

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»
Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Предпринимательское и трудовое право»
(наименование)

40.04.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки)

Правовое обеспечение предпринимательской деятельности

(направленность (профиль))

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ)

на тему Предпринимательская деятельность некоммерческих организаций

Студент

А.А. Пашина

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Научный
руководитель

д.ю.н., доцент А.А. Гогин

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Содержание:

| | |
|--|----|
| Введение..... | 3 |
| 1 Общая правовая характеристика некоммерческих организаций..... | 13 |
| 1.1 Понятие некоммерческих организации и их классификация..... | 13 |
| 1.2 Проблемы правосубъектности некоммерческих организаций..... | 24 |
| 2 Требования к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций..... | 46 |
| 2.1 Общие требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций..... | 46 |
| 2.2 Ограничение предпринимательской деятельности некоммерческих организаций: виды ограничений, последствия совершения сделок за пределами правоспособности, налоговое регулирование..... | 51 |
| 3 Способы осуществления и ограничения предпринимательской деятельности отдельных видов некоммерческих организаций..... | 68 |
| 3.1 Требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности товариществ собственников недвижимости: особенности и ограничения..... | 68 |
| 3.2 Требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих союзов и ассоциаций: особенности и ограничения..... | 80 |
| Заключение..... | 87 |
| Список используемой литературы и используемых источников..... | 91 |

Введение

Актуальность темы исследования. Реформы, проводимые в экономической сфере в России, изменили условия деятельности всех организаций, участвующих в товарном обороте. В том числе и некоммерческих организаций, которые производят товары и оказывают услуги. Регулирование предпринимательской деятельности некоммерческих организаций в силу и правового статуса не может быть полностью основано на нормах, регулирующих деятельность коммерческих организаций и ими ограничиваться. Поскольку законодательство о предпринимательской деятельности некоммерческих организаций существует сравнительно недавно и содержит только общие положения, то необходимо его совершенствовать. На сегодняшний день нет комплексных работ, посвященных этому вопросу. На практике часто встречаются некоммерческие организации, которые игнорируют особенности осуществления предпринимательской деятельности и, не изменяя статуса, используют предоставляемые льготы для корпоративного обогащения. Некоторые нормы трактуются неоднозначно и на практике имеют совершенно иное применение.

Так, например, согласно положениям действующего законодательства, некоммерческие организации могут заключать публичные договоры только если прибыль, полученная от оказания услуг направлена на уставные цели данной некоммерческой организации. Соответственно такая некоммерческая организация должна платить налог на доходы, что часто игнорируется, как и распределение прибыли на нужды некоммерческой организации уполномоченным органом.

Переход России к строительству новых экономических отношений существенным образом изменил условия деятельности всех организаций, так или иначе участвующих в товарном обороте.

Некоммерческие организации, и ранее производившие товары, выполнявшие работы и оказывавшие услуги, не утратили своего места в

российской экономической системе. Поэтому, представляется, что экономика любой страны не может функционировать и развиваться без необходимого и соразмерного вмешательства государства в том числе и в некоммерческий сектор. Проводимые реформы более четко обозначили цели участия некоммерческих организаций в хозяйственной деятельности, выявили необходимость разработки новых подходов к ее регулированию. В правовой литературе анализируются лишь отдельные аспекты предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, но отсутствует полный анализ всех аспектов.

Предпринимательская деятельность является новым видом деятельности некоммерческих организаций, а ввиду отсутствия того, что законодательные нормы в этом плане носят общий характер, существует много противоречий, связанными с реализацией практики, разрабатывая ряд документов и участвуя в правовом сопровождении либо спорах с теми некоммерческими организациями. Каждый руководитель (во многих случаях – коллегиальный орган управления некоммерческой организацией) по-своему воспринимает и трактует общие нормы, что, собственно, часто ведет к нарушению интересов как самих членов некоммерческих организаций, так и их контрагентов.

Некоммерческие организации изначально создаются не с целью получения прибыли. Однако им не запрещено получать доход, который должен быть направлен исключительно на цели такого объединения. Кроме того, сферы деятельности таких организаций часто пересекаются со сферами деятельности коммерческих организаций, что зачастую приводит к тому, что некоммерческие организации становятся значимыми конкурентами в бизнес-секторе. При этом антимонопольное законодательство не содержит четких норм в отношении некоммерческих организаций, что будет отражено в данной работе. Некоммерческие организации создают так называемый «третий сектор» экономики, хотя и имеющий свою специфическую природу происхождения и суть, но в значительной степени пересекающийся с

государственным сектор и сектором коммерческих предприятий.

Степень разработанности проблемы. В западных странах «третий сектор» более развит, имеется большое число научных публикаций на данную тему, которые затрагивают, как и экономические причины появления, так и проводят анализ концепций развития хозяйственной деятельности некоммерческих предприятий. Это работы Т.Н. Кларка, Дж. Рифкина, Дж. Дугласа, Дж. Шиффа, М. Йенсена, К.Д. Маккарти, Г. Златевой и прочих авторов. Их значительное количество. Среди российских авторов изучению хозяйственно-экономической деятельности некоммерческих организаций посвящены труды: Е.А. Абросимовой, С. Арионеску, А.М. Бабича, Ф.М. Бородкина, А. Бодунгена, Е.В. Егорова, Е.Н. Жильцова, С.В. Шишкина, Т.В. Юрьевой, Л.И. Якобсона и др. Следует отметить, что в России исследованию проблем некоммерческой деятельности некоммерческих организаций в целом посвящено незначительное количество научных трудов.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления некоммерческими организациями хозяйственной деятельности.

Предметом исследования являются правовые нормы, которыми урегулирован порядок ведения хозяйственной деятельности некоммерческими организациями.

Целью исследования является изучение и анализ правовых проблем осуществления экономической деятельности некоммерческими организациями.

Для достижения цели исследования требуется выполнение следующих задач: изучить понятие некоммерческих организаций и их классификация;

- проанализировать проблемы правосубъектности некоммерческих организаций;
- описать общие требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций;
- изучить виды ограничений, последствия совершения сделок за

пределами правоспособности, налоговое регулирование некоммерческих организаций;

- охарактеризовать требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности товариществ собственников недвижимости: особенности и ограничения;
- охарактеризовать требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих союзов и ассоциаций: особенности и ограничения.

При написании данной работы использовались различные общенаучные методы исследования, к числу которых можно отнести: анализ, синтез, дедукция, индукция, сравнение, аналогия, а также частно-научные методы, а именно метод классификации, метод правового моделирования, метод абстрагирования, формально-юридический метод и др.

Нормативно-правовой базой исследования является актуальное законодательство Российской Федерации, в частности: Гражданский кодекс РФ, Жилищный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», Федеральный закон от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан», Федеральный закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» и др.

Теоретической основой данной работы являются труды отечественных и зарубежных исследователей по теме особенностей и правового регулирования осуществления некоммерческими организациями хозяйственной деятельности.

Научная новизна данного исследования заключается в проведении комплексного исследования по теме особенностей и проблем правового регулирования предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, а также обосновании автором перспектив совершенствования законодательства. Также автор проанализировал особенности функционирования конкретных видов некоммерческих организаций, а именно садовых некоммерческих товариществ (далее – СНТ) и отразил

неэффективность правовой основы, регулирующей деятельность некоммерческих организаций данной группы.

Теоретическая значимость исследования заключается в изучении автором вопроса развития «третьего сектора» в экономике; формировании обоснования для развития нормативной базы в сфере, регулирующей данное развитие, внесении определенных изменений в нормативную базу на основе практического опыта автора; выявлении возможных путей решения исследуемой проблемы; создании вклада в регулирование деятельности некоммерческих организаций в экономической сфере.

Практическая значимость данной научной работы заключается в том, что результаты исследовательской части могут быть использованы для определения последовательности действий при осуществлении некоммерческими организациями коммерческой деятельности с последующим их практическим применением.

Гипотеза исследования состоит в том, что, при уточнение правовых положений о регулировании деятельности некоммерческих организаций в законодательстве Российской Федерации станет возможным реальное развитие «третьего сектора» в экономике государства.

Положения, выносимые на защиту:

- уверенно можно сказать, что нет ни одного закона, регулирующего предпринимательскую деятельность некоммерческих организаций в полной мере. Есть только общий для всех некоммерческих организаций принцип: поступления от предпринимательской деятельности должны быть направлены на цели организации. В законах не отражено санкции за нарушение данного принципа и только единицы некоммерческих организации принимают решение о направлении денежных средств на уставные цели организации. Пробелы в налоговом, антимонопольном законодательствах позволяют таким некоммерческих организациям как АСНТ «Ставрополь» использовать свое имущества для получения прибыли,

не оплачивать налоги, использовать свое имущество для получения прибыли как монополист, но без законных ограничений. При вынесении решений суды вынуждены руководствоваться нормами законодательства, применимыми к коммерческим организациям, ввиду отсутствия иных норм. Необходимо внести изменения в специальные законы для обоих видов ТСН с целью прямого указания видов коммерческой деятельности, которыми они могут заниматься. Также касается и положения статей закона «О некоммерческих организациях», регулирующих деятельность союзов и ассоциаций. Необходимо предусмотреть пути налогового и антимонопольного контроля в соответствующих законах;

- целесообразным представляется дополнить Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ статьей 12, в которой указать, какие виды деятельности, приносящие доход, могут осуществлять ассоциации и союзы. Указать на их обязательное отражение в Уставе. Обозначить, что если ассоциация (союз) осуществляет транзит коммунальных ресурсов по сетям, принадлежащем им на праве собственности, то им необходимо установить тарифы согласно действующему законодательству. Данное дополнение позволит исключить злоупотребления при осуществлении такими организациями видов деятельности при заключении публичных договоров;
- необходимо внести дополнения в Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2011 г. № 1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике» в части п. 3 II. Система регулируемых цен (тарифов) в следующем порядке: «В систему регулируемых цен (тарифов) на электрическую энергию (мощность) входят цена (тариф) на услуги по передаче электрической энергии в целях расчетов с потребителями услуг (кроме сетевых организаций), расположенными на территории соответствующего

- субъекта Российской Федерации, включая некоммерческие организации». Аналогично, данная мера позволить контролировать рынки предоставления услуг третьими лицами (владельцами сетей) некоммерческими организациями и не позволит им безосновательно завышать цены при заключении договоров на содержание инфраструктуры, по которым поставляются ресурсы не членам НКО;
- внести дополнения в Федеральный закон «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ», обозначив некоммерческие организации в части статьи 3 «Настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, в том числе некоммерческие организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели». Данная мера позволить контролировать применять меры антимонопольного регулирования при введении предпринимательской деятельности некоммерческими организациями;
 - внести дополнения в Федеральный закон «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 29.07.2017 № 217-ФЗ в части статьи 14 пункта 3 «членские взносы вносятся членами товарищества в порядке, установленном уставом товарищества, на расчетный счет товарищества. Уставом товарищества может быть предусмотрен

порядок внесения членских взносов через кассу товарищества на его расчетный счет». Данное дополнение позволит снять лишнюю финансовую нагрузку с садоводов и ликвидирует законодательно закрепленное принуждение к заключению договора с банками и оплаты комиссии;

- дополнить статью 7 Федерального закона «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 29.07.2017 № 217-ФЗ следующими положениями: «Товарищество вправе осуществлять следующие виды деятельности, приносящие доход: сдача в аренду техники с экипажем и без; предоставление услуг по содержанию общей инфраструктуру коммерческим предприятиям, находящимся на его территории; вывоз мусора с территории таких коммерческих предприятий; предоставление платных услуг членам товарищества и индивидуальным садоводам с использованием техники товарищества и силами его работников; предоставление платных услуг третьим лицам с использованием техники товарищества и силами его работников»;
- дополнить статью 8 Федерального закона «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 29.07.2017 № 217-ФЗ следующими положениями: «В уставе товарищества в обязательном порядке указываются: виды деятельности, приносящие доход, которыми вправе заниматься товарищество». Данные два дополнения в специальные законы существенно поднимется уровень организованности предпринимательской деятельности этих видов некоммерческих предприятий;
- дополнить статью 427 Налогового Кодекса Российской Федерации

«Пониженные тарифы страховых взносов» в части пункта 7: для некоммерческих организаций (за исключением государственных (муниципальных) учреждений), зарегистрированных в установленном законодательством Российской Федерации порядке, применяющих упрощенную систему налогообложения и осуществляющих в соответствии с учредительными документами деятельность в области социального обслуживания граждан, научных исследований и разработок, образования, здравоохранения, культуры и искусства (деятельность театров, библиотек, музеев и архивов) и массового спорта (за исключением профессионального), деятельность товариществ собственников недвижимости». Учитывая, что ТСН, по сути, социальные организации и ранее данная льгота была предусмотрена, ее возврат необходим;

- дополнить Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ в части статьи 137 пунктом 5: «Товарищество может осуществлять иную деятельность, приносящую доход, если это не противоречит его целям и отражено в Уставе товарищества». Отражение в Уставе видов предпринимательской деятельности, а соответственно и в регистрационной форме при создании ТСЖ, позволит налоговой инспекции осуществлять более эффективный контроль, а руководству товарищества ясно видеть направление деятельности;
- ввести дополнение в статью 381 Налогового Кодекса Российской Федерации в виде пункта 29 «имущество некоммерческих организаций». То есть исключить уплату налога на имущество некоммерческих организаций. Данное дополнение позволит более интенсивно создавать имущество некоммерческой организации и использовать его в том числе для предпринимательской деятельности, что возможно приведет к значительному развитию «третьего сектора» в экономике Российской Федерации.

Структура работы. Диссертационная работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка использованной литературы. Объем диссертации 96 страниц. В первой главе автор изучил общую правовую характеристику некоммерческих организаций. Во второй главе исследованы общие требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. Третья глава отражает способы осуществления и ограничения предпринимательской деятельности отдельных видов некоммерческих организаций.

1 Общая правовая характеристика некоммерческих организаций

1.1 Понятие некоммерческих организации и их классификация

Согласно пункту 1 статьи 50 ГК РФ, пункту 1 статьи 2 Федерального закона от 8 декабря 1995 года «О некоммерческих организациях», некоммерческой организацией является юридическое лицо, которое не преследует извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяет полученную прибыль между участниками [35].

Некоммерческие организации отличаются от коммерческих тем, что не ставят своей целью преимущественно извлечение прибыли из своей деятельности, а созданы для того, чтобы следовать целям, для которых они созданы. В связи с этим для некоммерческих организаций установлена целевая правоспособность: использовать доходы (именно доходы, а не полученную прибыль) некоммерческие организации могут лишь на цели, отраженные в учредительных документах. Что и отражено в Гражданском кодексе РФ в специальных нормативных актах, регулирующих деятельность некоммерческих организаций.

Переход России к строительству новых экономических отношений существенным образом изменил условия деятельности всех организаций, так или иначе участвующих в товарном обороте. Некоммерческие организации, и ранее производившие товары, выполнявшие работы и оказывавшие услуги, не утратили своего места в российской экономической системе. Вместе с тем проводимые реформы более четко обозначили цели участия некоммерческих организаций в хозяйственной деятельности, выявили необходимость разработки новых подходов к ее регулированию.

На сегодняшний день в российском законодательстве отсутствует нормативный акт, определяющий единые правовые основы осуществления предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, приносящей доход.

Организационно-правовых форм некоммерческих организаций гораздо больше, чем коммерческих. И, стоит отметить то, что некоммерческие организации могут заниматься коммерческой деятельностью, только увеличивает количество организационно-правовых форм.

В данной работе рассматривается такая организационно-правовая форма как товарищество собственников недвижимости (далее – ТСН), вернее один из ее подвидов – садоводческое некоммерческое товарищество (далее – СНТ). А также объединение СНТ – ассоциация садоводческих некоммерческих товариществ, существование которой, по мнению автора, является неоправданным и ведущим лишь к увеличению взносов членов и собственников СНТ, как входящих в данную организацию, так и фактически вынужденных заключать с ней договоры на ее условиях.

Существуют следующие организационно-правовые виды некоммерческих организаций, предусмотренные гражданским законодательством:

- общественная или религиозная организация;
- союз, ассоциация;
- учреждение;
- потребительский кооператив.

Кроме того, специальными федеральными законами регламентируется создание и деятельность некоммерческих юридических лиц также в формах:

- товарищество собственников недвижимости: это либо товарищество собственников жилья, либо садоводческое некоммерческое товарищество;
- некоммерческого партнерства;
- автономной некоммерческой организации;
- государственной корпорации;
- торгово-промышленной палаты;
- объединения работодателей.

Большинство вышеперечисленных некоммерческих организаций

являются корпоративными, основанными на членстве. Однако встречаются некоммерческие юридические лица, не являющиеся корпорациями: учреждения, фонды, автономные некоммерческие организации и другие.

В ходе дальнейшего исследования проведем общую характеристику видов некоммерческих организаций.

Потребительский кооператив. Согласно пункту 1 статьи 123.2 Гражданского кодекса РФ потребительским кооперативом признается основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Общество взаимного страхования может быть основано на членстве юридических лиц [6].

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 50 ГК РФ некоммерческие организации могут создаваться в форме потребительских кооперативов, к которым относятся в том числе жилищные, жилищно-строительные и гаражные кооперативы, общества взаимного страхования, кредитные кооперативы, фонды проката, сельскохозяйственные потребительские кооперативы [6].

