ГОУ ВПО «МГГУ им. М.А. Шолохова»

Реферат

По дисциплине: основы бизнеса

На тему

характерные особенности коммерческих и некоммерческих субъектов предпринимательской деятельности

Выполнил:

Стамбуляк С.П.

Стерлитамак 2010

**Понятие и виды субъектов предпринимательской деятельности**

Предпринимательское право регулирует деятельность различных субъектов, вовлеченных в сферу предпринимательской деятельности, причем не все из них подлежат государственной регистрации или лицензированию. Субъектом предпринимательской деятельности является любое лицо, деятельность которого прямо или косвенно направлена на получение предпринимательского дохода и правовой статус которого регулируется предпринимательским правом. Таким образом, круг таких лиц чрезвычайно широк.

Субъекты предпринимательства различаются в зависимости от роли, выполняемой каждым из них в экономике. Наиболее распространенными являются коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Они играют наиболее важную роль в объединении и использовании капитала и иных видов материальных ресурсов. Именно поэтому они в соответствии с законом подлежат государственной регистрации, обладают гражданской правосубъектностью и самостоятельно от своего имени выступают в экономическом обороте. К коммерческим организациям относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия (ст.50 ГК РФ).

Хозяйственные общества обладают самой сложной корпоративной структурой, включающей несколько уровней управления (общее собрание акционеров или участников, совет директоров, исполнительные органы, рядовые менеджеры). При этом лица, входящие в различные органы управления, могут иметь совершенно различные, и даже противоречащие друг другу интересы. Это порождает постоянные конфликты внутри обществ, что приводит к непрекращающемуся перераспределению полномочий между указанными органами управления. Отчасти это объясняется различными стратегическими целями, которые ставят перед собой собственники (акционеры, участники) и некоторые управленцы (члены исполнительного органа или совета директоров), разными мерами их достижения в силу многообразия подходов к развитию предпринимательской деятельности (поглощение других компаний, увеличение капитализации и рост рыночной стоимости акций, регулярная выплата дивидендов, повышение эффективности капиталовложений). Проблема гармонизации корпоративного управления является, таким образом, самой острой и актуальной в сфере корпоративного права.

Более сложные отношения корпоративного управления возникают в рамках вертикально интегрированных объединений предпринимателей, а точнее - холдингов. Принципы субординации, власти и подчинения являются неотъемлемым элементом содержания взаимоотношений между холдинговой компанией и ее зависимыми обществами. В отличие от вертикально интегрированных холдингов, для горизонтальных объединений предпринимателей характерно соблюдение принципов координации в силу формального равенства входящих в объединение субъектов. Встречается использование, как принципа координации, так и субординации в рамках одного объединения. Чем выше уровень объединения капиталов, тем сложнее корпоративная структура управления.

Надо отметить, что к субъектам предпринимательства можно отнести любого гражданина, который даже без регистрации оказывает услуги, производит товары, выполняет работы или использует иным образом свое имущество самостоятельно и на постоянной основе в целях получения дохода, поскольку суд может применить к сделкам такого лица правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п.4 ст.23 ГК РФ).

Вместе с тем существуют и такие субъекты предпринимательской деятельности (некоммерческие организации), основная задача которых - ведение нехозяйственной, некоммерческой деятельности. Для достижения своих целей они могут заниматься предпринимательством, но правосубъектность таких лиц строго ограничена целями, ради которых они созданы (п.3 ст.50 ГК). Предпринимательские интересы таких организаций обычно ограничены лишь более полным использованием принадлежащей им собственности и получением дохода, поскольку они не заинтересованы в расширении производства, максимизации чистой прибыли или увеличении доли своего товара на рынке, что характерно для коммерческих организаций. Если некоммерческая организация начинает проявлять указанные интересы, она должна быть ликвидирована в силу осуществления деятельности, противоречащей своим уставным целям.

К следующей категории субъектов предпринимательства необходимо отнести граждан, непосредственно осуществляющих предпринимательские функции. Ими являются члены органов управления коммерческих организаций и другие менеджеры компаний. Как правило, эти субъекты предпринимательства осуществляют использование экономических ресурсов в целях получения прибыли и, следовательно, они непосредственно участвуют в предпринимательской деятельности. Их права и обязанности в рамках предпринимательских отношений также регулируются правом. Например, права, обязанности и ответственность членов совета директоров и единоличного исполнительного органа акционерного общества регулируются соответствующими нормами Закона об АО.

