

Правовой режим хозяйственной деятельности некоммерческих организаций

Аннотация. В статье рассматриваются особенности правового режима хозяйственной деятельности некоммерческих организаций. На основе проведенного анализа доктрины, нормативных правовых актов и судебной практики обосновывается, что правовой режим хозяйственной деятельности НКО обусловлен особенностями правового статуса и правосубъектностью некоммерческих организаций.
Ключевые слова: правовой режим, некоммерческие организации, правовой статус, предпринимательская деятельность, хозяйственная деятельность.

DOI: 10.17803/2311-5998.2022.100.12.053-060

Yuliya P. SVIT,

Associate Professor of the Department of Entrepreneurial and Corporate Law of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL), Cand. Sci. (Law), Associate Professor

jpsvit@msal.ru

9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

Marina A. SHCHERBAKOVA,

Senior Lecturer of the Department of Entrepreneurial and Corporate Law of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),

mascherbakova@msal.ru

9, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, Moscow, Russia, 125993

Legal regime of economic activity of non-profit organizations

Abstract. The article discusses the features of the legal regime of economic activity of non-profit organizations. It is proved that the legal regime of economic activity is determined by the peculiarities of the legal status and legal personality of non.

Keywords: legal regime, non-commercial organizations, legal status, entrepreneurial activity, economic activity, profit organizations.



Юлия Павловна СВИТ,

доцент кафедры
предпринимательского
и корпоративного права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
кандидат юридических
наук, доцент

jpsvit@msal.ru

125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9



**Марина Александровна
ЩЕРБАКОВА,**

старший преподаватель
кафедры
предпринимательского
и корпоративного права
Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА),
mascherbakova@msal.ru

125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

Понятие правового режима осуществления хозяйственной деятельности, равно как и правового режима предпринимательской деятельности, в законодательстве не содержится. Вместе с тем последнее из указанных понятий является достаточно разработанным в доктрине.

Под правовым режимом предпринимательской деятельности предлагается понимать порядок осуществления деятельности в определенной сфере или отрасли экономики, характеризующийся особым сочетанием способов и мер воздействия,

© Ю. П. Свит,
М. А. Щербакова, 2022

направленный на достижение целей и задач социально-экономического развития, обеспечения обороны страны и безопасности государства¹.

Выделяются общий и специальные режимы деятельности предпринимателя. Общий правовой режим распространяется на всех хозяйствующих субъектов, независимо от целей, видов и сферы их деятельности, а специальный является модификацией общего правового режима, характеризующейся наличием особых льгот и преимуществ либо, наоборот, установлением особых ограничений, выражающихся в дополнительных запретах или требованиях².

Однако важно отметить, что правовой режим деятельности может иметь специфику в силу не только определенных внешних для субъекта факторов, но и особенностей его правового статуса. Следует согласиться с позицией, что «рамки определения специального правового режима предпринимательства... могут быть раздвинуты и не ограничиваться лишь спецификой отрасли или сферы деятельности. Представляется возможным говорить о специальных правовых режимах деятельности определенных категорий субъектов»³.

Таким образом, на рассматриваемый правовой режим влияет ряд факторов, а сам правовой режим предстает как явление многокомпонентное, предполагающее регулирование по нескольким направлениям:

- установление определенного статуса хозяйствующего субъекта (отнесение к определенной категории хозяйствующих субъектов);
- определение общих правил осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности;
- установление особых условий осуществления предпринимательской или иной экономической деятельности в зависимости от статуса, сферы или территории деятельности, а иногда и с учетом нескольких или всех перечисленных факторов.

Проблема участия в предпринимательской деятельности некоммерческих организаций (далее — НКО) многие годы вызывает активные дискуссии. В частности, обсуждается вопрос о том, можно ли их вообще считать участниками предпринимательских отношений, учитывая, что согласно Гражданскому кодексу РФ «некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность». Чтобы определиться с возможностью признания предпринимательской хозяйственной деятельности НКО и выявить особенности режима осуществления такой деятельности в целом, а также особенности режима деятельности отдельных видов НКО, следует начать с особенностей правового статуса данных организаций.

