

**Краснодарская региональная общественная организация
«Южный региональный ресурсный центр»**

МЕТОДИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

**«КАДРОВЫЕ, ЮРИДИЧЕСКИЕ, БУХГАЛТЕРСКИЕ
АСПЕКТЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ НКО:
ВОПРОСЫ И ОТВЕТЫ»**

Краснодар, 2010

Кадровые, юридические, бухгалтерские аспекты деятельности НКО: вопросы и ответы. Методическое пособие. – Краснодар: ЮРРЦ, 2010. – 52 стр.

Авторы-составители: Ю.В. Дробот, К.Ю. Дробот, Л.А. Братковская

Редактор И.Г. Доминова

Дизайн, верстка А.Ю. Савченко

Краснодарская региональная общественная организация «Южный региональный ресурсный центр» представляет методическое пособие «Кадровые, юридические, бухгалтерские аспекты деятельности НКО: вопросы и ответы».

В издании содержатся ответы на ряд актуальных вопросов, связанных с государственной регистрацией некоммерческой организации, с регистрацией изменений, вносимых в учредительные документы некоммерческих организаций, с отчетностью и контролем за деятельностью НКО, ведением предпринимательской деятельности, бухучета, налогообложения НКО и другие. Кадровый блок затрагивает вопросы принятия на работу в некоммерческую организацию, трудовых споров, оплаты труда, служебных командировок, отпусков, расторжения трудовых договоров.

Авторами сборника выступили: юрисконсульт ЮРРЦ Юлия Дробот, менеджер офиса ЮРРЦ Кирилл Дробот, директор по аудиту ООО АФ «Юридит» (г. Санкт-Петербург) Лилия Братковская.

Методическое пособие адресовано специалистам некоммерческих организаций, а также широкому кругу читателей, работающих в данных сферах.

Юридические вопросы

1. Вопросы, связанные с государственной регистрацией некоммерческой организации при ее создании

Вопрос: Мы, учредители общественного фонда, подали пакет документов на его государственную регистрацию в качестве юридического лица в Управление Министерства юстиции РФ по Краснодарскому краю, в настоящий момент ожидаем результата. В связи с этим хотели бы узнать процедуру выбора упрощенной системы налогообложения при создании общественного объединения.

Ответ: В первую очередь надо отметить, что упрощенная система налогообложения применяется организациями наряду с иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Переход к упрощенной системе налогообложения или возврат к иным режимам налогообложения осуществляется организациями добровольно в порядке, предусмотренном главой 26.2 Налогового кодекса РФ.

Применение организациями упрощенной системы налогообложения предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 3 и 4 статьи 284 НК РФ), налога на имущество организаций и единого социального налога. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с Налоговым кодексом при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьей 174.1 НК РФ.

Кроме этого организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, производят уплату страховых взносов на обязательное пенсионное страхование в соответствии с законодательством Российской Федерации. Иные налоги уплачиваются организациями, применяющими упрощенную систему налогообложения, в соответствии с законодательством о налогах и сборах. Также надо отметить, что для организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения, сохраняются действующие порядок ведения кассовых операций и порядок представления статистической отчетности.

Согласно п. 2 ст. 346.12 Налогового кодекса РФ вновь созданная организация вправе подать заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения в *пятидневный срок с даты постановки на учет в налоговом органе*, указанной в свидетельстве о постановке на учет в налоговом органе, выданном в соответствии с абзацем вторым пункта 2 статьи 84 НК РФ. В этом случае организация вправе применять упрощенную систему налогообложения с даты постановки их на учет в налоговом органе, указанной в свидетельстве о постановке на учет в налоговом органе.

Кроме этого согласно ч. 6 ст. 6.1. НК РФ срок, определенный днями, исчисляется в рабочих днях, если срок не установлен в календарных днях. При этом рабочим днем счи-



Ю.В. Дробот

тается день, который не признается в соответствии с законодательством Российской Федерации выходным и (или) нерабочим праздничным днем. Согласно указанному в данном случае необходимо говорить о пяти рабочих днях с даты постановки на налоговый учет, в данный срок не входят выходные и нерабочие праздничные дни.

Заявление о переходе на упрощенную систему налогообложения утверждено Приказом ФНС Российской Федерации от 13.04.2010 г. № ММВ-7-3/182 «Об утверждении форм документов для применения упрощенной системы налогообложения».

В заявлении о переходе на УСН (форма № 26.2-1) предусмотрено два способа подачи указанного заявления. Первый – заявление может быть подано организацией одновременно с документами на государственную регистрацию. В таком случае в заполнении граф ИНН, КПП нет необходимости. Второй способ – подача заявления вновь созданной НКО в пятидневный срок с даты постановки на учет в налоговом органе.

Поскольку в сфере государственной регистрации некоммерческих организаций задействованы одновременно три уполномоченных органа: первый принимает решение о регистрации НКО и выдает свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ и решение о регистрации НКО – территориальный орган Минюста РФ; второй вносит сведения об НКО в Единый государственный реестр юридических лиц и присваивает ОГРН – региональная налоговая инспекция; третий присваивает ИНН и выдает свидетельство о постановке на налоговый учет – районная налоговая инспекция, расположенная по месту нахождения зарегистрированной НКО, постольку на практике возникают трудности в случае выбора второго способа подачи заявления с соблюдением его срока, предусмотренного законом. Обычно заявители получают на руки регистрационные документы, когда допустимый срок для подачи заявления уже давно пропущен. Поэтому рекомендуем подавать заявление о выборе упрощенной системы налогообложения с момента уведомления заявителя специалистом территориального Минюста о принятом решении о государственной регистрации некоммерческой организации, не дожидаясь получения документов. Также необходимо поинтересоваться у специалиста о присвоенных организации ИНН и КПП, поставить дату постановки на налоговый учет. Указанные данные необходимы для заполнения формы № 26.2-1 – заявления о переходе на упрощенную систему налогообложения. Заявление по форме № № 26.2-1 подается в районную налоговую инспекцию, расположенную по месту нахождения зарегистрированной некоммерческой организации.

Заявление предоставляется одним из двух способов: подается руководителем лично или направляется по почте ценным письмом с описью вложения. В случае предоставления заявления лично на втором его экземпляре специалист налогового органа проставляет входящий номер и дату представления заявления. В случае направления почтой доказательством предоставления заявления будет являться почтовая квитанция, опись вложения в ценное письмо, а также уведомление о вручении.

Главой 26.2 НК РФ не предусмотрена норма, закрепляющая обязанность налогового органа подтверждать возможность или невозможность применения УСН, если организацией соблюдены все ограничения, установленные в ст. 346.12 НК РФ, она вправе применять УСН независимо от того, получила она уведомление от налоговой инспекции или нет.

Вопрос: Какой существует в настоящий момент порядок создания региональной общественной организации? Как проходит государственная регистрация региональной общественной организации, что для этого нужно сделать?

Ответ: При создании общественной организации необходимо руководствоваться как минимум двумя федеральными законами – «О некоммерческих организациях» и «Об общественных объединениях».

Общественная организация является одной из организационно-правовых форм общественного объединения. Федеральным законом «Об общественных объединениях» предусмотрен общий порядок создания и государственной регистрации для всех организационно-правовых форм общественных объединений.

Итак, для создания общественного объединения необходимо наличие не менее трех учредителей – физических лиц. В состав учредителей наряду с физическими лицами могут входить юридические лица – общественные объединения. Кроме этого необходимо учитывать, что учредителями общественных объединений могут быть граждане, достигшие 18 лет, и юридические лица – общественные объединения, если иное не установлено настоящим Федеральным законом, а также законами об отдельных видах общественных объединений. То есть общественные объединения должны обязательно иметь статус юридического лица.

Учредители общественного объединения созывают съезд (конференцию) или общее собрание, на котором принимают устав общественного объединения и формируют его руководящие и контрольно-ревизионные органы. Учредители общественного объединения – физические и юридические лица – имеют равные права и несут равные обязанности.

Решение о государственной регистрации региональной общественной организации принимает территориальный орган Министерства юстиции РФ. После принятого решения уполномоченным органом пакет документов передается в региональную налоговую инспекцию, где сведения об общественной организации вносятся в единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ).

Необходим следующий пакет документов при принятии территориальным органом Минюста РФ решения о государственной регистрации региональной общественной организации:

1. Заявление, подписанное уполномоченным лицом – заявителем по форме №РН0001 – предоставляется в 2-х экземплярах, один из которых заверяется нотариально, второй предоставляется в виде ксерокопии. *В графах заявления, которые не будут заполняться, необходимо поставить прочерки!*

2. Устав в 3-х экземплярах.

3. Выписка из протокола учредительного съезда (конференции) или общего собрания, содержащая сведения о создании общественного объединения, об утверждении его устава и о формировании руководящих органов и контрольно-ревизионного органа в 2-х экземплярах. Данная выписка должна содержать:

– дату и место проведения учредительного съезда (конференции), общего собрания, заседания;

– список учредителей – участников учредительного съезда (конференции), общего собрания, заседания; сведения о количественном и персональном составе (фамилия, имя, отчество) рабочих органов (президиум, секретариат и т.д.);

– существо принятых решений и результаты голосования по ним;

– сведения (фамилия, имя, отчество) об избранных (назначенных) членах руководящих и контрольно-ревизионных органов;

– фамилию, инициалы и личную подпись председателя и секретаря съезда (конференции), общего собрания, заседания, ответственных за составление протокола.

4. Документ об уплате государственной пошлины (квитанция) в размере 4000 рублей, а также ее ксерокопия.

5. Сведения об адресе (о месте нахождения) постоянно действующего руководящего органа, по которому осуществляется связь с общественной организацией, – представляются в виде гарантийного письма или других документов, подтверждающих ее место нахождения, с приложением надлежащим образом заверенных копий правоустанавливающих документов в 2-х экземплярах.