Основным документом, регулирующим деятельность кооперативов является Устав – учредительный документ, который кроме общих сведений содержит порядок внесения паевых взносов, а также дополнительных взносов, которые могут вноситься для покрытия убытков кооператива, в отличии, например, от ТСН и его подвида СНТ, где, согласно действующему законодательству существует только два вида взносов: членский и целевой. Законодательством установлен минимальный размер паевого взноса, который к моменту регистрации кооператива должен быть полностью оплачен членами кооператива. Высшим органом управления кооператива является собрание его членов, в исключительную компетенцию которого входит рассмотрение основных вопросов деятельности общества, а также могут рассматриваться на таком собрании и любые другие вопросы.

В кооперативе на общем собрании членов общества избирается коллегиальный исполнительный орган – правление кооператива, а из его состава избирается председатель правления. Коллегиальный и единоличные исполнительные органы осуществляют деятельность в рамках своей компетенции, отраженной в Уставе, решают вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива. Исполнительные органы избираются только из членов кооператива.

После того как членами кооперативов полностью исполнена обязанность по внесению паевого взноса за предоставленные в пользование объекты они приобретают право собственности на эти объекты, а для кооператива такое право прекращается, что отражена в пункте 4 статьи 218 ГК РФ [6].

После этого проводится общее собрание членов кооператива, на котором может быть решено, что потребительский кооператив может быть преобразован в иное некоммерческое объединение. Например, жилищно-строительный кооператив в товарищество собственников жилья. Либо в иной кооператив по содержанию имущества. Или кооператив может быть ликвидирован в добровольном порядке. В случае если кооператив имеет долговые обязательства более 300 000 рублей он может быть признан банкротом.

Товарищества собственников недвижимости, которые подразделяются на товарищества собственников жилья и садовые некоммерческие товарищества. Статья 135 Жилищного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ гласит: «Товариществом собственников жилья (далее – ТСЖ) признается вид товариществ собственников недвижимости, представляющий собой объединение собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления общим имуществом в многоквартирном доме либо в случаях, указанных в части 2 статьи 136 настоящего Кодекса, имуществом собственников помещений в нескольких многоквартирных домах или имуществом собственников нескольких жилых домов, обеспечения владения, пользования и в установленных

законодательством пределах распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме либо совместного использования имущества, находящегося в собственности собственников помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества, принадлежащего собственникам нескольких жилых домов, осуществления деятельности по созданию, содержанию, сохранению и приращению такого имущества, предоставления коммунальных услуг лицам, пользующимся в соответствии с настоящим Кодексом помещениями в данных многоквартирных домах или данными жилыми домами, за исключением случаев, предусмотренных статьей 157.2 настоящего Кодекса, а также для осуществления иной деятельности, направленной на достижение целей управления многоквартирными домами либо на совместное использование имущества, принадлежащего собственникам помещений в нескольких многоквартирных домах, или имущества собственников нескольких жилых домов» [8].

Такое товарищество создано с целью совместной эксплуатации кондоминиума и может вести как самостоятельную деятельность по его управлению, так и заключить договор с управляющей компанией, выбранной на собрании членов товарищества. Устав – это учредительный договор ТСЖ, регламентирующий его деятельность. Количество членов ТСЖ не должно быть менее 50 процентов от количества всех собственников помещений в доме, в том случае если это количество меньше, то надзорный орган может принудительно ликвидировать ТСЖ через суд. На практике, как следует из моего судебного опыта, эта норма фактически не работает.

Высший орган управления ТСЖ – это его собрание, к исключительной компетенции которого относятся вопросы, которые коллегиальный орган (правление) и единоличный орган (председатель правления) решать не в праве. Количество голосов на собрании подсчитывается исходя из площади помещений членов товарищества.

Это первое отличие ТСЖ от СНТ, на собрании которого каждый член товарищества имеет один голосов, вне зависимости от количества участков.

Есть ряд вопросов, которые собрание членов не может решать, и которые решаются исключительно общим собранием всех собственников помещений в многоквартирном доме.

В члены товарищества собственники принимаются на общем собрании членов на основании поданного ими заявления. Если член товарищества утрачивает право собственности на помещение в доме, он автоматически утрачивает и членство.

Ассоциация (союз). «Ассоциацией (союзом) признается основанное на началах членства объединение юридических лиц, созданное ими с целью координации деятельности, а также представления и защиты их интересов. В организационно-правовой форме ассоциации (союза) создаются, в частности, объединения лиц, имеющие целями координацию их предпринимательской деятельности, представление и защиту общих имущественных интересов, профессиональные объединения граждан, не имеющие целью защиту трудовых прав и интересов своих членов, профессиональные объединения граждан, не связанные с их участием в трудовых отношениях (объединения оценщиков, лиц творческих профессий и другие), саморегулируемые организации и их объединения» (пункты 1 и 2 статьи 121 ГК РФ; пункты 1 и 2 статьи 11 Закона о некоммерческих организациях) [35]. Ликвидация ассоциации или союза происходит по общим правилам ликвидации юридического лица.

Некоммерческие партнерства. «Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение целей, предусмотренных пунктом 2 статьи 2_настоящего Федерального закона» [35].

Некоммерческими партнерствами являются такие формы организаций как фондовые биржи (часть 2 статьи 11 Закона о рынке ценных бумаг) и коллегии адвокатов (статья 22 Федерального закона от 26 апреля 2002 года «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Федеральным законом № 66-ФЗ была предусмотрена форма садоводческого некоммерческого товарищества, вступившим в силу в январе 2019 года Федеральным законом № 217-ФЗ такая форма не предусмотрена.

Высшим органом управления партнерства является собрание его участников, возможно образование наблюдательного совета. На общем собрании участников избирается единоличный или коллегиальный исполнительный орган. Учредительный документ, отражающий основные положения деятельности партнерства – Устав. Возможно создание второго учредительного документа – учредительного договора. Согласно статье 17 Закона о некоммерческих организациях «Некоммерческое партнерство вправе преобразоваться в фонд или автономную некоммерческую организацию, а также в хозяйственное общество в случаях и порядке, которые установлены федеральным законом» [35]. В коммерческую организацию партнерство преобразоваться не может. Ликвидация партнерства происходит по общим правилам гражданского законодательства.

Общественная или религиозная организация. «Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.» (статья 6 Закона о некоммерческих организациях) [35].

К общественным организациям относятся добровольные общества, профсоюзы, политические партии, профессиональные союзы, творческие союзы, добровольные общества и прочие объединения по интересам. Кроме организации в целом юридическими лицами могут признаваться и звенья такой организации. В создании общественной организации могут принять участия не менее 3 лиц, а религиозной не менее 10. Учредительными документами таких организаций является их Устав, в котором обязательно должны быть отражены источники образования их имущества. Ими являются вступительные и членские взносы, пожертвования и доходы от разрешенной

Уставом деятельности, например, благотворительной лотереи, выставки.

Общественные и религиозные организации могут направлять доходы только на осуществление своей уставной деятельности, они также могут стать участниками коммерческих организаций, но, если только деятельность последних соответствует их задачам. Члены таких организаций не отвечают по ее долгам, а организация не отвечает по долгам членов.

Высшим органом управления организаций является общее собрание его членов (конференция, съезд). На нем избирается коллегиальный исполнительный орган (президиум, совет, правление и тому подобное), а из членов коллегиального исполнительного органа выбирается его руководитель.

Ликвидируются и реорганизуются общественные и религиозные организации по общим правилам гражданского законодательства. Банкротство для них исключено. Остаток имущества организации после ее ликвидации может направляться только на цели, предусмотренные Уставом, собранием или судом.

Фонд. «Фондом признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.» (статья 7 Закона о некоммерческих организациях) [35]. Фонд создается для накопления денежных и иных имущественных средств для того, чтобы использовать их для достижения общественно важных целей. Уставным документом фонда является Устав, в нем отражены цели организации, которые направлены на достижение духовных и нематериальных потребностей населения. Четкой формулировки, определяющей цели фонда не существует. Учредителями фонда могут быть как юридические лица: коммерческие, некоммерческие организации, публично-правовые

образования, так и физические лица. В фонде может быть и один участник, в любом случае состав учредителей меняться не может. Органы местного самоуправления и государственные власти не могут быть учредителями фонда. Фонд может заниматься предпринимательской деятельности, доходы от которой идут на цели фонда, и, если такой вид деятельности отражен в Уставе. Реорганизовать фонд невозможно, так как нельзя изменить правовую форму функционирования фонда.

Самые распространенные виды фондов это общественный и благотворительный (регулируются законом №135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)»). Фонд не отвечает по обязательствам своих участников, как они и по его.

Учреждение – это вид некоммерческой организации с управленческим направлением в социальной сфере, подходит многим сферам общественной жизни. Учреждение бывает частным и создается для управления либо осуществление социально-культурных функций или любых других функций, не ставящих целью извлечение прибыли (статья 123.23 ГК РФ). Учреждение может быть государственным, муниципальным. Государственное или муниципальное учреждение может быть казенным, бюджетным или автономным учреждением» (статья 123.22 ГК РФ) [6]. Бюджетное учреждение (статья 9.1 Федерального закона № 7-ФЗ «О НКО») «является некоммерческой организацией, образованной РФ или ее субъектом РФ, муниципальным образованием в целях обеспечения выполнения полномочий государственных органов или органов местного самоуправления в сферах образования, науки, культуры, здравоохранения, физической культуры и спорта, социальной защиты, занятости населения и в иных сферах» [35]. Создает учреждение один учредитель, который потом становится его единственным участником. Он и является высшим органом управления, ему подчиняются все структуры Учреждения. Этим Учреждение отличается от прочих унитарных предприятий.

Автономная некоммерческая организация (АНО). Автономной

некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, созданная в целях предоставления услуг в сфере образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных сферах. Автономная некоммерческая организация может быть создана в результате ее учреждения гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. В случаях, предусмотренных федеральными законами, автономная некоммерческая организация может быть создана путем преобразования юридического лица другой организационно-правовой формы [35].

АНО самая популярная некоммерческая организация, так как она унитарная членство и членские взносы для нее не предусмотрены. Преимуществом АНО перед другими некоммерческими организациями является, что она может оказывать платные услуги, принимать помощь от физических и юридических лиц на свое развитие.

Формы АНО (не исчерпывающий перечень):

- образовательные организации, такие как университеты, институты, школы, дошкольные учреждения, и т.д. Регулируется Федеральным законом «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 № 273-ФЗ (ред. от 24.03.2021) [42];
- научные организации. В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» научными организациями признаются юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы и формы собственности, общественное объединение научных работников, осуществляющие в качестве основной деятельности научную и (или) научно-техническую деятельность [38];
- спортивные секции, центры развития спорта;
- центры развития детского творчества, досуговые центры и прочие;
- центры, направленные на решение социальных проблем: центр реабилитации наркозависимых, помощи инвалидам, людям,

попавшим в трудную жизненную ситуацию и прочие.

Основным учредительным документом АНО является Устав, зарегистрированный в Министерстве Юстиции. Важно выбрать правильное наименование АНО, которое обязательно должно содержать указание на вид деятельности. В зависимости от количества учредителей формируется высшие органы руководства. Единоличный: председатель, президент или директор. Коллегиальный: Собрание учредителей или Совет (не менее 3 лиц). Во всех случаях основные решения принимаются учредителями, он или они могут поменять директора без объяснения причин. Ликвидируются АНО в Министерстве Юстиции.

Государственная корпорация. Согласно статье 7.1 Федерального закона № 7-ФЗ государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций [35]. Государственная корпорация создается на основании федерального закона. Имущество, переданное государственной корпорации Российской Федерацией, является собственностью государственной корпорации.

Государственная корпорация не отвечает по обязательствам Российской Федерации, а Российская Федерация не отвечает по обязательствам государственной корпорации, если законом, предусматривающим создание государственной корпорации, не предусмотрено иное.

В случаях и порядке, которые установлены федеральным законом, предусматривающим создание государственной корпорации, за счет части ее имущества может быть сформирован уставный капитал. Уставный капитал определяет минимальный размер имущества государственной корпорации, гарантирующего интересы ее кредиторов [35].

Госкорпорации гораздо меньше контролируются государственными органами, к ним нет жесткого требования о раскрытии информации. Также в их отношении невозможно начать процедуры банкротства.

Высший орган управления совет директоров или наблюдательный совет. Временно свободные средства корпорации могут быть инвестированы на принципах возвратности, ликвидности и прибыльности, на условиях, установленных Правительством РФ.

Контроль за деятельностью государственных корпораций осуществляет Счетная палата и иные государственные органы в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 41-ФЗ «О Счетной палате Российской Федерации» [34].

Таким образом, в заключение данного параграфа, отметим, что некоммерческие организации отличаются от коммерческих, прежде всего, тем, что не имеют получение прибыли ключевой целью функционирования. Можно выделить такие некоммерческие организации, как общественная или религиозная организация, союз, ассоциация, фонд, учреждение, потребительский кооператив.

1.2 Проблемы правосубъектности некоммерческих организаций

Правосубъектность – одно из основополагающих правовых понятий науки гражданского права, характеризующая правовое положение того или иного субъекта гражданских правоотношений, определяющая способность субъекта быть участником этих отношений. Участие некоммерческой организации в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признаваемой и представляемой государством правосубъектности. Несмотря на то, что в гражданском законодательстве термин «правосубъектность» не употребляется, однако в научной литературе данная категория широко используется.

С момента внесения в Единый государственный реестр юридических лиц (далее ЕГРЮЛ) сведений о создании НКО предполагается, что оно стало обладать правоспособностью и дееспособностью (а если выделять сделкоспособность, деликтоспособность и трансдееспособность, то, значит, и

этими свойствами). Поэтому в законе говорится о правоспособности юридического лица, а в юридической литературе в соответствующих случаях чаще всего – о правосубъектности юридического лица. То есть правосубъектность НКО – это правоспособность и дееспособность вместе взятые, а именно возможность лица быть участником гражданских правоотношений.

В ходе проведения исследования рассмотрим некоторые проблемы садоводческих некоммерческих товариществ. Согласно положениям статьи 4 Федерального закона от 29.07.2017 № 217-ФЗ (ред. от 09.11.2020) «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» организационно-правой формой некоммерческой организации, созданной для введения садоводства могут быть садоводческие некоммерческие товарищества (далее – СНТ) либо огороднические некоммерческие товарищества (далее – ОНТ). Они являются видом ТСН [41].

Изначально СНТ создается собственниками земельных участков, расположенных в пределах его территории на основании их общего решения, закрепленного в протоколе собрания.

Все, кто на момент создания владел участками автоматически являются членами товарищества. Это норма в судебной практике, в частности по взысканию задолженности по членским и целевым взносам в мировых судах, имеет разное толкование разными судьями.

В судебной практике существует мнение о том, что только заявление о вступлении в члены подтверждает членство должника, а в его отсутствие стоит взыскивать неосновательное обогащение как просто с собственника участка. При этом выписка из реестра членов, который обязано вести каждое садоводческое товарищество мало принимается во внимание. Усложняется еще дело и тем, что многие садоводы до сих пор не зарегистрировали свои участки в Едином государственном реестре недвижимости (далее – ЕГРН), но тем не менее являются владельцами на основании так называемого

«свидетельства старого образца», которое выдавалось администрациями сельских поселений. При регистрации садоводческих товариществ учредителями указывались только члены выбранного правления, а сейчас вообще не указываются.

Регистрирующий орган налоговой службы никогда не контролировал состав участников, их принятие либо выбытие из членов СНТ никак не отражается в выписке из единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ).

При создании СНТ утверждается Устав, в котором отражены все основные положения, которые не могут противоречить положениям Федерального закона № 217-ФЗ. Установлены сроки избрания правления, его председателя из числа членов правления, ревизионной комиссии, сроки оплаты членских взносов, ответственность за нарушение сроков оплаты, эти показатели могут быть разными в разных СНТ, срок действия органов варьируется от 1 до 5 лет, в некоторых садоводческих товариществах кроме пеней за задержку оплаты начисляются еще и штрафы, хотя это не предусмотрено ни действующим Федеральным законом № 217-ФЗ, ни Федеральным законом № 66-ФЗ, действующим до 2019 года.

В Федеральном законе от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» определены права и обязанности членов товарищества, индивидуальных садоводов, порядок внесения ими взносов либо оплаты пользования инфраструктурой. Следует отметить на несовершенство законодательных конструкций. Так, в пунктах 3 и 6 статьи 14 «Взносы членов товарищества «определено, что членские и целевые взносы вносятся на расчетный счет в порядке, определенном Уставом товарищества. Вероятно, законодателем была предпринята неудачная попытка исключить злоупотребления, повысить прозрачность расхода денежных средств, однако в практической деятельности данные положения являются неприменимыми. Так, товарищество обязано иметь расчетный счет и сейчас

фактически нет иного. Но, обязанность вносить деньги на расчетный счет как судебными органами, так и многими чиновниками от контролирующих органов было растолковано буквально. Безусловно, платить взносы может не только сам собственник, но и, например, его члены семьи за него. Это фактически поручение, исполнить такое поручение может и товарищество, сдав выручку за день в банк. При этом для садоводческого товарищества лимит кассы устанавливается особым образом в соответствии с приложением к Указаниям Банка России от 11.03.2014 № 3210-У [33].

В ходе дальнейшего исследования рассмотрим некоторые проблемы правосубъектности садоводческих товариществ. Садоводческие товарищества являются некоммерческими организациями поэтому лимит кассы определяется не исходя из поступлений сумм за проданные товары, а исходя из объема выдачи наличных средств за 7 дней подряд в году, предшествующему году, в котором определяется лимит кассы. В случае нарушения правил установки лимита кассовых средств контролирующие органы могут оштрафовать организацию и ее руководителя за несоблюдение порядка хранения свободных денежных средств в соответствии с пунктом 1 статьи 15.1 КоАП РФ.

