности на принадлежащее ему имущество.

Право собственности на имущество созданного им учреждения сохраняется за учреждением. На имущество, закрепленное собственником и приобретенное по иным основаниям, учреждение приобретает право оперативного управления. Как следствие, учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами и лишь в установленных законом случаях — иным имуществом. При

недостаточности денежных средств у казенного и частного учреждений их собственники несут субсидиарную ответственность по их обязательствам. Собственники бюджетного и автономного учреждений также субсидиарно отвечают по их обязательствам, связанным с причинением вреда гражданам, при недостаточности у этих учреждений имущества, на которое может быть обращено взыскание¹.

Автономной НКО признается организация, не имеющая членства и созданная на основе имущественных взносов граждан и (или) юридических лиц в целях предоставления услуг в сферах образования, здравоохранения, культуры, науки и иных сферах некоммерческой деятельности (п. 1 ст. 123.24 ГК РФ). В отличие от учреждения такая организация является собственником своего имущества и может создаваться как одним лицом, так и несколькими лицами. Хотя автономная НКО является унитарной, она обладает некоторыми чертами, характерными для корпоративных юридических лиц. В частности, управление организацией осуществляют ее учредители. По их решению в организации может быть создан постоянно действующий коллегиальный орган (органы). Также учредители назначают единоличный исполнительный орган организации, в качестве которого может выступить один из ее учредителей-граждан. Учредители обладают и другими правами, схожими с правами участников некоммерческих корпораций. Они вправе пользоваться на равных условиях с другими лицами услугами, которые оказывает организация, и по своему усмотрению выйти из состава учредителей организации. По единогласному решению учредители могут принять в свой состав новых лиц.

Религиозной организацией признается добровольное объединение постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации граждан Российской Федерации или иных лиц, образованное ими в целях совместного исповедания и распространения веры

¹ Серебровская Т.П. Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении // Научные труды SWorld. – 2011. – Т. 10. – № 1. – С. 41-44.

и зарегистрированное в установленном законом порядке в качестве юридического лица (местная религиозная организация), объединение этих организаций (централизованная религиозная организация), а также созданная указанным объединением в целях совместного исповедания и распространения веры организация и (или) созданный указанным объединением руководящий или координирующий орган.

Гражданско-правовое положение религиозных организаций определяется Федеральным законом «О свободе совести и о религиозных объединениях», нормы которого имеют приоритет над положениями Гражданского кодекса РФ. Кроме того, предусмотрено - что религиозные организации действуют в соответствии со своими уставами и внутренними установлениями, не противоречащими закону. Тем самым им предоставлена значительная самостоятельность в определении структуры управления, прав и обязанностей учредителей и т. д., поскольку решение соответствующих вопросов во многом зависит от основ вероучений, которых придерживаются конкретные религиозные организации, их конфессиональной принадлежности и исторически сложившихся традиций.

Особыми правовыми формами унитарных НКО являются государственная корпорация и публично-правовая компания, которые могут создаваться исключительно Российской Федерацией для реализации различных государственно значимых целей. Выделение данных форм в качестве самостоятельных обусловлено тем, что имеющие их организации сочетают признаки некоммерческого юридического лица с публично-правовыми элементами, выполняя определенные функции, в том числе основанные на властных полномочиях (распорядительные, регулирующие, контрольные и др.)- Такое сочетание повышает эффективность деятельности организаций и способствует удовлетворению лежащих в основе их создания публичных интересов.

Признание возможности создания НКО в формах публично-правовой компании и государственной корпорации, а также нормативное закрепление

присущих им особенностей актуализировали доктринальную дискуссию о необходимости введения в отечественный правопорядок конструкции юридического лица публичного права. Единые взгляды на круг образований, которые могли бы рассматриваться в соответствующем качестве, пока не сложились. Значительное число авторов, исследуя вопрос о публичном юридическом лице, выделяют комплекс характеризующих его признаков, набор которых варьируется, но в целом все они могут быть сведены к трем основным: эти организации созданы на основе публично-правового акта, преследуют в своей деятельности публичные цели, наделяются властными полномочиями. Очевидно, что всеми этими признаками обладают и государственная корпорация, и публично-правовая компания.

Государственной корпорацией признается не имеющая членства НКО, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций (ст. 7 Закона о некоммерческих организациях). Поскольку государственные корпорации создаются на основании специально принимаемого федерального закона, каждая из них имеет собственные цели деятельности и функции, характеризуется особой структурой органов и порядком их формирования, использованием специальных источников приобретения имущества и проч., т. е. обладает уникальным правовым статусом.

Публично-правовой компанией является унитарная НКО, созданная Российской Федерацией, наделенная функциями и полномочиями публично-правового характера и осуществляющая свою деятельность в интересах государства и общества (ст. 2 Федерального закона «О публично-правовых компаниях»¹). Она может быть создана на основании федерального закона или указа Президента РФ, которые должны определять цели деятельности

¹ Федеральный закон от 03.07.2016 N 236-ФЗ (ред. от 23.04.2018) «О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 236 – ФЗ от 03.07.2016 г.

компания, ее функции и полномочия публично-правового характера, источники формирования имущества публично-правовой компании и порядок распоряжения им, порядок образования и компетенцию органов компании. Это также свидетельствует об индивидуальности правового положения каждой создаваемой публично-правовой компании.

Из вышесказанного следует, что, несмотря на существенное обновление норм Гражданского кодекса РФ о некоммерческих организациях в процессе совершенствования гражданского законодательства, многие проблемы остались нерешенными. Это связано с комплексом причин, в их числе: недостаточный учет законодателем, определяющим гражданско-правовой статус НКО, конституционных основ и принципов их формирования и деятельности; отрицание факта влияния этих основ и принципов на положение некоммерческой организации как юридического лица; нормативный взгляд на некоммерческие юридические лица исключительно как на конструкции, создаваемые для участия в имущественных отношениях, внутреннее устройство которых сходно со структурой коммерческих организаций, и др. Сложившаяся ситуация значительно снижает эффективность деятельности некоммерческих организаций в России. Ее исправлению должны способствовать дальнейшие доктринальные исследования, опирающиеся на международные подходы и позитивный зарубежный опыт, определяющие направления дальнейшего развития законодательства- регламентирующего гражданско-правовой статус НКО, устанавливающего варианты их оформления в качестве юридических лиц, условия и порядок их участия в имущественном обороте.

Некоммерческие юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права, несут гражданские обязанности, выступают истцами и ответчиками в суде от своего имени. Наименование НКО должно включать указание на ее организационно-правовую форму и характер деятельности, а также собственно наименование (имя) (п.1 ст. 54 ГК РФ). Наименование НКО в отличии от фирменного наименования коммерческой организации не

является средством индивидуализации юридического лица, и на него не распространяется правовая охрана, установленная ст. 1473 – 1476 ГК РФ. Вместе с тем некоммерческое юридическое лицо, зарегистрированное в установленном порядке, имеет исключительное право использования своего наименования. В связи с этим основанием отказа в государственной регистрации НКО является существование другого некоммерческого юридического лица с таким же наименованием (п. 1 ст. 4, п. 1 ст. 23.1 Закона о некоммерческих организациях).

Некоммерческая организация считается созданной и приобретает права юридического лица с момента государственной регистрации и включения данных о ней Единой государственной реестр юридических лиц. Регистрация НКО осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129 – ФЗ «О государственной регистрации юридического лица и индивидуальных предпринимателей». При этом для части из них (общественных объединений, политических партий, фондов, ассоциаций и др.) действует специальный порядок регистрации, установленный ст. 13.1 Закона о некоммерческих организациях. Суть его состоит в том, что решение о регистрации принимает Министерство юстиции РФ (его территориальный орган) Оно является основанием для внесения записи о НКО в Единый государственный реестр юридических лиц, которая осуществляется Федеральной налоговой службой России, выполняющей функции по ведению этого реестра (ее территориальным органом).

Гражданский кодекс РФ определяет организационно-правовые формы, в которых могут создаваться некоммерческие юридические лица:

1. Потребительские кооперативы (в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, садоводческие, огороднические и дачные потребительские кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы);

2. Общественные организации (включая политические партии, профессиональные союзы, органы общественной самодеятельности, территориальные общественные самоуправления);

3. Общественные движения;

4. Ассоциации (союзы) (в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации, объединения работодателей, объединения профессиональных союзов, кооперативов и общественных организаций, торгово-промышленные палаты);

5. Товарищества собственников недвижимости (в том числе товарищества собственников жилья);

6. Казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации;

7. Общины коренных малочисленных народов Российской Федерации;

8. Фонды (включая общественные и благотворительные);

9 Учреждения (государственные, муниципальные и частные, в том числе общественные);

10 Автономные некоммерческие организации

11. Религиозные организации;

12. Публично-правовые компании;

13. Адвокатские палаты;

14. Адвокатские образования;

15. Государственные корпорации;

16. Нотариальные палаты (п. 3 ст. 50).