6. При использовании в наименовании общественным объединением личного имени гражданина, символики, защищенной законодательством Российской Федерации об охране интеллектуальной собственности или авторских прав, а также полного наименования иного юридического лица как части собственного наименования – документы, подтверждающие правомочия на их использование – в 2-х экземплярах.

Все страницы документов прошиваются, нумеруются и скрепляются подписью заявителя на месте прошивки.

Указанные документы подаются в течение трех месяцев со дня проведения общего собрания учредителей.

Что касается Устава общественной организации, то в нем необходимо четко прописать все пункты, которые предусмотрены законом, а именно:

- 1) название, цели общественной организации, ее организационно-правовую форму;
- 2) структуру общественной организации, ее руководящие и контрольно-ревизионный органы, территорию, в пределах которой данная организация осуществляет свою деятельность;
- 3) условия и порядок приобретения и утраты членства в общественной организации, права и обязанности членов данной организации;
- 4) компетенцию и порядок формирования руководящих органов общественной организации, сроки их полномочий, место нахождения постоянно действующего руководящего органа;
- 5) порядок внесения изменений и дополнений в устав общественной организации;
- 6) источники формирования денежных средств и иного имущества общественной организации, права общественной организации и ее структурных подразделений по управлению имуществом;
- 7) порядок реорганизации и (или) ликвидации общественной организации.

Устав общественной организации может содержать описание символики данного объединения.

Вопрос: Мы хотим закрыть общественную организацию. Что для этого нужно сделать, с чего начать?

Ответ: Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» предусмотрена процедура ликвидации юридического лица. Согласно ст. 61 ГК РФ под ликвидацией юридического лица понимается прекращение этого юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Порядок ликвидации некоммерческих организаций разъясняется в ФЗ «Об общественных объединениях», ФЗ «О некоммерческих организациях», а также в Административном регламенте исполнения Министерством юстиции Российской Федерации государ-

ственной функции по принятию решения о государственной регистрации некоммерческих организаций, утвержденном Приказом Минюста РФ от 31.03.2009 г. № 96.

Исходя из положений действующего законодательства Российской Федерации, ликвидация НКО состоит из следующих этапов:

1. Принятие решения о ликвидации общественной организации. Решение о ликвидации общественной организации принимают ее члены на конференции (съезде) или общем собрании в соответствии с уставом общественной организации. Общее собрание членов общественной организации обязано письменно сообщить в Министерство юстиции, его территориальный орган в трехдневный срок с момента принятия решения о ликвидации организации сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации, в форме Уведомления о принятии решения о ликвидации некоммерческой организации № РН0005 с приложением решения о ликвидации общественной организации.

2. Формирование общим собранием членов общественной организации ликвидационной комиссии или назначение ликвидатора, а также установление порядка и сроков ликвидации общественной организации. Далее общее собрание членов общественной организации обязано уведомить Минюст РФ (его территориальный орган) о формировании ликвидационной комиссии или о назначении ликвидатора по форме № РН0006 с приложением документа о формировании ликвидационной комиссии (назначении ликвидатора) общественной организации. С момента назначения ликвидационной комиссии или ликвидатора к ним переходят полномочия по управлению делами общественной организации. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемой общественной организации выступает в суде.

3. Помещение ликвидационной комиссией или ликвидатором в орган печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикации о ликвидации общественной организации, о порядке и сроке заявления требований ее кредиторами. Причем срок заявления требований кредиторами не может быть *менее чем два месяца со дня публикации о ликвидации общественной организации*. Обязанность по опубликованию информации о ликвидации общественной организации будет считаться исполненной только в том случае, если она будет размещена в органе печати, в котором публикуются сведения о государственной регистрации, то есть специализированном печатном издании, например журнале «Вестник государственной регистрации», зарегистрированном Федеральной службой по надзору за соблюдением законодательства в сфере массовых коммуникаций и охране культурного наследия 19.10.2004 г., номер свидетельства ПИ № 77-18680.

4. Принятие ликвидационной комиссией или ликвидатором мер по выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности; письменное уведомление кредиторов о ликвидации общественной организации.

5. Составление ликвидационной комиссией или ликвидатором промежуточного ликвидационного баланса по истечении двух месяцев с момента опубликования информации о ликвидации общественной организации, о порядке и сроке заявления требований ее кредиторами, в содержании которого указываются сведения о составе имущества ликвидируемой общественной организации, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения. Указанный промежуточный баланс утверждается общим собранием членов общественной организации, после чего в Минюст РФ (его территориальный орган) предоставляется Уведомление о составлении промежуточного ликвидационного баланса общественной организации по форме № РН0007 с приложением промежуточного ликвидационного баланса.

6. Осуществление ликвидационной комиссией расчетов с кредиторами после уведомления Минюста РФ о составлении промежуточного ликвидационного баланса общественной организации. Если имеющиеся у ликвидируемой общественной организации денежные средства недостаточны для удовлетворения кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества общественной организации с публичных торгов. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемой общественной организации производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной Гражданским кодексом, в соответствии с промежуточным балансом, начиная со дня его утверждения, – за исключением кредиторов третьей очереди (расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды) и четвертой очереди (расчеты с другими кредиторами), выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

7. Составление ликвидационной комиссией или ликвидатором ликвидационного баланса после завершения расчетов с кредиторами, который утверждается общим собранием членов общественной организации.

8. Последний этап процесса ликвидации общественной организации предусматривает государственную регистрацию общественной организации в связи с ее ликвидацией. Для государственной регистрации в связи с ликвидацией общественной организации в Минюст (его территориальный орган) предоставляются следующие документы:

– подписанное руководителем ликвидационной комиссии или ликвидатором заявление о государственной регистрации по форме № РН0008, в котором заявителем подтверждается, что соблюден установленный федеральным законом порядок ликвидации общественной организации, расчеты с ее кредиторами завершены. Подпись заявителя нотариально подтверждается, само заявление прошнуровывается и скрепляется печатью организации;

– ликвидационный баланс;

– квитанция об оплате госпошлины в размере 800 руб.

Согласно ст. 22 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» вышеуказанные документы предоставляются в регистрирующий орган не ранее чем через два месяца с момента помещения в органах печати ликвидационной комиссией (ликвидатором) публикации о ликвидации юридического лица. В связи с этим специалисты Минюста вправе потребовать у заявителя доказательство подтверждения публикации сообщения о ликвидации общественной организации в специализированных органах печати в момент подачи пакета документов для государственной регистрации в связи с ликвидацией общественной организации.

Надо помнить, что непредоставление вышеуказанных документов, несоблюдение порядка и сроков оформления и представления названных документов может являться основанием для отказа в государственной регистрации общественной организации в связи с ликвидацией в соответствии с подпунктом 4 пункта 1 статьи 23.1. ФЗ «О некоммерческих организациях».

Имущество общественной организации, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, предусмотренные уставом общественного объединения, либо, если отсутствуют соответствующие разделы в уставе общественного объединения, – на цели, определяемые решением съезда (конференции) или общего собрания о ликвидации общественного объединения, а в спорных случаях – решением суда. В случае, если использование имущества ликвидируемой общественной организации в соответствии с ее уставом не представляется возможным, оно обращается в доход государства.

Все образцы уведомлений и заявления о государственной регистрации НКО в связи с ее ликвидацией вы можете найти в Постановлении Правительства РФ от 15.04.2006 г. № 212 «О мерах по реализации отдельных положений федеральных законов, регулирующих деятельность некоммерческих организаций».

2. Вопросы, связанные с государственной регистрацией изменений, вносимых в учредительные документы некоммерческих организаций, и изменений, вносимых в сведения о некоммерческой организации, содержащиеся в едином государственном реестре юридических лиц

Вопрос: В нашей общественной организации один из учредителей поменял паспорт, необходимо ли информировать об этом Управление Федеральной регистрационной службы по Краснодарскому краю и в какой форме?

Ответ: В первую очередь необходимо отметить, что с 13 мая 2008 года согласно Указу Президента РФ от 12 мая 2008 года № 724 уполномоченным органом в сфере регистрации некоммерческих организаций является Министерство юстиции России и его территориальные органы. Наименование территориального органа Минюста по Краснодарскому краю звучит как «Управление Министерства юстиции Российской Федерации по Краснодарскому краю». Кроме этого пунктом 10 данного Указа Федеральная регистрационная служба отнесена в ведение Министерства экономического развития, и за ней сохранены лишь функции по регистрации сделок с недвижимостью.

Общественная организация является одной из организационно-правовых форм общественных объединений. Деятельность общественных объединений регулируется Федеральными законами «Об общественных объединениях» № 82-ФЗ и «О некоммерческих организациях» № 7-ФЗ.

Согласно ст. 19 ФЗ «Об общественных объединениях» при создании общественных объединений в форме общественных организаций учредители данных объединений автоматически становятся их членами, приобретая соответствующие права и обязанности.

Общественная организация считается созданной с момента принятия учредителями решения о ее создании, об утверждении устава общественной организации и о формировании руководящих и контрольно-ревизионных органов на съезде (конференции) или общем собрании.

В данном случае у одного из членов вашей общественной организации изменились паспортные данные. Действующим законодательством не установлена обязанность по уведомлению уполномоченного органа в сфере регистрации некоммерческих организаций в случае изменений личных сведений членов организации.

Такая обязанность предусмотрена только в отношении лиц, имеющих право без доверенности действовать от имени организации, в частности в случае изменения фамилии, имени, отчества и должности, а также паспортных данных такого лица или данных иных документов, удостоверяющих личность, в соответствии с законодательством Российской Федерации. Проинформировать территориальный орган Минюста РФ необходимо в трехдневный срок с момента изменения указанных сведений по заявлению (форма № РН0004), предусмотренному Постановлением Правительства от 15.04.2006 г., № 212. Государственная пошлина за внесение изменений в Единый государственный реестр юридических лиц не взимается.

Вопрос: После проведенной Управлением Минюста РФ по Краснодарскому краю проверки в отношении автономной некоммерческой организации был составлен акт проверки, где были указаны нарушения действующего законодательства, содержащиеся в отдельных пунктах устава. Подскажите порядок перерегистрации устава и размер регистрационного сбора.

