

Министерство образования и науки Российской Федерации
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра гражданского права и процесса

КУЗНЕЦОВА ЕЛЕНА ВИТАЛЬЕВНА

**НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ КАК СУБЪЕКТЫ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА**

направления подготовки 40.03.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета СГУ им. Н. Г. Чернышевского

Автореферат бакалаврской работы

Научный руководитель
канд. юрид. наук, доцент Е.А. Малько

Зав. кафедрой гражданского права и процесса
канд. юрид. наук, доцент Е.Н. Тогузаева

Саратов 2018

В настоящее время численность некоммерческих организаций стала увеличиваться, так как всё более заметным становится их вклад в решение общенациональных и региональных задач, связанных с развитием экономики и социальной защитой населения. Однако некоммерческие организации должны использовать всё больше средств для своего «выживания», к которым относится и осуществление предпринимательской деятельности, соответствующей их уставам. Но являются ли некоммерческие организации субъектами предпринимательского права, могут ли осуществлять предпринимательскую деятельность, и каковы пределы их полномочий?

Таким образом, **актуальность бакалаврской работы** обусловлена наличием неразрешённых вопросов в теории, законодательстве и правоприменительной практике, связанных с деятельностью некоммерческих организаций и их правовым положением как субъектов предпринимательского права. На этапе подготовки и написания работы нами были рассмотрены различные нормативно-правовые акты и работы учёных-правоведов. До сих пор неразработанной осталась проблема осуществления предпринимательской деятельности отдельными видами некоммерческих организаций, затронутая в представленной автором работе. Таким образом, хотелось бы подчеркнуть высокую актуальность и новизну данной темы.

Степень разработанности проблемы места и роли некоммерческих организаций в составе субъектов предпринимательского права может быть представлена рядом научных работ отечественных учёных, наиболее полно рассмотревших данный вопрос, таких как: Е.Б. Абакумова, А.А. Бойков, Н.И. Ватин, Ю.А. Кицай, М.А. Берестнев, Е.А. Суханов, чьи труды послужили методологической основой для проведённого нами исследования.

Объектом исследования являются некоммерческие организации как субъекты предпринимательского права, а **предметом** – законодательное регулирование гражданско-правового статуса некоммерческих

организаций как юридических лиц, их место среди субъектов предпринимательства, а также научно-практические разработки и правоприменительные проблемы, существующие в данной сфере.

Целями бакалаврской работы являются: рассмотрение сущности некоммерческих организаций как субъектов предпринимательского права, их признаков и положения в системе юридических лиц; анализ организационно-правовых форм некоммерческих организаций и финансовых основ их деятельности; разрешение вопросов, связанных с проблемами правового регулирования и практикой реализации предпринимательской деятельности отдельными видами некоммерческих организаций; нахождение и вынесение на обсуждение недоработок законодательства РФ в данной сфере, разработка путей устранения найденных пробелов; разрешение вопросов, связанных с подведомственностью споров, участниками которых являются некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность, в арбитражных судах и судах общей юрисдикции.

Для достижения указанных целей были поставлены следующие **задачи:** изучить научные представления и существующее законодательство о субъектах предпринимательского права и некоммерческих организациях; определить источники финансирования деятельности некоммерческих организаций; охарактеризовать содержание деятельности некоммерческих организаций, приносящей доход; провести анализ судебной практики по делам, связанным с осуществлением некоммерческими организациями предпринимательской деятельности (приносящей доход деятельности).

При написании работы были применены такие методы исследования как: анализ, аналогия, индукция, формально-юридический и сравнительно-правовой методы.

Бакалаврская работа включает в себя введение, две главы, заключение и список использованных источников.

Основное содержание работы

Глава 1 выпускной работы посвящена исследованию общих положений о субъектах предпринимательского права; понятию, признакам, положению некоммерческих организаций в системе юридических лиц, их организационно-правовым формам и финансовым основам их деятельности.

Субъекты предпринимательского права – носители прав и обязанностей в области осуществления и регулирования предпринимательской деятельности, которые в силу присущих им признаков могут самостоятельно (от своего имени и за свой счёт) участвовать в различных формах и видах предпринимательских правоотношений. К субъектам российского предпринимательского права относятся: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, государственные и муниципальные органы; индивидуальные предприниматели; юридические лица, которые делятся на коммерческие и некоммерческие организации.

Извлечение прибыли и её распределение между участниками является основной целью деятельности коммерческих организаций.

Исходя из положений ФЗ «О некоммерческих организациях», некоммерческая организация – это организация, обладающая специальной правоспособностью, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками, а которая создаётся для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных и иных общественных благ¹.

Автор приходит к заключению, что некоммерческие организации обоснованно ограничены в осуществлении предпринимательской деятельности, т.к. это не является для них целью создания. Однако их можно считать субъектами предпринимательского права в связи с тем, что

¹ См.: О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 14.11.2017) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145; 2017. № 47. Ст. 6846.