Данный перечень является исчерпывающим, однако процесс его регулярного обновления посредством включения новых организационно-правовых форм некоммерческих юридических лиц свидетельствует о том, что он имеет дальнейшую тенденцию к расширению и пока не может быть признан окончательным.

1.3 Виды деятельности некоммерческих организаций

Первый из признаков характеризует основную цель деятельности НКО как не связанную с извлечением прибыли. Из этого следует, что НКО помимо основной могут иметь иные (дополнительные) цели деятельности, направленность и виды которых нормативно не определяются и не ограничиваются. Федеральный закон «О некоммерческих организациях» содержит указание лишь на цели их создания, при этом в доктрине цели создания и цели деятельности некоммерческих организаций нередко рассматриваются как несовпадающие по содержанию правовые категории. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ (п. 2 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях).

Практика функционирования НКО в России продемонстрировала, что цели их деятельности весьма разнообразны, причем определить однозначно, какая из них является основной, а какая неосновной, затруднительно — достаточные критерии, позволяющие провести между ними границу, отсутствуют. В ряде случаев цель извлечения прибыли и общественно полезная цель находятся в одинаковых пропорциях. Как следствие, НКО могут изначально ориентироваться на получение прибыли, декларативно заявляя о реализации общественно полезных целей, и фактически действуют как коммерческие структуры. Причем в гражданском обороте отличить коммерческие организации от некоммерческих по целям деятельности зачастую невозможно.

Второй признак, указывающий на невозможность распределения прибыли между участниками НКО, призван подчеркнуть отсутствие у участников материальной заинтересованности в результатах деятельности организации. Однако непосредственно он применим лишь к некоммерческим юридическим лицам, имеющим корпоративное устройство, а соответственно, и к их участникам. В отношении унитарных НКО запрет на передачу полученной ими прибыли учредителям отсутствует. При этом участие учредителей в управлении некоторыми НКО не исключается (ст. 123.19. 123.25 ГК РФ), соответственно, они могут создавать условия для передачи им полученных организацией доходов, в том числе в завуалированном виде (в качестве оплаты административных расходов, труда и др.). Что касается НКО, созданных в форме учреждений, то их правовая конструкция предполагает поступление всех полученных в результате деятельности доходов в собственность учредителя. Учреждение (кроме казенного) обладает лишь правом на самостоятельное распоряжение такими доходами и приобретенным за их счет имуществом (ст. 298 ГК РФ), причем существуют правовые модели ограничения учредителем этой самостоятельности. В таких условиях вероятность создания некоммерческих организаций, изначально нацеленных на получение прибыли (дохода), по-прежнему сохраняется.

Полагаем, для исключения случаев их коммерциализации в рамках изменения норм Гражданского кодекса РФ НКО были лишены ранее имевшейся у них возможности заниматься предпринимательской деятельностью. Взамен им предоставлено право осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует таким целям (п. 4 ст. 50 ГК РФ).

Однако ни возможные виды такой деятельности, ни критерии ее соответствия целям НКО предусмотрены не были. Более того, возник вопрос о правовой сущности приносящей доход деятельности. В доктрине единого мнения на этот счет не сложилось.

Одни авторы полагают, что подобная деятельность является предпринимательской или близкой к ней независимо от того, как она именуется законодателем.

Другие придерживаются мнения, что приносящая доход деятельность НКО является содержательно более широким понятием, нежели предпринимательская деятельность.

Третья позиция состоит в признании предпринимательской и приносящей доход деятельности НКО самостоятельной правовой категорией, отражающей разные виды экономической деятельности. Представляется, что именно она наиболее соответствует сущности некоммерческих образований, которые экономической наукой признаются участниками рынка, действующими на основе особых принципов, нехарактерных для коммерческих структур

Вместе с тем нормативные новеллы свидетельствуют о том, что изменение наименования осуществляемой НКО деятельности было обусловлено формальными причинами, поскольку признаки доходной деятельности НКО (отсутствие цели извлечения прибыли, эпизодичность, статус осуществляющего ее лица и др.) не в полной мере соответствовали тем, что предусмотрены п. 1 ст. 2 ГК РФ в качестве характеризующих предпринимательскую деятельность. По содержанию и направленности эти виды деятельности, по мнению законодателя, сходны. На это, в частности, указывает закрепление обязательного условия, призванного гарантировать интересы кредиторов НКО при осуществлении приносящей доход деятельности тем же способом, какой применяется для обеспечения интересов кредиторов коммерческих организаций, чья деятельность связана с предпринимательским риском.¹

Согласно п. 5 ст. 50 ГК РФ некоммерческая организация, уставом которой предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности (за

¹ Морозов В. Ю., Формирование целевого капитала некоммерческими организациями // Сервис в России и за рубежом – 2016. – С. 20-30.

исключением казенного и частного учреждений), должна иметь достаточное для этого имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью.

В таких условиях вполне закономерными явились разъяснения Пленума Верховного Суда РФ, согласно которым на НКО в части осуществления приносящей доход деятельности распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ ОТ 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»)¹.

Возможность осуществлять предпринимательскую деятельность была сохранена лишь для автономной НКО, причем в особом виде.

Согласно п. 5 ст. 123.24 ГК РФ она вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения целей, ради которых создана, и соответствующей этим целям, создавая для ее осуществления хозяйственные общества или участвуя в них. Причины введения такого исключения остаются неясными, во всяком случае в предложенном варианте, наполняющем понятие «предпринимательская деятельность» специальным смыслом.²

Вероятно, законодатель планировал лишить автономные некоммерческие организации способности непосредственного осуществления предпринимательской (в настоящее время — доходной) деятельности. Об этом свидетельствует тот факт, что в целом все некоммерческие организации наделены правом участвовать в хозяйственных обществах наряду с самостоятельным осуществлением приносящей доход

¹ Определение Верховного Суда РФ от 08.06.2018 № 303-ЭС18-6677 по делу № А04-2300/2017.

² Подольская А. П., Целевой капитал как источник финансирования некоммерческой организации // Финансовая аналитика: проблемы и решения. – 2016. – С. 31-42.

деятельности (п. 2 ст. 24 Федерального закона «О некоммерческих организациях»).

Однако в связи с некорректностью используемых формулировок указанные цели достигнуты не будут, так как при отсутствии прямого запрета к автономным НКО, занимающимся «предпринимательской» деятельностью установленным способом, применимы и общие нормы, предоставляющие НКО возможность самостоятельного осуществления деятельности, приносящей доход.

Также следует отметить, что в большинстве специальных законов о НКО отдельных видов сохраняются нормы, наделяющие их возможностью осуществлять предпринимательскую деятельность. Однако соответствующие положения не применяются, поскольку противоречат Гражданскому кодексу РФ в действующей редакции и должны быть приведены в соответствие с ним.

Хотя основные цели НКО по общему правилу находятся за пределами гражданско-правового регулирования, они обладают гражданской правосубъектностью, которую приобретают посредством получения статуса юридического лица. Гражданская правоспособность НКО является специальной. Они могут иметь лишь те гражданские права, которые соответствуют целям деятельности организаций, предусмотренным в их учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 49 ГК РФ).

Цели и виды деятельности НКО закрепляются в их уставах, утверждаемых учредителями (участниками). Допускается возможность утверждения уполномоченным государственным органом типового устава для нескольких организаций одной формы (вида, типа). Учреждения могут действовать на основании единого типового устава, утвержденного их учредителем или уполномоченным им органом для учреждений, созданных для осуществления деятельности в определенных сферах-(ст. 52 ГК РФ). Исключением являются государственные корпорации. Они не имеют

учредительных документов и действуют на основании федеральных законов, в соответствии с которыми были созданы.¹

¹ Насибова Э. Н., Проблемы привлечения пожертвований в фонды целевых капиталов российских вузов // Вестник Иркутского государственного технического университета. – 2014. – № 12. – С. 311-314.

2. ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ И ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ЦЕЛЕВОГО КАПИТАЛА НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

2.1 Понятие имущества некоммерческих организаций и источники его формирования

Некоммерческими организациями являются организации, которые:

- не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности;
- не распределяют прибыль (если она все же была получена) между участниками.

Таким образом, некоммерческая организация – это организация, в которой не ставится задача по получению прибыли и не распределяется полученная прибыль между своими участниками.

Источниками формирования имущества некоммерческой организации в денежной и иных формах являются:¹

- поступления от учредителей (в том числе регулярные и единовременные);
- добровольные взносы и пожертвования;
- поступления от реализации товаров, работ, услуг;
- дивиденды и проценты по ценным бумагам и вкладам;
- поступления от использования собственного имущества и др.
- другие, не запрещенные законом поступления.

Создание некоммерческих юридических лиц даст их учредителям и участникам возможность более полно обеспечить свои интересы и эффективно действовать в целях достижения общественных благ.

¹ Бокарева Е.В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

Во-первых, учреждение некоммерческого юридического лица позволяет формировать, преумножать и использовать имущество в определенных общественно значимых целях.