В Федеральный закон от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в части пункта 3 статьи 14, указывается: «Членские взносы вносятся членами товарищества в порядке, установленном уставом товарищества, на расчетный счет товарищества» [33].

Так, судьей Арбитражного суда Самарской области при вынесении решения по делу № А55-14685/2019, процитирована данная статья Федерального закона № 217-ФЗ и определила, что иного способа сборов взносов не предусмотрено только как прямо на расчетный счет, при этом ссылка в законе на то, что поступления на расчетный счет происходят «в порядке, установленном уставом товарищества» судом не учтена [13].

В решении суда Самарской области по делу № А55-29699/2019 отмечено: «Федеральным законом от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрена обязанность внесения взносов членами товарищества, в порядке установленном уставом товарищества, на расчетный счет товарищества (п.3 ст.14 Федерального закона № 217-ФЗ), иного способа сборов взносов не предусмотрено» [26]. Кроме взносов, членских и целевых, собственники участков в садоводческих некоммерческих товариществах оплачивают потребление электроэнергии согласно показаниям прибора учета. В Федеральном законе № 217-ФЗ не предусмотрено то, что эти поступления должны идти только на расчетный счет, а в момент совершения административного правонарушения именно такие оплаты и поступали в кассу садоводческого товарищества. В случае правильного установления лимита кассы внесение денежных средств по оплате потребления электроэнергии в кассу товарищества не может считаться нарушением исходя из положений Федерального закона № 217-ФЗ [27].

Тем не менее, уже суд кассационной инстанции в принятом по жалобе судебном акте по делу № А55-29699/2019 от 28 мая 2020 года указывает: «Довод о праве устанавливать иной способ внесения членских и целевых взносов, кроме расчетного счета Товарищества со ссылкой на пункт 7.3 Устава предусматривающего, что членские взносы вносятся в кассу заявителя или перечисляются через банк, также отклонен судами, как противоречащий положениям пункта 3 статьи 14 Закона № 217-ФЗ, так как указанным Законом возможности установления уставом товарищества иного способа сбора взносов не предусмотрено» [27].

Возможно в Уставе истца по делу ТСН «СНТ Простор» не совсем корректно отражен порядок внесения взносов на расчетный счет через кассу товарищества (указано или в кассу или на расчетный счет), но данный Устав формировался еще до вступления в силу Федерального закона № 217-ФЗ, а

Федеральный закон «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» от 15.04.1998 № 66-ФЗ таких ограничений не содержал [36].

Кассационная жалоба не содержала довода «о ином способе, кроме расчетного счета», но в ней указывался именно тот факт, что вносить деньги на расчетный счет можно и через кассу товарищества, тем что собранные в момент проверенного периода средства являлись не взносами, а платежами за потребленную электроэнергию. У всех садоводческих товариществ заключен договор с гарантирующим поставщиком, по которому счета выставляются ежемесячно и должны быть своевременно оплачены. Соответственно, садоводы, которые пользуются электроэнергией на своих участках, также должны своевременно оплачивать поступления. Многие товарищества вносят в новую редакцию Устава, который необходимо привести в соответствие с Федеральным законом № 217-ФЗ при первых изменениях, положение о том, что оплатить взносы на расчетный счет товарищества можно и через кассу товарищества. Подводя итог, следует подчеркнуть, что это первое и основное несовершенство Федерального закона № 217-ФЗ, которое фактически обязало собственников участков в садоводческих товариществах заключать договоры с банками и оплачивать комиссии. Причем, учитывая, что само некоммерческое объединение СНТ платит комиссию за сдачу и снятие денежных средств, это служит причиной увеличения членских взносов, как основного источника финансирования сметных мероприятий [10].

Кроме того, несовершенством Федерального закона № 217-ФЗ, создавшим немало проблем для нормальной деятельности садоводческих товариществ, является исключение из закона понятия «уполномоченный член». При действии Федерального закона «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» от 15.04.1998 № 66-ФЗ в садоводческих товариществах от каждой (чаще всего) улицы выбирался один член, которому собрание улицы поручало предоставлять интересы всех членов данной улицы на общем собрании членов, подтверждением такого поручения

служил протокол улицы, предоставленный в правление товарищества.

В Федеральном законе № 217-ФЗ не предусмотрен, как и такой способ избрания уполномоченных, так и собрание в форме собрания уполномоченных. В некоторых СНТ, например в ТСН «СНТ Приморское» в Ставропольском районе, очень большое количество участков – 3866, соответственно и членов товарищества немалое количество. Собрать кворум не представляется возможным.

Бутовецкий А.И. и Ковалева Е.Л. в своей работе «О ведении гражданами садоводства и огородничества: комментарий к новому закону» достаточно подробно разъясняют, что решить данную проблему возможно при помощи доверенностей от членов товарищества: «Законом № 66-ФЗ (пункт 2 статья 21) предусматривалось, что общее собрание членов садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения (собрание уполномоченных) правомочно, если на указанном собрании присутствует более чем пятьдесят процентов членов такого объединения (не менее чем пятьдесят процентов уполномоченных). Член такого объединения вправе участвовать в голосовании лично или через своего представителя, полномочия которого должны быть оформлены доверенностью, заверенной председателем такого объединения. Об отказе от института собрания уполномоченных говорилось выше. В связи с отказом от института собрания уполномоченных актуальным оказался вопрос о порядке передачи членом товарищества своего права на участие в общем собрании другому лицу. В связи с этим отметим, что комментируемым законом не предусматривается такого полномочия председателя товарищества, как удостоверение доверенности, выданной членом товарищества своему представителю для участия в общем собрании. В соответствии со статьей 1851 ГК РФ доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

- доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии – старшим или дежурным врачом;
- доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения или заведения;
- доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;
- доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, проживающих в стационарных организациях социального обслуживания, которые удостоверены администрацией этой организации или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий или на получение корреспонденции, за исключением ценной корреспонденции, может быть удостоверена организацией, в которой доверитель работает или учится, и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

Таким образом, из положений Гражданского кодекса РФ не следует, что доверенность на представительство от лица члена садоводческого или

огороднического некоммерческого товарищества для участия в общих собраниях такого товарищества должна быть нотариально удостоверена.

В соответствии с пунктом 1 статьи 186 ГК РФ, если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Согласно пункту 1 статьи 188 ГК РФ действие доверенности прекращается вследствие:

- истечения срока доверенности;
- отмены доверенности лицом, выдавшим ее, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно, при этом отмена доверенности совершается в той же форме, в которой была выдана доверенность, либо в нотариальной форме;
- отказа лица, которому выдана доверенность, от полномочий;
- прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность, в том числе в результате его реорганизации в форме разделения, слияния или присоединения к другому юридическому лицу;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности. статьи)» [5].

Подводя итог, авторы делают вывод, что голосовать на общем собрании членов СНТ и ОНТ можно и по доверенностям в простой форме. Однако на практике товарищества сталкиваются с множеством проблем.

Анализируя новый закон в своей работе, Бутовецкий А.И. и Ковалева Е.Л. достаточно понятно характеризуют и деятельность правления и его председателя: «Нововведением комментируемого закона в сравнении с положениями Закона № 66-ФЗ является то, что лица, избранные в исполнительные органы товарищества, продолжают осуществлять свои полномочия до избрания новых исполнительных органов товарищества. Таким образом, Закон № 217-ФЗ в сравнении с Законом № 66-ФЗ разрешил ситуацию, при которой полномочия ранее избранных исполнительных органов товарищества прекращены, а новые органы не были избраны. В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона № 66-ФЗ численный состав членов правления устанавливался общим собранием членов объединения (собранием уполномоченных). Комментируемый закон также передает вопрос о численности членов правления на усмотрение общего собрания членов товарищества, однако при этом в определенных рамках. Согласно части 3 комментируемой статьи количество членов правления не может быть менее трех человек и должно составлять не более пяти процентов от общего числа членов товарищества.

Отметим и соотношение отдельных полномочий правления и председателя товарищества. Так, в соответствии с пунктами 4 и 6 части 7 комментируемой статьи к полномочиям правления относятся принятие решения о заключении договоров с организациями, осуществляющими снабжение тепловой и электрической энергией, водой, газом, водоотведение, благоустройство и охрану территории садоводства или огородничества, обеспечение пожарной безопасности и иную деятельность, направленную на достижение целей товарищества, а также о заключении договоров с оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами, региональным оператором по обращению с твердыми коммунальными отходами. Вместе с тем само заключение указанных сделок относится к компетенции председателя товарищества (пункт 4 части 1 статьи 19 комментируемого закона).

Обратим внимание на определение ВАС РФ от 10 мая 2012 года № ВАС-2594/12. В рамках данного дела ВАС РФ была высказана правовая позиция не только о том, что председатель правления может заключать сделки исключительно на основании решений правления, но и том, что заключенная председателем правления сделка, не одобренная в дальнейшем самим правлением объединения, может быть признана судом незаключенной [15]. Представляется, что данная позиция сохраняет свою актуальность и применительно к Закону № 217-ФЗ. Ранее в рамках положений Закона № 66-ФЗ отдельные полномочия правления объединений садоводов, огородников и дачников были практически неработающими. Это в первую очередь относилось к оказанию членам объединения содействия в безвозмездной передаче сельскохозяйственной продукции детским домам, домам-интернатам для престарелых и инвалидов, дошкольным образовательным учреждениям и осуществлению внешнеэкономической деятельности объединения. Соответственно, указанные положения не нашли своего отражения в Законе № 217-ФЗ» [5].

В данном комментарии авторами кратко, но точно описаны ключевые полномочия исполнительных органов.

В проекте нового закона № 217-ФЗ изначально было указано, что председатель правления может и быть членом товарищества, но данная норма не была закреплена. Учитывая, что СНТ некоммерческая организация, и данный закон регулирует правоотношения, складывающиеся в связи с ведением гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд, предполагаю, что председатель правления должен быть заинтересован не только в получении денежного вознаграждения за свой труд, но и в процветании садоводческого товарищества, так как от этого зависит стоимость его имущества в этом товариществе. «...Особенности, предусмотренные пунктом 3 статьи 653 ГК РФ в части структуры исполнительных органов некоммерческих корпораций, к товариществам собственников недвижимости не применяются. Так, в частности, в товариществе собственников

недвижимости не может быть директора или генерального директора, а также существовать несколько исполнительных органов, действующих независимо друг от друга. Кроме того, функции исполнительного органа садоводческого или огороднического товарищества не могут исполняться юридическим лицом» [5].

Данные ограничения представляются весьма полезными, поскольку на практике нередко сталкиваются с явными злоупотреблениями при предоставлении функции исполнительного органа юридическому лицу.

Членами ТСН, а именно СНТ могут стать владельцы участка на территории данного массива, которые написали заявление о вступление в члены, на настоящий момент приложив к нему выписку из ЕГРН на право собственности, копию паспорта и заполнив согласие на обработку персональных данных. Ранее подтверждением владения являлось свидетельство «старого образца» либо договор купли-продажи участка. Те собственники, которые владели участком при создании товарищества автоматически являются членами товарищества. Сведения об всех учредителях в выписке из единого государственного реестра никогда не отражались, сейчас при создании даже не заявляются.

В реестре членов товарищества должны содержаться следующие сведения о членах товарищества:

- фамилия, имя, отчество (последнее – при наличии);
- адрес места жительства;
- почтовый адрес, по которому членом товарищества могут быть получены почтовые сообщения, за исключением случаев, если такие сообщения могут быть получены по адресу места жительства;
- адрес электронной почты, по которому членом товарищества могут быть получены электронные сообщения (при наличии);
- согласие члена товарищества на соблюдение требований устава товарищества.

Отметим, что ранее в соответствии с пунктом 3 статьи 191 Закона № 66-

ФЗ в реестр членов товарищества не включались сведения об адресе места жительства граждан, что появилось в новом законе. Таким образом, ранее созданные реестры членов объединений садоводов, огородников и дачников с 1 января 2019 г. должны быть дополнены указанными сведениями.

Вторым отличием от ранее действовавшего правового регулирования, касающегося реестра членов товарищества, является отсутствие в Законе № 217-ФЗ указания о том, что в данный реестр может быть внесена иная информация, предусмотренная уставом объединения. Комментируемый закон, в отличие от положений Закона № 66-ФЗ, содержит закрытый перечень информации, которая может быть отражена в реестре членов товарищества. В связи с этим возникает вопрос о судьбе информации, внесение в реестр членов товарищества которой было предусмотрено уставом ранее созданного садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого объединения граждан.

В указанной ситуации представляется, что после того, как устав такого объединения согласно статье 54 комментируемого закона будет приведен в соответствие с его основными положениями, такая информация может быть исключена из реестра членов товарищества собственность собственников садовых и огородных земельных участков, расположенных в границах территории садоводства и огородничества.» [5].

Заметим, что судьи редко обращают внимание на то, какая информация должна быть отражена в реестре по новому закону и часто удовлетворяют требования о выдаче реестра любому члену товарищества в любое время. А с учетом того, что реестр может меняться хоть каждый день так как, собственники меняются и приходят новые с документами, то запрашивать его можно хоть каждый день как считают некоторые судьи, а не раз в год как-то указано в законе. Так по делу № 2-417/2020 в основаниях решения от 13 марта 2020 года, суд отметил: «Доводы представителя ответчика о том, что реестр членов истребован ранее по другому делу, поэтому не может истребовать вновь, суд не может отнести к обоснованным в силу того, что истцом испрашивается

реестр членов на дату запроса. Исходя из пояснений стороны ответчика в судебном заседании следует, что указанный реестр постоянно меняется и одинаковым быть не может в силу человеческих факторов: продажи участков, наследовании, смерти и так далее» [29]. И в резолютивной части решения суд истребовал: «реестра членов СТ «Автовазтранс» по состоянию на дату предоставления», предоставив товариществу самому решать, что должно быть в реестре. А так данное решение во всей остальной части было обоснованным и грамотным, суд в основном отказал истцу в его неправомерных требованиях, то ответчик решение не оспаривал, его оспаривал истец. Апелляционная коллегия оставила решение в силе и по исполнительному листу ответчик получил актуальный реестр, но только с защищенными персональными данными [23].

А.И. Бутовецкий и Е.Л. Ковалева в своем исследовании отмечают также на еще одно нововведение в законодательстве: «В соответствии с решением общего собрания членов товарищества недвижимое имущество общего пользования, расположенное в границах территории садоводства или огородничества, принадлежащее товариществу на праве собственности, может быть передано безвозмездно в общую долевую собственность лиц, являющихся собственниками земельных участков, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, пропорционально площади этих участков при условии, что все собственники земельных участков, расположенных в границах территории садоводства или огородничества, выразили согласие на приобретение соответствующей доли в праве общей собственности на такое имущество. Передача указанного имущества в соответствии с настоящей частью не является дарением. Доля в праве общей собственности на имущество общего пользования собственника садового или огородного земельного участка, расположенного в границах территории садоводства или огородничества, следует судьбе права собственности на такой садовый или огородный земельный участок» [5].

Как указывает Л. Разумовская: «На это имущество нельзя обратить

взыскание при банкротстве, оно бесплатно передается в долевую собственность всех владельцев земельных участков в пределах СНТ, пропорционально размеру их земельных участков, независимо от того, являются ли эти владельцы членами товарищества (статья 28 Федерального закона № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд»). До принятия Закона № 217-ФЗ сообщалось, что будут введены новые правила о банкротстве СНТ. В первоначальной версии законопроекта предполагалось, что члены товарищества будут нести субсидиарную ответственность по долгам СНТ в пределах стоимости переданного им имущества. Но в окончательной версии эту норму исключили, а потому садоводам ничего не угрожает. Другими словами, члены СНТ в результате банкротства потеряют лишь то, что для них не очень важно – мебель, оргтехнику, тот же трактор. Естественно, и деньги на счетах товарищества, если они там есть. А вот свою землю, дороги и сторожку удастся сохранить, но только если такая недвижимость является имуществом общего пользования» [11]. Автор, безусловно, упрощает проблему, позиционируя банкротство как практически панацею, способ избавиться от долгов и оставить кредиторов без удовлетворения требований.

Бутовецкий А.И. и Ковалева Е.Л. указывают: «До принятия Федерального закона № 217-ФЗ сообщалось, что будут введены новые правила о банкротстве СНТ. В первоначальной версии законопроекта предполагалось, что члены товарищества будут нести субсидиарную ответственность по долгам СНТ в пределах стоимости переданного им имущества. Но в окончательной версии эту норму исключили, а потому садоводам ничего не угрожает. Другими словами, члены СНТ в результате банкротства потеряют лишь то, что для них не очень важно – мебель, оргтехнику, тот же трактор. Естественно, и деньги на счетах товарищества, если они там есть. А вот свою землю, дороги и сторожку удастся сохранить, но только если такая недвижимость является имуществом общего пользования. А потому банкротство, безусловно, выход для решения финансовых проблем

садоводства. Но прежде, чем окончательно «похоронить» его, стоит учесть все плюсы и минусы ликвидации СНТ. Да, товарищество избавится от долгов. Но оно будет ликвидировано. А так как СНТ, по сути, выполняет функции управляющей компании, его члены должны быть готовы, что мусор перестанут вывозить, дороги – чистить, а освещение – ремонтировать. Впрочем, это легко решается созданием нового СНТ: теми же учредителями, на базе тех же участков и той же сохранившейся после банкротства инфраструктуры. Закон этому не препятствует» [5].