Ответ: В российском законодательстве нет понятия «перерегистрация устава». В отношении изменений, вносимых в устав некоммерческой организации, осуществляется государственная регистрация указанных изменений регистрирующим органом. Надо помнить, что решение о государственной регистрации некоммерческих организаций осуществляет Министерство юстиции РФ и его территориальные органы. А регистрирующим органом, который осуществляет процедуру внесения сведений о некоммерческих организациях в Единый государственный реестр юридических лиц, является Федеральная налоговая служба. Например, в Краснодарском крае – это Управление Федеральной налоговой службы по Краснодарскому краю.

Согласно ст. 10 Федерального закона «О некоммерческих организациях» автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

В случае внесения изменений в учредительные документы некоммерческой организации заполняется форма № РН0003 (утвержденная Постановлением Правительства № 212 от 15.04.2006), в которой указывается, что именно изменилось в учредительных документах. При предоставлении в регистрирующий орган заявления о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы некоммерческой организации, заполняются только те листы приложений к указанному заявлению, которые содержат сведения, подлежащие изменению. Предоставление незаполненных листов к заявлению не требуется.

В территориальный орган Минюста РФ на государственную регистрацию изменений, вносимых в учредительные документы, подаются следующие документы:

1. Заявление по форме № РН0003, подписанное уполномоченным лицом – заявителем (руководителем организации), которое предоставляется в двух копиях, одна из которых заверяется нотариально, вторая – в виде ксерокопии. Все страницы прошиваются, нумеруются и скрепляются подписью заявителя на месте прошивки.

2. Подлинник устава и копия свидетельства о государственной регистрации некоммерческой организации.

3. Решение о принятии новой редакции устава уполномоченного органа некоммерческой организации в форме протокола или решения в двух экземплярах, которые при наличии более 1 страницы прошиваются, нумеруются и скрепляются подписью заявителя на месте прошивки.

4. Новая редакция устава (или учредительного договора – для ассоциаций, союзов) в трех экземплярах. Все страницы прошиваются, нумеруются и скрепляются подписью заявителя на месте прошивки.

5. Квитанция об уплате государственной пошлины в размере 800 рублей, а также ее ксерокопия.

6. В случае изменения адреса местонахождения – документы на этот адрес (ксерокопия договора аренды, свидетельство о собственности и пр.) в двух экземплярах.

7. Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, выданная не позднее чем за один месяц до дня предоставления документов для принятия решения о государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы; а также ее ксерокопия. Все страницы прошиваются, нумеруются и скрепляются подписью заявителя на месте прошивки (по желанию заявителя).

Перед подачей указанного пакета документов в территориальный орган Министерства юстиции сначала необходимо обратиться в территориальный орган Федеральной налоговой службы с заявлением о предоставлении выписки из ЕГРЮЛ. Указанная выписка предоставляется налоговым органом на 6 рабочий день бесплатно. Выписка будет необходима для подтверждения нотариусом подписи заявителя в заявлении о государственной регистрации при наличии оригинала устава автономной некоммерческой организации, свидетельства о государственной регистрации, протокола, подтверждающего полномочия заявителя, его паспорт.

Вопрос: Подскажите, можем ли мы вывести из состава учредителей общественной организации одного человека, какие для этого необходимы документы?

Ответ: Процедура выведения учредителя из состава общественной организации не установлена действующим российским законодательством – поскольку с момента создания общественной организации все ее учредители автоматически становятся ее членами (ст.19 ФЗ «Об общественных объединениях»). То есть функция учредителей необходима для реализации создания общественной организации, а после принятия решения о создании утрачивается.

Поэтому формулировать вопрос необходимо следующим образом: как вывести члена из членства общественной организации. Порядок прекращения членства в общественной организации прописан в уставе организации. Например, член общественной организации может быть исключен за неуплату членских взносов в течение одного календарного года или за систематическое уклонение от участия в работе организации и др. Также член общественной организации может самостоятельно выйти из членства организации, порядок выхода члена по собственному желанию устанавливается уставом организации.

Кроме указанного в уставе организации необходимо уточнить, какой орган управления правомочен принимать решение об исключении членов из общественной организации. Это может быть или общее собрание членов общественной организации – высший руководящий орган, или правление (совет, президиум) общественной организации – постоянно действующий руководящий орган.

Вопрос: Обязательно ли создавать межрегиональному общественному фонду отделение или иное структурное подразделение в Краснодарском крае для осуществления на территории указанного субъекта РФ свою деятельность?

Ответ: Согласно статье 14 Федерального закона «Об общественных объединениях» под межрегиональным общественным объединением понимается объединение, которое осуществляет свою деятельность в соответствии с уставными целями на территориях менее половины субъектов Российской Федерации и имеет там свои структурные подразделения – организации, отделения или филиалы и представительства.

В соответствии с указанной нормой межрегиональный общественный фонд для осуществления своей деятельности в определенном субъекте РФ обязан иметь там свое структурное подразделение: организацию, отделение, филиал или представительство.

Организация и отделение общественного фонда являются самостоятельными юридическими лицами, в отличие от филиала и представительства. То есть организация и отделение общественного фонда, обладая статусом юридического лица, имеют в собственности или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам этим имуществом, могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде, а также иметь самостоятельный баланс и смету.

Согласно статье 5 Федерального закона «О некоммерческих организациях» под филиалом некоммерческой организации понимается ее обособленное подразделение, расположенное вне места нахождения некоммерческой организации и осуществляющее все ее функции или часть их, в том числе функции представительства. Представительством некоммерческой организации является обособленное подразделение, которое расположено вне места нахождения некоммерческой организации, представляет интересы некоммерческой организации и осуществляет их защиту. Филиал и представительства не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшего их общественного объединения и действуют на основании утвержденных им положений. Имущество филиала или представительства учитывается на отдельном балансе и на балансе создавшей их некоммерческой организации. Хотя филиалы и представительства в законодательстве и названы обособленными подразделениями, они все же остаются составными частями общественного объединения.

Филиал и представительство осуществляют деятельность от имени создавшей их некоммерческой организации. Ответственность за деятельность своих филиала и представительства несет создавшая их некоммерческая организация.

3. Вопросы, связанные с отчетностью и контролем за деятельностью НКО

Вопрос: **Мы зарегистрировали фонд. Как надо отчитываться перед Минюстом?**

Ответ: Согласно ст. 7 ФЗ «О некоммерческих организациях» 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.

Правовое регулирование фонда осуществляется вышеназванным законом и Гражданским кодексом РФ.

Особенность фондов заключается в том, что они создаются для материального обеспечения социальных, благотворительных, культурных, образовательных или иных общественно полезных видов деятельности. Для достижения названных целей имущество фонда аккумулируется с помощью добровольных пожертвований (взносов). На практике широкое применение получили общественные и благотворительные фонды.

Поскольку фонд предполагает аккумулирование определенного имущества, полученного в виде добровольных пожертвований как физических, так и юридических лиц на конкретные цели, законодательство установило для фонда дополнительную обязанность по отчетности об использовании своего имущества – в отличие от других некоммерческих организаций. Так, например:

1. Обязательное создание Попечительского совета. В уставе фонда должны быть прописаны полномочия Попечительского совета фонда, который является органом фонда и

осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Создание Попечительского совета в фонде является обязательным условием существования любого фонда.

2. Согласно п. 2 ч. 1 ст. 5 Федерального закона «Об аудиторской деятельности» от 30.12.2008 г. № 307-ФЗ фонд, источниками образования средств которого являются добровольные отчисления физических и юридических лиц, подлежит обязательному аудиту.

Обязательный аудит необходимо проводить ежегодно.

3. Ст. 118 Гражданского кодекса РФ и ст. 7 ФЗ «О некоммерческих организациях» предусматривает обязанность фонда ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества. Кроме этого ст. 16 Федерального закона «О бухгалтерском учете» от 21.11.1996 г., № 129-ФЗ устанавливает обязанность фондов, создающихся за счет частных, общественных и государственных средств (взносов), публиковать годовую бухгалтерскую отчетность не позднее 1 июня года, следующего за отчетным.

Причем данный закон указывает, что публичность бухгалтерской отчетности заключается в ее опубликовании в газетах и журналах, доступных пользователям бухгалтерской отчетности, либо распространении среди них брошюр, буклетов и других изданий, содержащих бухгалтерскую отчетность, а также в ее передаче территориальным органам государственной статистики по месту регистрации организации для предоставления заинтересованным пользователям.

На наш взгляд, содержание этих двух обязанностей, предусмотренных разными законами, аналогичны друг другу. Поэтому мы рекомендуем ежегодно публиковать только бухгалтерскую отчетность до 1 июня года, следующего за отчетным. Причем публикация производится только после проведения и подтверждения ее аудиторской организацией и утверждения бухгалтерской отчетности высшим органом управления фонда. Публикации в обязательном порядке подлежат Форма 1 «Бухгалтерский баланс» и Форма 2 «Отчет о прибылях и убытках».

Вопрос: В нашей общественной организации была проведена проверка специалистами Минюста, по итогам которой было выявлено несколько нарушений действующего законодательства, в частности места нахождения постоянно действующего руководящего органа по адресу жилого помещения (квартиры). Является ли это правонарушением или нет?

Ответ: Позиция территориальных органов Минюста в отношении данного вопроса однозначна – размещение некоммерческой организации по адресу жилого помещения (квартиры) является нарушением действующего законодательства, исключение составляют благотворительные организации, статус которых зарегистрирован в соответствии с Федеральным законом «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» от 11.08.1995 г., № 135-ФЗ.

Однако действующее законодательство не запрещает иметь адрес (место нахождения) постоянно действующего органа управления НКО по адресу жилого помещения с согласия собственника. Данный адрес необходим для связи с некоммерческой организацией.

