

УДК 343.146

Подолинский Илья Александрович
Тюменский государственный университет
Институт государства и права
Россия, Тюмень
ilua.podolinsky@mail.ru
Podolinsky Ilya
Tyumen State University
Institute of State and Law
Russia, Tyumen

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ В РЫНОЧНЫХ ОТНОШЕНИЯХ

Аннотация: Данная статья посвящена особенностям правового регулирования некоммерческих организаций в условиях рыночной экономической системы. В работе проводится сравнительно-правовой анализ некоммерческих организаций, а также затрагивается проблема соотнесения устоявшейся классификации юридических лиц, основанной на извлечении прибыли, с режимом секретов производства. Анализируются цели деятельности некоммерческих организаций, позволяющие эффективно функционировать в конкурентной среде. Исследование данных проблем может послужить основой для дальнейших научных трудов, способствующих развитию гражданского законодательства Российской Федерации.

Ключевые слова: non-profit organization, cooperative, entrepreneurship, competition, know-how, legal entities.

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF NON-PROFIT ORGANIZATIONS IN MARKET RELATIONS

Annotation: This article is devoted to the peculiarities of legal regulation of non-profit organizations in a market economic system. The paper provides a comparative legal



analysis of non-profit organizations with commercial ones, and also touches on the problem of correlating the established classification of legal entities based on profit-making with the regime of trade secrets. The goals of the activities of non-profit organizations are analyzed, allowing them to function effectively in a competitive environment. The study of these problems can serve as a basis for further scientific works contributing to the development of civil legislation of the Russian Federation.

Key words: non-profit organization, cooperative, entrepreneurship, competition, know-how, legal entities.

На сегодняшний день, в условиях рыночной экономики наблюдается тенденция возрастания роли некоммерческих организаций в качестве самостоятельных участников конкурентного рынка предоставления товаров, работ и услуг.

Возросшее значение и влияние некоммерческих организаций за последние десятилетия объясняется тем, что российское гражданское право постепенно, как и в целом российское право перестраивалось с обеспечения планово-командной экономики на путь обеспечения рыночного хозяйственного ведения. Благодаря расширению возможностей для некоммерческих организаций, а также правовому закреплению одного из главных критериев рынка – конкуренции, возникло большое количество юридических лиц, участвующих в правоотношениях в качестве предпринимателей. В числе таких юридических лиц гражданским правом признаются как коммерческие, так и некоммерческие организации.

Некоммерческие организации в соответствии с ч. 2 ст. 24 Федерального закона № 7-ФЗ от 12.01.1996 г. «О некоммерческих организациях» вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, лишь постольку, поскольку это служит достижению ее целей и не противоречит целям ее создания [1]. При условии, что за некоммерческими организациями признается лишь вспомогательный характер извлечения прибыли [2, с. 169], в рамках правового поля они наделены правосубъектностью конкурировать на одном рынке с



коммерческими организациями. Производство товаров, осуществление и предоставление работ и услуг может признаваться предпринимательской деятельностью некоммерческой организации.

Предпринимательский характер деятельности некоммерческой организации подтверждал В.Ф. Попондопуло еще до принятия части 1 ГК РФ отмечавший, что если у лица нет цели извлекать прибыль, то он не предприниматель и его деятельность не предпринимательская вовсе [3, с. 7].

Следовательно, для эффективного поддержания своей предпринимательской стабильности, обеспечивающей цели деятельности некоммерческой организации, ей необходимо быть конкурентноспособным не только с коммерческими, но и с другими некоммерческими организациями, имеющими схожий вид и цели деятельности.

Так, частное медицинское учреждение, осуществляющее бесплатную медицинскую консультацию вправе, при имеющейся лицензии, осуществлять продажу лекарственных препаратов, а также предоставлять ряд дополнительных услуг на платной основе. Таким образом, подобной организации необходимо конкурировать как с другими некоммерческими организациями, осуществляющими бесплатную медицинскую помощь, так и с коммерчески-настроенными субъектами на рынке продажи медицинских препаратов.