К иным субъектами предпринимательства можно также отнести:

1) филиалы, представительства и иные структурные подразделения коммерческих организаций;

2) производственно-хозяйственные комплексы (финансово-промышленные группы (ФПГ), холдинги), простые товарищества и иные объединения предпринимателей без образования юридического лица)\*(172).

Хотя наемные работники не занимаются непосредственно предпринимательской деятельностью, их труд имеет очевидное экономическое содержание и оказывает опосредованное влияние на результаты указанной деятельности. В странах континентального права работники активно участвуют в управлении предприятиями (в частности, являются членами наблюдательных советов Германии). В странах англо-американской правовой традиции широко распространена система акционирования работников, особенно управленческих кадров.

Филиалы как обособленные подразделения осуществляют часть функций или все функции коммерческой организации по месту своего нахождения, поэтому зачастую результаты их деятельности и эффективность работы оцениваются, как консолидировано (вместе с результатами работы всей организации), так и отдельно от иных подразделений. Представительства представляют и защищают интересы коммерческой организации за пределами нахождения ее органов управления. Сам факт открытия представительства уже свидетельствует о постоянстве и долгосрочности интересов организации в месте нахождения представительства.

Предпринимательские объединения занимают особое место среди этой категории лиц, поскольку они обеспечивают концентрацию капитала и его использование в одних интересах, консолидированных на горизонтальной основе путем заключения гражданско-правового договора (характерно для простых товариществ и некоторых ФПГ) или на вертикальной основе вследствие преобладающего участия одного лица в капитале других лиц (к таким объединениям относятся холдинги, отношения между участниками которых строятся по принципу основное - дочернее общество). В последнем случае это приводит к возникновению отношений экономического контроля, субординации и подчинения между внешне независимыми юридическими лицами\*(173).

К субъектам предпринимательства следует также отнести лиц, являющихся частью инфраструктуры рынка и участвующих в создании иных (правовых, политических, организационных) условий функционирования экономики. Ими являются, в частности, товарные и фондовые биржи, инвестиционные фонды, негосударственные пенсионные фонды, хедж-фонды, саморегулируемые организации и иные объединения предпринимателей, органы власти и местного самоуправления.

**Коммерческие организации**

Перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций, приведённый в Гражданском кодексе, является исчерпывающим, что означает невозможность использования для ведения предпринимательской деятельности какой-либо иной фирмы, кроме предусмотренных в Кодексе. Закон предусматривает следующие формы деятельности коммерческих (имеющих в качестве основной цели извлечение прибыли) организаций:

1)хозяйственные товарищества и общества;

2)производственные кооперативы;

3)государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Хозяйственные товарищества. В соответствии с Гражданским кодексом существует два вида хозяйственных товариществ: полное товарищество и товарищество на вере. Участники товарищества в целом обязаны непосредственно участвовать в его деятельности, вследствие чего эта деятельность представляет собой объединённые действия участников товарищества, т.е. участники фактически ведут от имени товарищества самостоятельную предпринимательскую деятельность. Именно поэтому в Кодексе установлено, что участниками полных товариществ могут быть только индивидуальные предприниматели, поскольку только эти лица вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Товарищество признаётся полным, если его участники в соответствии с заключённым между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Статус полного товарищества в наибольшей степени подходит для коммерческих организаций с небольшим количеством участников. Минимальное количество участников - двое, максимальное не ограничено. Учредительным документом полного товарищества является учредительный договор. Договором определяются условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, порядок управления деятельностью полного товарищества, процедура выхода учредителей из его состава, условия о размере и составе складочного капитала товарищества, о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов. Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками.

Существует три варианта ведения дел полного товарищества:

1) каждый участник полного товарищества самостоятельно ведёт хозяйственную деятельность от имени товарищества, т.е. обладает полной автономией воли. Но в то же время его действия должны полностью соответствовать общим интересам товарищества. Более того, участник не вправе совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности полного товарищества.