Во-вторых, объединяются усилия нескольких лиц, имеющих общие интересы в какой-то области, а также аккумулируются, интегрируются, единообразно внешне выражаются и защищаются эти интересы.

В-третьих, статус юридического лица позволяет построить четкую внутреннюю структуру организации, включающую органы и подразделения с различной компетенцией, наличие которой способствует более эффективному решению поставленных перед ней задач.

Некоммерческие организации характеризуются общими для всех юридических лиц признаками: обладают организационным единством, имеют обособленное имущество и отвечают им по своим обязательствам, могут от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцами и ответчиками в суде (п. 1 ст. 48 ГК РФ). Проявление этих признаков имеет ряд особенностей, обусловленных спецификой целей и принципов деятельности некоммерческих организаций.

Организационное единство означает наличие в рамках некоммерческих организаций отдельных субъектов, преднамеренно взаимодействующих между собой и состоящих в особых связях, которые участвуют в управлении организацией и вносят свой вклад в достижение общей цели.¹

Имущественная обособленность некоммерческого юридического лица предполагает, что находящееся в его обладании имущество отграничено от принадлежащего учредителям, участникам и другим субъектам в целях обеспечения имущественной самостоятельности и ответственности юридического лица. Формой такого обособления для НКО выступает право

¹ Кицай Ю. А., К вопросу о новом статусе некоммерческих организаций // Право: история, теория, практика: материалы IV Междунар. науч. конф. (г. Санкт-Петербург, июль 2016 г.). — СПб: Свое издательство. — 2016. — С. 55-57.

собственности. Исключения составляют учреждения, которые обладают правом оперативного управления на имущество, закрепленное за ними учредителем и приобретенное по иным основаниям. Собственником имущества учреждения является создавший его учредитель (п. 1 ст. 12321, ст. 296 ГК РФ).

Следует отметить, что для права собственности некоммерческих организаций характерен особый режим, отражающий специфику этих юридических лиц и ставящий под сомнение отнесение собственности некоммерческих юридических лиц к частной форме собственности. Источники формирования имущества НКО устанавливаются нормативно.

В целом к ним отнесены:¹

- 1) регулярные и единовременные поступления от учредителей (участников, членов); добровольные имущественные взносы и пожертвования; выручка от реализации товаров, работ, услуг;
- 2) дивиденды (доходы, проценты), получаемые по акциям, облигациям, другим ценным бумагам и вкладам;
- 3) доходы, получаемые от собственности некоммерческой организации;
- 4) другие, не запрещенные законом поступления (п. 1 ст. 26 Закона о некоммерческих организациях).

Данный перечень является общим и конкретизируется применительно к отдельным формам и видам НКО специальными законами, прежде всего исходя из присущих организациям целей деятельности и способов их достижения. Для некоторых организаций вводятся ограничения по кругу возможных источников получения имущества. Они могут выражаться в прямом запрете на приобретение права собственности по каким-то основаниям либо в закреплении условий, требующих соблюдения при использовании определенных оснований.

¹ Бокарева Е.В., Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5. – С. 184-195.

Структура и формирование имущества некоммерческих юридических лиц во многом зависят от того, насколько их цели соответствуют публичным интересам. Заинтересованность государства в укреплении их имущественной основы проявляется в оказании НКО экономической поддержки в различных формах. В частности, им могут быть предоставлены субсидии за счет бюджетных ассигнований (ст. 78 БК РФ). Для НКО, создаваемых публично-правовыми образованиями, одним из оснований приобретения права собственности является имущественный взнос учредителя, предполагающий передачу государственного или муниципального имущества, возникающее при этом отношения имеют природу, отличную от приватизации. Религиозные организации в специальном порядке могут безвозмездно получить в собственность государственное и муниципальное имущество религиозного назначения.

Право собственности осуществляется НКО с учетом специальных пределов и ограничений, призванных обеспечить соответствие действий некоммерческого юридического лица поставленным перед ним задачам. Согласно п. 4 ст. 213 ГК РФ общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды могут использовать находящееся у них в собственности имущество лишь для достижения целей, предусмотренных учредительными документами. Аналогичные правила установлены для иных видов НКО специальными законами. По сути, это ограничение распространяется на все некоммерческие юридические лица в связи с тем, что их гражданская правоспособность имеет специальный характер.¹

В ряде случаев нормативно закреплены условия и порядок осуществления НКО правомочий собственника в отношении определенного имущества. Так, благотворительная организация обязана не менее 80% полученного в денежной форме пожертвования израсходовать на

¹ Абросимова Е. А., Правовые вопросы участия некоммерческих организаций в торговом обороте // Вопросы правопедения. – 2013. – № 3.

благотворительные цели в течение года с момента его получения. Пожертвования в натуральной форме должны быть направлены на благотворительные цели в течение года с момента их получения. Кроме того, предусмотрено, что имущество благотворительной организации не может быть передано (в формах продажи, оплаты торгов, работ, услуг и других формах) учредителям (членам) этой организации на более выгодных для них условиях, чем для других лиц (п. 4, 5 ст. 16 Федерального закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»). Для некоторых организаций установлены ограничения на распоряжение имуществом. Например, имущество профсоюзных организаций может быть отчуждено только по решению суда (п. 2 ст. 24 Федерального закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности»). Для отдельных видов организаций введены ограничения относительно расходования имущества на административно-управленческие цели.

Реализуя правомочия собственника, некоммерческие юридические лица, созданные в организационно-правовых формах фонда, автономной НКО, общественной организации или религиозной организации, вправе образовать целевой капитал¹.

Некоммерческие юридические лица несут самостоятельную имущественную ответственность за последствия своего поведения. Учредители (участники) юридического лица не отвечают по его обязательствам, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ (п. 3 ст. 123.21, п. 3–6 ст. 123.22, п. 2 ст. 123.23) и другими законами.

¹ Серебровская Т.П. Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении // Научные труды SWorld. – 2011. – Т. 10. – № 1. – С. 41-44.

2.2 Государственное финансирование деятельности некоммерческих организаций

В 2015 году вступил в силу закон об основах социального обслуживания граждан. Благодаря этому закону социально ориентированные НКО (СОНКО) могут на легальной основе оказывать социальные услуги. Также в 2016 году идет работа над тем, чтобы обеспечить возможность НКО получать из госбюджета оплату за оказание этих услуг.

В 2015 году финансовая поддержка СОНКО со стороны государства составила 7,2 млрд рублей.

- 4,2 млрд рублей было распределено среди 1377 организаций администрацией президента в рамках конкурса по поддержке СОНКО.

- 2 млрд рублей было распределено среди 199 социально ориентированные НКО Минкультом.

- 765 млн рублей выделил Минтруд на 17 НКО.

- 10 млн рублей выделила ФСКН на 8 социально ориентированные НКО.

- 93 тыс. рублей выделила Роспечать для 37 НКО на проекты в области СМИ для инвалидов, в том числе и по зрению.

- 44 СОНКО получили 74 млн рублей от Росмолодежи.

- 621 млн рублей распределило Минэкономразвития среди 55 регионов в рамках субсидий на поддержку НКО. Больше всего средств получили организации, занимающиеся такими направлениями, как «социальная адаптация инвалидов и их семей» (334 млн. рублей на 548 программ), «повышение качества жизни людей пожилого возраста» (300 млн. рублей на 383 программы)» развитие дополнительного образования» (299 млн. рублей на 886 программ), «профилактика социального сиротства, поддержка материнства и детства» (172 млн. рублей на 294 программы).

- 239 млн рублей в рамках конкурса получили от Министерства экономического развития 38 некоммерческих организаций, которые занимаются реализацией программ по поддержке социально ориентированных НКО.

К 2016 году в регионах России действует сеть из 100 консультационных центров, оказывающих поддержку деятельности других НКО.

В 2015 году 3300 НКО получили недвижимость в аренду на льготных условиях или безвозмездно. Общая площадь имущественной поддержки составила 550 тыс. кв. метров.

Количество СОНКО выросло в 2015 году до 140 тыс. организаций, численность работников – до 991 тыс. человек, добровольцев – до 2,4 млн человек.

Больше всего в 2015 году выросло количество СОНКО, работающих в сферах содействия в области спорта (17%), поддержки молодежи и молодежных инициатив (14%), содействия производству и распространению социальной рекламы (23%).

Негативными тенденциями в докладе названы снижение количества выявленных нарушений в ходе общественного контроля (на 5%), получивших бесплатную юридическую помощь (на 38%), получивших благотворительную помощь в натуральной форме (на 4%) и в денежной (на 11%). Общественный контроль стал менее эффективным, а бесплатную юридическую помощь стали оказывать меньше.

По договору доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал (далее — договор доверительного управления), НКО — собственник целевого капитала передает пожертвования, поступившие в виде денежных средств на формирование целевого капитала, в доверительное управление доверительному управляющему — управляющей компании, а управляющая компания обязуется осуществлять доверительное управление имуществом, составляющим целевой капитал, в интересах данной некоммерческой организации (п. 1 ст. 16 Закона о целевом капитале НКО).