Учитывая что на одной территории может быть создано только одно СНТ (часть 2 статьи 4 Закона № 217-ФЗ), то без внесения записи в ЕГРЮЛ (единый государственный реестр юридических лиц) невозможно создать новое СНТ на этой территории, будет отказ в его регистрации [41].

Соответственно, если нет юридического лица – нет расчетного счета, нет органов управления, нет работников. Хотя на практике существует возможность создания пакета документов для регистрации второго ТСЖ в одном и том же доме, на основании чего проходит регистрации. Тут еще раз можно сказать о том, что Закон № 217-ФЗ не совершенен и составлен некорректно, в судебной практике уже идет абсолютно противоположное трактование норм этого закона. Нет законодательных актов, которые бы разъяснили противоречия. Как можно ссылаться на нормы данного закона в суде если непонятно какая санкция следует за создание второго товарищества на одной и той же территории, например. Или ничего страшного, все равно зарегистрируют и нет порядка ликвидации второго товарищества. В законе прежде всего должна быть установлена правововосстановительная санкция для того, чтобы его положения соблюдались, как указывает Сеницын С.А. В работе «Публично-правовой и частноправовой статус НКО» [31].

Вообще в данном Законе построено на аналогии с Жилищным Кодексом, пункт 1 статьи 136 «Собственники помещений в одном многоквартирном доме могут создать только одно товарищество собственников жилья. Решение о создании товарищества собственников жилья принимается собственниками

помещений в многоквартирном доме на их общем собрании. Такое решение считается принятым, если за него проголосовали собственники помещений в соответствующем многоквартирном доме, обладающие более чем пятьюдесятью процентами голосов от общего числа голосов собственников помещений в таком доме» [8].

Комментируя положения Федерального закона №217-ФЗ, Бутовецкий А.И. и Ковалева Е.Л. подчеркивают данную аналогию: «Здесь следует обратить внимание на постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 10 ноября 2016 года № 23-П, в котором указано, что отсутствие в действующем законодательстве единого специального регулирования, посвященного правовому режиму общего имущества в многоквартирном доме и имущества общего пользования собственников индивидуальных жилых домов, обусловлено тем, что обслуживающая индивидуальные жилые дома инфраструктура, в силу своей пространственной обособленности, обладает отличными от общего имущества в многоквартирном доме характеристиками. Соответственно, закон непосредственно не связывает сам по себе факт приобретения права собственности на индивидуальный жилой дом с возникновением доли в праве собственности на имущество общего пользования. Представляется, что таким свойством, как «имущественная обособленность», характеризуется и имущество общего пользования садоводов и огородников, в связи с чем законодатель не пошел по пути полной аналогии с ЖК РФ.

Так, в частности:

- имущество общего пользования, в том числе земельные участки общего пользования, которые до дня вступления в силу нового закона были приобретены в собственность садоводческими, огородническим или дачными некоммерческими объединениями граждан как юридическими лицами, сохраняется за ними. При этом до 1 января 2024 года на рассмотрение общего собрания членов товарищества должен быть вынесен вопрос о передаче этого

имущества в общую долевую собственность собственников садовых или огородных земельных участков. Соответственно, памятуя о положениях части 3 статьи 35 Конституции Российской Федерации, предусматривающих невозможность принудительного прекращения права собственности иначе как по решению суда, законодатель не пошел на такой шаг, как прекращение в силу закона права собственности объединений на общее имущество и объявление в качестве собственника такого имущества собственников садовых или огородных земельных участков, предложив более гибкий вариант, предусматривающий решение этого вопроса самими садоводами и огородниками;

- недвижимое имущество общего пользования, представляющее собой объекты инфраструктуры, может быть по решению общего собрания членов товарищества передано в государственную или муниципальную собственность в случае, если данное имущество может в силу закона находиться в собственности публично правового образования (статья 50 Федерального закона от 6 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и статья 26.11 Федерального закона от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»). С учетом предложенного правового регулирования можно сказать, что общее имущество садоводов и огородников представляет собой некую уникальную правовую конструкцию» [5].

В анализируемой судебной практике судом было применено отражение диспозиции в мотивировочной части решения по делу № 2-8250/2017 от 2 ноября 2017 года признав решения общего собрания собственников недействительными: «Так, как установлено судом в ходе рассмотрения дела,

решением общего собрания собственников помещений многоквартирного дома, оформленным протоколом общего собрания, проведенного в период с 09.09.2009 по 19.10.2009, для управления многоквартирным домом было создано Товарищество собственников жилья «Дзержинского,10». Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 31.10.2017, указанное юридическое лицо является действующим, в установленном законом порядке не ликвидировано.

В то же время, как следует из оспариваемых истцами решений общего собрания, оформленных протоколом от 19.04.2017, собственниками помещений приняты решения о создании Товарищества собственников недвижимости «Мое жилье» для управления многоквартирным домом, расположенным по тому же адресу.

Как следует из пояснений представителя ответчика, до настоящего времени каких-либо решений о ликвидации ТСЖ «Дзержинского, 10» собственниками помещений не принималось, процедура ликвидации ТСЖ не завершена, равно как и не была начата.

В соответствии с пунктом 1 статьи 136 Жилищного кодекса РФ, собственники помещений в одном многоквартирном доме могут создать только одно товарищество собственников жилья.

Принятое собственниками помещений решение о создании ТСН «Мое жилье», а также последующие решения о заключении договоров, утверждении устава, избрании исполнительных органов ТСН, противоречат положениям вышеуказанной нормы закона, и в силу пункта 1 статьи 181.4. Гражданского кодекса РФ подлежат признанию недействительными.

При этом, суд не принимает во внимание доводы представителя ответчика о том, что по вопросу повестки дня собрания собственники помещений приняли решение о ликвидации ТСЖ «Дзержинского,10», что позволяет создать для управления многоквартирным домом иное товарищество. Как следует из положений пункта 3 статьи 49 Гражданского кодекса РФ, правоспособность юридического лица (то есть способность

юридического лица иметь гражданские права и нести обязанности) возникает с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении.

Как было установлено судом, и не оспаривалось сторонами, до настоящего времени ТСЖ «Дзержинского, 10» в установленном законом порядке не ликвидировано, из государственного реестра юридических лиц не исключено.

Таким образом, создание для управления многоквартирным домом второго товарищества собственников помещений прямо противоречит нормам действующего законодательства.

Кроме того, суд считает необходимым согласиться с позицией ответчика о том, что принятие общим собранием собственников помещений решения по подпункту 1 пункта 1 повестки дня о том, что «Действующее ТСЖ подлежит ликвидации на основании грубых нарушений закона», не отнесено законодательством РФ к компетенции такого собрания» [22].

На этот раз суд решил так, но если бы судом не было выявлено отсутствие кворума (ничтожность решений), то еще не факт, что суд бы отразил в мотивировке данную диспозицию [2] .

Представляется, что классическая юридическая схема «гипотеза-диспозиция-санкция» должна быть четко отображена именно в законе, чтобы не оставалось места для различных трактовок «на усмотрение суда» [3] . Например, «второе созданное на одной территории товарищество подлежит ликвидации» и схема такой ликвидации, кто должен ее проводить, сроки, порядок. В Федеральном законе от 12.01.1996 года № 7-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «О некоммерческих организациях» отражено в пункте 3 статьи 1: «Настоящий Федеральный закон не распространяется на потребительские кооперативы, товарищества собственников недвижимости, в том числе товарищества собственников жилья, садоводческие и огороднические некоммерческие товарищества» [35]. Для этого принят специальный закон, которым должны

руководствоваться не только члены, собственники и исполнительные органы товарищества, но и суды.

Подводя итоги исследованию в данной главе, отметим, что некоммерческие организации отличаются от коммерческих, прежде всего, тем, что не имеют получение прибыли ключевой целью функционирования. Можно выделить такие некоммерческие организации, как общественная или религиозная организация, союз, ассоциация, фонд, учреждение, потребительский кооператив. Правосубъектность – одно из основополагающих правовых понятий науки гражданского права, характеризующая правовое положение того или иного субъекта гражданских правоотношений, определяющая способность субъекта быть участником этих отношений. Участие некоммерческой организации в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признаваемой и представляемой государством правосубъектности. В настоящее время существует немало проблем, связанных с формированием правосубъектности садовых некоммерческих товариществ. Следует отметить, что наибольшее число проблем связывается с нововведениями в Федеральном законе № 217-ФЗ. Первое и основное несовершенство Федерального закона № 217-ФЗ фактически обязало собственников участков в садоводческих товариществах заключать договоры с банками и оплачивать комиссии. Причем, учитывая, что само некоммерческое объединение СНТ платит комиссию за сдачу и снятие денежных средств, это служит причиной увеличения членских взносов, как основного источника финансирования сметных мероприятий. Кроме того, несовершенством Федерального закона № 217-ФЗ, создавшим немало проблем для нормальной деятельности садоводческих товариществ, является исключение из закона понятия «уполномоченный член». В Федеральном законе № 217-ФЗ не предусмотрен, как и такой способ избрания уполномоченных, так и собрание в форме собрания уполномоченных. Также надо отметить, что из положений Гражданского кодекса РФ не следует, что доверенность на представительство от лица члена садоводческого или

огороднического некоммерческого товарищества для участия в общих собраниях такого товарищества должна быть нотариально удостоверена. Также было установлено, что создание для управления многоквартирным домом второго товарищества собственников помещений прямо противоречит нормам действующего законодательства. Представляется, что классическая юридическая схема «гипотеза-диспозиция-санкция» должна быть четко отображена именно в законе, чтобы не оставалось места для различных трактовок «на усмотрение суда». Например, «второе созданное на одной территории товарищество подлежит ликвидации» и схема такой ликвидации, кто должен ее проводить, сроки, порядок.

2 Требования к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций

2.1 Общие требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций

В соответствии с частью 2 статьи 24 Федерального закона № 7-ФЗ ОТ 12.01.1996 «О некоммерческих организациях» некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую и иную приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана и соответствует указанным целям, при условии, что такая деятельность указана в ее учредительных документах [35].

Это означает, что приносящая доход деятельность, ее профиль должен соответствовать профилю некоммерческой организации, например, садоводческое некоммерческое товарищество может заключить договор с коммерческими магазинами, находящимися на его территории, на оплату за пользование его инфраструктурой. ТСЖ может сдать фасад здания для размещения рекламы. Все виды деятельности, приносящие доход, указываются в учредительных документах некоммерческой организации соответственно при регистрации Устава в регистрирующем органе в регистрационной форме указываются соответствующие виды, указанные в ОКВЭД (общероссийский классификатор видов экономической деятельности). Если же некоммерческая организация не указала такие виды деятельности, но появилась необходимость ими заниматься, то необходимо внести изменения в Устав, подать регистрационную форму в регистрирующий орган ИМНС. Предпринимательская деятельность или точнее деятельность, приносящая доход, является одним из источников дополнительного финансирования некоммерческих предприятий и подлежит обязательному налогообложению в зависимости от его выбранной схемы.

В некоторых случаях, деятельность, приносящая доход, может стать

единственным источником финансирования некоммерческой организации. Например, некоторые образовательные детские учреждения, которые существуют за счет средств, вносимых родителями. Они идут на оплату труда преподавателей, закупку учебных материалов, канцтоваров и прочее. Но не служат источников дохода для учредителей.

В некоммерческих предприятиях, которые существуют за счет членских взносов, коммерческая деятельность может служить дополнительным источником доходов, которые в обязательном порядке должны быть распределены общим собранием, высшим органом управления. Например, в ТСН «СНТ Приморское» на ежегодном отчетном собрании распределяются планируемые доходы в размере 1,5 миллионов на цели товарищества. Два года подряд они идут на ремонт нового офиса и благоустройства территории общего пользования СНТ.

Есть некоммерческие организации, для которых не актуальна деятельность, приносящая доход. Это фонды, работающие для накопления средств на определенные средства.

Следует различать, в этом плане, деятельность, приносящую доход, и благотворительные пожертвования некоммерческим организациям, спонсорство. С помощью фандрайзинга в некоммерческие организации привлекаются средства, которые идут на ее цели, но это не относится напрямую к коммерческой деятельности.

Для осуществления деятельности, приносящей доход некоммерческие организации, могут использовать свое имущество. Например, СНТ при обслуживании инфраструктуры использует свою технику.

В зарубежных источниках проблема предпринимательской деятельности некоммерческих организаций и ее перспективы изучаются более детально. Экономическая социология была описана в работах ранних политических экономистов, таких как Смит, Маркс, Парето и Маршалл.

В работе Beck В.М. Governmental Contracts with Non-profit Social Welfare Corporations автор еще в 1971 году в введении в работу отмечал: «Используя

теории агентства и управления, это исследование исследует, как государственные администраторы управляют контрактными отношениями с некоммерческими организациями. Были проведены интервью с государственными и некоммерческими менеджерами, участвующими в контрактных отношениях социальных служб на уровне штатов и округов штата Нью-Йорк. Использование доверия, репутации и мониторинга, а также другие факторы влияют на способ управления контрактными отношениями. Полученные результаты показывают, что способ управления некоммерческими организациями со временем эволюционирует от отношений принципал-агент к отношениям принципал-управляющий, но с меньшими отклонениями, чем предполагают теории. Это частично обусловлено контекстуальными условиями, которые включают тип услуги, отсутствие рыночной конкурентоспособности и ограничения управленческого потенциала. Межправительственная среда, в которой осуществляются и предоставляются социальные услуги, создает сложные проблемы для государственных менеджеров, ответственных за управление контрактными отношениями. Результаты этого исследования документируют эти проблемы и соответствующие методы управления, используемые с некоммерческими подрядчиками» [44].

Другие авторы Fams E., Jensen M. в работе «Agency Problems and Residual Claims» в 1983 году отмечали, что некоммерческие и взаимные организации создают значительную конкуренцию коммерческим. «Социально-экономическая деятельность, такая как религия, развлечения, образование, исследования и производство других товаров и услуг, осуществляется различными типами организаций, например корпорациями, собственниками, партнерствами, взаимными и некоммерческими организациями. Существует конкуренция между организационными формами за выживание. Форма организации, которая выживает в деятельности, – это та, которая поставяет продукт, востребованный клиентами, по самой низкой цене, покрывая при этом затраты. Характеристики остаточных требований важны как для

разграничения организаций друг от друга, так и для объяснения выживания организационных форм в конкретных видах деятельности. В данной статье разрабатывается ряд положений, объясняющих особенности остаточных требований различных организационных форм как эффективных подходов к решению проблем управления агентства» [47].

Аналогичные проблемы в Латинской Америке описывает Alter, S. K. В работе *Social Enterprise: a typology of the field contextualized in Latin America* «Цель этой публикации состоит в том, чтобы выделить концепции, тенденции и передовую практику в области развития социального предпринимательства, разработанные на основе тематических исследований, в модели и руководящие принципы для создания новых партнерств, которые революционизируют эту область в предстоящее десятилетие. В ней исследуется динамика совершенно нового институционального образования-социального предприятия и роль, которую оно играет в развитии Латинской Америки. Она исследует, как институты сочетали сочетание социальных ценностей и целей с коммерческой деловой практикой и как они придумали модели собственности, стратегии дохода и капитализации, а также уникальные системы управления и обслуживания, предназначенные для максимизации социальной ценности. Логические рамки и тематические исследования в рамках монографии дают возможность разработать иллюстративную типологию с моделями». [43].

В публикации Chin-Ken Lin, Ming-Fen Li *Social Enterprise, Entrepreneurship, Reciprocity Organization, Neo-Fifth Discipline, Wholeness Praxis* на которую ссылается в своей работе Dees, J. G. авторы прогнозируют великое будущее социальному предпринимательству. «В данной статье авторы прослеживают развитие социальных предприятий и формирующегося четвертого сектора на основе двойных, тройных и четырехкратных аргументов. Подчеркивается, что усилия социальных предпринимателей по предпринимательству в своих сообществах или организациях сыграют важную роль в ответ на вызовы времени. С целью усиления генеративного взаимодействия между социальными предприятиями и организациями трех

существующих секторов авторы применяют перспективы целостности-практики для переосмысления концепции взаимности с точки зрения ориентаций социального поведения, разработанной Институтом Санта-Фе. На основе ориентаций социального поведения предпринимателей и реконцептуализации реципрокности с позиций целостности практики они предлагают Организации реципрокности (ROs) как совместно развивающиеся социальные предприятия.

Ожидается, что лидеры ROs могли бы приложить усилия по совместному созданию генеративных сообществ и механизмов сотрудничества в различных секторах. Чтобы повысить способность РОС создавать генеративные сети для формирующихся генеративных сообществ на социальных предприятиях и в трех секторах, авторы строят модель «Нео-Пятой дисциплины» с духом целостности-практики для РОс. Они утверждают, что по мере того, как все больше социальных предприятий преобразуются в Организации взаимности, новая экономика с социальной справедливостью, общественным благом и всеобщим величием станет глобальным общим видением в ближайшем будущем» [46].

В статье Burt, R. S. The contingent value of social capital представлена авторская концепция исследования образования социального капитала [45].

Авторы статей являются представителями разных по развитию, политической и экономической обстановки стран: Америки, Латинской Америки, Китая.

Следует сказать, что в России развитие предпринимательской деятельности значительно отстает как от развития такой деятельности в этих странах, так и в странах Европы.

В США доля участия некоммерческих организаций в ВВП еще выше 7,5 процентов.

Как было указано в первой главе в России значительное количество видов некоммерческих организаций, что совершенно необоснованно. Тогда как в Европе только два вида: ассоциации и фонды [48].