2) участники полного товарищества совместно ведут дела товарищества, т.е. все сделки от имени товарищества совершаются не иначе как на основе совместного решения всех участников.

3) ведение дел полного товарищества поручается одному из участников. В этом случае остальные участники принимают весьма пассивное участие в деятельности товарищества, а если и совершают от имени товарищества какие-либо сделки, то не иначе как на основании доверенности "управляющего" участника.

Как большинство юридических лиц, полное товарищество может быть ликвидировано по решению его участников или по решению суда, однако для ликвидации полного товарищества существует ещё два основания: во-первых, в случае изменения состава участников полного товарищества, если его учредительным договором не предусмотрена возможность продолжения деятельности; во-вторых, в случае, когда в товариществе остаётся единственный участник и оно не преобразуется в хозяйственное общество.

Конструкция полного товарищества в практике российского бизнеса почти не встречается. Она непопулярна среди коммерсантов, т.к. не устанавливает пределов их ответственности по долгам товарищества. Однако она не пользуется успехом и у рядовых граждан, как это имеет место во всем мире, где полные товарищества создаются преимущественно в сфере мелкого и среднего бизнеса (их организуют врачи, адвокаты и другие лица, оказывающие платные услуги), ибо в соответствии с нашим законом полными товарищами могут являться только коммерческие юридические лица и граждане-предприниматели. Очевидно, что индивидуальным предпринимателям невыгодно создавать юридическое лицо, которое не ограничивает их ответственности по обязательствам товарищества, а никаких привилегий для полных товариществ законодатель не устанавливает.

Между тем до революции полные товарищества были широко распространены в России, а в настоящее время они успешно функционируют во всех развитых странах. Полные товарищества и сами товарищи обычно имеют хорошую деловую репутацию и пользуются доверием своих партнеров. Во всем мире товарищества поддерживаются государством, им предоставляются налоговые льготы, кредиты без дорогостоящего обеспечения, поскольку гарантией возврата денег служит неограниченная солидарная ответственность товарищей по долгам компании.В целях развития и пропаганды этой перспективной формы, использование которой недобросовестными лицами маловероятно и крайне затруднительно, необходимо, чтобы законодатель предоставил право участвовать в товариществах этого вида обычным гражданам, не имеющим статуса предпринимателя, а также установил специально для таких товариществ льготный режим налогообложения и кредитования.

Товарищество на вере. Это товарищество, в которое входят два типа участников: один или несколько полных товарищей, осуществляющих от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающих по обязательствам товарищества всем своим имуществом, т.е. являются по статусу предпринимателями, и один или несколько вкладчиков, не участвующих в управлении делами товарищества и несущих риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, лишь в пределах сумм внесённых ими вкладов.

Для товарищества на вере, так же как и для полного товарищества, существует три варианта ведения хозяйственной деятельности:

1) каждый полный товарищ самостоятельно ведёт хозяйственную деятельность от имени товарищества, т.е. обладает полной автономией воли;

2) полные товарищи на вере совместно ведут дела товарищества, т.е. все сделки совершаются не иначе как на основе совместного решения всех полных участников;

3) ведение дел товарищества на вере поручается одному из полных товарищей.

Как и в полном товариществе, в товариществе на вере осуществляется строгий контроль за изменением состава полных товарищей. Товарищество на вере, так же как и полное товарищество, может ликвидироваться по решению его участников или по решению суда. Кроме того, товарищество на вере подлежит ликвидации при выбытии всех участвовавших в нём вкладчиков.

По тем же причинам, что и полные товарищества, товарищества на вере не получили широкого распространения в России, хотя эта форма вполне могла бы использоваться при создании совместных предприятий с иностранным участием.

Основной недостаток товарищества - ответственность его участников. В силу указанных обстоятельств товарищества предпочтительнее всего создавать в сферах предпринимательской деятельности, по своей природе связанных с небольшим риском, в основном товарищества - форма для малого предпринимательства.