Причем Министерство юстиции России неоднократно заявляло, что регистрация НКО по месту жительства допустима и законна. Можно ли зарегистрировать некоммерческое партнерство по адресу одного из членов партнерства? В соответствии с п. 1 ст. 5 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуаль-

ных предпринимателей» в едином государственном реестре юридических лиц содержатся сведения об адресе (месте нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица, по которому осуществляется связь с юридическим лицом. В связи с чем указание в документах, предоставляемых для государственной регистрации НКО в качестве адреса, по которому осуществляется связь с некоммерческой организацией, адреса жилого помещения не противоречит действующему законодательству.

Таким образом, рекомендуем приложить к акту проверки свои письменные возражения (замечания) по его отдельным положениям, а также документы (их заверенные копии), подтверждающие обоснованность возражений. В случае вынесения предупреждения или распоряжения о приостановлении деятельности организации, составленного на основании акта проверки территориального органа Минюста, обжаловать его непосредственно в Минюст РФ или суд общей юрисдикции.

При составлении письменных возражений или жалобы относительно акта проверки руководитель проверяемой общественной организации должен руководствоваться следующим:

1. По адресу жилого помещения располагается юридический адрес организации (но – не сама организация), по которому осуществляется связь с государственными органами, контролирующими некоммерческие организации. Адрес жилого помещения используется для нахождения постоянно действующего руководящего органа, так как проживающий по этому же адресу гражданин является членом постоянно действующего руководящего органа.

2. Размещение адреса организации (места нахождения постоянно действующего руководящего органа организации) в жилом помещении не препятствует основному предназначению жилого помещения граждан, то есть не противоречит п. 1 ст. 17 Жилищного кодекса.

3. П.2 ст. 17 Жилищного кодекса допускает использование жилого помещения для осуществления профессиональной деятельности или индивидуальной предпринимательской деятельности проживающими в нем на законных основаниях гражданами, если это не нарушает права и законные интересы других граждан, а также требования, которым должно отвечать жилое помещение.

Вопрос: В марте 2010 года мы зарегистрировали автономную некоммерческую организацию. Подскажите, какие отчеты о деятельности организации мы должны предоставлять в Министерство юстиции?

Ответ: Для всех некоммерческих организаций, в том числе и для автономной некоммерческой организации, существует обязанность по предоставлению отчетов об осуществлении своей деятельности в Министерство юстиции РФ и его территориальные органы.

Все некоммерческие организации, за исключением общественных и религиозных объединений, обязаны ежегодно отчитываться перед Минюстом до 15 апреля года, следующего за отчетным, по формам № ОН0001 и № ОН0002. Данные формы были утверждены приказом Минюста РФ от 29.03.2010 г., № 72 «Об утверждении форм отчетности некоммерческих организаций».

Начиная с апреля 2006 года, все некоммерческие организации, за исключением общественных и религиозных объединений, обязаны ежегодно отчитываться перед Минюстом РФ и его территориальными органами до 15 апреля года, следующего за отчетным, по формам № ОН0001 и № ОН0002.

С 1 января 2010 года вступил в действие упрощенный порядок отчетности некоммерческих организаций перед Минюстом. Необходимо отметить, что данный порядок не от-

носится к общественным и религиозным объединениям. За ними сохраняется ранее установленный порядок отчетности.

Итак, статья 32 Федерального закона «О некоммерческих организациях» освобождает от обязанности отчитываться по утвержденным формам отдельную категорию некоммерческих организаций. К такой категории относятся те некоммерческие организации, которые обладают одновременно тремя условиями, а именно:

1. отсутствие у некоммерческой организации учредителей, участников и членов, являющихся иностранными гражданами и (или) организациями либо лицами без гражданства;
2. отсутствие у некоммерческой организации в течение года поступлений имущества и денежных средств от международных или иностранных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства;
3. поступления имущества и денежных средств некоммерческой организации в течение года составили до трех миллионов рублей.

При этом указанная категория некоммерческих организаций вместо утвержденных форм обязана предоставить в Минюст или его территориальные органы в свободной форме заявление, подтверждающее их соответствие вышеперечисленным условиям, и информацию в произвольной форме о продолжении своей деятельности в сроки, которые определяются уполномоченным органом.

Кроме указанного с 1 января 2010 года некоммерческие организации обязаны ежегодно размещать в сети Интернет или предоставлять средствам массовой информации для опубликования отчеты по утвержденным формам, а также сообщение о продолжении своей деятельности тем некоммерческим организациям, которые в отчетном периоде отчитывались по упрощенному порядку.

Порядок и сроки размещения указанных отчетов и сообщений определяются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. В настоящий момент такой порядок и сроки не определены.

В связи с указанным автономная некоммерческая организация обязана будет отчитаться перед территориальным органом Минюста РФ по месту нахождения организации за 2010 год до 15 апреля 2011 года по формам ОН0001 и ОН0002. А при наличии вышеперечисленных трех условий, освобождающих НКО от обязанности предоставления утвержденных форм, направить в Минюст заявление, подтверждающее соответствие автономной некоммерческой организации вышеперечисленным условиям, а также – сообщение о продолжении своей деятельности в свободной форме.

4. Хозяйственные вопросы

Вопрос: Может ли ассоциация заниматься предпринимательской деятельностью, доход от которой будет направлен на уставные цели ассоциации?

Ответ: Деятельность некоммерческих организаций, созданных в форме ассоциаций, регулируется положениями ГК РФ и Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

В соответствии с 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.

Согласно п. 1 ст. 11 Федерального закона № 7-ФЗ в том случае, если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, та-

кая ассоциация преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации, либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

Следовательно, осуществление предпринимательской деятельности непосредственно самой ассоциацией (как самостоятельным юридическим лицом) без изменения ее организационно-правовой формы противоречит действующему законодательству, т.е. не может быть признано законным.

Согласно п.5 ч. 5 ст. 32 ФЗ «О некоммерческих организациях» в случае выявления нарушения законодательства Российской Федерации или совершения некоммерческой организацией действий, противоречащих целям, предусмотренным ее учредительными документами, Минюст, его территориальные органы могут вынести ей письменное предупреждение с указанием допущенного нарушения и срока его устранения, составляющего не менее месяца. Предупреждение, вынесенное некоммерческой организации, может быть обжаловано в вышестоящий орган или в суд.

Согласно п. 4 ч. 5 ст. 32 ФЗ «О некоммерческих организациях» территориальный орган Минюста при осуществлении проверки выявляет соответствие деятельности некоммерческой организации, в том числе по расходованию денежных средств и использованию иного имущества, целям, предусмотренным ее учредительными документами.

В связи с этим, по итогам проведения проверки вашей организации, Минюст в лучшем случае вынесет предупреждение об устранении нарушения законодательства, а именно обязет преобразоваться в хозяйственное общество или товарищество до срока, указанного в предупреждении. Если в срок вы не устранили указанное правонарушение, Минюст субъекта РФ вынесет повторное предупреждение, а затем обратится в суд общей юрисдикции с иском о ликвидации вашей организации. В худшем случае территориальный Минюст сразу обратится в суд с иском о ликвидации вашей организации.

Вопрос: В мае 2010 года, после проведения проверки Управлением Минюста нашей организации (некоммерческого партнерства), было вынесено предупреждение об устранении нарушений действующего законодательства. Одним из таких нарушений являлось использование в деятельности партнерства незарегистрированной эмблемы. Подскажите, как нам зарегистрировать эмблему и куда надо обратиться?

Ответ: 31 марта 2009 года Приказом Министерства юстиции России № 97 был утвержден новый порядок регистрации эмблемы некоммерческих организаций и символики общественных объединений. Ранее действовал Приказ Минюста РФ от 22 февраля 2007 г., № 39.

Надо отметить, что порядок регистрации эмблемы НКО стал намного проще и менее затратным, чем предоставил возможность многим некоммерческим организациям беспрепятственно регистрировать эмблему, а не отказываться от ее использования.

В частности, в новом порядке отсутствует обязанность некоммерческих организаций представлять выписку из Единого государственного реестра юридических лиц, а также утверждать подпись заявителя в заявлении о государственной регистрации № РС0001 в нотариальном порядке – такая обязанность предусмотрена только для общественных объединений, действующих без приобретения статуса юридического лица. Кроме этого отменена обязанность для общественных объединений, являющихся юридическими лицами, заполнять листы Б и В заявления № РС0001. В указанных листах сведения об учредителях

(членах, участниках) общественного объединения (приложения к заявлению о государственной регистрации) заполняются только в отношении общественных объединений, осуществляющих деятельность без прав юридического лица. Во всех остальных случаях эти листы к заявлению не прилагаются.

Решение о регистрации эмблем НКО и символики общественных объединений также принимает Министерство юстиции РФ. Документы на регистрацию эмблемы НКО и иной символики общественных объединений представляются лично (г. Москва, ул. Кржижановского, д. 7, корп. 1) или направляются по почте ценным письмом с описью вложения (можно с уведомлением) по адресу: 119991, г. Москва, ул. Житная, д. 14. Контактная информация Минюста России: тел.: (495) 955- 59-99, факс: (495) 955-57-79; адрес сайта: <http://www.minjust.ru>; e-mail: pst@minjust.ru.

Описание и изображение эмблемы должны быть утверждены высшим органом управления НКО. Государственная пошлина за государственную регистрацию эмблемы НКО и символики общественных объединений не взимается.

Согласно п. 21 Административного регламента исполнения Министерством юстиции Российской Федерации государственной функции по принятию решения о государственной регистрации эмблем некоммерческих организаций и символики общественных объединений, утвержденного Приказом Минюста РФ от 31.03.2009 г. № 97, для принятия решения о регистрации символики в Минюст России предоставляются следующие документы:

1) заявление № РС0001, подписанное уполномоченным лицом, в двух экземплярах (подлинник и копия), каждый из которых прошивается вместе с изображением и описанием символики и заверяется на месте сшивания подписью уполномоченного лица и печатью организации (по форме, утвержденной приказом Минюста России от 31.03.2009 г. № 97). Если на государственную регистрацию представляется несколько видов символики (эмблема, герб, флаг и др.), заполняется единое заявление, в пункте 4.1 которого перечисляются все виды регистрируемой символики. К заявлению подшиваются соответственно изображения и описания всех видов регистрируемой символики. В пункте 4.1 заявления необходимо указывать конкретный вид символики, подлежащий государственной регистрации (эмблема, флаг, герб, гимн и др.).