Таким образом, в результате проведенного исследования, отметим, что возможность осуществления предпринимательской деятельности некоммерческими организациями допускается только в том случае, если приносящая доход деятельность, ее профиль соответствует профилю некоммерческой организации, например, садоводческое некоммерческое товарищество может заключить договор с коммерческими магазинами, находящимися на его территории, на оплату за пользование его инфраструктурой. ТСЖ может сдать фасад здания для размещения рекламы. Все виды деятельности, приносящие доход, указываются в учредительных документах некоммерческой организации соответственно при регистрации Устава в регистрирующем органе в регистрационной форме указываются соответствующие виды, указанные в ОКВЭД (общероссийский классификатор видов экономической деятельности).

2.2 Ограничение предпринимательской деятельности некоммерческих организаций: виды ограничений, последствия совершения сделок за пределами правоспособности, налоговое регулирование

Заниматься предпринимательской деятельностью, некоторыми ее видами, некоммерческие организации, как и коммерческие, могут только при наличии лицензии или разрешения. Например, лицензия нужна если некоммерческая организация занимается вывозом мусора, образовательной деятельностью.

Некоммерческая организация не является субъектом малого предпринимательства, для нее установлены иные правила налогового регулирования, например, правила установления лимита кассового остатка.

На настоящем этапе отсутствует нормативный акт, определяющий единые правовые основы осуществления предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, приносящей доход.

Некоторые нормы трактуются неоднозначно и на практике имеют совершенно иное применение. Например, согласно положениям действующего законодательства, некоммерческие организации могут заключать публичные договоры только если прибыль, полученная от оказания услуг направлена на уставные цели данной некоммерческой организации. Соответственно такая некоммерческая организация должна платить налог на доходы, что часто игнорируется, как и распределение прибыли на нужды НК уполномоченным органом [35].

«Реформирование гражданского законодательства существенным образом коснулось категории «субъекты предпринимательской деятельности»... Традиционно к их числу относились коммерческие организации, индивидуальные предприниматели и некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность Согласно ГК РФ, некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» конкретизирует, что 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 Федерального закона «О некоммерческих организациях»). Осуществление некоммерческой, в том числе благотворительной и меценатской, деятельности является для коммерческой организации делом добровольным, поскольку законодательством не предусмотрено ее специального правового режима, особых правил регламентации. Урегулированы лишь отдельные действия: осуществление

пожертвований (ст. 582 ГК РФ) и освобождение от обложения налогом на добавленную стоимость безвозмездная при передаче товаров (выполнение работ, оказание услуг), передаче имущественных прав (подп. 12 п. 3 ст. 149 НК РФ). В связи с отсутствием правовой регламентации некоммерческой деятельности коммерческих организаций, недопустимостью применения льгот при ее фактическом осуществлении (пример с ЗАО «Пенсионер») коммерческим организациям предлагается самим учреждать соответствующие некоммерческие организации.

Такое целенаправленное ориентирование законодателем коммерческих организаций на осуществление прибыльной деятельности, а некоммерческих – деятельности в целях достижения общественных благ, не прибыльной в качестве основной цели, нейтрализуется разрешением некоммерческим организациям 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). Следует подчеркнуть, что деятельность некоммерческих организаций в ГК РФ больше не называется предпринимательской. В целом это соответствует тенденциям специального законодательства – п. 5 ст. 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в ред. от 21 июля 2014 г.), п. 16 ст. 36 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (в ред. от 31 декабря 2014 г.), ст. 47 Закона РФ от 9 октября 1992 г. № 3612-1 «Основы законодательства Российской Федерации о культуре», п. 3.7 ст. 2 Федерального закона от 3 ноября 2006 г., положениям Федерального закона № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (в ред. от 4 ноября 2014 г.), подп. 3 п. 1 ст. 15 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в ред. от 6 апреля 2015 г.); п. 8 ст. 3 Федерального закона от 17 июля 2009 г. № 145-ФЗ «О Государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в ред. от 31 декабря

2014 г.). Такое изменение означает, что на деятельность некоммерческих организаций не распространяется режим, установленный для субъектов предпринимательской деятельности.

По смыслу новой редакции ст. 50 ГК РФ к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, некоммерческие организации теперь не относятся, следовательно, нормы, устанавливающие особенности правового регулирования гражданско-правовых отношений в зависимости от связи договоров и обязательств сторон с осуществлением ими предпринимательской деятельности, к ним не применимы» [32].

Можно считать, что для гражданско-правового регулирования отношений, связанных с деятельностью некоммерческих организаций должны применяться иные нормы при осуществление коммерческой деятельности, осуществление которой казалось бы регламентировано в п. 2 статьи 24 Федерального закона «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ [35]. Но, в связи с неопределенностью этих норм, даже при вынесении решения суды ссылаются на нормы, применяемые к взаимоотношениям между коммерческими организациями, игнорируя ограничения применимые к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. Так в Постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции от 02 декабря 2020 года по делу № А55-14547/2020 суд ссылается при разрешении спора между двумя некоммерческими организациями (ни одна из которых не является членом другой) АСНТ «Ставрополь» и ТСН «СНТ Простор» на нормы применимые к коммерческим организациям, то есть основывает свое решение лишь на факте подачи ресурсов [16].

В мотивировочной части решения суда сказано: «Нормами действующего гражданского законодательства установлен принцип возмездного перехода ценностей в гражданском обороте между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, согласно которому приобретатель, получивший в свою собственность имущество (работы, услуги), обязан предоставить прежнему собственнику встречное исполнение в

виде оплаты стоимости перешедшего к нему имущества (работ, услуг). Уклонение от предоставления встречного исполнения влечет обогащение одного лица за счет другого, что является недопустимым» [16].

При этом судебная коллегия не принимает доводы стороны ответчика, что некоммерческая организация АСНТ «Ставрополь» не является гарантирующим поставщиком воды и, в принципе, может заключать публичные договоры только если прибыль, полученная от оплаты услуг направлена на цели такой организации, а также те аргументы, что АСНТ «Ставрополь» фактически перепродает ресурсы (оплата взыскивалась на сумму, установленную в смете, фактически гарантирующий поставщик поставил в АСНТ «Ставрополь» воды почти на 2 миллиона рублей меньше, чем они предъявили садоводческим товариществам) и устанавливает завышенные цены на оплату своей инфраструктуры, используя свое положение владельца единственных сетей, по которым могут подаваться ресурсы в ТСН «СНТ Простор». В материалы дела не был представлен протокол об определении целевого направления полученных средств. Налог на доходы АСНТ «Ставрополь» не платила, в отчетности полученный доход отражён не был. На практике получилось, что АСНТ «Ставрополь», позиционируя себя владельцем водопроводных сетей и линий электропередачи, через которые гарантирующий поставщик передает в ТСН «СНТ Простор» ресурсы (воду и электроэнергию), фактически заставило заключить договоры, нарушив как нормы антимонопольного законодательства, так и положения законов, регулирующих деятельность сетевых организаций (такой организацией по сути деятельности Ассоциация и является). В частности, были нарушены положения Федерального закона «Об электроэнергетике» от 26.03.2003 № 35-ФЗ в части положений статьи 23 данного Закона [40].

Создавая много лет назад Ассоциацию садоводческих товариществ, председатели 10 садоводческих массивов преследовали совершенно другие цели, а именно централизованную оплату ресурсов гарантирующим поставщикам одним из председателей СНТ, входящих в ее состав, ремонт

бесхозных сетей (который по сей момент остаются такими и не принадлежат Ассоциации), помощь в решении правовых вопросов.

Такие цели и обозначены в Уставе Ассоциации, но на практике получается, что руководители Ассоциации, используя свое положение фактических (но не юридических) владельцев сетей, по которым поставляются ресурсы в организацию, не являющуюся членом Ассоциации (тот же ТСН «СНТ Простор»), навязывают данной организации иные, более худшие условия, отличные от условий для членов Ассоциации, опять же нарушая антимонопольное законодательство и нормы статьи 426 ГК РФ, в которой четко обозначено: «В публичном договоре цена товаров, работ или услуг должна быть одинаковой для потребителей соответствующей категории. Иные условия публичного договора не могут устанавливаться исходя из преимуществ отдельных потребителей или оказания им предпочтения, за исключением случаев, если законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот отдельным категориям потребителей» [6].

В предложенном договоре установлены большие пени за просрочку платежа, тогда как для членов Ассоциации они не предусмотрены. Отказ от заключения договора и попытка уйти на заключение прямых договоров с гарантирующими поставщиками привели к тому, что руководители Ассоциации физически отсоединили товарищество от пользования сетями, тем самым фактически прервав жизнедеятельность товарищества и вынудив заключить договоры на не выгодных условиях. Кроме пени в договорах также указывалось, что вся переплата за ресурсы (вода, электроэнергия) не возвращается товариществу, а идет на цели Ассоциации согласно решению ее членов. То есть фактически имеет место быть перепродажа ресурсов, запрещенная законодателем. Как некоммерческая организация Ассоциация создает смету, которая не является четко отрегулированным планом распределения членских взносов и доходов, а имеет приблизительно планируемый характер, всегда в данную смету закладываются суммы «с запасом», что вполне естественно для расчета членских взносов, но не для

заключения договора на оплату инфраструктуры и подачу ресурсов со стороны организацией. Получать оплату АСНТ может только при условии наличия у него такого права, обусловленного тарифным регулированием [39].

Так, в силу пункта 6 Правил № 861 до установления тарифа владельцы объектов электросетевого хозяйства не вправе препятствовать перетоку через их объекты электроэнергии для потребителя, не вправе требовать за это оплату и не вправе также оказывать услуги по передаче [18].

Если Ассоциация практически позиционирует себя сетевой организацией, то оплата за пользование сетями (кроме оплаты коммунальных ресурсов) должна также осуществляться в соответствии с действующим законодательством.

Кроме пени в договорах также указывалось, что вся переплата за ресурсы (вода, электроэнергия) не возвращается товариществу, а идет на цели Ассоциации [25].

Согласно Определению СК по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 04 июня 2018 г. № 305-ЭС17-22541 «Если при принятии тарифного решения затраты компании учтены в котловой необходимой валовой выручке, то расчет стоимости услуг должен производиться в соответствии с этим решением. В противном случае законных оснований для получения платы истец не имеет.» [14].

Такие выводы следуют и из положений статей 4 и 6 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» [37].

Аналогичные выводы изложены в пункте 4 статьи 23.1 Федерального закона от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» [39]. Не противоречат вышеуказанному и положения пунктов 6, 46-48 Правил № 861, пункта 3 Основ ценообразования [9].

«Тарифы устанавливаются по инициативе регулируемой организации и при ее непосредственном участии, что позволяет ей своевременно отстаивать свои права, знать о принятом решении и, как следствие, планировать свою деятельность (пункты 12, 25 Правил государственного регулирования

(пересмотра, применения) цен (тарифов) в электроэнергетике (утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2011 № 1178, далее - Правила регулирования тарифов). Иной подход позволил бы организациям получать тариф фактически оказывать услуги с использованием тех сетей, которые не учтены в тарифном решении, что противоречило бы сути государственного ценового регулирования» [14].

Из этого определения Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ следует, что в сумму тарифа и должны входить все затраты фактической сетевой организации, которые могут быть рассчитаны разными методами: аналитическим, сравнительным и прочим. Для коммерческих организаций взимание оплаты за обслуживание принадлежащих им сетей без установления тарифов влекло бы отказ в Арбитражном суде в иске о взыскании сумм [9].

Но в связи с тем, что контролирующие организации, в частности федеральный антимонопольный орган, не признают договоры некоммерческих организаций публичными, а сами отношения такого рода фактически соответствующими отношениям между сетевой организацией и ее контрагентом, то любая жалоба о нарушении антимонопольного законодательства отклоняется с одной единственной ссылкой на то, что предприятие является некоммерческим.

Таким образом, на практике часто встречаются некоммерческие организации, которые игнорируют особенности осуществления предпринимательской деятельности, и, не изменяя статуса, используют предоставляемые льготы для корпоративного обогащения. Ярким примером является АСНТ «Ставрополь».

АСНТ «Ставрополь», ранее объединяющих в качестве членов десять СНТ, общей численностью около 17 000 человек. Изначально данная организация создавалась с благими целями, для обслуживания трубопровода, линий электропередач по которым подаются ресурсы от гарантирующих поставщиков на все десять массивов: СНТ «Отрада», СНТ «Березка», СНТ

«Сборщик», СНТ «Простор», СНТ «Чайка», СНТ «Ветеран», СНТ «Северное», СНТ «Даниловское», СНТ «Металлург», СНТ «Прессовщик».

Волжский Автомобильный Завод, работники которого получали земельные участки на этих массивах, построил для них коммуникации по проектам, утвержденным Госстроем. С конца 90-х АвтоВАЗ избавлялся от непрофильных активов, передавая частным организациям водопроводные, тепло- и электросети. При этом трубопроводы, по которым подается поливная вода, часть линии электропередачи оказались в качестве бесхозных объектов. Для того чтобы обслуживать насосы и эти объекты сообща была создана в 1996 году Ассоциация садоводческих некоммерческих товариществ «Ставрополь», еще до вступления в силу «старого» Федерального закона № 66-ФЗ. Статья 9 Федерального закона от 15.04.1998 № 66-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» регламентировала создание таких ассоциаций как местных межрайонных, так и региональных (краевых, областных, республиканских, окружных) [36].

В новом Федеральном законе № 217-ФЗ не предусмотрено создание таких объединений СНТ, но на основании статьи 4 ГК РФ «Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом. По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие» [41]. Поэтому существование данной ассоциации садоводческих товариществ является вполне законным.

Нарушения состоят в другом: ассоциация ведет самостоятельно коммерческую деятельность, заключает публичные договоры с третьими лицами на условиях, отличных от договоров с своими членами, получает прибыль, но не отражает ее в балансе и не платит налоги. Руководство данной

организации не считает доход, полученный от сторонней организации, не являющейся ее членом, доходом и при этом использует свое положение фактического монополиста для получения прибыли и даже от перепродажи ресурсов.

Данная проблема отображена в статье Соيفер Т.В. «К вопросу о публичных договорах с участием некоммерческих организаций» [32].

Исследуя данную тему автор приходит к выводу о том, что «расширение сферы применения норм о публичном договоре, рассчитанных на профессиональных предпринимателей, в предложенном варианте не позволило в полной мере разрешить сложившиеся проблемы, связанные с квалификацией заключаемых некоммерческими организациями договоров, и должным образом обеспечить права их контрагентов. Кроме того, законодательные новеллы способны поставить членов некоммерческих корпораций в заведомо неблагоприятное положение, ибо они сформулированы без учета особенностей правового статуса некоммерческих организаций и необходимой взаимосвязи с регламентирующими его нормами» [32].

Соглашусь с автором в том, что изменения в законодательстве не внесли изменений в решения судов и имеют чисто формальный характер. Суды продолжают применять нормы законодательства, которые применяются для хозяйственных отношений, регламентирующих отношения между коммерческими организациями. При этом совершенно не работают нормы антимонопольного законодательства, применимые и регулирующие деятельность коммерческих организаций.

«Необходимо отметить, что, до реформирования норм о юридических лицах возможностью заниматься предпринимательской деятельностью, наделялись прибыли и имеют направленность на достижение различных общественно полезных благ. Такая деятельность должна была служить целям создания коммерческих организаций, цели которых не связываются с извлечением прибыли и имеют направленность на достижение различных общественно полезных благ. Такая деятельность должна была служить целям

создания некоммерческих организаций и соответствовать им, полученная при ее осуществлении прибыль выступала дополнительным источником формирования имущества организаций и обеспечивала выполнение поставленных перед ними задач. По своему содержанию и характеру предпринимательская деятельность некоммерческих организаций была аналогична той, что осуществлялась коммерческими юридическими лицами, и могла состоять в реализации товаров, выполнении работ, оказании услуг, в том числе в отношении любого отозвавшегося лица. Однако заключаемые при этом договоры публичными законодателем прямо не признавались, соответственно, отношения некоммерческих организаций с контрагентами формировались на основе принципа.

Как следствие, судебные органы при разрешении возникающих споров исходили из отсутствия у некоммерческих организаций способности осуществлять деятельность, предполагающую заключение публичных договоров; констатировали невозможность возложения на них обязанностей по заключению таких договоров и применения положений ст. 426 ГК РФ к договорам с их участием.

Более того, анализируя характер отдельных договоров, суды не квалифицировали их как публичные лишь на том основании, что в силу закона их потенциальным участником, оказывающим услуги или выполняющим работы, наряду с коммерческими юридическими лицами могли выступать и некоммерческие организации. Осуществление некоммерческими юридическими лицами деятельности, предполагающей заключение публичных договоров, рассматривалось как нарушение действующего законодательства, которое могло привести даже к их принудительной ликвидации.

Иная позиция в судебной практике выражалась достаточно редко. Так, деятельность исполняющего наказания учреждения по продаже товаров осужденным была признана судом розничной торговлей, осуществляемой в качестве предпринимательской, а заключаемые при этом договоры

публичными. Доводы, что данная деятельность связана с выполнением учреждением государственных функций и является для него основной, а не предпринимательской, были отклонены. В отдельных случаях суды, хотя и не квалифицировали заключаемые некоммерческими организациями договоры как публичные, допускали возможность применения к ним правил о публичном договоре по аналогии.