В договоре доверительного управления должны быть указаны требования к составу объектов управления и инвестиционная политика

управляющей компании, которая будет реализовываться при выполнении договора¹.

Договором должны быть предусмотрены размер вознаграждения управляющей компании или порядок его определения, порядок и сроки выплаты данного вознаграждения, а также порядок возмещения необходимых расходов, произведенных управляющей компанией при исполнении договора. Размер вознаграждения должен составлять не более 10% дохода от доверительного управления имуществом, полученного управляющей компанией за отчетный год, и выплачиваться за счет этого дохода.

Также в договоре должен быть предусмотрен порядок возмещения за счет дохода от целевого капитала необходимых расходов, произведенных при доверительном управлении. Эти расходы не могут превышать 1% такого дохода.

Управляющие компании могут быть созданы в форме акционерного общества либо общества с ограниченной ответственностью, они должны иметь лицензию на осуществление деятельности по управлению ценными бумагами или деятельности по управлению инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами. Управляющая компания при осуществлении деятельности по доверительному управлению имуществом обязана:

- инвестировать денежные средства, полученные на формирование целевого капитала, исходя из необходимости обеспечения принципов надежности, ликвидности, доходности и диверсификации;

- производить расчет стоимости чистых активов, находящихся в доверительном управлении, в порядке и сроки, которые установлены нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти в области финансовых рынков; Правила расчета стоимости чистых

¹ Серебровская Т.П. Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении // Научные труды – 2011. – Т. 10. – № 1. – С. 41-44.

активов, находящихся в доверительном управлении управляющей компании по договору доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал, утверждены приказом ФСФР России от 14 июня 2007 г. № 07-67/пз-н

- ежегодно проводить аудит бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности, которые связаны с доверительным управлением имуществом, а также с выплатой дохода от целевого капитала, если балансовая стоимость находящегося в доверительном управлении имущества, составляющего целевой капитал, превышает на конец отчетного года 45 млн руб.;

- разработать и соблюдать внутренний регламент совершения операций с имуществом, составляющим целевой капитал;

- открыть отдельный банковский счет для расчетов, связанных с доверительным управлением.

Управляющая компания осуществляет доверительное управление путем совершения любых операций с имуществом, а также все права, удостоверенные ценными бумагами, составляющими целевой капитал, в том числе право голоса (п. 5 ст. 16 Закона о целевом капитале НКО).

При этом ст. 15 Закона о целевом капитале НКО предусмотрен закрытый список, в котором указано, на приобретение каких объектов управляющая компания вправе направлять денежные средства, составляющие целевой капитал. Это:

- государственные ценные бумаги РФ, государственные ценные бумаги субъектов Федерации, облигации иных российских эмитентов;

- акции российских эмитентов, созданных в форме открытых акционерных обществ;

- государственные ценные бумаги иностранных государств, соответствующие требованиям, предъявляемым к долговым обязательствам

иностранных государств, в которые могут размещаться средства Стабилизационного фонда РФ;¹

- облигации и акции иных иностранных эмитентов;
- ипотечные ценные бумаги, выпущенные в соответствии с законодательством РФ об ипотечных ценных бумагах;
- инвестиционные паи закрытых паевых инвестиционных фондов, если правилами доверительного управления этими паевыми инвестиционными фондами предусматривается выплата дохода от доверительного управления не реже одного раза в год;
- инвестиционные паи интервальных паевых инвестиционных фондов;
- инвестиционные паи открытых паевых инвестиционных фондов;
- объекты недвижимого имущества;
- депозиты в рублях и иностранной валюте в кредитных организациях.

При осуществлении доверительного управления имуществом управляющая компания не вправе:

- приобретать имущество, которое не может быть включено в состав целевого капитала, т.е. не определенное в ст. 15 Закона о целевом капитале НКО;
- заключать на безвозмездной основе сделки с имуществом, составляющим целевой капитал и находящимся в доверительном управлении;
- предоставлять займы за счет имущества, составляющего целевой капитал, а также за счет дохода от доверительного управления имуществом;
- использовать имущество, составляющее целевой капитал, в качестве обеспечения своих обязательств, обязательств некоммерческой организации или обязательств третьих лиц. Исключение составляют обязательства,

¹ Рагозина Л. Г., Независимая оценка качества оказания социальных услуг: первые результаты // Мониторинг общественного мнения: экономические и социальные перемены. – 2015. – № 1. – С. 5-7.

непосредственно связанные с доверительным управлением имуществом (п. 5 ст. 15 Закона о целевом капитале НКО).

Для проведения расчетов, связанных с доверительным управлением имуществом, открывается отдельный банковский счет, а для учета прав на ценные бумаги, составляющие целевой капитал, открываются отдельные лицевые счета в реестре владельцев ценных бумаг или отдельные счета ДЕПО в депозитарии (п. 4 ст. 15 Закона о целевом капитале НКО).

Некоммерческие организации на основании п. 1 ст. 246 Налогового кодекса РФ признаются плательщиками налога на прибыль.

Объектом обложения указанным налогом является прибыль, которой признаются доходы налогоплательщика, уменьшенные на расходы, определяемые по правилам главы 25 НК РФ. Статьей 251 НК РФ установлен перечень доходов, не учитываемых в целях налогообложения.

Так, в соответствии с п. 2 ст. 251 НК РФ к данным доходам относятся целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров) на содержание НКО и ведение ими уставной деятельности, поступившие безвозмездно от других организаций и (или) физических лиц и использованные указанными получателями по назначению. При этом налогоплательщики — получатели указанных целевых поступлений обязаны вести отдельный учет доходов (расходов), полученных (произведенных) в рамках целевых поступлений.

Целевыми поступлениями на содержание НКО и ведение ими уставной деятельности, в частности, являются денежные средства, полученные НКО на формирование целевого капитала, которое осуществляется в порядке, установленном Законом о целевом капитале НКО (подп. 13 п. 2 ст. 251 НК РФ).

Согласно положениям гражданского законодательства целевой капитал НКО формируется за счет пожертвований в виде денежных средств.

Таким образом, поступающие на формирование целевого капитала НКО денежные средства не учитываются в составе доходов при налогообложении прибыли¹.

Кроме того, в силу подп. 1 п. 2 ст. 251 НК РФ к перечню доходов, не учитываемых в целях налогообложения прибыли, относятся также пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Из изложенного следует, что денежные средства, поступающие НКО в качестве пожертвований на формирование целевого капитала, не учитываются в составе доходов в целях исчисления налога на прибыль.

Особенности определения налоговой базы участников договора доверительного управления имуществом установлены в ст. 276 НК РФ. В соответствии с п. 2 данной статьи имущество, переданное по договору доверительного управления имуществом, не признается доходом доверительного управляющего. Вознаграждение, получаемое доверительным управляющим в течение срока действия договора, является его доходом от реализации и подлежит налогообложению в установленном порядке. При этом расходы, связанные с осуществлением доверительного управления, признаются расходами доверительного управляющего, если в договоре доверительного управления не предусмотрено возмещение указанных расходов учредителем доверительного управления. Доверительный управляющий обязан определять ежемесячно нарастающим итогом доходы и расходы по доверительному управлению имуществом и представлять учредителю управления (выгодоприобретателю) сведения о полученных доходах и расходах для их учета учредителем управления (выгодоприобретателем) при определении налоговой базы в соответствии с главой 25 НК РФ.

¹ Серебровская Т.П. Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении // Научные труды SWorld. – 2011. – Т. 10. – № 1. – С. 41-44.

Таким образом, денежные средства целевого капитала в целях налога на прибыль, исчисляемого доверительным управляющим, не учитываются в составе его доходов при определении налоговой базы по указанному налогу.

Доход в виде вознаграждения, уплата которого доверительному управляющему предусмотрена положениями соответствующего договора, подлежит включению доверительным управляющим в налоговую базу по налогу на прибыль как доход от реализации услуг. Затраты управляющего, связанные с доверительным управлением, учитываются им в качестве расходов при определении налоговой базы по налогу на прибыль, если в договоре доверительного управления имуществом не предусмотрено возмещение указанных расходов НКО — учредителем доверительного управления.

Приведенная позиция соответствует официальным разъяснениям налоговых органов.

Так, в письме УФНС России по г. Москве от 20 августа 2007 г. № 09-07/078629@ указано, что «сумма вознаграждения, полученная доверительным управляющим от учредителя управления (доход от реализации), а также сумма расходов, понесенных в рамках исполнения договора доверительного управления, если в договоре не предусмотрено возмещение указанных расходов учредителем доверительного управления, учитываются доверительным управляющим для целей налогообложения прибыли».

Пунктом 3 ст. 276 НК РФ установлено, что доходы учредителя доверительного управления, которым в рассматриваемом случае признается НКО, в рамках договора доверительного управления имуществом включаются в состав его выручки или внереализационных доходов в зависимости от полученного вида дохода. Расходы, связанные с осуществлением договора доверительного управления имуществом (включая амортизацию имущества, а также вознаграждение доверительного управляющего), признаются расходами, связанными с производством, или

внереализационными расходами учредителя управления в зависимости от вида расходов.