они наделены определёнными правами и обязанностями в этой сфере и вступают в предпринимательские отношения с другими субъектами. В ч. 2 ст. 24 ФЗ «О некоммерческих организациях» говорится, что некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую деятельность, если это служит достижению целей, ради которых она создана и соответствует им, при условии указания её в учредительных документах. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика¹. Некоммерческие организации выступают контрагентами по различным обязательствам: они могут оказывать образовательные услуги, заключать договоры аренды, договоры на выполнение научно-исследовательских работ, а также являются контрагентами в кредитных правоотношениях (кредитные кооперативы).

Автор производит анализ проведённой несколько лет назад в гражданском законодательстве реформы, касающейся юридических лиц. В частности, было изменено количество организационно-правовых форм некоммерческих организаций (с 9 до 16) и введено понятие «приносящей доход деятельности» вместо «предпринимательской деятельности» некоммерческих организаций. Автор высказал мнение о необоснованности выделения такого количества организационно-правовых форм некоммерческих организаций. Например, к общественным организациям целесообразно было бы отнести общественные движения.

К дополнительным источникам финансирования некоммерческих организаций относятся средства, полученные от коммерческой деятельности (реализация сувенирной продукции, работа кафе и т. д.).

Согласно настоящей редакции ч. 4 ст. 50 ГК РФ, некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если

¹См.: О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 14.11.2017) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145; 2017. № 47. Ст. 6846.

это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям. В предыдущей редакции данной статьи некоммерческим организациям предоставлялось право осуществлять предпринимательскую деятельность для достижения целей создания и при условии соответствия такой деятельности целям создания. Таким образом, в ГК РФ законодатель решил разграничить понятия «предпринимательской деятельности» и «приносящей доход деятельности», но сущность приносящей доход деятельности и её признаки в новой редакции части первой ГК РФ не раскрываются. Никак не изменилась важная для уяснения соотношения данных понятий ст. 24 ФЗ «О некоммерческих организациях», которая, как и всегда, признаёт за некоммерческими организациями право на осуществление предпринимательской и иной приносящей доход деятельности. Данные понятия употребляются совместно, и Верховный суд РФ также их отождествляет. Автор предлагает установить главенство ГК РФ и введённого понятия над остальными, употребляющимися в других законах. По его мнению, лучше вовсе отменить ФЗ «О некоммерческих организациях», а детальное регулирование оставить за отдельными законами, посвящёнными каждой из организационно-правовых форм некоммерческих организаций, чтобы не было вопросов и противоречий в правоприменении. Автору видится, что иное обозначение предпринимательской деятельности некоммерческих организаций не принесёт изменения в экономическую суть данной деятельности, они будут продолжать заниматься ею для своего финансового обеспечения.

Глава 2 раскрывает проблемы правового регулирования и практики реализации предпринимательской деятельности отдельными видами некоммерческих организаций, в частности, общественными и религиозными объединениями, фондами, учреждениями и потребительскими кооперативами.

Общественные объединения пользуются широкими правами в реализации предпринимательской деятельности, единственным условием

для осуществления которой является соотношение её с уставными целями.

Законодатель выделяет ещё одно важное условие – предпринимательская деятельность должна не только служить достижению уставных целей, но и соответствовать этим целям. Однако понятие соответствия уставным целям не определено в законе и является оценочным, в связи с чем на практике возникает злоупотребление некоммерческими организациями предоставленными государством полномочиями и льготами для извлечения прибыли, не направляя её на указанные в уставе цели, в ущерб государству. Похожая ситуация обстоит и с религиозными организациями, реализующими подакцизные товары (вино, кресты, иконы), не имея на это лицензий, не уплачивая акцизы и налоги. В подтверждение вышесказанному автором были приведены примеры из судебной практики. После чего он приходит к выводу о том, что общественные и религиозные объединения нередко злоупотребляют своими правами и нарушают границы, очерченные для их предпринимательской деятельности, потому что не всегда удаётся определить, что значит соответствие предпринимательской деятельности некоммерческих организаций уставным целям.

Каждый год фонды обязаны опубликовывать отчёты об использовании своего имущества, чем, как выяснилось, некоторые из них пренебрегают, что имеет определённые последствия. Этому нашлось немало подтверждений в судебной практике. Во избежание подобных злоупотреблений автор предлагает повысить штраф за данное правонарушение (ст. 19.7 КоАП РФ) от 3-5 тыс. рублей до большего размера, к примеру, 15 тыс. рублей.

В связи с таким видом отчётности автор поднимает вопрос о том, являются ли некоммерческие организации полноценными субъектами коммерческой тайны и могут ли обладать правом на секрет производства? При анализе ст. 32 ФЗ «О некоммерческих организациях» автор обратил внимание на ч. 2, в которой указывается, что размеры и структура доходов некоммерческой организации, а также сведения о размерах и составе

имущества, о её расходах, численности и составе работников, об оплате их труда, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации не могут быть предметом коммерческой тайны¹. По мнению автора данное положение нецелесообразно и является дискриминацией по отношению к некоммерческим организациям, осуществляющим предпринимательскую деятельность, т.к., к примеру, фонд может организовать процесс использования безвозмездного труда граждан так, что его разглашение может иметь коммерческую ценность и для других организаций.