Вполне возможно, что законодатель намеренно не подчеркивал в нормативно-правовых актах конкурентный характер взаимоотношений между аналогичными по функциям некоммерческими организациями, отмечая социально-полезную направленность создания таких юридических лиц как, благотворительные фонды, потребительские кооперативы, религиозные организации, адвокатские палаты и т.д. Однако, даже при условии общественно-полезной функции, возложенной на их деятельность, некоммерческим организациями приходится конкурировать друг с другом за возможность предоставления своих товаров, работ и услуг, поскольку невостребованность их деятельности так же, как и любого предпринимателя способна оставить без возможности дальнейшего существования.



Исходя из вышеизложенного, потребность оставаться конкурентноспособными у некоммерческих организаций присутствует в не меньшей степени чем у коммерческих. Способность быть востребованными на рынке предоставления товаров, работ и услуг обеспечивается качеством и профессионализмом в определенной сфере деятельности. В зависимости от того, насколько показатели эффективности управления некоммерческой организации высоки, зависит ее финансирование как внутреннее (прибыль, амортизация и т.д.), так и внешнее (государство, граждане, организации). Таким образом, жизненно-необходимым условием любого юридического лица является финансирование, которое зависит целиком и полностью от способности быть конкурентоспособным в определенной сфере рыночных отношений.

Конкурирующий характер некоммерческих организаций можно проследить в работах Абросимовой Е.А., отмечавшей, что наиболее активными игроками в экономической жизни страны становятся некоммерческие юридические лица, активность которых обусловлена двумя основополагающими принципами – сотрудничеством и конкуренцией [4, с. 11].

Следует отметить, что в ряде случаев, гражданское законодательство размывает границы деления коммерческих и некоммерческих организаций. Так, например в ст. 3 и 4 Федерального закона от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» предусматривается возможность создания и функционирования сельскохозяйственного кооператива как в производственной, так и потребительской форме [5], тем самым, ставя на один уровень коммерческие и некоммерческих организации в качестве участников рынка на котором им придется реализовывать свою деятельность. В такой ситуации непонятно, какими критериями должны руководствоваться учредители и участники, выбирая между двумя формами кооперации, поскольку осуществлять сбыт, переработку, обслуживание сельхозпродукции вправе как потребительские, так и производственные кооперативы. При всем вышесказанном, следует учитывать, что сельскохозяйственные производственные кооперативы имеют основной целью извлечение прибыли.



Законодательно, в сравнении с потребительскими кооперативами, у производственных больше возможностей для реализации своих предпринимательских целей, поскольку их уставные цели обусловлены коммерческими интересами в отличие от некоммерческих, сущность которых никоим образом не нацелена на прибыльный характер своей основной деятельности [6]. Производственные кооперативы, помимо основных направлений, вправе заниматься «иной не запрещенной деятельностью, основанной на личном трудовом участии членов кооператива».

Обращая внимание на возможности, с помощью которых можно было бы обеспечивать конкурентоспособность некоммерческих организаций на одном рынке с коммерческими, необходимо затронуть такой правовой институт как ноу-хау (секреты производства). Российское гражданское законодательство не распространяет действие положений о ноу-хау на некоммерческие организации, в связи с тем, что сведения, признаваемые секретами производства, должны содержать признак коммерческой ценности. Данный признак является единственным, который не позволяет некоммерческой организации признать секретные сведения в качестве ноу-хау, поскольку он обусловлен классификацией юридических лиц, в основе которой лежит цель извлечения прибыли, которая не может быть основной у некоммерческих организаций в соответствии со ст. 1465 ГК РФ [7].

Несмотря на отсутствие правовой охраны сведений некоммерческих организаций в качестве секретов производства, знания, опыт, разработки, способы и методики ведения работы, организации, маркетинга и т.д. какой-либо успешной и эффективной некоммерческой организации явно представляют ценность для участников рыночных отношений, как со стороны коммерческих, так и некоммерческих организаций и, безусловно, такие сведения имеют конфиденциальный характер, т.к. многие пожелали бы заимствовать модель развития успешной некоммерческой организации. Следовательно, некоммерческие организации также используют свои секреты производства, получая конкурентные преимущества, в том числе в форме финансирования от



сторонних организаций, государства или граждан, при чем, к примеру, производственный кооператив вправе обратиться за защитой сведений конфиденциального характера, а религиозная организация или благотворительный фонд не имеют такой возможности. Также это положение не соответствует принципу равенства участников, провозглашенному в статье 1 Гражданского кодекса России. Таким образом, представление о том, что некоммерческая организация не нуждается в правовом регулировании секретных сведений является необоснованным со стороны законодателя, делающего упор на коммерческую направленность секрета производства.