¹ *Мохов А. А.* Правовые режимы осуществления экономической деятельности и саморегулирование предпринимательской или профессиональной деятельности // *Законы России: опыт, анализ, практика.* 2015. № 4. С. 9—14.

² *Петраков А. Ю.* Правовой режим осуществления предпринимательской деятельности на территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации // *Юрист.* 2017. № 13. С. 20—24.

³ *Ершова И. В.* Специальный правовой режим деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства: доктринальные и законодательные подходы // *Журнал предпринимательского и корпоративного права.* 2016. № 2. С. 22—26.

Правовое регулирование статуса НКО имеет комплексный характер. Следует согласиться с позицией Е. Е. Никитиной и Е. В. Оболенковой о том, что двойственная правовая природа некоммерческих организаций создает сложности в выработке эффективного инструментария правового регулирования. Законодатель должен учитывать, с одной стороны, что НКО могут быть активными участниками гражданского оборота, а с другой — особую цель их создания⁴.

Основы правового положения НКО определяются Конституцией РФ, ГК РФ, Федеральным законом от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о НКО)⁵. Гражданский кодекс РФ установил общие для всех юридических лиц положения, а также нормы, предусматривающие некоторые особенности большинства правовых форм НКО, допустив при этом закрепление специфики в иных актах. При этом в ряде случаев нормы специальных актов пользуются приоритетом.

Закон о НКО имеет статус общего закона, однако он предусматривает ряд изъятий. В частности, его действие не распространяется на потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, товарищества собственников недвижимости, на объединения работодателей, деятельность которых регулируется иными правовыми актами, причем не только федерального уровня. Например, правовой статус общин коренных малочисленных народов РФ, особенности их организации и деятельности могут определяться законами субъектов РФ⁶.

С учетом того, что общие положения о НКО закреплены в ГК РФ, а специальные положения должны быть закреплены в специальных законах об отдельных видах НКО, высказываются сомнения в необходимости существования Закона о некоммерческих организациях⁷.

В законодательстве нет исчерпывающего перечня целей создания НКО и классификации НКО в зависимости от целевой направленности. Они могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных, управленческих и иных целей, направленных на достижение общественных благ. Таким образом, допустима любая, не противоречащая закону, цель, если она направлена на достижение общественных благ. При этом понятие «общественное благо» законодательством не определено.

В науке обсуждается вопрос о соотношении понятий «цели создания» и «цели деятельности» НКО. Есть мнение, что цели создания НКО и цели их деятельности не всегда совпадают, хотя нельзя отрицать наличия между ними тесной взаимосвязи. Цель создания предполагает определение общих направлений и сферы деятельности организации. Например, целью создания может быть осуществление благотворительной деятельности. При этом такая деятельность может быть

⁴ Никитина Е. Е., Оболенкова Е. В. Реформа законодательства о некоммерческих организациях: проблемы и перспективы // Журнал российского права. 2018. № 2. С. 38—49.

⁵ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

⁶ Подробнее см.: Сойфер Т. В. Некоммерческие организации: проблемы гражданской правосубъектности // Журнал российского права. 2018. № 1. С. 30—39.

⁷ Абросимова Е. А. Итоги реформы: два вектора развития законодательства о некоммерческих организациях // Предпринимательское право. 2020. № 1. С. 13—17.



направлена на социальную поддержку и защиту граждан, подготовку населения к преодолению последствий стихийных бедствий, экологических, промышленных или иных катастроф, содействие укреплению мира, дружбы и согласия между народами и т.д. (ст. 6 Федерального закона от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)»⁸).

От целей деятельности следует ограничивать виды деятельности НКО. Так, статья 110 Жилищного кодекса РФ устанавливает, что жилищным или жилищно-строительным кооперативом признается добровольное объединение, создаваемое в целях удовлетворения потребностей граждан в жилье, а также управления многоквартирным домом. Для достижения этой цели осуществляются строительство, реконструкция, приобретение жилых помещений, передача их в собственность членов кооператива.

НКО обладают специальной правоспособностью: они могут иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным учредительным документом, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 49 ГК РФ). НКО создаются для удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ (п. 2 ст. 2 Закона о НКО). Уставными целями предопределяются виды деятельности, которые может осуществлять НКО (п. 1 ст. 24 Закона о НКО).