Другими словами, согласно приведенным нормам доходы, полученные от доверительного управления целевым капиталом, а также сами средства целевого капитала, передаваемые в управление, должны учитываться (могут быть учтены) их собственником в целях налога на прибыль.

Одновременно на основании подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ к целевым поступлениям НКО также относятся денежные средства, полученные ими как собственниками целевого капитала от управляющих компаний, осуществляющих доверительное управление имуществом, составляющим целевой капитал, в соответствии с Законом о целевом капитале НКО, которые не учитываются в целях налога на прибыль в составе доходов НКО.

Из приведенной нормы следует, что доходы собственника целевого капитала, полученные от управляющей организации, осуществляющей доверительное управление имуществом, составляющим целевой капитал, не учитываются в целях налогообложения прибыли.

Таким образом, нормы п. 3 ст. 276 НК РФ являются коллизионными нормам подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ,¹ поскольку противоречат друг другу.

Согласно общим принципам в случае конкуренции норм права специальная норма имеет приоритет над общей (Постановление Конституционного Суда РФ от 14 мая 2003 г. № 8-П).

По мнению авторов, норма подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ является специальной по отношению к норме п. 3 ст. 276 НК РФ, поскольку в первой упоминается конкретный вид имущества, переданного в доверительное управление, — целевой капитал, в то время как во второй норме поименовано просто «имущество». Значит, в анализируемой ситуации применению подлежит подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ как специальная норма,

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 19.02.2018) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

регулирующая порядок налогообложения именно средств целевого капитала¹.

Кроме того, согласно позиции КС РФ, выраженной в Постановлении от 29 июня 2004 г. № 13-П, при решении вопроса о применении одной из двух коллизионных норм федеральных законов следует руководствоваться нормой, введенной более поздним законом.

Норма подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ была введена Федеральным законом от 30 декабря 2006 г. № 276-ФЗ, а норма п. 3 ст. 276 НК РФ — Федеральным законом от 6 июня 2005 г. № 58-ФЗ. Следовательно, применению подлежит норма подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ.²

Приведенная позиция подтверждается официальными разъяснениями Минфина России, содержащимися в письме от 15 мая 2007 г. № 03-03-06/4/63: «...в отношении денежных средств, полученных некоммерческой организацией — собственником целевого капитала от доверительного управления целевым капиталом, установлен особый порядок налогообложения прибыли, положения ст. 276 Кодекса к отношениям по доверительному управлению целевым капиталом в порядке, установленном Федеральным законом № 275-ФЗ, не применяются».

Таким образом, в силу подп. 14 п. 2 ст. 251 НК РФ доход, полученный НКО от доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал, относится к целевым средствам и не облагается налогом на прибыль.

Приведенная позиция соответствует официальным разъяснениям контролирующих органов, выраженным в письмах Минфина России от 15 мая 2007 г. № 03-03-06/4/63 и от 30 июня 2008 г. № 03-03-06/4/44.

¹ Кузьмин Г.В. Целевой капитал некоммерческих организаций: учет и отчетность // Бухгалтерский учет. 2009. № 5. С. 11-18.

² Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 19.02.2018) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

При этом следует помнить, что условием освобождения указанных денежных средств от обложения налогом на прибыль является их целевое использование НКО.

Использование указанных целевых поступлений не в соответствии с положениями Закона о целевом капитале НКО на основании п. 14 ст. 250 НК РФ влечет за собой включение их в состав учитываемых в целях налогообложения прибыли внереализационных доходов (см. письмо Минфина России от 30 июня 2008 г. № 03-03-06/4/44).

Поскольку доходы, полученные от доверительного управления целевым капиталом, не учитываются в целях налогообложения прибыли, затраты НКО в виде средств целевого капитала, переданных в доверительное управление управляющей организации (а также иные затраты, связанные с передачей имущества в доверительное управление, например вознаграждение доверительного управляющего), не признаются расходами при определении НКО налоговой базы по налогу на прибыль.

Дальнейшее использование средств целевого капитала на осуществление благотворительной деятельности приводит к образованию у НКО расходов, не учитываемых при исчислении налога на прибыль, поскольку условие п. 1 ст. 252 НК РФ о направленности признаваемых в целях налогообложения прибыли расходов на получение дохода не выполняется.

2.3 Особенности образования целевого капитала некоммерческих организаций

Целевой капитал может создавать НКО, работающая только в общественно-значимых сферах, (образование, наука, здравоохранение, культура, физическая культура и непрофессиональный спорт, искусство, архивное дело, социальная помощь (поддержка), охрана окружающей среды,

оказание гражданам бесплатной юридической помощи и осуществление их правового просвещения по социальной помощи).¹

Данная модель позволяет укрепить финансовое положение НКО, усилить ее конкурентные преимущества за счёт выстраивания долгосрочных взаимоотношений, так как минимальный срок, на который формируется целевой капитал, предусмотренный ст.6 ФЗ №275, составляет 10 лет.

Целевой капитал некоммерческой организации формируется и пополняется за счет денежных средств в рублях, либо в иностранной валюте. Пополнять же его можно и за счёт ценных бумаг, недвижимого имущества, дивидендов и иных доходов по ценным бумагам.

Такой моделью уже успешно пользуются многие российские ВУЗы, музеи и театры.

Основное отличие целевого капитала от остальных видов пожертвований заключается в его долговременном использовании. Средства благотворителей ориентированы на длительный период и на получение дополнительного дохода от инвестирования пожертвований.

Целевой капитал создается за счет пожертвований, которые направляются не на деятельность НКО, а передаются в управление управляющей компании².

Специализированная компания, которой передаются в доверительное управление средства (это могут быть как рубли, так и иностранная валюта) может разместить эти деньги в акциях, государственных ценных бумагах, объектах недвижимого имущества, депозитах (полный список приведен в ст. 15 закона ФЗ №275).

Доходы от целевого капитала могут расходоваться на программы НКО и ее уставную деятельность. Большим плюсом целевого капитала является то,

¹Тагиева Г. Г., Задачи социального обеспечения в повышении эффективности обслуживания [Текст]: // Бюллетень науки и практики. – 2016. – № 2. – С. 106.

² Кузьмин Г.В. Целевой капитал некоммерческих организаций: учет и отчетность // Бухгалтерский учет. – 2009. – № 5. – С. 11-18.

что средства, поступающие в целевой капитал, и доходы от управления целевым капиталом не облагаются налогом на прибыль.

Целевой капитал позволяет обеспечить независимость НКО от разовых пожертвований и других поступлений, которые носят нерегулярный характер.

Целевой капитал можно только пополнять. Его нельзя потратить. Риски от того, что целевой капитал будет неудачно размещен, минимизированы. Во-первых, деньги находятся в обороте продолжительное время, а во-вторых, они вкладываются в разные активы и могут переключаться в зависимости от конъюнктуры рынка.

Деньги, которые может тратить НКО, могут выделяться ей только из прибыли целевого капитала. Сам целевой капитал всегда остается нетронутым.

Все доходы и качество управления отслеживается попечительским и другими советами НКО.

Если в виде пожертвований в целевой капитал передается недвижимое имущество, то при заключении договора доверительного управления имуществом НКО может оговаривать с управляющей компанией, как распорядится данным имуществом (сдать в аренду или продать). В случае продажи недвижимости эти средства подлежат включению в имущество, составляющее целевой капитал.

Также к достоинствам целевого капитала относится возможность иметь долгосрочное, гарантированное финансирование выбранных тем и работ, планировать свои действующие и будущие программы.

Существует две модели создания целевых капиталов. Их различия определены организационно-правовой формой НКО.

Первую модель могут использовать только НКО, зарегистрированные в форме фонда, автономной некоммерческой организации, общественной или религиозной организации. Целевой капитал создается «внутри» НКО, а доход от него тратится на уставную деятельность организации. То есть НКО сама

учреждает капитал и сама является получателем доходов от его использования.

Чтобы воспользоваться этой возможностью, НКО должна внести соответствующие изменения в устав организации (или предусмотреть возможность создания целевого капитала при регистрации новой организации), создать совет по использованию целевого капитала и соблюдать ограничения, предусмотренные перечнем видов платной деятельности (утвержденным распоряжением правительства РФ от 13.09.2007№ 1227-р), которую вправе осуществлять некоммерческая организация-собственник целевого капитала, за исключением специализированной организации.

Если НКО зарегистрирована в другой организационно-правовой форме (например, некоммерческое партнерство), то целевой капитал она может создавать по другой модели. Вторая модель предполагает создание любыми физическими и юридическими лицами особой, специализированной организации для управления целевым капиталом в форме фонда. То есть создается отдельное юридическое лицо — специализированная организация, фонд, осуществляющий все операции с целевым капиталом. В этом случае нужно поэтапно проводить собрание учредителей, высшего органа и собрание попечительского совета. Далее проводится комплекс мероприятий для становления фонда как специализированной организации по управлению целевым капиталом.¹

Фонд формирует целевой капитал из денежных средств (по договорам пожертвования и по завещаниям), является собственником целевого капитала, передает средства в доверительное управление управляющей компании и получает доход от целевого капитала. На административно-управленческие расходы фонд оставляет часть дохода, а основную долю

¹ Кузьмин Г.В. Целевой капитал некоммерческих организаций: учет и отчетность // Бухгалтерский учет. – 2009. – № 5. – С. 11-18.