В отношении предпринимательской деятельности учреждений законодателем введены различные ограничения. Объём самостоятельности учреждений невелик. Виды платных услуг, осуществление возмездной деятельности бюджетными учреждениями определяются нормативными актами, такими как Постановление Правительства РФ от 15.08.2013 № 706 «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг».

Оказывая платные услуги, учреждения несут риск имущественной ответственности, но автор отмечает, что её содержание довольно узкое – при недостаточности денежных средств или имущества субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несёт собственник соответствующего имущества согласно ч. 3 ст. 123.21 ГК РФ².

Если учреждения получают определённую прибыль от предпринимательской деятельности, то она должна расходоваться на осуществление ими своих уставных целей, а не идти в доход собственника. Такую деятельность автор считает квазипредпринимательской. Примером такой деятельности является право бюджетных учреждений на сдачу в аренду закреплённого за ними недвижимого и особо ценного движимого имущества с согласия собственника в соответствии с ч. 10 ст. 9.2 ФЗ «О некоммерческих организациях». Бывает, что образовательные

¹См.: О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 14.11.2017) // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145; 2017. № 47. Ст. 6846.

²См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) // СЗ РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496; СЗ РФ. 2017. № 14. Ст. 2002.

учреждения нарушают требования законодательства и заключают договор аренды без согласия собственника и проведения конкурса в соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 17.1 ФЗ 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции». Судами такие договоры признаются ничтожными.

Потребительскому кооперативу не только разрешено осуществлять предпринимательскую деятельность для удовлетворения потребностей пайщиков, но и предоставлено право распределять полученные от такой деятельности доходы между ними, но при условии, что эта деятельность носит вспомогательный характер, служит достижению целей, поставленных перед организацией, и по своему характеру соответствует этим целям. Существует точка зрения, что потребительские кооперативы ошибочно отнесены к некоммерческим организациям. Всё же автор отмечает, что основной целью деятельности потребительского кооператива не является извлечение прибыли. Они создаются для взаимопомощи и обеспечения пайщикам, участвующим в хозяйственной или иной деятельности потребительского общества, экономической выгоды, поэтому нет сомнений в отнесении потребительских кооперативов к некоммерческим организациям.

К упомянутому выше вопросу в связи со сходством потребительского кооператива с коммерческой организацией добавляется проблема подсудности дел с участием потребительских кооперативов арбитражным судам и судам общей юрисдикции, т.к. они вдобавок являются корпоративными юридическими лицами. Во избежание таких проблем автор предлагает дополнить абз. 12 ч. 1 ст. 11 Закона «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в РФ» информацией следующего содержания: «Пайщики потребительского общества имеют право обжаловать в судебном порядке решения органов управления потребительского общества, затрагивающие их интересы в судах общей юрисдикции в соответствии с правилами ГПК РФ».

На основании проведенного анализа в **заключении** автором рассматриваются пути решения проблемных аспектов, рассмотренных в бакалаврской работе.

Несмотря на значительное количество нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием некоммерческих организаций, предпринимательской деятельности этих организаций посвящено небольшое количество норм, в связи с этим сложно определить статус некоммерческих организаций в предпринимательском праве. Ряд законов носит общий характер в отношении регулирования условий осуществления предпринимательской деятельности. Многие нормы получили неоднозначное толкование и практическое применение. Например, до сих пор остаётся нетронутым понятие «предпринимательская деятельность» во всех законах, которое было изменено в ГК РФ на «приносящую доход деятельность», в свою очередь никак не раскрытое в кодексе. Так же неоправданно велико количество организационно-правовых форм некоммерческих организаций, в действительности не обладающих принципиальными различиями. Данные пробелы обуславливают необходимость совершенствования соответствующих нормативных правовых актов.

Согласно ч. 4 ст. 50 ГК РФ, некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям¹. Таким образом, некоммерческие организации являются субъектами предпринимательского права, т.к. они участвуют в различных формах и видах предпринимательских правоотношений. Однако такая их деятельность является квазипредпринимательской, потому что встречает на своём пути множество ограничений. Так, к примеру, учреждения могут

¹ Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2017. № 31 (Часть I). Ст. 4748.

распоряжаться закреплённым за ними недвижимым и особо ценным движимым имуществом только с согласия собственника.

Подводя итоги, автору представляется целесообразным полностью урегулировать в ГК РФ статус некоммерческих организаций как юридических лиц и субъектов предпринимательских отношений, сохранив в отдельных законах лишь отсылки к нормам ГК РФ. По мнению автора, является возможным отменить ФЗ «О некоммерческих организациях», выполнивший свою социальную функцию. При этом ГК РФ должен закрепить меньшее число организационно-правовых форм некоммерческих организаций, учитывая гражданско-правовые различия их статуса, а не различия в сфере их деятельности, оставив точечное регулирование данных различий за конкретными нормативными актами. Также значительно упростило бы указание в законах об отдельных видах некоммерческих организаций, какие споры с их участием рассматриваются по правилам ГПК РФ и АПК РФ.