2) копия учредительных документов некоммерческой организации.

При предоставлении документов о государственной регистрации символики почтой или через экспедицию Минюста России учредительные документы должны быть заверены нотариально либо налоговым органом. В случае предоставления документов на личном приеме копии учредительных документов заверяются подписью руководителя и печатью организации, подлинники предоставляются на обозрение, о чем специалист, осуществляющий прием, делает отметку и возвращает подлинники заявителю.

Копия устава общественного объединения без прав юридического лица заверяется подписью с расшифровкой руководителя данного объединения, подлинность которой в случае представления документов почтовым отправлением подтверждается нотариусом;

3) копия свидетельства о государственной регистрации некоммерческой организации;

4) выписка из протокола о принятии решения о государственной регистрации символики некоммерческой организации представляется в двух экземплярах (подлинниках), каждый из которых прошивается вместе с изображением и описанием символики, заверяется подписью уполномоченного лица и печатью организации. Выписку подписывает уполномоченное лицо, и она заверяется оттиском печати некоммерческой организации (если некоммерческая организация является юридическим лицом);

5) при использовании личного имени гражданина, символики, защищенной законодательством Российской Федерации об охране интеллектуальной собственности или авторских прав, – документы, подтверждающие правомочия на их использование (письменное согласие гражданина или его законных представителей; документы, выданные федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, решения суда и другие правоустанавливающие документы);

6) изображение и описание символики на государственную регистрацию необходимо представлять также в электронном виде (на дискете, компакт-диске, флэшкарте).

Срок исполнения государственной функции не должен превышать тридцати пяти рабочих дней. Решение о регистрации символики или отказе в ней должно быть принято в течение тридцати рабочих дней с даты представления документов. Датой предоставления документов считается дата их регистрации в Минюсте России.

Выдача заявителю документов, подтверждающих регистрацию символики, осуществляется в день обращения заявителя, но не позднее пяти рабочих дней со дня готовности документов о регистрации символики. Письменное сообщение об отказе должно быть направлено заявителю не позднее пяти рабочих дней со дня принятия решения об отказе в регистрации символики. Документы о государственной регистрации символики (либо отказе в ней) направляются по адресу места жительства заявителя, указанному в пункте 9.3 заявления о государственной регистрации символики. При необходимости в сопроводительном письме вы можете указать иной адрес для получения документов.

Также надо отметить, что в территориальный орган Минюста России по месту нахождения заявителя (некоммерческой организации) направляется письменное сообщение о регистрации символики в течение пяти рабочих дней со дня принятия решения.

Вопрос: Может ли автономная некоммерческая организация заниматься предпринимательской деятельностью или это запрещено законом?

Ответ: Согласно ст. 10 Федерального закона «О некоммерческих организациях» автономной некоммерческой организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

В соответствии с 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.

Согласно п. 2 ст. 24 ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана. Такой деятельностью признаются приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика.

Законодательством Российской Федерации могут устанавливаться ограничения на предпринимательскую деятельность некоммерческих организаций отдельных видов.

Статья 10 ФЗ «О некоммерческих организациях» предусматривает, что автономная некоммерческая организация вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых создана указанная организация.

Кроме этого, некоммерческая организация ведет учет доходов и расходов по предпринимательской деятельности.

Также необходимо учитывать, что полученная некоммерческой организацией прибыль не подлежит распределению между участниками (членами) некоммерческой организации.

То есть доходы, полученные АНО от реализации указанных услуг, должны быть направлены только на осуществление уставных целей и задач организации, а не распределяться между ее учредителями.

Вопрос: Благотворительный фонд в целях экономии денежных средств не хочет открывать расчетный счет, поскольку нет большого движения денежных средств. Или все-таки поступления необходимо проводить только через расчетный счет?

Ответ: Чтобы ответить на вопрос, обратимся к законодательным актам, регулирующим налично-денежное обращение.

Согласно п. 2.1. Положению о правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации от 05.01.1998 № 14-П организации, предприятия, учреждения независимо от организационно-правовой формы хранят свободные денежные средства в учреждениях банков на соответствующих счетах на договорных условиях.

Наличные денежные средства, поступающие в кассы предприятий, подлежат сдаче в учреждения банков для последующего зачисления на счета этих предприятий.

Порядок и сроки сдачи наличных денег устанавливаются обслуживающими учреждениями банков каждому предприятию по согласованию с их руководителями исходя из необходимости ускорения оборачиваемости денег и своевременного поступления их в кассы в дни работы учреждений банков.

Наличные средства должны храниться в кассах учреждений только в пределах установленных лимитов.

Для предприятий, расположенных в населенном пункте, где имеются учреждения банков или предприятия Госкомсвязи России, сдавать денежные поступления необходимо ежедневно в день поступления наличных денег в кассы предприятий. Поэтому открытие расчетного счета или иного счета обязательно, поскольку все денежные средства, поступившие в организацию наличным способом, должны быть сданы в банк.

На самом деле без расчетного счета организация не сможет оплатить ни одного налога, поскольку оплачиваются налоги только безналичным способом.

Для осуществления расчетов наличными деньгами каждое юридическое лицо (в том числе и кредитная организация) должно иметь кассу, а для учета поступления и выдачи наличных денег – вести кассовую книгу. Прием наличных денег кассами производится по приходным кассовым ордерам типовой формы, а выдача – по расходным кассовым ордерам также типовой формы либо надлежащим образом оформленным другим документам. В частности, оплата труда, выплата пособий по социальному страхованию и стипендий производится по платежным (расчетно-платежным) ведомостям без составления расходного кассового ордера на каждого получателя.

Каждое юридическое лицо может иметь в своей кассе наличные деньги только в пределах лимита, установленного обслуживающим его банком по согласованию с руководством этого юридического лица. Денежная наличность сверх установленных пределов подлежит сдаче в кредитную организацию для зачисления на счет юридического лица. В этом случае деньги вносятся в кассу кредитной организации.

Лимит остатка наличных денег в кассе, а также сроки сдачи наличных денег в кредитную организацию устанавливаются ежегодно на основании расчета по установленной форме, представляемого юридическим лицом в кредитную организацию (Приложение 1 к Положению ЦБ РФ от 5 января 1998 г. № 14-П «О правилах организации налично-денежного обращения на территории Российской Федерации»).

Предприятия обязаны сдавать в банк всю денежную наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денег в кассе в порядке и сроки, согласованные с обслуживающими банками.

Предусмотрена возможность выдачи наличных денег работникам под отчет (например, для оплаты командировочных расходов, горюче-смазочных материалов и т.п.). Такая выдача не подпадает под понятие расчетов, поскольку в этом случае речь идет не о выплате доходов работнику, а о предоставлении ему права оплатить определенные расходы самого юридического лица. По израсходованным суммам работник должен будет отчитаться перед бухгалтерией, а неизрасходованные суммы сдать обратно в кассу.

Согласно статье 15.1. КоАП РФ нарушение порядка работы с денежной наличностью и порядка ведения кассовых операций, выразившееся в осуществлении расчетов наличными деньгами с другими организациями сверх установленных размеров, неоприходовании (неполном оприходовании) в кассу денежной наличности, несоблюдении порядка хранения свободных денежных средств, а равно в накоплении в кассе наличных денег сверх установленных лимитов – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц – от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Вопрос: Какие договоры вправе заключать некоммерческие организации?

Ответ: Некоммерческие организации являются юридическими лицами (ст. 50 ГК РФ) и, как субъект права, вправе заключать трудовые договоры, договоры гражданско-правового характера, соответствующие ее целям и видам деятельности и не противоречащие законодательству.

Руководитель некоммерческой организации либо лицо, имеющее право действовать от имени организации без доверенности и, соответственно, подписывать договор, вправе заключить его в том порядке и на условиях, которые изложены в главах 27 – 30 ГК РФ.

Условно можно говорить о 4 группах договоров, применяемых в некоммерческих организациях:

1. трудовые договоры;
2. договоры пользования имуществом на правах аренды, безвозмездного пользования;
3. договоры возмездного оказания услуг, договор на выполнение научно-исследовательских работ, договор подряда, договор пожертвования, договор банковского счета, договор поставки;
4. договор купли-продажи.

1. Заключение *трудовых договоров* со штатными сотрудниками некоммерческой организации регулируется ст. 56 ТК РФ. В данной статье дано понятие трудового договора, определены стороны трудового договора: фамилия, имя и отчество работника и наименование работодателя (НКО), место работы и трудовая функция работника – сотрудника некоммерческой организации, согласно его профессии, специальности и квалификации. Обязательно указывается дата заключения договора, условия оплаты труда, режим рабочего дня и иные условия труда работника в соответствии с законодательством.

2. *Договоры пользования имуществом на правах аренды* заключаются в случаях, если некоммерческая организация арендует помещение, оборудование, инструменты и т.д. для ведения уставной деятельности либо выполнения проекта (программы). *Договор безвозмездного пользования* также предполагает пользование имуществом без получения от второй стороны платы либо иного встречного предоставления (ст.423 ГК РФ).

3. Если в организацию принимается сотрудник на выполнение определенного вида работ, в таких случаях составляется *договор возмездного оказания услуг*. Данный сотрудник не является штатным работником организации и принимается на ограниченный срок. Как правило, это касается специалистов, принимаемых для участия в реализации проектов и программ некоммерческих организаций. Аналогичная ситуация по *договору на выполнение научно-исследовательских работ*. *Договор подряда* также предполагает выполнение определенного вида работ для некоммерческой организации (ст. 702 ГК РФ). *Договор поставки* заключается в случае необходимости поставки для некоммерческой организации товаров в офис в определенные сроки (ст. 506 ГК РФ).