Отказ законодателя признавать договоры с участием некоммерческих организаций публичными позволял им не только уклоняться от заключения договора, но и оказывать предпочтение одному лицу перед другим, устанавливая для них дифференцированные договорные условия. Это ставило контрагентов некоммерческих организаций в заведомо невыгодное положение по сравнению с клиентами коммерческих юридических лиц и порождало определенные противоречия на практике. Сложившееся положение оценивалось негативно и вызывало критику. В литературе неоднократно указывалось на необоснованность ограничения круга субъектов публичного договора в условиях, когда однородную с коммерческими организациями деятельность способны осуществлять индивидуальные предприниматели и некоммерческие организации. Также отмечалось, что признание возможным участником публичного договора лишь коммерческой организации существенно сужает сферу его применения и ограничивает права потребителей. В связи с этим обосновывалась необходимость расширения субъектного состава публичного договора на стороне исполнителя (продавца) за счет включения в него некоммерческих организаций.

В такой ситуации нормативные изменения, касающиеся возможных участников публичного договора, стали вполне ожидаемыми. При этом законодатель отказался от указания на его конкретных субъектов, сделав акцент на характер деятельности, в рамках которой могут заключаться публичные договоры. Согласно п. 1 ст. 426 ГК РФ публичный договор заключается лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливает его обязанности по продаже

товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Целесообразность такого подхода к трактовке публичного договора и определения круга его участников вызывает определенные сомнения по следующим причинам.

Возможность осуществлять приносящую доход деятельность закреплена за некоммерческими организациями взамен ранее предоставляемого им права на занятие предпринимательской деятельностью. Соотношение этих категорий в доктрине оценивается неоднозначно. Одни авторы признают приносящую доход деятельность некоммерческих организаций по сути предпринимательской, другие – рассматривают ее как более широкое понятие, нежели предпринимательская деятельность. Однако отказ от использования понятия «предпринимательская деятельность» применительно к некоммерческим организациям был обусловлен исключительно формальными причинами, поскольку признаки подобной деятельности в полной мере не соответствовали тем, что закреплены в ст. 2 ГК РФ в качестве, характеризующих деятельность предпринимательскую. При этом приносящая доход деятельность некоммерческих организаций и предпринимательская деятельность коммерческих юридических лиц по природе и содержанию являются близкими. Об этом свидетельствуют разъяснения, данные в п. 21 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ», согласно которым на некоммерческую организацию в части осуществления приносящей доход деятельности распространяются положения законодательства, применимые к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность» [17].

На практике руководители некоммерческих организаций также сознательно нарушают нормы Налогового кодекса, предусматривающего

начисление налога на доходы, фактически прикрываясь льготами, предоставленными некоммерческим предприятиям в том плане, что членские взносы не облагаются налогом на доходы [12].

Это прослеживается на примере АСНТ «Ставрополь». После исключения ТСН «СНТ Простор» из членов АСНТ все получаемые по договорам с этой организацией доходы должны облагаться соответствующим налогом на доходы в соответствии с заявленным способом налогообложения организации: 6 процентов от полученных доходов без учета вычета расходов. Но, изучив представленный на официальном сайте Налоговой инспекции баланс, мы увидели отсутствие начисление налога на доходы.

Дело в том, что регистрирующий орган не регулирует состав участников любой Ассоциации, в данном случае АСНТ «Ставрополь», что отражено в письме Министерства Юстиции от 08.12.2016 года № 11-141929/16 [37]. Соответственно вышедший из состава член Ассоциации не отражается в выписке ЕРГЮЛ как утративший членство. Это позволяет отражать уже утративших членство организации как членов с целевыми взносами, в отношении которых не предусмотрено отчисление налогов на доходы [30].

В аннотации к научной статье «О необходимости налогового регулирования деятельности некоммерческих организаций» Грищенко А.В. наиболее полно определяет вопросы, которые необходимо решить по данной теме: «Исследование направлено на разработку концептуальных основ развития налогового регулирования деятельности некоммерческих организаций в условиях институциональных изменений. Некоммерческий сектор играет заметную роль в социальной и экономической жизни страны, выступая источником социальных инноваций. В работе обоснована необходимость налогового регулирования некоммерческих организаций с учетом специфики их деятельности. Сформулирован авторский подход к периодизации системы налогового регулирования деятельности некоммерческих организаций. Предложена логическая схема развития системы налогового регулирования некоммерческого сектора. Научным

результатом является идентификация и систематизация налогового инструментария, и разработка рекомендаций по его совершенствованию» [7].

В самой статье автор отмечает: «Дискуссия о необходимости предоставления налоговых льгот и степени преференциальности системы налогообложения некоммерческих организаций ведется давно. Анализируя совокупность принятых нормативных актов в рассматриваемой сфере, можно сделать вывод о необходимости выработки четкого концептуального подхода к формированию системы правовой и налоговой идентификации некоммерческих организаций, который необходимо проводить одновременно с совершенствованием законодательства о некоммерческих организациях.

При наличии единой системы организационно-правовых форм станет возможным предоставление со стороны государства налоговых преференций надлежащим субъектам. Выделяя среди НКО получателей льгот, необходимо прежде всего обращать внимание на виды деятельности таких организаций и источники их финансирования» [7].

В основном, следует согласиться, что необходимо четко разграничить виды некоммерческих организаций и предоставляемые им налоговые льготы и особенно выделить условия их предоставления. Например, то, что касается садоводческих товариществ либо товариществ собственников жилья, деятельность которых регулируется специальным законом, Жилищным Кодексом Российской Федерации, а в общем так называемых подвидов Товариществ собственников недвижимости (ТСН) [8]. Несомненно, дополнительная нагрузка в виде налога на доходы от уплаченных членских взносов не нужна, но и непонятна налоговая нагрузка на взносы, полученные от собственников имущества в этих товариществах.

При взыскании суммы задолженности за оплату инфраструктуры с собственников, не являющихся членами товариществ суды не удовлетворяют расходы на оплату налога, руководствуясь в случае СНТ (ТСН) специальным законом Федеральным законом от 29.07.2017 № 217-ФЗ из положений которого следуют то, что индивидуальный садовод не должен платить за пользование

инфраструктурой сумму более чем сумма членского взноса, но при этом товарищество должно заплатить с суммы оплаты индивидуального садовода налог 6 процентов, что является прямым убытков СНТ [41].

В таком случае товарищество конечно имеет право взыскать сумму убытков в суде, что приводит к затягиванию судебного процесса, повышению судебных расходов. Стать членом СНТ собственник имеет право только после написания соответствующего заявления и принятия его в члены общим собранием, а до этого момента товарищество вынуждено платить налог на доходы.

Такая же ситуация и в Жилищных товариществах (ТСЖ). Желая обойти или не понимая положения закона, трактуя его по-своему, многие руководители и главные бухгалтера этих некоммерческих предприятий не разграничивают взносы, полученные от членов товариществ и от собственников недвижимости, которые таковыми не являются.

Таким образом, анализируя положения действующего законодательства, научные труды по этой теме, можно прийти к выводу о наличии весомых пробелов в регулировании предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. На практике это приводит к необоснованному получению корпоративного обогащения, а также к убытку таких организаций. При этом нарушаются права, как членов таких организаций, так и их контрагентов.

Подводя итоги исследованию в данной главе, отметим, что возможность осуществления предпринимательской деятельности некоммерческими организациями допускается только в том случае, если приносящая доход деятельность, ее профиль соответствует профилю некоммерческой организации, например, садоводческое некоммерческое товарищество может заключить договор с коммерческими магазинами, находящимися на его территории, на оплату за пользование его инфраструктурой. ТСЖ может сдать фасад здания для размещения рекламы. Все виды деятельности, приносящие доход, указываются в учредительных документах некоммерческой

организации соответственно при регистрации Устава в регистрирующем органе в регистрационной форме указываются соответствующие виды, указанные в ОКВЭД (общероссийский классификатор видов экономической деятельности). На настоящем этапе отсутствует нормативный акт, определяющий единые правовые основы осуществления предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, приносящей доход. Заниматься предпринимательской деятельностью, некоторыми ее видами, некоммерческие организации, как и коммерческие, могут только при наличии лицензии или разрешения. Например, лицензия нужна если некоммерческая организация занимается вывозом мусора, образовательной деятельностью. Следует отметить, что на практике часто встречаются некоммерческие организации, которые игнорируют особенности осуществления предпринимательской деятельности, и, не изменяя статуса, используют предоставляемые льготы для корпоративного обогащения. На практике руководители некоммерческих организаций также сознательно нарушают нормы Налогового кодекса, предусматривающего начисление налога на доходы, фактически прикрываясь льготами, предоставленными некоммерческим предприятиям в том плане, что членские взносы не облагаются налогом на доходы. Таким образом, анализируя положения действующего законодательства, научные труды по данной теме, можно прийти к выводу о наличии весомых пробелов в регулировании предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. На практике это приводит к необоснованному получению корпоративного обогащения, а также к убытку таких организаций. При этом нарушаются права, как членов таких организаций, так и их контрагентов.

3 Способы осуществления и ограничения предпринимательской деятельности отдельных видов некоммерческих организаций

3.1 Требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности товариществ собственников недвижимости: особенности и ограничения

Товарищества собственников недвижимости подразделяются на два вида: ТСЖ (товарищество собственников жилья) и СНТ либо ОНТ (садоводческое некоммерческое товарищество, огородническое некоммерческое товарищество).

Первой очевидной проблемой является неверное объединение двух подвидов ТСН, что приводит к тому, что к СНТ применяются нормы Жилищного кодекса РФ. Так в решении по делу № 2-2200/2020 от 09 ноября 2020 года, ТСН «СНТ Приморское», судья Ставропольского районного суда излагает в мотивировочной части: «...из пункта 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2017 № 22 «О некоторых вопросах рассмотрения судами споров по оплате коммунальных услуг и жилого помещения, занимаемого гражданами в многоквартирном доме по договору социального найма или принадлежащего им на праве собственности» следует, что денежные средства, внесенные на основании платежного документа, содержащего указание на расчетный период, засчитываются в счет оплаты жилого помещения и коммунальных услуг за период, указанный в этом платежном документе. Если платежный документ не содержит данных о расчетном периоде, денежные средства, внесенные на основании данного платежного документа, засчитываются в счет оплаты жилого помещения и коммунальных услуг за период, указанный гражданином (статья 319.1 ГК РФ). В случае когда наниматель (собственник) не указал, в счет какого расчетного периода им осуществлено исполнение, исполненное засчитывается за периоды, по которым срок исковой давности не истек (часть 1 статьи 7 ЖК РФ, пункт 3

статьи 199, пункт 3 статьи 319.1 ГК РФ)» [28].

На этом основании суд выносит решение о том, что садоводческое товарищество неправомерно отключила не жилой, а садовый дом от подачи электроэнергии, так как собственник, оплачивая 1/10 часть потребления коммунальной услуги ежемесячно указывал период оплаты. Это позволило собственнику участка в СНТ в следующем суде по взысканию с него задолженности по оплате электроэнергии согласно показаниям прибора учета, злоупотребляя правом, мотивировать неоплату большей части потребления тем, что ему не присылали квитанции согласно Жилищному Кодексу РФ. В данном случае суд принял сторону истца – садоводческого товарищества, основываясь на нормах специального федерального закона № 217-ФЗ.

Между тем, в садоводческом некоммерческом товариществе существуют только два вида взносов: членские и целевые, оплата коммунальных услуг в садоводческом товариществе не предусмотрена. На этом основании в апелляционной инстанции в рамках гражданского процесса по делу № 11-778/2019, суд отменил решение мирового судьи об отказе о взыскании суммы задолженности по членскому взносу, отметив в своем решении от 17.10.2019 следующее: «Оплата ответчиком взносов за коммунальные платежи в размере 2400 рублей не имеет прямого отношения к оплате членских взносов за указанный период» [1].

Из указанных примеров мотивировочной частей судебных решений следует, что необходимо установить четкую грань, разделяющую оба подвида товариществ собственников недвижимости – садоводческие некоммерческие товарищества и товарищества собственников жилья, основанную на специальном законодательстве.

Актуальной проблемой правового регулирования также является то, что законодатель недостаточно отрегулировал порядок созыва общего собрания ревизионной комиссией, 1/5 от членов товарищества либо органом местного самоуправления. Учитывая, что в каждом товариществе идет борьба за власть, не отрегулированные в этом плане нормы дает повод для злоупотребления, как

с одной, так и с другой стороны. Часто, собрав подписи 1/5, «оппозиция» инициируется снятие нормально работающего Правления с целью занять не плохо оплачиваемую должность или получить подряды от товарищества от нового послушного председателя. Не указано четко с какой формулировкой должны быть досрочно прекращены действия исполнительных органов, что может послужит реальным поводом, ведь часто происходит «надумывание» причин для снятия, развитие сплетен, ажиотаж на пустом месте. Также не совсем ясно по каким причинам орган местного самоуправления должен инициировать внеочередное общее собрание членов. 10 июня 2018 года Администрация Ставропольского района инициировала общее собрание членов ТСН «СНТ Простор» с тем по рекомендации губернатора, чтобы «поставить точку» в правомочности вновь избранного Правления и Председателя. Хотя особой необходимости в этом не было, суды были выиграны, изменения в ЕГРЮЛ внесены. Случай достаточно показательный и говорит о формальном отношении органов местного самоуправления к таким вопросам.

По теме СНТ и ОНТ особо хотелось коснуться ликвидации таких товариществ. Ликвидироваться юридические лица, включая ТСН могут как по решению уполномоченного на то органа (в случае ТСН общего собрания членов и собственников), так и судебном порядке на основании пункта 3 статьи 61 ГК РФ [6]. По этим причинам ликвидация ТСН происходит крайне редко, может в случае перехода такого товарищества в коммерческую структуру, что не запрещено законом. Особо выделяют Бутовецкий А.И. и Ковалева Е.Л. в своей работе следующий момент: «В пункте 29 постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» указывается, что согласно подпункту 5 пункта 3 статьи 61 ГК РФ юридическое лицо может быть ликвидировано по иску учредителя (участника) юридического лица в случае невозможности достижения целей, ради которых оно создано, в том числе если осуществление деятельности юридического

лица становится невозможным или существенно затрудняется.

Например, судом может быть удовлетворено такое требование, если иные учредители (участники) юридического лица уклоняются от участия в нем, делая невозможным принятие решений в связи с отсутствием кворума, в результате чего становится невозможным достижение целей, ради которых создано юридическое лицо, в том числе если осуществление деятельности юридического лица становится невозможным или существенно затрудняется, в частности ввиду длительной невозможности сформировать органы юридического лица.

Равным образом удовлетворение названного требования возможно в случае длительного корпоративного конфликта, в ходе которого существенные злоупотребления допускались всеми участниками хозяйственного товарищества или общества, вследствие чего существенно затрудняется его деятельность. Ликвидация юридического лица в качестве способа разрешения корпоративного конфликта возможна только в том случае, когда все иные меры для разрешения корпоративного конфликта и устранения препятствий для продолжения деятельности юридического лица (исключение участника юридического лица, добровольный выход участника из состава участников юридического лица, избрание нового лица, осуществляющего полномочия единоличного исполнительного органа, и так далее) исчерпаны или их применение невозможно. Учитывая, что во многих случаях имеют место конфликты между отдельными членами садоводческих или огороднических товариществ, а также целых групп таких лиц, в конечном счете такая ситуация может привести к ликвидации товарищества. Это может происходить в связи с многократными срывами проведения общего собрания, конфликтами между правлением товарищества и группой садоводов и огородников, возникновения споров в отношении имущества общего пользования и так далее. В соответствии со статьей 61 ГК РФ решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) или на орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительным документом, могут быть

возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица. Неисполнение решения суда является основанием для осуществления ликвидации юридического лица арбитражным управляющим за счет имущества юридического лица. При недостаточности у юридического лица средств на расходы, необходимые для его ликвидации, эти расходы возлагаются на учредителей (участников) юридического лица солидарно» [5].

Надо сказать, что Федеральный закон № 217-ФЗ немало способствуют возникновению такой ситуации, в товариществах, особенно больших и так трудно собрать кворум, а тут еще упразднили институт уполномоченных, ссылаясь на «злоупотребления», ввели голосование собственников по некоторым вопросам, что также вводит хаос. Если кворум считается только по присутствующим членам, то каким образом и для чего нужно учитывать голоса собственников, непонятно. На практике это выглядит абсурдно, поскольку проведение собраний сопровождается множеством трудностей, начиная с составления формы протокола, по которой отсутствуют методические рекомендации.

Кроме того, затруднительным представляется набор кворума. Так, проанализируем данный вопрос также со стороны судебной практики. В решение Автозаводского районного суда по делу № 2-6652/2020 сказано: «Из представленных материалов и показаний свидетеля следует, что истец Седова О.Б. 20.06.2020 обратилась к председателю СНТ с заявлением о предоставлении ей выписки из реестра членов товарищества СНТ «Мичуринец», содержащей обо всех членах товарищества СНТ с указанием номеров земельного участка, фамилии, имени, отчества, адреса места жительства, почтового адреса, по которому членом товарищества могут быть получены почтовые сообщения, за исключением случаев, если такие сообщения могут быть получены по адресу места жительства, адрес электронной почты, по которому членом могут быть получены электронные сообщения (при наличии). В силу положений части 1 статьи 3 и части 1 статьи 4 Гражданского процессуального кодекса РФ, обязательным условием реализации права на

судебную защиту является установление судом обстоятельств, указывающих на нарушение прав, свобод и законных интересов. Стороны же сами несут ответственность за невыполнение обязанности по доказыванию обстоятельств, имеющих значение, которая может выражаться в неблагоприятном для них результате разрешения дела. Согласно статье 56 ГПК РФ, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. В данном случае, доказательств того, что испрашиваемые документы имеются у СНТ «Мичуринец», истцом при рассмотрении дела, не представлено» [21]. И это при норме Федерального закона № 217-ФЗ, обязывающего СНТ вести реестр членов и предоставлять выписку из него по требованию члена товарищества, норме императивной. Данным решением суда явно нарушены нормы материального права, но истец не подала апелляционную жалобу по каким-то причинам. Истец не получила выписку и смогла организовать собрание с реальным кворумом. Бывшее правление просто устранилось. Это приведет в конечном итоге к тому, что люди просто бросят свои участки и таких в СНТ «Мичуринец» уже очень много. Также отдельной причиной, приводящей к ликвидации СНТ, является банкротство.