Хозяйственные общества (общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью). Это учреждённая одним или несколькими лицами коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Фирменное наименование общества должно содержать наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью". Термин "ограниченная ответственность" означает, что:

учредители общества не отвечают по его обязательствам - их риск ограничивается только потерей имущества, в качестве вклада в уставный капитал общества;

общество не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Учредителями общества с ограниченной ответственностью могут быть любые граждане и юридические лица, в том числе и иностранные. Общества с ограниченной ответственностью имеет смысл создавать для осуществления деятельности, сопряжённой со значительным риском. Наряду с обществом с ограниченной ответственностью существует и такая организационно-правовая форма коммерческой деятельности, как общество с дополнительной ответственностью. Деятельность общества с дополнительной ответственностью, в основном регулируется по правилам, регламентирующим деятельность общества с ограниченной ответственностью. Его фирменное наименование должно содержать наименование общества и слова "с дополнительной ответственностью". Особенность общества с дополнительной ответственностью состоит в том, что ответственность участников по его обязательствам не ограничивается размером их первоначального вклада в уставный капитал - участники общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам собственным имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости вкладов, определяемом учредительными документами.

К тому же при банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не установлен иной порядок.

Акционерное общество - это хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определённое число одинаковых долей, каждая из которых выражена ценной бумагой (акцией). Выпуск акций и их обращение являются основной особенностью акционерного общества, отличающей его от других организационно-правовых форм коммерческих юридических лиц. Указанная особенность обусловливает преимущества акционерного общества, прежде всего открытого акционерного общества, по сравнению с другими формами предпринимательства. К таким преимуществам следует отнести: свободу концентрации и движения капитала, стабильность существования, ограниченную ответственность и профессиональное управление.

Создание акционерного общества может осуществляться в результате его учреждения или реорганизации уже существующего юридического лица. В качестве учредителей общества могут выступать граждане и юридические лица, в том числе одно лицо. Однако в качестве единственного учредителя акционерного общества не может выступать другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица. Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано только по решению общего собрания акционеров или суда в случаях, предусмотренных действующим законодательством. Реорганизация акционерного общества в форме слияния, присоединения или разделения порождает много проблем, связанных с погашением прежних и выпуском новых акций, увеличением уставного капитала, защитой прав акционеров, которые могут быть нарушены в результате реорганизации и т.д.

Акционерное общество может быть открытым или закрытым. В открытом акционерном обществе (ОАО) допускается открытая подписка на акции и свободная продажа их любым третьим лицам. В закрытом акционерном обществе (ЗАО) акции не могут продаваться третьим лицам без согласия остальных акционеров. Число акционеров ЗАО не должно превышать 50, в противном случае оно преобразуется в ОАО либо подлежит ликвидации в судебном порядке.

Участниками акционерного общества, как и общества с ограниченной ответственностью, являются физические и юридические лица. Держатели акций - акционеры не отвечают по обязательствам АО, общество не отвечает по долгам акционеров.

Производственные кооперативы - добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности. Производственный кооператив, подобно хозяйственным товариществам, представляет собой объединение лиц и их имущественных паевых взносов, и предполагает личное участие его членов в деятельности кооператива.

Законодательство определяет минимальное количество членов кооператива-оно не должно быть менее пяти человек. В отличие от хозяйственных товариществ, имеющих простую и гибкую схему управления, непосредственное руководство деятельностью кооператива возлагается на его исполнительные органы - правление и его председателя. Высшим органом управления кооператива является общее собрание его членов, к исключительной компетенции которого относится решение следующих вопросов:

1)изменение устава кооператива;

2)образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу не передано его наблюдательному совету;

3)приём и исключение членов кооператива;

4)решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Производственный кооператив может ликвидироваться по решению его членов или по решению суда.

Также существуют специфические формы коммерческой деятельности, применимые лишь в государственном секторе экономики - государственные и муниципальные унитарные предприятия (унитарные предприятия, основанные на праве полного хозяйственного ведения, в том числе дочерние предприятия, а также федеральные казённые предприятия).

Каждая из названных организационно-правовых форм коммерческой деятельности имеет свои достоинства и недостатки. Наиболее перспективной формой крупного предпринимательства является открытое акционерное общество, позволяющее с легкостью привлекать дополнительные капиталы путем эмиссии акций, дающее его участникам возможность свободно распоряжаться своими акциями, сочетающее интересы владельцев больших пакетов акций и мелких акционеров.