дохода от целевого капитала передает другим НКО, которые определены договорами пожертвования (или завещанием).

При решении создания целевого капитала надо понимать, какая из вышеуказанных моделей подойдет вашей НКО. Помимо ограничения в виде организационно-правовой формы, необходимо сравнить преимущества и недостатки каждой модели.

К преимуществам первой модели можно отнести отсутствие необходимости учреждения новой организации со всеми сопутствующими расходами на юридическую регистрацию, поиск и найм персонала. К недостаткам — тот факт, что в целевой капитал некоммерческой организации нельзя вносить собственные денежные средства.

К плюсам второй модели можно отнести возможность внесения пожертвований от «родственной» НКО, упрощенный контроль за поступившими пожертвованиями. К минусам — расходы на регистрацию фонда, открытие расчетного счёта, необходимость контроля над деятельностью фонда.

НКО-собственник целевого капитала обязана создать совет по использованию целевого капитала. Порядок формирования совета по использованию целевого капитала и его полномочия определяются учредительными документами НКО. В совет имеет право войти и жертвователь, размер пожертвования которого составляет более 10% балансовой стоимости имущества, составляющего целевой капитал. Такой жертвователь, при желании, вправе потребовать включить в совет своего представителя.

Нужно определить направление развития НКО и основных программ, которые будут финансироваться за счет дохода от целевого капитала. На какой срок должен быть создан целевой капитал? Какой объем финансирования для намеченных программ необходим? Какие результаты от реализации программ должны быть получены? Необходимо продумать,

откуда придут деньги на формирование, как фонд будет пополняться, достаточно ли будет собрано средств.

Важно учитывать, что согласно пункту 12 статьи 6 ФЗ №275, первоначальная для формирования целевого капитала сумма (3 млн руб.) должна быть собрана не позднее одного года со дня поступления первого пожертвования.

Если требование не выполняется, то целевой капитал не формируется, а поступившие денежные средства должны вернуть жертвователям, если договором пожертвования не предусмотрено иное или если денежные средства получены некоммерческой организацией в порядке наследования.

В течение двух месяцев со дня, когда сумма полученных денежных средств на формирование целевого капитала составит 3 млн руб., НКО обязана передать денежные средства управляющей компании, предварительно подписав договор доверительного управления имуществом. Со дня передачи средств в доверительное управление целевой капитал считается сформированным. Целевой капитал должен получить индивидуальное обозначение, идентифицирующее его по отношению к иным целевым капиталам.

НКО вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал, если такие условия в нем предусмотрены, или если управляющая компания не соблюдает требования, установленные в ФЗ №275, а также в случае принятия решения о расформировании целевого капитала.

Доходы от целевого капитала НКО должна получать от управляющей компании в течение 15 дней после отчетного периода, если иной срок не предусмотрен договором.

Расходы получателя дохода от целевого капитала, финансируемые за счет дохода от целевого капитала, и расходы, финансируемые из других источников, подлежат обязательному отдельному бухгалтерскому учету.

Годовая бухгалтерская отчетность НКО, связанная с целевым капиталом, подлежит ежегодному обязательному аудиту, если балансовая стоимость имущества, составляющего целевой капитал, превышает на конец отчетного года 20 миллионов рублей.

НКО-собственник целевого капитала обязана не позднее шести месяцев после окончания отчетного года подготовить и утвердить годовой отчет о формировании и пополнении целевого капитала и о распределении дохода от целевого капитала. Он должен быть размещен организацией на своем официальном сайте.

В российском образовании происходят серьезные изменения, особенно в высшем образовании. Сегодня и государство, и наука ожидают от университетов высокого уровня качества обслуживания и независимости в выборе стратегии развития. Поэтому в современных условиях, опираясь только на государственное финансирование, Университет не может быть достаточно эффективным. Именно поэтому российским вузам в ближайшее время необходимо решить вопрос развития источников дополнительного финансирования. Одним из таких источников становится растущая популярность механизма эндаумент-фондов. Актуальность эндаумент-фондов (УК) для высшего образования заключается в том, что они позволяют аккумулировать финансовые ресурсы и обеспечить стабильное развитие университетов в долгосрочной перспективе.

Законодательство многих стран стимулирует создание уставного капитала, являющегося источником доходов для финансирования деятельности некоммерческого сектора, поскольку НКО, образовавший уставной капитал, получает стабильный и долгосрочный Источник финансирования своей деятельности¹.

¹ Титов В.Т., Ендовицкий Д.А. Эндаумент-фонды в системе высшего образования РФ // Высшее образование в России. – 2007. – № 11. – С. 9-17.

Согласно Федеральному закону № 275 целевой капитал, или эндаумент (от англ. эндаумент)- это «часть имущества некоммерческой организации, сформированная за счет пожертвований, переданных в доверительное управление управляющей компании для получения дохода, используемого для финансирования уставной деятельности некоммерческих организаций».

УК является собственностью некоммерческой организации (НКО) и не может быть конфискован другими организациями. КС может быть расформирован только по причинам, перечисленным в статье 14 Федерального закона № 275 «о порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций».

По состоянию на 1 февраля 2014 года в России зарегистрировано около 117 фондов Центрального Комитета. Их количество и размеры увеличиваются медленно. Важно отметить, что формируется только 55% ГК, общая сумма которых составляет около 25 млрд рублей. Большая часть эндаумент-фондов создается для поддержки организаций в сфере образования и науки (62 %). Зарегистрированных фондов Центрального Комитета распределяются следующим образом: в сфере здравоохранения и социальной поддержки населения - около 12 %, в сфере культуры - 10% и в сфере спорта - около 2 %.

Зарегистрированы ФЦК распределенные по территориальному расположению: Москва-55 организаций Санкт-Петербурга-17, остальные 29 регионов - Оренбургская область, Пензенская область, Пермский край, Приморский край и т. д.

Уставной капитал является частью имущества НКО, образованной за счет пожертвований, сделанных донором (донорами) в виде денежных средств, переданных в доверительное управление управляющей компании для получения доходов, используемых для финансирования уставной деятельности НКО. Собственник, т. е. организацией, определяющей судьбу доходов, может быть созданная в организационно-правовой форме общественная организация-Фонд, Автономная общественная организация, не

имеющая членства в общественной организации, созданная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Неправительственная организация, созданная для оказания услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, общественной организации, общественного фонда или религиозной организации. Все остальные организационно-правовые формы на данный момент юридически лишены права формирования Центрального Комитета.

Преимуществом эндумента является прозрачный характер его деятельности: функционирование модели контролируется Советом по использованию ЦК / Советом попечителей, пожертвования в Фонд ЦК передаются в доверительное управление управляющей компании, доходы от управления ЦК направляются на финансирование деятельности одной или нескольких НПО. Все юридические лица, в соответствии с законодательством Российской Федерации, обязаны предоставлять определенные виды отчетности в зависимости от их организационно-правовых форм уполномоченным органам, утвержденным в нормативных правовых актах, регулирующих их деятельность.

Средства в ЦК, а также доходы от управления ЦК не облагаются налогом. Для доноров - физических лиц, перечисляющих средства в 45: Алтайский край, Архангельская область, Республика Башкортостан, Республика Бурятия, Волгоградская область, Вологодская область, Воронежская область, Кемеровская область, Красноярский край, Кировская область, Республика Мордовия, Московская область, Нижегородская область, Новосибирская область, Омская область,

Центральный Комитет, также предусмотрен социальный налоговый вычет из подоходного налога.

Во многих странах законодательная поддержка оказывается организациям, образующим уставной капитал, который является источником

доходов для финансирования деятельности некоммерческого сектора. Таким образом, НКО, создавший эндаумент-Фонд, получает стабильный и долгосрочный Источник финансирования своей деятельности. При этом следует иметь в виду, что сам капитал не расходуется в процессе деятельности Фонда, им управляют третьи лица.

Кроме того, следует отметить, что идея создания целевых фондов, сформированные за счет пожертвованных средств, имеют достаточно долгую историю не только в зарубежной, но и в российской практике. Например, были созданы фонды для присуждения частных благотворительных премий. В 1883 году потомственный Почетный гражданин А. М. Сибиряков пожертвовал капитал за счет процентов, из которых раз в три года вручалась премия донора за лучшую оригинальную композицию о Сибири. Затем столица и право присуждения премии были переданы открытому Томскому университету.

В 1887 году он был награжден почетным членом академии генерала пехоты Ф. Ф. Шубертом по капиталу, сделанному его дочерью. Эти призы были вручены за выдающиеся сочинения по теоретической астрономии и анализу бесконечно малых величин, а также в виде справочников работ, выполненных по указанию Академии для решения важных задач теоретической астрономии.