Для каждого вида существует свой специальный закон. Для ТСЖ это Жилищный Кодекс Российской Федерации [8]. ТСЖ ведет хозяйственную деятельность для достижения уставных целей, ради которых создана данная организация. При этом предпринимательская деятельность является частью хозяйственной деятельности, доходы от предпринимательской деятельности подлежат обязательному налогообложению в зависимости от выбранного способа.

Статья 152 ЖК РФ определяет перечень разрешенных видов хозяйственной деятельности:

- обслуживание, эксплуатация и ремонт недвижимого имущества в многоквартирном доме;
- строительство дополнительных помещений и объектов общего

имущества в многоквартирном доме;

- сдача в аренду, внаем части общего имущества в многоквартирном доме.

На первый взгляд перечень видов деятельности является закрытым, в 3 пункте данной статье определяются цели на которые может быть направлены доходы от такой деятельности, причем для определения этих целей необходимо решение общего собрания именно членов товарищества, а не всех собственников жилья, в чем зачастую последние не согласны. В этом же пункте указано, что есть не только доход от хозяйственной деятельности, но и отдельно дополнительный доход. Причем закон явно разграничивает направление их применения.

Статьи 135 и 138 ЖК РФ определяют цели создания ТСЖ, первостепенной является создание и содержание имущества многоквартирного дома в надлежащем техническом и санитарном состоянии, его приращение, ремонт. Данные цели отображены в Уставе товарищества и поэтому не могут являться предпринимательской деятельностью априори.

А вот такие виды деятельности могут служить для получения так называемого дополнительного дохода, собственно прибыли:

- ремонтно-сервисное обслуживание общих и индивидуальных жилых помещений;
- строительство объектов недвижимости на территории, вверенной ТСЖ для хозяйственного использования;
- сдача в аренду помещений, участков для парковки и рекламных мест.

Положения статьи 137 ЖК РФ также расширяют список видов деятельности, которым имеет право заниматься ТСЖ:

- выполнять работы для собственников помещений в МКД и предоставлять им услуги;
- продавать и передавать во временное пользование, обменивать имущество, принадлежащее товариществу;
- заключать сделки и совершать иные отвечающие целям и задачам

товарищества действия (если, конечно, это не нарушает прав и законных интересов собственников помещений в МКД).

Особенное внимание стоит обратить на ссылку, отраженную в части статьи 137 ЖК «если не нарушает прав и законных интересов собственников помещений в МКД».

Так, рассмотрим примеры судебной практики.

В судебном порядке рассматривался иск двух собственников и одного члена ТСЖ в товариществе собственников жилья о приведении в соответствие Устава ТСЖ. Истцы требуют в основаниях иска дополнить исключительно все пункты, содержащие указания на виды деятельности ТСЖ словами «только на основании общего собрания собственников». Свои требования они основывают на статье 44 ЖК РФ, которая действительно определяет круг полномочий только общего собрания собственников. Но при этом истцы не учитывают, что общее собрание собственников их дома выбрало способ управление домом через ТСЖ, делегировав ему полномочия в этом плане. И в Уставе есть ссылка согласно пункту 2 статьи 137 ЖК РФ на то, что должны соблюдаться права собственников помещений.

В данном товариществе члены ТСЖ составляют 68 процентов от числа всех собственников поэтому возможно принимать многие решения собранием членом и при этом будет собран и кворум по отношению к количеству собственников МКД. Истцы считают, что ТСЖ и его Правление в случае невыполнения требований их искового заявления будет получать какие то доходы и тратить их на нужды ТСЖ, его уставные цели, а права собственников при этом будут нарушены. Что само по себе не логично. Товарищество собственников жилья для того и создано чтобы обеспечивать управление многоквартирным домом, осуществления для этого всего необходимого. И полученные дополнительные доходы от предпринимательской деятельности (точнее деятельности приносящей доход) могут идти исключительно на цели ТСЖ.

ТСЖ имеет право заниматься строго ограниченными видами

хозяйственной деятельности для получения дохода, которые указаны в 152 статье ЖК РФ как было указано выше, все они связаны с общим имуществом МКД (многоквартирного дома), но определенные аспекты для развития деятельности, приносящей доход все же имеются. Например, сдача в аренду помещений, фасада дома для размещения рекламных конструкций, оказание услуг по ремонту собственникам помещений в доме. Стоит отметить, что люди больше доверяют знакомым им специалистам.

В статье «Организационные и налоговые аспекты создания имущества некоммерческих организаций как перспективной формы развития бизнеса в России» С.Ю. Богатырев отмечает: «Специалисты наиболее часто обосновывают такое положение наличием проблемы «контрактной недостаточности», которая возникает, когда потребитель не в состоянии точно оценить товары, обещанные или поставляемые некоммерческой организацией. Потребитель считает, что лучше иметь дело с некоммерческой фирмой, потому что она не будет на нем наживаться. В теории предполагается, что некоммерческая организация из-за юридических ограничений, при которых она должна работать, скорее всего, функционирует лучше, чем ее коммерческий конкурент, поэтому ей можно доверять. Также в теории утверждается, что, поскольку на одном рынке могут сосуществовать фирмы различных форм собственности, могут быть и конкретные виды деятельности, для которых некоторые виды фирм больше подходят. Если потребители затрудняются оценить качество услуг, предоставляемых организацией, то они выбирают некоммерческие организации» [4].

В статье 44 ЖК РФ отражены полномочия собрания собственников помещений в доме, данные положения необходимо учитывать при осуществлении ТСЖ конкретных видов деятельности. Например, в пункте 2 подпункте 3 статьи 44 ЖК РФ сказано, что к компетенции собрания собственников относится: «принятие решений о пользовании общим имуществом собственников помещений в многоквартирном доме иными лицами, в том числе о заключении договоров на установку и эксплуатацию

рекламных конструкций, если для их установки и эксплуатации предполагается использовать общее имущество собственников помещений в многоквартирном доме» [8].

Это означает, что если за принятие решения о заключение такого договора проголосуют только члены товарищества и их число будет меньше, чем 50 процентов от числа всех собственников, то решение не будет считаться принятым. Поэтому в Уставе ТСЖ в обязательном порядке должна присутствовать ссылка в соответствии с частью 2 статьи 137 ЖК РФ на то, что в случаях, если это не нарушает права и законные интересы собственников помещений в многоквартирном доме, товарищество собственников жилья вправе оказывать такие услуги и заключать договоры по ним.

Таким образом, коммерческая деятельность ТСЖ имеет строго ограниченные как по видам, так и по правоспособности принимать решения о заключении коммерческих договоров самим товариществом.

Более обширными видами деятельности, приносящими доход, может заниматься Садоводческое Некоммерческое Товарищество, являющееся другим подвидом ТСН. Деятельность СНТ регулируется специальным законом №217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». В нем нет нормы, указывающей на то каким образом СНТ может вести предпринимательскую деятельность. Остается руководствоваться общими законодательными нормами для некоммерческих организаций. Как и прочие некоммерческие организации, СНТ может вести деятельность, приносящую доход, если он направлен на цели товарищества, предусмотрен Уставом и не распределяется в качестве прибыли между членами товарищества.

Рассмотрим виды деятельности, которая может приносить доход СНТ:

- доходы от оплаты содержания инфраструктуры коммерческими магазинами и киосками, которые на территории товарищества;
- доходы от сдачи внаем техники товарищества;

- оказание услуг по вывозу мусора, которые не относятся к ТКО (твердым коммунальным отходам), так как вывоз ТКО является прерогативой регионального оператора. Вывоз мусора силами товарищества с территории как своей, так и сторонней организации возможен при наличии у СНТ надлежащим образом оформленной лицензии;
- доходы, полученные по договорам с владельцами загородных жилых домов, если территории, на которых они расположены, примыкают к землям товарищества. В данном случае владельцы домов складируют мусор на территории товарищества и платят за это согласно заключенным договорам;
- оплата сервитута за проезд через территорию товарищества на соседний массив или иную территорию тоже относится к доходам товарищества;
- размещение на территории товарищества рекламных конструкций, сооружений, телекоммуникаций;
- получение оплаты за оказание услуг с использованием техники товарищества, например трактора для прочистки соседних территорий от снега;
- оказание услуг по ремонту техники третьим лицам с использованием помещений (гаражей, ангаров) товарищества силами работников товарищества;
- оказание услуг силами электриков, сварщиков и прочих работников товарищества садоводам и другим лицам с прилегающих территорий;
- взысканные по решению суда пени и проценты с должников по взносам и оплате потребленной электроэнергии тоже являются доходом товарищества.

В ходе дальнейшего исследования рассмотрим конкретные примеры получения дохода от коммерческой деятельности товариществами, а также определим на какие задачи распределяются средства. ТСН «СНТ Приморское»

получает доход от оплаты инфраструктуры коммерческими организациями и магазинами, от размещения рекламных щитов и вышек сотовой связи на территории товарищества, от возмещения части вывоза мусора владельцами частных домов и садоводами ТСН «Прибой», которые складировать отходы на территории массива. Вместе с полученными по решению суда суммами пеней доходы ТСН «СНТ Приморское» составляют около 1,5 миллиона рублей в год. Ежегодно, в начале года, общее собрание членов товарищества и их уполномоченных по доверенности представителей утверждает мероприятия, на которые планируется потратить средства, полученные как доходы. Последние годы средства тратились на покупку и ремонт нового офиса и благоустройство территории. Хотя ТСН «СНТ Приморское» имеет значительное количество техники, включая 2 мусоровоза (и соответственно лицензию на вывоз мусора не ТКО), компрессор для продувки труб, газель-вышку для проведения работ на линиях и опорах электропередач, два трактора с дробилкой для веток, оно не сдает технику в аренду и не оказывает услуг с ее помощью. Данное обусловлено желанием сберечь технику как можно дольше в рабочем состоянии. Надо сказать, что даже при таком желании на ремонт и содержание значительного количества техники тратятся огромные деньги из средств, оплаченных садоводами в качестве взносов. Получение дохода от того же компрессора для продувки труб, который используется самим товариществом только раз в год помогло бы снизить сумму взноса. Тем более, что желающих получить в аренду столь дорогостоящую технику достаточно.

ТСН «СНТ Простор» не обладает столь значительным парком техники, на его территории находится только один магазин. Но зато обладает перспективами получения дохода от оплаты сервитута за проезд по его территории автомобилей и техники соседнего массива ТСН «СНТ Простор-2» и получением оплаты за транзит воды по территории товарищества. В настоящее время в Арбитражном суде Самарской области рассматривается иск ТСН «СНТ Простор-2» к ТСН «СНТ Простор» об установлении сервитута на

проезд через территорию ТСН «СНТ Простор», дело № А55-21256/2020. В данном суде принимают участие юристы моей организации. Казалось бы дело не сложное, в иске ТСН «СНТ Простор-2» необходимо отказать, так как территории двух массивов не являются соседними (между ними проходит канал федерального назначения) и существуют иные пути подъезда к их территории кроме как через ТСН «СНТ Простор». Но, при явной заинтересованности Администрации Ставропольского района, которая не хочет решать проблему устройства подъездных путей, судья не торопится принимать решение, надеясь на мирное урегулирование спора.

Таким образом, отметим, что при осуществлении ТСН деятельности, приносящей доход, существует масса ограничений. Причем действия ТСЖ в этой области строго ограничены положениями Жилищного Кодекса, а в отношении СНТ можно сказать, что специальный закон практически не вносит ограничений в осуществление товариществом различных видов деятельности. Единственным и главным ограничением является назначение денежных средств, полученных как доход от предпринимательской деятельности. Он не может распределяться между участниками организации и должен идти исключительно на цели товарищества.

3.2 Требования, предъявляемые к предпринимательской деятельности некоммерческих союзов и ассоциаций: особенности и ограничения.

Особенностью ассоциаций является то, что ее членами могут быть только юридические лица. Из пункта 1 и 2 статьи 121 ГК РФ; пункты 1 и 2 статьи 11 Закона о некоммерческих организациях следует, что ассоциация не может от своего имени осуществлять коммерческую деятельность, источниками доходов могут быть пожертвования третьих лиц, членов ассоциации, а также доходы от хозяйственных обществ и товариществ, в которых ассоциация является участником [6]. Так, теоретически ведение

коммерческой деятельности ассоциациями и некоммерческими союзами запрещено, но фактически имеет место быть в качестве источника доходов – поступления от предпринимательской деятельности, осуществляемой ассоциацией по собственной инициативе.

Член ассоциации может быть исключен из нее по решению других членов, что собственно и произошло в 2016 года когда из АСНТ «Ставрополь» исключили СНТ «Простор» из за того, что председатель Правления Добрянин был намерен занять пост председателя АСНТ и предоставил в налоговый орган протокол для регистрации изменений в части смены председателя. Протокол собрания АСНТ «Ставрополь» которого не было. По мнению автора исследования, в этом плане в законодательстве существует значительный пробел, в части регулирования деятельности ассоциаций. Следовало предусмотреть, что если членами ассоциации являются юридические лица, у которых высшим органом управления является общее собрание членов, то необходимо ставить в известность именно общее собрание об исключении. В данном же случае получилось, что собственники участков в СНТ «Простор» почти 30 лет содержали ассоциацию, платили взносы, а за вину единоличного исполнительного органа товарищество исключили из АСНТ, фактически нарушив равенство при использовании общего имущества. Ввиду неграмотности руководства АСНТ общие сети, а именно водопровод и электрические сети, по сути, бесхозные были поставлены на баланс АСНТ, без оформления их в собственность. По правилам ведения бухгалтерского учета такое имущество учитывается на забалансовом счете до оформления его в собственность.

В статье «Организационные и налоговые аспекты создания имущества некоммерческих организаций как перспективной формы развития бизнеса в России» автор Богатырев С.Ю. отмечает «В России всплеск активности деятельности некоммерческих организаций в сфере налогов наблюдался в 2010-х годах, однако этот процесс не был достаточно освещен в научной литературе. Работы по изучению налоговых аспектов деятельности

российских некоммерческих организаций немногочисленны. Отметим, что и за рубежом, несмотря на то что рассматриваемая сфера там довольно развита, также опубликовано немного работ. Так, в США можно выявить два периода появления публикаций - восьмидесятые и нулевые годы. Это связано с активизацией деятельности американских налоговых органов в те годы из-за развития побочных налогооблагаемых видов деятельности некоммерческих организаций и необходимостью налогового регулирования. В нашей стране рост социальных потребностей создает спрос на услуги, оказываемые некоммерческими организациями, соответственно, их количество увеличивается. Это обуславливает необходимость изучения влияния налоговой составляющей на деятельность некоммерческих организаций и развитие их деятельности» [4]. Далее автор предлагает несколько путей для налогового регулирования такой деятельности: «В нашей стране применение опыта зарубежных стран в сфере налогообложения некоммерческих организаций возможно по нескольким прикладным направлениям, обобщающим деятельность некоммерческих организаций и фокусирующимся в конкретных проводках налогового учета при осуществлении основной их уставной деятельности» [4].

Некоммерческие организации ежегодно сдают баланс, в котором они обязаны показать доходы от коммерческой деятельности и заплатить соответствующий налог. В случае АСНТ «Ставрополь» это налог 6 процентов от всех полученных доходов. Как отмечалось ранее, взносы от членов некоммерческой организации, в том числе и членов ассоциации, не являются ее доходом от коммерческой деятельности и не подлежат налогообложению. Но, так как СНТ «Простор» не является членом АСНТ «Ставрополь» с декабря 2016 года все поступления по договорам должны облагаться налогом. Анализируя балансы АСНТ «Ставрополь», которые имеются в свободном доступе на сайте ИМНС, можно увидеть, что ассоциация не начисляла и не платила налог на многомиллионные доходы по поступлениям от СНТ «Простор», что несомненно является нарушением налогового

законодательства. Избежать наказания в этой области АСНТ позволил тот факт, что регистрирующие органы не контролируют состав участников ассоциаций как некоммерческой организации и им не известен факт выхода члена ассоциации из ее состава.

Государственная регистрация ассоциации осуществляется на основании заявления с приложением определенных документов. Они должны быть поданы в орган Минюста РФ не позднее чем через 3 месяца со дня принятия решения о создании НКО (п. 4 ст. 13.1 Закона № 7-ФЗ). К заявлению о регистрации в обязательном порядке прилагаются сведения об учредителях, но впоследствии их выход или принятие нового участника никак не отражаются в ЕГРЮЛ, поэтому и возникает возможность скрыть поступления от не члена ассоциации, которые должны в обязательном порядке облагаться налогом.

Кроме неуплаты налогов в особо крупном размере, руководство ассоциации устанавливает условия договоров оплаты содержания инфраструктуры, через которую поступают ресурсы в СНТ «Простор», условия, отличные от условий членов ассоциации. Через сети АСНТ, которые, как было сказано выше, не являются ее собственностью, но необоснованно поставлены на баланс, поступают ресурсы на СНТ «Простор», поливочная и питьевая вода и электроэнергия. За задержку оплаты АСНТ указывает в договоре пени в размере 0,3 процента в день, пользуясь тем, что иных возможностей получения ресурсов, через иные сети, нет.