Договор пожертвования заключается между некоммерческой организацией и юридическим либо физическим лицом. *Договор банковского счета* заключается при открытии счета в банке для ведения хозяйственной деятельности (ст. 845 ГК РФ).

4. Отдельно хотелось бы обратить внимание на *договоры купли-продажи* (ст. 454 ГК РФ). Некоммерческая организация вправе закупать любые виды товаров, необходимых для ведения уставной деятельности, на реализацию проектов и программ. Продавать товар, произведенный сотрудниками организации, физическим и юридическим лицам возможно, в случаях, если доход от данной хозяйственной деятельности не распределяется между членами (участниками, учредителями) некоммерческой организации, а расходуется на уставную деятельность. Аналогично по договорам на оказание некоммерческой организацией платных услуг физическим и юридическим лицам.

Руководителю некоммерческой организации необходимо помнить несколько важных моментов:

- на совершение некоторых договоров требуется специальное разрешение (лицензия);
- все договоры необходимо заключать в письменной форме;
- при передаче некоммерческой организации имущества либо денежных средств необходимо обязательное заключение договора пожертвования (дарения) во избежание сложных объяснений с налоговыми органами о происхождении данного имущества.

Юлия Дробот,
юрист-консультант ЮРРЦ,
правовой эксперт, консультант по защите прав и интересов граждан,
лиц без гражданства и юридических лиц.

Кадровые вопросы

1. Вопросы, связанные с приемом на работу

Вопрос: В каких случаях может заключаться с работником срочный трудовой договор?

Ответ: Срочный трудовой договор может быть заключен при приеме на работу в случаях, предусмотренных:

- ч. 1 ст. 59 ТК РФ (в зависимости от характера работы или условий ее выполнения);
- ч. 2 ст. 59 ТК РФ (по соглашению сторон).



К.Ю. Дробот

При заключении такого договора в него необходимо включить два дополнительных условия:

- о причине и основаниях заключения договора со ссылкой на соответствующую статью ТК РФ;
- о сроке действия договора. При этом он может определяться как конкретной датой, так и наступлением какого-либо события.

Максимальный срок действия срочного трудового договора – 5 лет (ч. 1 ст. 58 ТК РФ), если иное не установлено федеральными законами.

Вопрос: Что происходит, если работник продолжает работать после истечения срока трудового договора?

Ответ: Условие о срочном характере трудового договора утрачивает силу, если:

- ни одна из сторон не потребовала расторжения договора;
- работник продолжает работу.

Если эти условия выполнены, то договор считается заключенным на неопределенный срок (ч. 4 ст. 58 ТК РФ). Внесение в трудовой договор соответствующих изменений путем подписания дополнительного соглашения Трудовым кодексом РФ не предусмотрено.

Вопрос: Каков порядок внесения записи о приеме на работу в трудовую книжку?

Ответ: Работодатель обязан вести трудовые книжки на каждого работника, проработавшего у него свыше пяти дней, если последний не является совместителем (ч. 3 ст. 66 ТК РФ). Запись о приеме на работу делается на основании соответствующего приказа (распоряжения) не позднее недельного срока (п. 10 Правил ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 16.04.2003 № 225 «О трудовых книжках»). Записи производятся аккуратно, перьевой или гелевой ручкой, ручкой-роллером (в том числе шариковой), световодостойкими чернилами (пастой, гелем) черного, синего или фиолетового цвета и без каких-либо сокращений (п. 1.1 Инструкции по заполнению трудовых книжек, утвержденной Постановлением Минтруда России от 10.10.2003 № 69 «Об утверждении Инструкции по заполнению трудовых книжек» (далее – Инструкция по заполнению)).

Вопрос: Какой испытательный срок можно установить работнику при заключении с ним срочного трудового договора?

Ответ: Согласно Трудовому кодексу РФ продолжительность срока испытания зависит от срока, на который заключается трудовой договор, и категории работников.

При заключении трудового договора следует убедиться, что работник не относится к числу лиц, для которых согласно ч. 4 ст. 70 ТК РФ испытание при приеме на работу не устанавливается. Если действие указанной нормы не распространяется на работника, продолжительность испытания зависит от срока, на который заключается трудовой договор.

Испытание не может превышать двух недель, если трудовой договор заключен на срок от двух до шести месяцев (ч. 6 ст. 70 ТК РФ).

В соответствии с ч. 5 ст. 70 ТК РФ для всех работников (за исключением указанных в ч. 4 данной статьи) устанавливается испытание сроком до трех месяцев. Для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств или иных обособленных структурных подразделений срок испытания не может превышать шести месяцев.

Следует помнить, что согласно ст. 289 ТК РФ работникам не устанавливается испытание при приеме на работу, если трудовой договор заключен на срок до двух месяцев.

Вопрос: Вправе ли руководитель организации, переводя сотрудника на более высокую должность, установить ему испытательный срок, указав это в трудовом договоре?

Ответ: На основании ч. 1 ст. 70 ТК РФ испытание работнику в целях проверки его соответствия поручаемой работе устанавливается соглашением сторон только при заключении трудового договора. Нормы ТК РФ не предусматривают возможности установления испытания при переводе на другую работу.

Вопрос: Как правильно оформить переход с работы по совместительству на основное место работы?

Ответ: Законодательно процедура «перехода» с одного места работы на другое в данном случае не определена. Рекомендуем расторгнуть трудовой договор, заключенный по совместительству, и заключить новый трудовой договор по основному месту работы. Инициатива расторжения договора в этом случае должна исходить от работника, т.е. работник может составить заявление о прекращении договора о работе по совместительству по собственному желанию.

После прекращения трудовых отношений по совместительству с работником заключается трудовой договор по основному месту работы. Договор о приеме на работу может быть подписан сторонами до увольнения с работы по совместительству. Это позволит гарантировать работнику обеспечение его рабочим местом.

Вопрос: В организации существует вакантная должность. Один из сотрудников готов выполнять данные обязанности, совмещая должности. Как правильно оформить трудовые отношения при внутреннем совмещении?

Ответ: Если работник выполняет наряду со своей основной работой обязанности по вакантной должности, то это – совмещение профессий. В данном случае отдельный трудовой договор не заключается, а подписывается с работником дополнительное соглашение к трудовому договору, в котором перечисляются обязанности по совмещаемой должности и размер доплаты за совмещение. Согласно ст. 151 ТК РФ размер этой доплаты устанавли-

вается по соглашению сторон трудового договора. Также в дополнительном соглашении необходимо отметить, что совмещение производится в рабочее время.

После того, как будет оформлено дополнительное соглашение, руководитель организации издает приказ о совмещении должностей, в котором указывается должность, дата начала работы, размер доплаты за совмещение. После этого работник должен быть ознакомлен с должностной инструкцией по совмещаемой должности.

Вопрос: Возможно ли заключение трудового договора с внешним совместителем на полный рабочий день?

Ответ: В главе 44 ТК РФ содержится ответ на данный вопрос и особенности правового регулирования труда совместителей.

В соответствии со ст. 282 ТК РФ совместительство – это выполнение работником другой оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время. Работа по совместительству может выполняться работником как у работодателя по месту основной работы (внутреннее совместительство), так и у других работодателей (внешнее совместительство).

В трудовом договоре обязательно указание на то, что работа является совместительством.

Продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не должна превышать четырех часов в день (ст. 284 ТК РФ). Это императивная норма, которая не может быть изменена в сторону увеличения ни в локальном нормативном акте, ни в трудовом договоре. В дни, когда по основному месту работы работник свободен от исполнения трудовых обязанностей, он может работать по совместительству полный рабочий день. Продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не должна превышать половины месячной нормы рабочего времени.

2. Вопросы, связанные с трудовыми спорами

Вопрос: Как законно понизить человека в должности?

Ответ: Занимаемая должность – это одно из существенных условий трудового договора, а любое изменение существенных условий договора требует согласие двух сторон! Так что так просто вы не сможете «понизить» человека в должности без его согласия. Вот только если он сам попросит письменно – «по состоянию здоровья» или еще по какой-то причине.

Но вы можете провести аттестацию на предмет соответствия его занимаемой должности и по итогам аттестации сделать вывод – уволить или «понизить» (ст. 81 ТК РФ). Но аттестацию необходимо провести по всем правилам, соблюдая все необходимые условия. Иначе работник сможет оспорить итоги аттестации в суде и выиграть.

Вопрос: Как доказать неисполнение работником трудовых обязанностей и наказать его за это?

Ответ: У вас должны существовать должностные обязанности (зафиксированные в должностных инструкциях). Если работник их не исполняет, следуют дисциплинарные взыскания.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника письменное объяснение. Если по истечении двух рабочих дней указанное объяснение работником не предоставлено, то составляется соответствующий акт (ст. 193 ТК РФ).

Непредоставление работником объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт.

Вопрос: Может ли главный бухгалтер общественной организации быть материально ответственным лицом?

Ответ: В соответствии со ст. 7 ФЗ «О бухгалтерском учете» главный бухгалтер назначается непосредственно руководителю организации и несет ответственность за формирование учетной политики, ведение бухгалтерского учета, своевременное предоставление полной и достоверной бухгалтерской отчетности.

В связи с этим для главного бухгалтера (а также и для заместителей руководителя организации) трудовыми договорами может быть установлена полная материальная ответственность (ч. 2 ст. 243 ТК РФ).

Согласно п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.11.2006 № 52 полная материальная ответственность может быть возложена на заместителя руководителя организации или на главного бухгалтера при условии, что это установлено трудовым договором. Если в трудовом договоре не предусмотрено, что указанные лица в случае причинения ущерба несут материальную ответственность в полном размере, то при отсутствии иных оснований для привлечения этих лиц к такой ответственности с них можно взыскать сумму лишь в пределах их среднего месячного заработка.