Самый известный эндаумент-Фонд-Нобелевский. Речь идет о появлении в конце XIX века Химика и инженера, изобретателя динамита А. Нобеля, завещавшего Фонду доходы от продажи его имущества, в котором были приобретены ценные бумаги. Впоследствии процентные поступления от их прибыли, были использованы для выдачи премии ученым. На момент смерти Нобеля его состояние по современным меркам оценивается примерно в 212 млн. долларов. Сегодня активы Нобелевского Фонда превышают \$ 500 млн.

2.4 Особенности использования целевого капитала некоммерческих организаций

Такой капитал, создаваемый за счет денежных средств, полученных НКО в порядке пожертвований и по завещаниям, передается в доверительное управление для получения дохода. В дальнейшем этот доход направляется на финансирование уставной деятельности НКО, реализуемой в сферах образования, науки, здравоохранения, культуры, физической культуры и спорта (за исключением профессионального), искусства, архивного дела, социальной помощи (поддержки). Использование и распределение дохода от целевого капитала на иные цели не допускается. При этом четко определяются некоторые возможные направления расходования доходов от целевого капитала и устанавливается их допустимый размер¹.

В течение двух месяцев со дня, когда сумма полученных денежных средств на формирование целевого капитала составит 3 млн руб., НКО обязана передать денежные средства управляющей компании, предварительно подписав договор доверительного управления имуществом. Со дня передачи средств в доверительное управление целевой капитал считается сформированным. Целевой капитал должен получить индивидуальное обозначение, идентифицирующее его по отношению к иным целевым капиталам.

НКО вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал, если такие условия в нем предусмотрены, или если управляющая компания не соблюдает требования, установленные в ФЗ №275, а также в случае принятия решения о расформировании целевого капитала.

¹ Титов В.Т., Ендовицкий Д.А. Эндаумент-фонды в системе высшего образования РФ // Высшее образование в России. – 2007. – № 11. – С. 9-17.

Доходы от целевого капитала НКО должна получать от управляющей компании в течение 15 дней после отчетного периода, если иной срок не предусмотрен договором.

Расходы получателя дохода от целевого капитала, финансируемые за счет дохода от целевого капитала, и расходы, финансируемые из других источников, подлежат обязательному отдельному бухгалтерскому учету.

Годовая бухгалтерская отчетность НКО, связанная с целевым капиталом, подлежит ежегодному обязательному аудиту, если балансовая стоимость имущества, составляющего целевой капитал, превышает на конец отчетного года 20 миллионов рублей.

НКО-собственник целевого капитала обязана не позднее шести месяцев после окончания отчетного года подготовить и утвердить годовой отчет о формировании и пополнении целевого капитала и о распределении дохода от целевого капитала. Он должен быть размещен организацией на своем официальном сайте.

При ликвидации НКО-собственника целевого капитала имущество, составляющее целевой капитал, используется на цели, определенные договором пожертвования или завещанием, а в случаях, если договором пожертвования или завещанием такие цели не определены — на цели, определенные решением совета по использованию целевого капитала. При этом данная НКО не может быть реорганизована в хозяйственное товарищество или общество.

Если действие договора доверительного управления имуществом, составляющим целевой капитал, прекращается в связи с расформированием целевого капитала, то денежные средства, составляющие такой капитал, подлежат передаче НКО-собственнику целевого капитала в течение 10 рабочих дней со дня прекращения действия этого договора. Если же в целевом капитале было заложено иное имущество, то оно должно быть продано управляющей компанией в течение шести месяцев со дня прекращения действия договора. Полученные денежные средства должны

быть переданы некоммерческой организации-собственнику целевого капитала.

По-прежнему одной из основных проблем развития модели фондов целевого капитала остается несовершенное законодательство, регулирующее деятельность по созданию и управлению ЦК.

Возможность участвовать в создании и управлении целевого капитала благотворительных фондов (в настоящее время благотворительные фонды не могут формировать, пополнять ЦК других организаций и получать доход от управления ими), изменение подзаконных актов, регулирующих деятельность управляющих компаний по доверительному управлению средствами ЦК, право самих фондов пополнять свои ЦК, а также льготы для юридических лиц -жертвователей могут значительно изменить ситуацию в нашей стране и будут способствовать более активному развитию сектора социально ориентированной некоммерческой организации.

Таким образом, можно сказать, что эндаумент-фонды носят четкий целевой характер. Они предназначены для системного финансирования деятельности организаций. Следовательно, основной целью создания фонда является формирование и использование дохода от целевого капитала как долговременного устойчивого дополнительного источника развития организаций.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Приведенное исследование позволило сделать следующие выводы, значимые для понимания сущности целевого капитала:

— в государстве, где частная собственность является правилом, а публичная собственность существует как необходимое исключение, всегда найдется слой людей, желающих принять участие в актах системной целевой благотворительности для обеспечения стратегических потребностей социальной сферы;

— целевой капитал — это иной инструмент благотворительности, нежели рядовые, разовые, несистемные (обычные) пожертвования. Главное назначение целевого капитала — приносить доход без потребления самого капитала на текущие нужды;

— сфера применения дохода от целевого капитала — сугубо социальная;

— доход от целевого капитала, как правило, не единственный источник финансирования, чаще всего это софинансирование наряду с другими имеющимися источниками, а потому наличие данного источника финансирования не отменяет обязанность государственного участия в социальной сфере, если это предусмотрено организационно-правовой формой организации или имеющимся законодательством; — жертвователи целевого капитала, заявляя о его неприкосновенности, не имеют экономической выгоды для себя. Цели жертвователей носят неимущественный характер.

В этой связи необходимо закрепление признаков сущности целевого капитала: инструмента отношений благотворительности, системного характера, социальной сферы деятельности, целей неимущественного характера. Предлагаем внести изменения в ст.2 Федерального закона №275-ФЗ путем закрепления вышеперечисленных определений.

Для исключения случаев коммерциализации некоммерческих организаций законодателем были реформированы п.4 ст.50 ГК РФ, в частности, термин «предпринимательская деятельность» заменена термином «приносящая доход деятельность», что повлекло за собой проблемы правоприменения данных положений закона.

Как предполагается, законодатель планировал лишить некоммерческие организации способности непосредственно осуществлять предпринимательскую деятельность.

Однако в связи с некорректностью используемых формулировок нельзя сказать, что законодательные цели достигнуты, так как «приносящая доход деятельность» – понятие более широкое, чем понятие «предпринимательская деятельность» тем самым она не исключает занятие предпринимательской деятельностью.

Кроме того затрудняется представление о сути такой деятельности и данные понятия не могут быть полезными при квалификации осуществляемой деятельности некоммерческих организаций

На наш взгляд, в целях единообразия, во избежание проблем правоприменения, предлагаем внести изменения в п. 4 ст. 50 ГК РФ, в частности, термин «приносящая доход деятельность» заменить термином «иная экономическая деятельность». Согласно постановлению Конституционного суда РФ от 10.04.2003 №5-П. «Иная экономическая деятельность» не направлена непосредственно на систематическое получение прибыли, но, тем не менее, приносит доход. По своей природе такая деятельность имеет экономическую основу, относится к хозяйствованию, удовлетворению материальных потребностей и интересов, но не является предпринимательской.

Следующей проблемой целевого капитала является отсутствие возможности формирования фондов целевого капитала за счет бюджетных средств. Таким образом, учредители большинства некоммерческих организаций не могут участвовать в финансировании их целевых проектов.

Можно констатировать, что для всех типов государственных и муниципальных учреждений в настоящее время основным способом создания собственного эндаумента остается учреждение специализированной организации, т.е. фонда как отдельного юридического лица. С учетом общеизвестных прямых и косвенных законодательных запретов учреждать фонд непосредственно государственному и муниципальному учреждению очень непросто. Дело даже не в самом акте учреждения юридического лица – на это как раз прямых запретов нет. Учреждение фонда все-таки предполагает имущественные взносы при его учреждении, в то время как для учреждений это невозможно, по крайней мере, без согласия собственника. Можно, конечно, использовать схему целевого пожертвования имущества, когда жертвователь специально оговаривает цель – создание фонда управления целевым капиталом, так же другие схемы обхода законодательных запретов, но стоит ли начинать общественно полезное дело с таких схем? Представляется, что нет.

Так же следует отметить, что Закон о формировании и использовании целевого капитала некоммерческих организаций не регулирует порядок формирования такого капитала за счет бюджетных средств. При этом Закон устанавливает, что особенности формирования целевого капитала некоммерческих организаций за счет бюджетных средств и особенности доверительного управления им в этом случае могут устанавливаться иными федеральными законами. Но федеральные законы, к которым делается отсылка, до настоящего времени не приняты.

Таким образом, считаем, что необходимо разрешить формирование целевого капитала за счет бюджетных средств.