Законодательством могут устанавливаться ограничения на виды деятельности, которыми вправе заниматься НКО отдельных видов, а в отношении учреждений — отдельных типов. Кроме того, ограничения могут устанавливаться с учетом сферы деятельности НКО. Так, для обеспечения финансовой устойчивости кредитных потребительских кооперативов им запрещается предоставлять займы лицам, не являющимся членами данного кооператива; выпускать эмиссионные ценные бумаги, осуществлять торговую и производственную деятельность, вступать в члены других кредитных кооперативов (п. 1 ст. 6 Федерального закона от 18 июля 2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»⁹).

Отдельные виды деятельности могут осуществляться НКО только на основании лицензии. Например, общества взаимного страхования (далее — ОВС) осуществляют страховую деятельность на основании лицензии (п. 5 ст. 5 Федерального закона от 29 ноября 2007 г. № 286-ФЗ «О взаимном страховании»¹⁰).

Законодательство не предусматривает каких-либо специальных требований к наличию у НКО имущества, формированию определенных фондов. Однако, если уставом НКО предусмотрено осуществление приносящей доход деятельности, такой организации предписывается иметь достаточное для осуществления указанной деятельности имущество рыночной стоимостью не менее минимального размера уставного капитала, предусмотренного для обществ с ограниченной ответственностью. Данное требование не применяется к казенным и частным учреждениям (п. 5 ст. 50 ГК РФ).

Прибыль, полученная НКО, по общему правилу, идет на достижение уставных целей и не распределяется среди учредителей (участников). Исключением

⁸ СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3340.

⁹ СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3627.

¹⁰ СЗ РФ. 2007. № 49. Ст. 6047.

являются потребительские кооперативы. Например, доходы кредитного кооператива могут распределяться между членами кредитного кооператива (пайщиками) путем начисления на паевые взносы (п. 1 ст. 27 Закона о кредитной кооперации).

Хозяйственная деятельность НКО специфична тем, что является вспомогательной, направленной на реализацию основной цели (социальной, культурной и др.), и получаемая прибыль идет на реализацию именно этой цели, а не на удовлетворение частных имущественных интересов. Полученные НКО средства направляются на формирование имущественной базы некоммерческой деятельности, для успешного осуществления которой обычно недостаточно лишь взносов участников (учредителей) и пожертвований третьих лиц.

Таким образом, по своему внешнему проявлению экономическая деятельность НКО ничем не отличается от деятельности организаций коммерческих. Представляется, что именно это обстоятельство послужило основанием для вывода Верховного Суда РФ о том, что «на некоммерческую организацию в части осуществления приносящей доход деятельности распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность» (абз. 3 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»¹¹).

Особенности, которые установлены законодательством, характеризуют не столько деятельность саму по себе, сколько ее пределы в соотношении с основными видами деятельности НКО. Законодательно закреплён лишь один признак, отличающий приносящую доход деятельность некоммерческих организаций от предпринимательской, — отсутствие распределения полученной прибыли среди учредителей.

Вряд ли можно считать состоятельным утверждение, что хозяйственная деятельность некоммерческих организаций носит бесприбыльный характер или что получаемые ею средства надо квалифицировать исключительно как «доход», учитывая, что согласно ст. 247 НК РФ прибыль — полученные доходы, уменьшенные на величину произведенных расходов. Особенность состоит в том, что она остается у организации и способствует реализации уставных целей.

Таким образом, речь идет не об особенностях деятельности как таковой, а о наличии особого правового режима, не позволяющего НКО осуществлять предпринимательскую деятельность вне зависимости от необходимости обеспечения реализации уставных целей и задач, а также распределять полученную прибыль среди учредителей (участников) или использовать «в частных интересах» организации.

При этом надо обратить внимание, что по целевой направленности своей деятельности НКО весьма неоднородны. В научной литературе указывается, что с позиций экономической науки НКО считаются полноправными субъектами рыночных отношений и подразделяются на организации взаимной пользы, имеющие направленность на удовлетворение общих потребностей участников, и организации, созданные для достижения общественно полезных целей, деятельность которых обеспечивает интересы лиц, не являющихся их членами¹².