Следовательно, для привлечения указанных работников к полной материальной ответственности необходимо наличие следующих условий:

- выполнение работником соответствующей трудовой функции;
- включение в трудовой договор положения о дополнительной по сравнению с федеральным законом полной материальной ответственности;
- невыполнение работником условия трудового договора, за нарушение которого предусмотрена полная материальная ответственность;
- причинно-следственная связь.

3. Вопросы, связанные с оплатой труда

Вопрос: Можно ли в трудовом договоре не указывать размер оклада, а ограничить формулировкой «оплата согласно штатному расписанию»?

Вопрос: В соответствии с абз. 5 ч. 2 ст. 57 Трудового кодекса РФ обязательными для включения в трудовой договор являются условия оплаты труда.

Ответ: Согласно ч. 1 ст. 135 ТК РФ заработная плата определяется трудовым договором в соответствии с действующими у данного работодателя системами оплаты труда.

Из содержания ч. 3, 4, 5 ст. 129 ТК РФ следует, что тарифная ставка, как и оклад (должностной оклад), – это фиксированный размер оплаты труда работника.

В силу изложенного в трудовом договоре в обязательном порядке должна быть запись об условиях оплаты труда работника, а именно указан размер тарифной ставки или должностного оклада работника, а также доплаты, надбавки и поощрительные выплаты.

Формулировка в трудовом договоре «оплата согласно штатному расписанию» будет являться нарушением трудового законодательства, за которое работодатель может быть привлечен к административной ответственности, предусмотренной ст. 5.27 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Таким образом, внесение в договор записи «оплата согласно штатному расписанию» без указания размера оклада (фиксированного размера заработной платы) является нарушением трудового законодательства.

Вопрос: Мы составляем штатное расписание на один календарный год. Как часто можно его менять – раз в год или чаще?

Ответ: Штатное расписание – это один из наиболее важных документов в любой организации, ведь это своеобразный вид кадрового планирования. При помощи штатного расписания можно регулировать численность работников, определять потребность работодателя в персонале.

Когда эти потребности меняются, возникает необходимость внести изменения в штатное расписание. Потребности могут меняться и раз в год, и чаще. Стабильно развивающиеся организации могут разработать штатное расписание на несколько лет вперед. На практике многие организации осуществляют планирование на один календарный год. Правда, сейчас, в кризисный период для российской экономики, многие работодатели пересматривают свои «штаты» чаще.

Никаких «нормативов», как часто можно менять штатное расписание, нет. Вопросы составления штатного расписания целиком относятся к компетенции работодателя.

4. Вопросы, связанные со служебными командировками

Вопрос: Как правильно определить продолжительность служебной командировки?

Ответ: В п. 4 Положения о служебных командировках сказано, что срок командировки работодатель устанавливает с учетом объема, сложности и других особенностей служебного поручения. Следовательно, на сегодняшний день предельный срок командировки не установлен. Поэтому работодатель может направить работника в служебную командировку на длительный срок. Однако следует помнить, что в соответствии со ст. 166 ТК РФ командировка – это лишь выполнение служебного поручения, а не постоянная работа в месте его выполнения, и она должна заканчиваться с наступлением определенного события – выполнения поручения работодателя, которое было дано работнику перед его направлением в командировку. В противном случае направление работника в очень длительную командировку можно расценить как перевод на другую работу, к которому должны применяться нормы ст. 72.1 ТК РФ.

Согласно п. 4 Положения о служебных командировках днем выезда в командировку считается дата отправления поезда, самолета, автобуса или другого транспортного средства от места постоянной работы командированного, а днем приезда из командировки – дата прибытия указанного транспортного средства в место постоянной работы. При отправлении транспортного средства до 24 часов включительно днем отъезда в командировку считаются текущие сутки, а с 00 часов и позднее – последующие.

Если станция, пристань или аэропорт находятся за чертой населенного пункта, то учитывается время, необходимое для проезда до станции, пристани или аэропорта.

Аналогично определяется день приезда работника в место постоянной работы.

Вопрос: Можно ли взыскать с работника деньги за билет и прочие командировочные расходы, если он опоздал на самолет по своей вине?

Ответ: Законодательством не предусмотрена возможность удержания с работника в таком случае выданных на командировку сумм.

Трудовой кодекс РФ содержит исчерпывающий перечень оснований для удержания из заработной платы работника. Согласно ч. 2 ст. 137 ТК РФ удержания из заработной платы работника могут производиться для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом на другую работу, в другую местность, а также в иных случаях. Следовательно, работодатель не может удержать стоимость билета на самолет из заработной платы работника. В данной ситуации можно привлечь работника к дисциплинарной ответственности в соответствии с требованиями ст. ст. 192 – 193 ТК РФ, поскольку опоздание работника на самолет можно расценивать как нарушение трудовой дисциплины. Работник может добровольно возместить стоимость билета, внося наличные деньги в кассу организации. Однако при нежелании работника возместить данную сумму работодатель не может удержать ее из заработной платы работника. Работодатель вправе обратиться в суд с иском к работнику о возмещении материального ущерба, предоставив доказательства, подтверждающие вину последнего.

Вопрос: Может ли работник использовать личный автомобильный транспорт в служебных командировках?

Ответ: В соответствии со ст. 168 ТК РФ при направлении в служебную командировку работодатель обязан возмещать работнику расходы по проезду. При этом порядок и размеры возмещения расходов, связанных со служебными командировками, определяются коллективным договором или локальным нормативным актом организации. Ни Трудовой, ни Налоговый кодексы РФ не ограничивают права организации и работника выбирать вид транспорта для поездки в командировку. Положение о служебных командировках также не содержит запрета на использование командированным работником собственного транспорта. Если соглашение о размере возмещения расходов не заключено, а работник использовал имущество с ведома или с согласия работодателя, последний в любом случае обязан произвести компенсирующие выплаты, исходя из фактически понесенных работником расходов.

5. Вопросы, связанные с отпуском

Вопрос: Наша бухгалтер не была в отпуске 2 года. Теперь она уходит в отпуск на 56 дней. На это время мы планируем взять по срочному трудовому договору человека. Но

мы не знаем, какую точно дату окончания срока договора указать. Ведь не исключено, что бухгалтер выйдет из отпуска позже, так как она часто болеет, и, возможно, придется продлить отпуск на период ее временной нетрудоспособности.

Ответ: Точную дату окончания срочного трудового договора в этом случае указывать не нужно. Срок договора может определять не только конкретной датой, но и событием. Это ваш случай. Укажите в трудовом договоре, что работник принят на время нахождения в отпуске бухгалтера (например, Ивановой А.А.).

Согласно ст. 79 ТК РФ трудовой договор, заключенный на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, прекращается с выходом этого работника на работу.

Вопрос: Как правильно подсчитать количество дней ежегодного отпуска, если работник написал заявление на два дня отпуска, между которыми попадают выходные дни?

Ответ: Согласно ст. 120 ТК РФ продолжительность ежегодного основного оплачиваемого отпуска работников исчисляется в календарных днях. В эти дни не включаются только нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска. В отношении выходных дней такого уточнения законодатель не делает.

Следовательно, если работник просит предоставить отпуск с 14-го по 17-е число, а 15-е и 16-е – это выходные дни, то отпуск составляет четыре дня.

Следует помнить, что ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части только по соглашению сторон (работодателя и работника) (ч. 1 ст. 125 ТК РФ). Если работодатель не согласен с таким делением, то на заявлении работника необходимо сделать соответствующую визу и довести это решение до сведения работника.

Вопрос: Бухгалтер нашей организации не была в отпуске 3 года. Сейчас она хочет «отгулять» один отпуск в 28 дней, а за два других получить денежную компенсацию. Можно ли заменить отпуск денежной компенсацией в данных случаях?

Ответ: Однозначно – нельзя. Долгое время Трудовой кодекс РФ содержал правило, согласно которому (ст. 126 ТК РФ) по заявлению работника денежной компенсацией могла быть заменена только та часть отпуска, которая превышает 28 календарных дней.

При этом, по мнению Минтруда России (Письмо от 25.04.2002 № 966-10), при соединении нескольких отпусков, в частности, за прошлые годы, денежная компенсация могла выплачиваться за все количество дней, превышающих основной отпуск продолжительностью 28 календарных дней (по соглашению сторон).

Изменения в ст. 126 ТК РФ, внесенные Федеральным законом №90-ФЗ от 30.06.2006 г., такую возможность отменили. В редакции нового закона прямо предусмотрено, что при суммировании отпусков или перенесении отпуска на следующий год денежной компенсацией могут быть заменены только часть каждого ежегодного оплачиваемого отпуска, превышающая 28 календарных дней, или любое количество дней из этой части.

Вопрос: Если работник должен идти в отпуск по графику, но он отказывается написать заявление на этот самый отпуск, что делать в таком случае?

Ответ: Отвечая на данный вопрос, следует отметить, что право на ежегодный оплачиваемый отпуск относится к числу основных трудовых прав работника. Статья 37 Конституции РФ устанавливает, что работающим по трудовому договору гарантируется право на ежегодный оплачиваемый отпуск. Его продолжительность в соответствии со ст. 115 ТК РФ составляет 28 календарных дней.

При этом на основании ст. 112 ТК РФ оплачиваемый отпуск должен предоставляться работнику ежегодно. Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении 6 месяцев непрерывной работы у одного работодателя (за исключением отдельных категорий работников). Отпуск за второй и последующие годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков, установленной в данной организации.

График отпусков обязателен как для работодателя, так и для работника (ст.123 ТК РФ). Поэтому, если работник должен идти в ежегодный оплачиваемый отпуск согласно утвержденному графику отпусков, то наличие или отсутствие заявления работника не должно повлиять на предоставление данного отпуска. Кодекс вообще не обязывает работника писать заявление о предоставлении ежегодного оплачиваемого отпуска.

В данном случае работодатель должен выполнить ряд законодательных предписаний и предоставить работнику отпуск. Эти предписания сводятся к следующему:

1. О времени начала отпуска работник должен быть извещен под роспись не позднее чем за две недели до его начала (ст. 123 ТК РФ).