На наш взгляд, правовое положение ноу-хау, внедренное в классификацию, основанную на целях извлечения прибыли, противоречит основам равенства участников гражданских правоотношений. Необходимо внести корректировки в определение понятия секреты производства (ноу-хау), демонстрирующие как коммерческий, так и некоммерческий характер сведений ноу-хау, либо предоставить возможность некоммерческим организациям вводить особый режим секретности сведений, касающийся их организации и деятельности.

В. В. Лапаев, анализируя деятельность общественных объединений, приходит к выводу: «Будучи выброшенными в стихию рынка, общественные объединения, чтобы выжить, а значит иметь ресурсы для развития, зачастую вынуждены идти по пути латентной, а нередко и явной коммерциализации. Тенденция к коммерциализации деятельности общественных объединений проявляется в том, что добывание денег становится основной целью их создания, а не дополнительной и подчиненной уставным целям, как это предусмотрено законодательством» [8, с. 96]. На сегодняшний день, не выработано действенных механизмов, способных реально контролировать вспомогательный характер предпринимательства некоммерческих организаций, что допускает возможность злоупотребления диспозитивными нормами, подрывая тем самым правовую природу некоммерческих юридических лиц.



Для решения подобной проблемы Е. А. Суханов предлагает стимулировать благотворительные фонды, религиозные и иные общественные объединения, нуждающиеся в соответствующей базе формировать ее либо за счет добровольных взносов и пожертвований участников (учредителей), либо за счет деятельности созданных ими в качестве учредителей коммерческих юридических лиц — хозяйственных обществ и (или) товариществ. В этом случае юридические лица в роли обычных предпринимателей становятся нормальными участниками имущественных отношений, а учредители получают возможность полностью сосредоточиться на основной деятельности [9, с. 18]. Данная законодательная конструкция в современном гражданском праве присутствует, но если вышеприведенным механизмом финансирования пользовались бы лишь добросовестные субъекты, то позитивность данного предложения была бы очевидна, но, всё-таки, стоит учитывать уровень возможного злоупотребления данным правом, а уже потом предлагать именно такой путь развития, поскольку коммерческой организацией скрываться под «ширмой» некоммерческой довольно выгодно и привлекательно, используя налоговые льготы, упрощенную отчетность, необлагаемые налогом пожертвования, взносы, паевые вклады и иные преимущества некоммерческой формы создания юридического лица [10].

На наш взгляд, одним из правовых способов стимулирования отказа коммерчески-настроенных лиц скрываться за деятельностью некоммерческих организаций может выступать создание «гибридного» статуса организаций, предполагающих осуществление коммерческой деятельности с дополнительным статусом, предполагающим некоммерческие и иные социально-полезные цели. Получение такого статуса предусматривало бы дополнительные льготы, пожертвования и т.д. Подобная концепция развития некоммерческих организаций с предоставлением гибридного статуса организациям характерна для стран романо-германской правовой системы, предполагающих такой статус как *foundation* [11], который дополняет коммерческую организационно-правовую форму и предоставляет компании налоговые льготы. Следовательно, опираясь на зарубежную практику, нами предлагается создать собственный



порядок и механизм такого «гибридного» статуса. Однако самое главное зависит от того, насколько реализация данного механизма будет соответствовать духу закона, его основной идее [12].

Обращая внимание на следующую проблему правового регулирования, необходимо рассмотреть законодательный признак некоммерческой организации, предусмотренный в ч. 2 ст. 2 Федерального закона № 7-ФЗ от 12.01.1996 г. «О некоммерческих организациях», в которой предусматривается, что некоммерческие организации создаются в целях, направленных на достижение общественных благ. При этом, ст. 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - Федеральный закон от 31 22.11.1995 № 171-ФЗ) не указывает на исключительность коммерческих организаций осуществлять реализацию алкоголя, следовательно, закон не запрещает некоммерческим организациям реализовывать алкогольную продукцию. Таким образом, некоммерческие организации, деятельность которых направлена на достижение общественных благ, хоть и с ограничениями для некоторых организационно-правовых форм, вправе осуществлять реализацию алкогольной продукции, что явно противоречит целям и социально-полезной функции некоммерческих организаций [13].