¹¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

¹² Соффер Т. В. Экономическая деятельность некоммерческих организаций и ее гражданско-правовое обеспечение // Журнал российского права. 2016. № 1. С. 22—30.



Данная классификация представляет, на наш взгляд, не только экономическую, но и правовую ценность, поскольку обуславливает отдельные особенности правового режима хозяйственной деятельности НКО. В качестве иллюстрации данного утверждения проанализируем особенности осуществления хозяйственной деятельности некоммерческими организациями, создаваемыми в целях взаимной пользы.

В *первую группу* таких организаций входят потребительские кооперативы (ст. 123.2 ГК РФ). Потребительский кооператив — некоммерческая корпорация, основанная на членстве путем объединения имущественных взносов (паевых взносов). Он создается для удовлетворения материальных и иных потребностей его членов. Важной особенностью потребительского кооператива является установленная законом возможность распределения полученной прибыли между членами кооператива.

В основе выделения видов потребительских кооперативов лежит сфера деятельности и удовлетворяемого имущественного интереса участников: выделяются жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы. В наименовании кооператива должна быть указана основная цель его деятельности.

Членами кооператива могут быть граждане или граждане и юридические лица, а общества взаимного страхования могут создаваться также только юридическими лицами. Для обеспечения деятельности кооператива его члены обязаны вносить имущественные взносы. В законодательстве предусмотрено два вида таких взносов: имущественные паевые (вступительные) взносы, вносимые в целях формирования паевого фонда кооператива, и дополнительные взносы.

Имущественную базу кооператива составляет паевой фонд, формируемый путем объединения имущественных взносов членов кооператива. Потребительские кооперативы имеют сходство с коммерческими организациями, поскольку создаются для удовлетворения материальных, имущественных потребностей своих членов. Члены кооператива, выплатившие паевой взнос, имеют право требовать от кооператива предоставления определенного материального блага. Определенными особенностями обладает общество взаимного страхования.

Общество взаимного страхования — НКО в форме потребительского кооператива, создаваемая для осуществления деятельности по взаимному страхованию и получившая в установленном порядке лицензию на осуществление взаимного страхования. В отличие от коммерческих страховых организаций, ОВС не преследуют цели извлечения прибыли, их задача — обеспечение страховой защиты своих членов за счет объединения ими в ОВС необходимых для этого средств. Целью создания ОВС является осуществление страхования имущественных интересов его членов. В Уставе ОВС указываются виды (вид) страхования, осуществляемые обществом. Имущество ОВС формируется за счет вступительных и иных взносов учредителей, выплачиваемых страховых премий, а также иных, не запрещенных законодательством источников (ст. 17 Закона о взаимном страховании).

Поскольку ОВС являются разновидностью потребительских кооперативов, для них предусмотрен традиционный для таких организаций способ покрытия

убытков за отчетный год — внесение членами кооператива дополнительного взноса. Для обеспечения исполнения обязательств по взаимному страхованию общество формирует страховые резервы в порядке и на условиях, установленных нормативными актами Банка России.

Вторая группа некоммерческих организаций, создаваемых в целях взаимной пользы, представлена товариществами собственников недвижимого имущества. Положения о товариществах собственников недвижимости (далее — ТСН) появились в ГК РФ в 2014 г., когда были внесены существенные изменения в главу 4 ГК РФ о юридических лицах. К ТСН были отнесены ранее признававшиеся самостоятельными формами НКО товарищества собственников жилья (далее — ТСЖ) и садоводческие, огороднические и дачные некоммерческие товарищества.

Следовательно, понятие ТСН является собирательным, включающим в себя различные разновидности некоммерческих товариществ. Основным квалифицирующим признаком рассматриваемых товариществ является их цель — осуществление собственниками объектов недвижимости совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом, в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании¹³.

Так, ТСЖ представляет собой объединение собственников помещений многоквартирного дома для совместного управления общим имуществом в таком доме, а в случаях, указанных в ЖК РФ, также имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов для обеспечения владения, пользования и в установленных законодательством пределах распоряжения общим имуществом.