В решении Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-14547/2020 от 27 августа 2020 года, вынесенного по иску АСНТ «Ставрополь» к СНТ «Простор» о взыскании суммы задолженности и пеней по договору сказано: «Нормами действующего гражданского законодательства установлен принцип возмездного перехода ценностей в гражданском обороте между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, согласно которому приобретатель, получивший в свою собственность имущество (работы, услуги), обязан предоставить прежнему собственнику встречное исполнение в виде оплаты стоимости перешедшего к нему имущества (работ,

услуг). Уклонение от предоставления встречного исполнения влечет обогащение одного лица за счет другого, что является недопустимым. В соответствии с п.1 ст.330 Гражданского кодекса РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков» [24].

Как видно из текста решения, судья применил к отношениям между некоммерческими организациями норму, применимую к лицам, осуществляющим коммерческую деятельность. Потому что иной нормы просто не существует в законодательстве. При этом нормы Федерального закона «О некоммерческих организациях» № 7-ФЗ судами фактически никогда не применяются. Как и не действуют нормы антимонопольного законодательства, как уже указывалось в предыдущей главе своей работы. Все это позволяет фактически безнаказанно таким организациям, как АСНТ «Ставрополь» пользоваться своим преимущественным положением и получать корпоративное обогащение. Стоит также отметить, что траты от поступлений фактически никем не контролируются. Ассоциацию ни разу не проверяла налоговая инспекция на правильность исчисления налогооблагаемой базы. Решения по распределению прибыли на нужды организации в АСНТ никогда не принимались.

Ассоциации (союзы) создаются с целью защиты общих имущественных интересов, для содержания общего имущества, являются самостоятельными юридическими лицами и не преследуют коммерческие цели. «Они возникают исключительно на добровольной основе и не вправе осуществлять какие-либо управленческие функции в отношении своих участников, которые полностью сохраняют свою самостоятельность и права юридических лиц (пункт 3 статьи 121 ГК; пункт 3 статьи 11 Закона о некоммерческих организациях) [35].

Следует подчеркнуть, что в практической среде возникают множество

сложностей с применением закона. Ассоциации и союзы не вправе осуществлять самостоятельно предпринимательскую деятельность, для этого они должны создать на своей базе коммерческую организацию. Все эти ограничения зачастую не соблюдаются руководством ассоциаций.

Членами таких объединений могут быть и коммерческие и некоммерческие юридические лица, причем в смешанном составе. Обычно ассоциации (союзы) объединяют организации со схожим видом деятельности. Имущество организаций создается за счет вступительных и членских взносов членов объединения и цели его использования отражены в Уставе. Помимо Устава ассоциация или союз в качестве учредительного документа имеют учредительный договор, положения Устава при этом приоритетнее.

Высшим органом управления ассоциации является собрание ее учредителей, представленное руководителями юридических лиц, это физические лица, действующие от имени юридического лица без доверенности в силу закона.

Предполагается, что при определении действительности решений таких собраний суды однозначно должны руководствоваться правилами, изложенным в главе 9.1 ГК РФ, но на практике это часто не соблюдается. Так по делу № А55-1055/2018 22 июня 2018 года было вынесено решение, в котором фактическое изменение повестки дня трактовалось как «дополнение» к одному из вопросов: «Суд не усматривает признаков ничтожности оспариваемых решений собраний, поскольку дополнительно включенные Балыковым Е.С. после избрания председателем ассоциации вопросы в повестку дня, фактически просто отражают действия, которые необходимо осуществить в связи со сменой единоличного исполнительного органа – осуществить передачу документов от старого руководителя новому, провести инвентаризацию, внести изменения в единый государственный реестр юридических лиц, являются последствиями смены руководителя и должны быть произведены в силу закона, решения по первоначально включенным в повестку собрания вопросам не меняют» [23].

Кроме данных изменений в повестку дня истец отмечал также и то, что последний вопрос повестки дня под наименованием «Разное» не был раскрыт в уведомлении о проведении собрания. Истец, на наш взгляд, должен заранее знать содержание повестки дня чтобы определить степень его заинтересованности, вопросы должны быть в пределах компетенции собрания и решения по ним отражены в протоколе, что не было сделано в протоколе этого собрания. Суд не учел вообще данное основание в иске и не отразил его в решении, как и суды последующих двух инстанций, апелляционной и кассационной.

Из всего сказанного следует, что ни в одном законе, регулирующем коммерческую деятельность ассоциаций, норма права полностью не выражена. Присутствуют гипотеза и диспозиция, но нет санкции. Как, собственно, нет ее в другом законе.

Заключение

В ходе проведенного исследования автором были сделаны следующие выводы:

- некоммерческие организации отличаются от коммерческих, прежде всего, тем, что не имеют получение прибыли ключевой целью функционирования. Можно выделить такие некоммерческие организации, как общественная или религиозная организация, союз, ассоциация, фонд, учреждение, потребительский кооператив;
- правосубъектность – одно из основополагающих правовых понятий науки гражданского права, характеризующая правовое положение того или иного субъекта гражданских правоотношений, определяющая способность субъекта быть участником этих отношений. Участие некоммерческой организации в гражданских правоотношениях возможно лишь при наличии признаваемой и представляемой государством правосубъектности. В настоящее время существует немало проблем, связанных с формированием правосубъектности садовых некоммерческих товариществ. Следует отметить, что наибольшее число проблем связывается с нововведениями в Федеральном законе № 217-ФЗ. Первое и основное несовершенство Федерального закона № 217-ФЗ фактически обязало собственников участков в садоводческих товариществах заключать договоры с банками и оплачивать комиссии. Причем, учитывая, что само некоммерческое объединение СНТ платит комиссию за сдачу и снятие денежных средств, это служит причиной увеличения членских взносов, как основного источника финансирования сметных мероприятий. Кроме того, несовершенством Федерального закона № 217-ФЗ, создавшим немало проблем для нормальной деятельности садоводческих товариществ, является исключение из закона понятия «уполномоченный член». В Федеральном законе № 217-ФЗ не

- предусмотрен, как и такой способ избрания уполномоченных, так и собрание в форме собрания уполномоченных. Также надо отметить, что из положений Гражданского кодекса РФ не следует, что доверенность на представительство от лица члена садоводческого или огороднического некоммерческого товарищества для участия в общих собраниях такого товарищества должна быть нотариально удостоверена. Также было установлено, что создание для управления многоквартирным домом второго товарищества собственников помещений прямо противоречит нормам действующего законодательства. Представляется, что классическая юридическая схема «гипотеза-диспозиция-санкция» должна быть четко отображена именно в законе, чтобы не оставалось места для различных трактовок «на усмотрение суда». Например, «второе созданное на одной территории товарищество подлежит ликвидации» и схема такой ликвидации, кто должен ее проводить, сроки, порядок;
- возможность осуществления предпринимательской деятельности некоммерческими организациями допускается только в том случае, если приносящая доход деятельность, ее профиль соответствует профилю некоммерческой организации, например, садоводческое некоммерческое товарищество может заключить договор с коммерческими магазинами, находящимися на его территории, на оплату за пользование его инфраструктурой. ТСЖ может сдать фасад здания для размещения рекламы. Все виды деятельности, приносящие доход, указываются в учредительных документах некоммерческой организации соответственно при регистрации Устава в регистрирующем органе в регистрационной форме указываются соответствующие виды, указанные в ОКВЭД (общероссийский классификатор видов экономической деятельности);
 - на настоящем этапе отсутствует нормативный акт, определяющий

единые правовые основы осуществления предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, приносящей доход. Заниматься предпринимательской деятельностью, некоторыми ее видами, некоммерческие организации, как и коммерческие, могут только при наличии лицензии или разрешения. Например, лицензия нужна если некоммерческая организация занимается вывозом мусора, образовательной деятельностью. Следует отметить, что на практике часто встречаются некоммерческие организации, которые игнорируют особенности осуществления предпринимательской деятельности, и, не изменяя статуса, используют предоставляемые льготы для корпоративного обогащения. На практике руководители некоммерческих организаций также сознательно нарушают нормы Налогового кодекса, предусматривающего начисление налога на доходы, фактически прикрываясь льготами, предоставленными некоммерческим предприятиям в том плане, что членские взносы не облагаются налогом на доходы. Таким образом, анализируя положения действующего законодательства, научные труды по данной теме, можно прийти к выводу о наличии весомых пробелов в регулировании предпринимательской деятельности некоммерческих организаций. На практике это приводит к необоснованному получению корпоративного обогащения, а также к убытку таких организаций. При этом нарушаются права, как членов таких организаций, так и их контрагентов;

- коммерческая деятельность ТСЖ имеет строго ограниченные как по видам, так и по правоспособности принимать решения о заключении коммерческих договоров самим товариществом. Более обширными видами деятельности, приносящими доход, может заниматься садоводческое некоммерческое товарищество, являющееся другим подвидом ТСН. При осуществлении ТСН деятельности, приносящей доход, существует масса ограничений. Причем действия ТСЖ в этой

области строго ограничены положениями Жилищного Кодекса, а в отношении СНТ можно сказать, что специальный закон практически не вносит ограничений в осуществление товариществом различных видов деятельности. Единственным и главным ограничением является назначение денежных средств, полученных как доход от предпринимательской деятельности. Он не может распределяться между участниками организации и должен идти исключительно на цели товарищества;

- теоретически ведение коммерческой деятельности ассоциациями и некоммерческими союзами запрещено, но фактически имеет место быть в качестве источника доходов – поступления от предпринимательской деятельности, осуществляемой ассоциацией по собственной инициативе. Следует отметить, что ни в одном законе, регулирующем коммерческую деятельность ассоциаций, норма права полностью не выражена. Присутствуют гипотеза и диспозиция, но нет санкции. Как, собственно, нет ее в другом законе.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Апелляционное определение Автозаводского районного суда по делу № 11-778/2019 от 17 октября 2019 года // URL: <http://avtozavodsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 06.03.2021).
2. Апелляционное определение Самарского областного суда по делу №33-832/2014 от 29 января 2014 года // URL: <http://oblsud.sam.sudrf.ru> (дата обращения 06.03.2021).
3. Апелляционное определение Самарского областного суда по делу №33-8728/2014 от 03 сентября 2014 года // URL: <http://oblsud.sam.sudrf.ru> (дата обращения 17.03.2021).
4. Богатырев С.Ю. Организационные и налоговые аспекты создания имущества некоммерческих организаций как перспективной формы развития бизнесе в России // Консультант плюс: справочно-правовая система
5. Бутовецкий А.И., Ковалева Е.Л. О ведении гражданами садоводства и огородничества: Комментарий к новому закону/ Бутовецкий А. И., Ковалева Е.Л. – М.: Проспект, 2019. – с. 10 – 256.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (ред. от 08.12.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
7. Грищенко А.В. О необходимости налогового регулирования деятельности некоммерческих организаций // Финансовый менеджмент 2016. № 4. С. 93-108. // URL: <https://www.labyrinth.ru/books/546640> (дата обращения 17.12. 2020).
8. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 30.12.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.01.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.
9. Информационное письмо Министерства энергетики РФ и Федеральной службы по тарифам от 26 июня 2015 г. № ЕП-717012, № ВК-713509 О применении постановления Правительства Российской Федерации // Консультант плюс: справочно-правовая система.

10. Лысенко В. В. Социальное предпринимательство как новая форма взаимодействия гражданского общества и бизнеса // Консультант плюс: справочно-правовая система

11. Меркулова Ю. Особенности банкротства СНТ и его последствия для собственников в 2019 году // URL: <http://pravoved.ru/journal/bankrotstvo-snt/>(дата обращения 27.03.2021 года).

12. Налоговый кодекс Российской Федерации (НК РФ) Принят Государственной Думой 16 июля 1998 года (последняя редакция) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

13. Определение Арбитражного суда Самарской области по делу А55-14685/2015 от 18 января 2017 года // URL: [http:// samara.arbitr.ru](http://samara.arbitr.ru) (дата обращения 17.03.2021).

14. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 04.06.2018 № 305-ЭС17-22541 по делу № А40-226692/2016 // Консультант плюс: справочно-правовая система.

15. Партнер НКО // URL: [http:// red-nko.ru](http://red-nko.ru) (дата обращения 29.03.2021 года).

16. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции Ф06-61324/2020 по делу № А55-29699/2019 от 28 мая 2020 года // URL: <http://samara.arbitr.ru> (дата обращения 23.03.2021 года).

17. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Консультант плюс: справочно-правовая система.

18. Постановление Правительства РФ от 27.12.2004 № 861 (ред. от 21.12.2020) «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы

оптового рынка и оказания этих услуг и Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям» // Консультант плюс: справочно-правовая система.

19. Постановление Правительства РФ от 29 декабря 2011 г. № 1178 «О ценообразовании в области регулируемых цен (тарифов) в электроэнергетике». (с изменениями и дополнения) // Консультант плюс: справочно- правовая система.

20. РАРУС Автоматизация учета // URL: <https://rarus.ru/> (дата обращения 29.03.2021 года).

21. Решение Автозаводского районного суда по делу № 2-6652/2020 от 15 сентября 2020 года // URL: <http://avtozavodsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 28.03.2021 года).

22. Решение Автозаводского районного суда по делу № 2-8250/2017 от 02 ноября 2017 года // URL: <http://avtozavodsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 28.03.2021 года).

23. Решение Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-1055/2018 от 22 июня 2018 года // URL: <http://samara.arbitr.ru> (дата обращения 28.03.2021 года).

24. Решение Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-14547/2020 от 27 августа 2020 года // URL: <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения 27.04.2021).

25. Решение Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-14547/2020 от 27 августа 2020 года /// URL: <http://samara.arbitr.ru> (дата обращения 29.03.2021 года).

26. Решение Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-26411/2017 от 28 сентября 2018 года // URL: <http://samara.arbitr.ru> (дата обращения 23.03.2021).

27. Решение Арбитражного суда Самарской области по делу № А55-29699/2019 от 16 декабря 2019 года // URL: <http://samara.arbitr.ru> (дата обращения 23.03.2021).

28. Решение Ставропольского районного суда по делу № 2-2020/2020 от 02 ноября 2020 года // URL: <http://stavropolsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 06.03.2021).

29. Решение Ставропольского районного суда по делу № 2-417/2020 от 13 марта 2020 года // URL: <http://stavropolsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 27.03.2021 года).

30. Решение Ставропольского районного суда по делу № 2-769/2017 от 28 апреля 2017 года // URL: <http://stavropolsky.sam.sudrf.ru> (дата обращения 27.03.2021 года).

31. Синицын С. А. Публично-правовой и частноправовой статус некоммерческих организаций: границы правового // Консультант плюс: справочно- правовая система.

32. Сойфер Т.В. К вопросу о публичных договорах с участием некоммерческих организаций // Гражданское право № 3. 2016. С. 6-9. // URL: [https:// justicemaker.ru/view-article](https://justicemaker.ru/view-article) (дата обращения 17.11. 2020).

33. Указание Банка России от 11.03.2014 № 3210-У (ред. от 05.10.2020) «О порядке ведения кассовых операций юридическими лицами и упрощенном порядке ведения кассовых операций индивидуальными предпринимателями и субъектами малого предпринимательства» (Зарегистрировано в Минюсте России 23.05.2014 № 32404) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

34. Федеральный закон от 05.04.2013 № 41-ФЗ (ред. от 29.05.2019) «О Счетной палате Российской Федерации» // Консультант плюс: справочно-правовая система.

35. Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (от 30.12.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

36. Федеральный закон от 15.04.1998 № 66-ФЗ «О садоводческих,

огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» (от 03.07.2016) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

37. Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (от 29.07.2017) // Консультант плюс: справочно- правовая система.

38. Федеральный закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» (08.12.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

39. Федеральный закон от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (от 11.06.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

40. Федеральный закон от 26.03.2003 № 35-ФЗ «Об электроэнергетике» (11.06.2021)) // Консультант плюс: справочно- правовая система.

41. Федеральный закон от 29.07.2017 № 217-ФЗ «О ведении гражданами садоводства и огородничества для собственных нужд и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (от 22.12.2020) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

42. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» от (от 30.04.2021) // Консультант плюс: справочно-правовая система.

43. Alter, S. K. Social Enterprise: a typology of the field contextualized in I. tin America / S.K. Alter. // W.P. Washington D.C. 2003. - Aug. ihttp://www.iadb.org/sds/doc/ 228070wc.socialenterprise.pdf.

44. Beck B.M. Governmental Contracts with Non-profit Social Welfare Corporations P.271 in Bruce L.R.Smith and D.C.Hague, eds. The Dilemma of Accountability in Modern Government. New-York: St.Martin's Press, 1971.

45. Burt, R. S. The contingent value of social capital / R. S. Burt // Administrative Science Quarterly. 1997. - №42 (2). - P. 339-365.

46. Dees, J. G. The meaning of social entrepreneurship / J. G. Dees // Center for the Advancement of Social Entrepreneurship. Duke University's Fuqua School of Business. - 2001 (revised vers.). - <http://www.caseatduke.org/> docu-

ments/deessedef.pdf

47. Fama E., Jensen M. Agency Problems and Residual Claims// Journal of Law and Economics. 1983. - vol.26. - n.3.

48. Granovetter, M. S. Problems of explanation in economic sociology/ M. Granovetter // Harvard Business School Press. Boston, 1992. - P. 25-26.