**Некоммерческие организации**

Некоммерческими называются организации, которые не имеют своей основной целью извлечение прибыли и не распределяют ее между участниками. Субъектами коммерческого права они являются потому, что они могут заниматься торговой деятельностью для достижения своих уставных задач без цели получения прибыли.

К некоммерческим юридическим лицам относятся:

1) потребительские кооперативы;

2) общественные и религиозные организации (объединения);

3) фонды;

4) учреждения;

5) объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Потребительский кооператив – добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом, распределяются между его членами. Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Фонд – не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Учреждения-организации, созданные собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемые им полностью или частично. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

Ассоциации и союзы – объединения коммерческих и иных организаций с целью координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации.

Правоспособность некоммерческих организаций. Предпринимательская деятельность некоммерческих организаций

Согласно п. 1 ст. 49 ГК РФ некоммерческие организации, в отличие от большинства коммерческих организаций, имеют специальную правоспособность, суть которой заключается в возможности некоммерческих организаций иметь лишь те гражданские права, которые соответствуют определенным учредительными документами целям деятельности некоммерческих организаций, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Специальная правоспособность некоммерческих организаций налагает определенные ограничения на осуществляемую ими предпринимательскую деятельность. Действительно, в силу п. 3 ст. 50 ГК РФ, некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. Устанавливая данное правило российский законодатель в известной степени учитывает зарубежный опыт правового регулирования предпринимательской деятельности некоммерческих, в том числе благотворительных, организаций. Действительно, в нормах зарубежного законодательства большую роль играет степень связи предпринимательской деятельности некоммерческих организаций, в частности благотворительных обществ, с реализуемыми ими общеполезными целями. Несвязанная с указанными целями предпринимательская деятельность некоммерческих организаций характеризуется менее льготным режимом, чем та, которая находится в тесной связи с вышеуказанными целями. Так, в Великобритании бизнес благотворительного общества, не связанный с реализуемыми данным обществом общеполезными целями, не может занимать более 10% всего объема деятельности благотворительного общества. Кроме того, благотворительное общество не вправе заниматься таким бизнесом непосредственно: закон требует, чтобы для этих целей оно учреди ло предпринимательскую корпорацию.

К сожалению, действующее законодательство не устанавливает четких критериев соответствия предпринимательской деятельности некоммерческих организаций тем основным целям, которые они преследуют. Их пытается установить арбитражная практика. В частности, противоречащей целям создания фонда признается предпринимательская деятельность, направленная на извлечение прибыли за счет дестинаторов (лиц, которым фонд должен оказывать имущественную, финансовую или иную помощь). Так, благотворительный фонд поддержки медицины обратился в арбитражный суд с иском к лечебно-профилактическому учреждению о взыскании задолженности по оплате лекарственных препаратов, переданных по накладной и счету-фактуре. Удовлетворяя иск, суд пришел к выводу, что между сторонами совершена сделка купли-продажи, в связи с чем у покупателя возникла обязанность оплатить товар. Суды апелляционной и кассационной инстанции, оставляя решение суда первой инстанции в силе, признали довод ответчика о передаче лекарственных препаратов в качестве пожертвования несостоятельным, поскольку законом установлена презумпция возмездности сделки, и доказательств безвозмездного получения ответчиком лекарственных препаратов не представлено. Президиум ВАС РФ отменил соответствующие судебные акты, руководствуясь следующим. В соответствии с п. 3 ст. 423 ГК РФ договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. В силу п. 1 комментируемой статьи фонд преследует социальные, благотворительные или иные общеполезные цели. Уставом благотворительного фонда поддержки медицины (истца) в качестве eгo основной цели предусмотрено оказание имущественной и финансовой помощи лечебно-профилактическим учреждениям. Исходя из п. 2 комментируемой статьи фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, однако эта деятельность ограничена его уставными целями. В частности, предпринимательская деятельность фонда, направленная на извлечение прибыли за счет лиц, которым фонд должен оказывать имущественную, финансовую или иную помощь очевидно противоречит определенным законом и уставом целям создания фонда.