Отношения, связанные с деятельностью ТСЖ, регулируются разделом VI ЖК РФ, а в части, не урегулированной жилищным законодательством, — гражданским законодательством. Закон о НКО на ТСЖ не распространяется. ТСЖ обладает обособленным имуществом, принадлежащим ему на праве собственности. Наличие собственных средств необходимо для исполнения обязательств, связанных с управлением многоквартирным домом, а также для обеспечения деятельности самого товарищества. В собственности ТСЖ может находиться движимое имущество, а также недвижимое имущество, расположенное внутри или за пределами дома.

Для достижения целей, предусмотренных уставом, ТСЖ может заниматься хозяйственной деятельностью по обслуживанию, эксплуатации и ремонту недвижимого имущества в многоквартирном доме, строительству дополнительных помещений и объектов общего имущества, сдачей в аренду (наем) части общего имущества дома. ТСЖ имеет право осуществлять и иные виды хозяйственной деятельности, но только за счет дополнительных доходов и при условии, что эта деятельность не будет выходить за рамки уставных целей ТСЖ.

На данном примере видно, что те виды деятельности, которые разрешены ТСЖ, будут осуществляться ими так же, как они осуществлялись бы и любым другим хозяйствующим субъектом. Отличия хозяйственной деятельности ТСЖ определяются двумя факторами — некоммерческим характером деятельности

¹³ Свит Ю. П. Товарищество собственников недвижимости: проблемы правового статуса // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. № 7. С. 50—54.



товарищества, а также тем, чье имущество используется при осуществлении этой деятельности. ТСЖ может в силу предоставленных законодательством возможностей использовать имущество, принадлежащее собственникам помещений многоквартирного дома. Это имущество находится в управлении товарищества, последнее не приобретает на него вещных прав.

По общему правилу доход от хозяйственной деятельности товарищества используется для оплаты общих расходов или направляется в специальные фонды, расходующиеся на цели, предусмотренные уставом ТСЖ. Дополнительный доход может быть направлен на иные цели деятельности ТСЖ, предусмотренные ЖК РФ и уставом товарищества (ст. 152 ЖК РФ).

ТСЖ, в отличие от потребительских кооперативов, не могут распределять полученную прибыль среди участников, однако эта прибыль не направляется на общественно полезные некоммерческие цели, а удовлетворяет имущественный интерес ограниченного круга лиц — собственников помещений многоквартирного дома, в том числе и не являющихся членами товарищества.

Таким образом, можно утверждать, что НКО являются полноправными участниками гражданского оборота, а их хозяйственная деятельность не является «бесприбыльной» в силу того, что полученная прибыль подлежит распределению внутри организации «для взаимного блага» или направляется на общепользные цели.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Абросимова Е. А.* Итоги реформы: два вектора развития законодательства о некоммерческих организациях // *Предпринимательское право*. — 2020. — № 1. — С. 13—17.
2. *Ершова И. В.* Специальный правовой режим деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства: доктринальные и законодательные подходы // *Журнал предпринимательского и корпоративного права*. — 2016. — № 2. — С. 22—26.
3. *Мохов А. А.* Правовые режимы осуществления экономической деятельности и саморегулирование предпринимательской или профессиональной деятельности // *Законы России: опыт, анализ, практика*. — 2015. — № 4. — С. 9—14.
4. *Никитина Е. Е., Оболонкова Е. В.* Реформа законодательства о некоммерческих организациях: проблемы и перспективы // *Журнал российского права*. — 2018. — № 2. — С. 38—49.
5. *Петраков А. Ю.* Правовой режим осуществления предпринимательской деятельности на территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации // *Юрист*. — 2017. — № 13. — С. 20—24.
6. *Свит Ю. П.* Товарищество собственников недвижимости: проблемы правового статуса // *Законы России: опыт, анализ, практика*. — 2015. — № 7. — С. 50—54.
7. *Сойфер Т. В.* Некоммерческие организации: проблемы гражданской правосубъектности // *Журнал российского права*. — 2018. — № 1. — С. 30—39.
8. *Сойфер Т. В.* Экономическая деятельность некоммерческих организаций и ее гражданско-правовое обеспечение // *Журнал российского права*. — 2016. — № 1. — С. 22—30.