В ходе исследования поставленной темы выяснилось, что по общему правилу договора доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий 5 лет (п 2 ст. 1016 ГК РФ). Для отдельных видов имущества, передаваемых в доверительное управление, могут быть установлены иные предельные сроки, на которые заключается договор.

Однако Законом № 275-ФЗ установлен лишь минимальный срок, на который формируется целевой капитал – 10 лет (п. 11 ст. 6), но его нельзя рассматривать как срок договора доверительного управления, а также как иной предельный срок, который мог бы изменить общий 5-летний срок, предусмотренный п. 2 ст. 1016 ГК РФ. Таким образом, максимальный срок договора доверительного управления (5 лет) не совпадает со сроком, на который создается целевой капитал (не менее 10 лет), в связи, с чем НКО – собственник целевого капитала вынуждена будет менять управляющую компанию, что принесет дополнительные финансовые и временные затраты.

В связи с этим предлагаем внести изменения в п. 2 ст. 1016 ГК РФ и приравнять срок договора доверительного управления в случае передачи целевого капитала к 10 годам.

Таким образом, на основании вышеперечисленного, можем сделать вывод, что, не смотря на то, что в законодательстве произошли изменения, касающиеся некоммерческих организаций, проблем в полном объеме решить не удалось.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативные правовые акты

1.1 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) (ред. от 21.07.2014) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

1.2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

1.3 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.04.2018) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

1.4 Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 19.02.2018) [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

1.5 Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 N 7 – ФЗ [Текст] // Собрание законодательства Российской Федерации – № 3

1.6 Федеральный закон от 30.12.2006 N 275-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций» [Текст] // Собрание законодательства Российской Федерации – № 1.

1.7 Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [Текст] // Собрание законодательства Российской Федерации – № 23.

1.8 Федеральный закон от 03.07.2016 N 236-ФЗ (ред. от 23.04.2018) «О публично-правовых компаниях в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 236 – ФЗ от 03.07.2016 г

1.9 Закон СССР от 09.10.1990 N 1708-1 (с изм. от 19.05.1995) «Об общественных объединениях» [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

1.10 «Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик» (утв. ВС СССР 31.05.1991 N 2211-1) (ред. от 26.11.2001) – 1991 – № 26. [Электронный ресурс] // URL: <http://www.consultant.ru/>

2. Материалы правоприменительной практики.

2.1 Определение Верховного Суда РФ от 08.06.2018 N 303-ЭС18-6677 по делу N А04-2300/2017

3. Научная и учебная литература

3.1 **Абросимова Е. А.**, Правовые вопросы участия некоммерческих организаций в торговом обороте [Текст]: // Вопросы правоведения. – 2013. – N 3.

3.2 **Авакьян С. А.**, Конституционное право России: учебный курс. – [Текст]: – М. – 2007. – Т. 1.

3.3 **Барков А. В.**, Договор о предоставлении социальных услуг как основа правовой модели социального содействия лицам, находящимся в трудной жизненной ситуации [Текст]: // Гармонизация российской правовой системы в условиях международной интеграции. Материалы Московского юридического форума. IV Международной научно-практической конференции «Кутафинские чтения». – М., – 2014.

3.4 **Кицай Ю. А.**, Проблемы развития законодательства о некоммерческих организациях в России [Текст]: // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. 2014. – № 1.

3.5 **Кицай Ю. А.**, К вопросу о новом статусе некоммерческих организаций [Текст] // Право: история, теория, практика: материалы IV Междунар. науч. конф. (г. Санкт-Петербург, июль 2016 г.). — СПб: Свое издательство. — 2016.

3.6 **Рагозина Л. Г.**, Независимая оценка качества оказания социальных услуг: первые результаты: [Текст]: // Мониторинг общественного мнения: экономические и социальные перемены. – 2015. № 1.

3.7 **Серова О. А.**, Переход к федеральной контрактной системе в России: централизация закупок и повышение их эффективности [Текст]: // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. – 2014. – Вып.3. – С. 131.

3.8 **Тагиева Г. Г.**, Задачи социального обеспечения в повышении эффективности обслуживания [Текст]: // Бюллетень науки и практики. – 2016. – № 2.

3.9 **Ткачук Л. Т.**, Социальный заказ — эффективный инструмент управления в сфере социально-культурных услуг [Текст]: // Вестник Иркутского государственного технического университета. – 2013. – № 5.

3.10 **Козлова Е. И.**, Конституционное право России: [Текст]: // Учебник. М., – 2008.

3.11 **Подольская А. П.**, Эндаумент-фонд в России: понятие, сущность [Текст]: // Экономическая безопасность России и стратегии развития ее регионов в современных условиях: сбор. науч. тр. Международной научно-практической конференции. Волгоград: Волгоградский государственный технический университет, – 2015.

3.12 **Грищенко А. В.**, Методические аспекты формирования и налогообложения целевого капитала некоммерческих организаций [Текст]: // Вестник Воронежского государственного университета. Сер. Экономика и управление. – 2013. – № 1.

3.13 **Подольская А. П.**, Целевой капитал как источник финансирования некоммерческой организации [Текст] // Финансовая аналитика: проблемы и решения. – 2016.

3.14 **Нестеренко Ю. Н.**, Организация фондов целевого капитала в России и за рубежом [Текст] // Экономический журнал – 2010.

3.15 **Морозов В. Ю.**, Формирование целевого капитала некоммерческими организациями [Текст] // Сервис в России и за рубежом – 2016.

3.16 **Кузьмин Г. В.**, Целевой капитал некоммерческих организаций: учет и отчетность [Текст]: // Бухгалтерский учет. – 2009. – № 5.

3.17 **Титов В. Т.**, Эндаумент-фонды в системе высшего образования РФ [Текст]: // Высшее образование в России. – 2007. – № 11.

3.18 **Старикова Л. Д.**, Эндаумент как форма финансирования образования [Текст]: // Сибирский педагогический журнал. – 2012. – № 2.

3.19 **Насибова Э. Н.**, Проблемы привлечения пожертвований в фонды целевых капиталов российских вузов [Текст]: // Вестник Иркутского государственного технического университета. – 2014. – № 12.

3.20 **Петров А. В.**, Эндаумент-фонд как инновационный механизм привлечения дополнительных источников финансирования вуза: особенности, проблемы создания и перспективы применения в России [Текст]: // Интеграция мировых научных процессов как основа общественного прогресса. – 2015. – № 27.

3.21 **Бокарева Е. В.**, Особенности управления целевым капиталом в системе высшего образования [Текст]: // Сервис в России и за рубежом. – 2014. – № 5.

3.22 **Тимофеева А. А.**, К вопросу о деятельности по доверительному управлению целевым капиталом [Текст]: // Baikal Research Journal – 2015. – Т. 6 – № 2.

3.23 **Юкша Я. А.**, Гражданское право: [Текст]: // учебное пособие. – 2013. – № 6.

3.24 **Мозолин В.**, Гражданское право. [Текст]: // Учебник в 3-х томах. – 2015

3.25 **Серебровская Т.П.**, Формирование эндаумент-фонда в образовательном учреждении [Текст]: // Научные труды SWorld. – 2011. – Т. 10. – № 1.

3.26 **Суханов Е.А.**, Российское гражданское право: [Текст]: // учебник: том 1. – 2014. – 67 с.

3.27 **Иванчак А.И.**, Гражданское право Российской Федерации. [Текст]: // Общая часть. – 2014. – 268 с.

3.28 **Клишина Ю.Е.**, Особенности организации финансов некоммерческих организаций [Текст]: // ЭКОНОМИКА И СОЦИУМ. – 2016. – №11-1 (30).

3.29 **Жукова М.Е.**, Целевой капитал некоммерческих организаций как объект публично-правового регулирования [Текст]: // ГЛОБАЛИЗАЦИЯ И ПУБЛИЧНОЕ ПРАВО. – 2016.

3.30 **Даниленко Д. А.**, Формирование и управление целевым капиталом некоммерческих организаций [Текст]: // Гражданское законодательство РФ: Современное состояние, тенденции и перспективы развития. – 2017.

3.31 **Минаев Р.М.**, Формирование целевого капитала некоммерческой организации [Текст]: // Инновации в современной науке. – 2017.

3.32 **Марсунова, Е.В.**, Особенности законодательного регулирования гражданско-правового статуса некоммерческих организаций как юридических лиц. [Текст]: // Бюллетень науки и практики. — 2016. — № 4..

3.33 **Фрумина, С.В.**, Некоторые противоречия между теорией и практикой формирования финансовых ресурсов некоммерческих организаций в российской экономике [Текст]: // Известия высших учебных заведений. Серия: Экономика, финансы и управление производством. — Электрон. дан. — 2014. — № 4.

3.34 **Макеева, О.С.**, Источники финансирования деятельности некоммерческих организаций: понятие, классификация, особенности формирования и использования [Текст]: // Бухгалтерский учёт в бюджетных и некоммерческих организациях. — 2014. — № 22.

3.35 **Дубовик, И.В.**, Обзор фондов целевых капиталов [Текст]: // Проблемы экономики, финансов и управления производством. — 2014. — № 35.