В связи с данным положением в законодательстве, судебная практика имеет в своем арсенале неоднозначные решения по поводу данной проблемы. Так, постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 22 октября 2014 г. № Ф09-6233/14 по делу № А60-32901/2013 было признано, что кафе, работающее при негосударственном частном культурном учреждении «ЦКИ НТМК» вправе осуществлять реализацию алкогольной продукции, поскольку это не противоречит п. 1 ст. 16 Федерального закона от 31 22.11.1995 № 171-ФЗ [14].



Данную позицию подтверждает определение Верховного Суда Российской Федерации от 06.12.2006 № 46-Г06-27, в котором, в ходе рассмотрения дела о реализации некоммерческой организацией алкогольной продукции был сделан вывод о том, что федеральным законодательством запрет на осуществление предпринимательской деятельности, связанной с оборотом алкогольной продукции, некоммерческими организациями, не установлен [15].

Таким образом, рассматривая особенности правового регулирования юридических лиц, классифицированных по основным целям деятельности в условиях рыночной экономики, вне всякого сомнения, следует отметить, что некоммерческие организации с каждым годом занимают все более существенную роль в гражданских правоотношениях. На сегодняшний день, в законодательстве закрепились вполне реальные возможности для финансового обеспечения некоммерческой организацией своей деятельности, посредством осуществления предпринимательства в самых разных секторах экономики, однако проблемы, которые затрагивались в данной работе, не позволяют с точной уверенностью сказать, что получение ими доходов осуществляется исключительно постольку, поскольку это требуют уставные цели. Основной задачей современного гражданского права является выработка таких правовых механизмов, которые позволяли бы стимулировать отказ предпринимателей скрываться за «ширмой» некоммерческой организации.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7 «О некоммерческих организациях» // СЗ РФ, 15.01.1996, № 3, ст. 145
2. Гражданское право: учебник. В 2 т. / под ред. Б. М. Гонгало. Т. 1. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2017. 511 с.
3. Попондопуло В.Ф. Правовой режим предпринимательства. Монография. СПб. 1994. С. 17.
4. Абросимова Елена Антоновна Некоммерческие организации в экономике: проблемы правового регулирования // Журнал российского права.



2016. №1 (229). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekommercheskie-organizatsii-v-ekonomike-problemy-pravovogo-regulirovaniya> (дата обращения: 17.08.2020).

5. Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193 «О сельскохозяйственной кооперации» // СЗ РФ, 11.12.1995, N 50, ст. 4870.

6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): от 30.11.1994 N 51-ФЗ // СЗ РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая): от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5496.

8. Лапаев В. В. Закон об общественных объединениях нуждается в совершенствовании // Журнал российского законодательства. 1997. № 4.

9. Суханов Е. А. Некоммерческие организации как юридические лица (комментарий ГК РФ) // Хозяйство и право. — 1998. — № 4.

10. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ "Собрание законодательства РФ", 07.08.2000, N 32, ст. 3340,

11. Грачев Д. О., Саликов С. Р. Юридические лица в гражданском праве зарубежных стран / отв. ред. Н. Г. Семилютина. М., 2015.

12. Монтескье Шарль Луи. Избранные произведения, / Общ. ред. и вступ. ст. М. П. Баскина — М.: Гослитиздат, 1955.

13. Федеральный закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» // Российская газета, N 9, 19.01.1999.

14. Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 22 октября 2014 г. № Ф09-6233/14 по делу № А60-32901/2013 // URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/38507863/> (дата обращения – 11.05.2019 г.).

15. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 06.12.2006 N 46-Г06-27 // URL:



http://sudbiblioteka.ru/vs/text_big2/verhsud_big_36753.htm (дата обращения - 11.05.2019 г.).