В юридической литературе высказывается мнение, что установленное в (п. 3 ст. 50 ГК РФ требование означает запрет на осуществление некоммерческими (благотворительными) организациями тех видов предпринимательской деятельности, которые противоречат основным целям указанных организаций. Например, в рамках такого запрета автономная некоммерческая организация, созданная в целях охраны окружающей среды, не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность в тех сферах, которые связаны с загрязнением окружающей среды. По вопросу о соответствии предпринимательской деятельности некоммерческих организаций их основным целям существуют и иные позиции. Так, некоторые правоведы считают, что п. 3 ст. 50 ГК РФ обязывает некоммерческие организации осуществлять предпринимательскую деятельность исключительно в тех сферах, в которых реализуются основные цели некоммерческих организаций. В этой связи, например, благотворительная организация, созданная в целях содействия трудоустройству и обеспечению жильем вынужденных переселенцев, вправе вести предпринимательскую деятельность лишь в указанных сферах.

Установленный в п. 3 ст. 50 ГК РФ и п. 3 ст. 26 Федерального закона «О некоммерческих организациях» запрет на распределение прибыли некоммерческих организаций распространяется лишь на их участников (членов). Таким образом, остается неразрешенным вопрос о праве их учредителей на получение части их прибыли. Этот вопрос урегулирован в нормах «специального» законодательства неоднозначно. Так, согласно п. 2 ст. 6 Федерального закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», прибыль, полученная благотворительной организацией, не подлежит распределению между ее учредителями. Между тем, в отношении учредителей (собственников) благотворительных учреждений установлено иное правило. В силу п. 2 ст. 299 ГК РФ учредитель (собственник) учреждения имеет право собственности на доход, полученный от использования имущества, находящегося в оперативном управлении учреждения, и, таким образом, может изъять этот доход по основаниям, предусмотренным п. 2 ст. 296 ГК РФ.

Сделки, совершенные некоммерческой организацией с выходом за пределы специальной правоспособности, являются ничтожными как несоответствующие требованиям закона (ст. 168 ГК РФ). Вопрос о соответствии совершенной некоммерческой организацией сделки ее специальной правоспособности решается в каждом конкретном случае. Так, в процессе рассмотрения арбитражным судом конкретного спора истец изменил предмет иска: вместо признания договора купли-продажи прав требования на квартиры незаключенным потребовал признать его недействительным со ссылкой на нарушение ответчиком - благотворительным фондом специальной правоспособности, установленной для некоммерческих организаций данного вида. Суд удовлетворил иск. Постановлением апелляционной инстанции решение суда оставлено без изменения. В протесте Генерального прокурора Российской Федерации предлагалось указанные судебные акты отменить, дело передать на новое рассмотрение. Рассмотрев протест, Президиум ВАС РФ не нашел оснований для его удовлетворения. Согласно уставу фонда-ответчика, он вправе осуществлять хозяйственные операции, включая приобретение и отчуждение недвижимого имущества, с направлением полученных доходов на достижение уставных целей и задач. К числу последних устав фонда относит создание в данном регионе условий для развития образования, совершенствование его учебно-методической, технической и материальной базы. При заключении оспариваемого договора фонд выступил приобретателем прав требования на квартиры. Вывод о том, что правоспособность фонда ограничена по такого рода сделкам из содержания ст. 118 ГК РФ не следует. Данная сделка совместима с характером деятельности фонда, поскольку полученное имущество могло быть использовано для достижения целей фонда как путем распределения квартир между работниками сферы образования, так и в виде направления на уставные цели фонда средств от их продажи. В этой связи Президиум ВАС РФ подтвердил правомерность вывода арбитражного суда о том, что заключение фондом оспариваемой сделки не выходит за пределы его специальной правоспособности.

Оснований для признания этой сделки недействительной пост. 168 ГК РФ у суда не имелось.

В случае систематического осуществления некоммерческой (благотворительной) организацией предпринимательской и иной деятельности, противоречащей ее уставным целям, указанная организация подлежит ликвидации (ст. 61 ГК РФ).

Благотворительные организации вправе осуществлять предпринимательскую деятельность как непосредственно, так и путем создания хозяйственных обществ (п. 4 ст. 12 Федерального закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»). Важно, что Закон допускает для благотворительных организаций только единоличное учредительство хозяйственных обществ. Создавать хозяйственные товарищества, а также участвовать в деятельности хозяйственных товариществ и обществ с другими лицами (в том числе в качестве вкладчиков) благотворительные организации не вправе.