2. Оформляют приказ (распоряжение) о предоставлении отпуска работнику (форма Т-6). Данный приказ (распоряжение) составляется работником кадровой службы или уполномоченным им на это лицом, подписывается руководителем организации или уполномоченным им на это лицом, объявляется работнику под расписку. На основании приказа (распоряжения) о предоставлении отпуска делаются отметки в личной карточке (форма № Т-2 или № Т-2ГС(МС)), лицевом счете (форма № Т-54 или № Т-54а) и производится расчет заработной платы, причитающейся за отпуск, по форме № Т-60 «Записка-расчет о предоставлении отпуска работнику» (Постановление Госкомстата РФ от 5 января 2004 г. № 1).

3. Оплата отпуска производится не позднее чем за три дня до его начала (ст.136 ТК РФ).

Существует исключение, когда работник может все-таки правомерно «отказаться» от отпуска в сроки, предусмотренные графиком. Согласно ст. 124 ТК РФ, когда предоставление отпуска работнику может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, допускается с согласия работника перенесение отпуска на следующий рабочий год. При этом он должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который предоставляется.

Законодательно установлено, что часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

Непредоставление ежегодных отпусков более двух лет подряд является грубейшим нарушением трудовых и конституционных прав работника, а поскольку обязанность предоставления отпуска и соответственно контроля за ее исполнением несет работодатель, это может иметь для него крайне неблагоприятные последствия.

Вопрос: Сотрудница, находящаяся в отпуске по уходу за ребенком до 1,5 лет, решила выйти на работу до истечения срока. Может ли она одновременно получать заработную плату и пособие по уходу за ребенком до 1,5 лет? На какой период у нее при этом сдвигается очередной отпуск?

Ответ: Если женщина, находясь в отпуске по уходу за ребенком, вышла на работу, то в соответствии со ст. 13 Федерального закона от 19.05.95 г. №81-ФЗ «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» и п. 39 Положения о назначении и выплате государственных пособий гражданам, имеющим детей, утвержденном постановлением Правительства РФ от 30.12.06 г. №865, право на ежемесячное пособие по уходу за ребенком

за ней сохраняется только в случае работы на условиях неполного рабочего времени или на дому, а также в случаях продолжения обучения. В этом случае она будет иметь право на ежемесячное пособие по уходу за ребенком и заработную плату пропорционально отработанному времени или в зависимости от выполненного объема работ. Компенсация выплаты ежемесячного пособия производится из территориального представительства Фонда социального страхования РФ (www.fss.ru) при предоставлении полного пакета документов, подтверждающих выплату пособия.

Вопрос: Можно ли отправить всех работников в отпуск без сохранения заработной платы? Считается ли это нарушением трудового законодательства?

Ответ: Отпуск без сохранения зарплаты может быть предоставлен работникам только на законных основаниях. Не является законным основанием предоставления отпусков без сохранения заработной платы одна лишь инициатива работодателя.

В соответствии со ст.128 ТК РФ, по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам, работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем.

На основании данной нормы можно сделать вывод, что уход в отпуск без сохранения заработной платы осуществляется по инициативе работника. Причем уход в этот отпуск должен иметь основание – уважительную причину. Законодатель не уточняет, какие причины могут быть признаны уважительными, оставляя это на усмотрение сторон трудового договора. Даже если эти уважительные причины наступили, и работник желает уйти в отпуск без сохранения заработной платы, то работодатель не обязан предоставлять этот отпуск работнику. Исключения составляют лишь случаи, прямо предусмотренные в ч.2 ст.128 ТК РФ, где сказано, что работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам Великой Отечественной войны – до 35 календарных дней в году;
- работающим пенсионерам по старости (по возрасту) – до 14 календарных дней в году;
- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, – до 14 календарных дней в году;
- работающим инвалидам – до 60 календарных дней в году;
- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников – до пяти календарных дней;
- в других случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, иными федеральными законами либо коллективным договором.

Предоставление отпусков без сохранения заработной платы по другим причинам, нежели предусмотрено статьей, в частности, по инициативе работодателя, трудовым законодательством не предусмотрены.

Для получения отпуска без сохранения заработной платы работник должен написать заявление и передать его работодателю. В заявлении следует указать причины (основания) предоставления отпуска без сохранения заработной платы и планируемые даты отпуска.

Работодатель может отказать в предоставлении отпуска, если сочтет, что причины не являются уважительными, за исключением случаев, когда такое заявление получено от работников по основаниям, указанным в ст. 128 ТК РФ.

Если же работодатель согласен предоставить отпуск работнику, то руководитель организации должен поставить свою визу на заявлении («не возражаю», «согласовано» и т.п.) либо сразу же оформить приказ о предоставлении отпуска. Заявление должно быть зарегистрировано работником кадровой службы.

Случай, когда все работники организации были отправлены в отпуск без сохранения заработной платы, может быть расценен как нарушение трудового законодательства. Это объясняется тем, что отсутствовало действительное желание работника идти в этот отпуск. Даже если работники («убежденные» работодателем) укажут в своих заявлениях уважительные причины для предоставления этого отпуска, вряд ли, в случае возникновения спора, суд признает возможным появление этих причин одновременно у такого количества работников, и едва ли признает правомерным предоставление всем работникам одновременно отпуска без сохранения заработной платы.

Вопрос: Как правильно оформлять предоставление работникам отгулов или дней отдыха (например, одного дня) в счет отпуска?

Ответ: Порядок оформления предоставления работнику дней отдыха зависит от вида времени отдыха.

Согласно ст. 107 Трудового кодекса РФ видами времени отдыха являются: перерывы в течение рабочего дня (смены); ежедневный (междусменный) отдых; выходные дни (ежедневный непрерывный отдых); нерабочие праздничные дни; отпуска. Дни отдыха, называемые на практике отгулами, не относятся ни к одному из перечисленных видов времени отдыха – по своему содержанию и назначению они, скорее, относятся к выходным дням, хотя и не вполне подпадают под определение, данное в ч. 1 ст. 111 ТК РФ, а по механизму использования – к отпускам, хотя таковыми в действительности не являются.

Несмотря на то что отгулы не поименованы в перечне видов времени отдыха в ст. 107 ТК РФ, они тем не менее являются отдельным видом времени отдыха, предоставляемого работникам в качестве компенсации за работу в определенных условиях или за совершение определенных действий, в частности:

- 1) за сверхурочную работу (ч. 1 ст. 152 ТК РФ);
- 2) за работу в выходной или нерабочий праздничный день (ч. 3 ст. 153 ТК РФ);
- 3) за сдачу крови и ее компонентов (ч. 2 – 4 ст. 186 ТК РФ).

Механизмы использования указанных дней отдыха в ТК РФ не прописаны. Исключение составляет случай, указанный в ч. 1 ст. 186 Кодекса, когда работодатель должен освободить работника от работы в день сдачи крови и ее компонентов, а также в день связанного с этим медицинского обследования.

Во всех остальных случаях работник и работодатель самостоятельно решают этот вопрос по соглашению между собой.

Как правило, стороны договариваются о предоставлении дней отдыха непосредственно при оформлении решения о привлечении работника к сверхурочной работе или к работе в выходной и (или) нерабочий праздничный день, о чем указывается в приказе о привлечении работника к сверхурочной работе или к работе в выходной и (или) нерабочий праздничный день. Отсутствие в таком приказе указания конкретной календарной даты предоставления дня отдыха не лишает работника права обращения к работодателю в по-

следующем с заявлением о предоставлении дня отдыха в счет компенсации за сверхурочную работу или за работу в выходной или нерабочий праздничный день.

На основании данного заявления издается приказ (распоряжение) о предоставлении дня отдыха.

В том случае, если оформляется предоставление дня отдыха на условиях ст. 186 ТК РФ, то приказ (распоряжение) издается со ссылкой на медицинское заключение, подтверждающее факт сдачи работником крови и ее компонентов.

Поскольку использование дней отдыха должно осуществляться с ведома и по распоряжению работодателя, то издание указанных приказов (распоряжений) необходимо. Самовольное использование дней отгулов может быть оценено как основание для расторжения трудового договора (как за прогул).

6. Вопросы, связанные с расторжением трудового договора

Вопрос: Можно ли расторгнуть с работником срочный трудовой договор в период его временной нетрудоспособности?

Ответ: В данной ситуации трудовой договор с работником можно расторгнуть и в период его временной нетрудоспособности, поскольку истечение срока трудового договора не относится к увольнению по инициативе работодателя.

В соответствии с ч. 6 ст. 81 ТК РФ не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем) в период его временной нетрудоспособности и пребывания в отпуске.

Истечение срока действия договора является одним из общих оснований расторжения трудового договора. Следовательно, работник может быть уволен в период временной нетрудоспособности, поскольку прекращение трудового договора в связи с истечением срока его действия не является инициативой работодателя.

Если срочный трудовой договор не будет прекращен в установленный срок, то согласно ст. 58 ТК РФ он будет считаться заключенным на неопределенный срок.

Вопрос: Наш главный бухгалтер решил уволиться по собственному желанию. Что в этом случае необходимо сделать перед увольнением?

Ответ: Согласно ст. 12 Федерального закона «О бухгалтерском учете» проводится обязательная инвентаризация при смене материально ответственных лиц.

Особенностью увольнения материально ответственного сотрудника является передача работодателю все вверенное имущество и отчет за его недостачу, если таковая обнаружится.

Прежде чем передавать материальные ценности от одного ответственного лица другому, следует провести инвентаризацию этих ценностей. В качестве «подручного материала» имеются Методические указания по инвентаризации имущества и финансовых обязательств, утвержденные Приказом Минфина России «Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств». В названном документе прописана вся процедура проведения инвентаризации.

Из положений ТК РФ с полной определенностью следует, что расторжение трудового договора не освобождает работника от материальной ответственности за вред, причи-

ненный предприятию. То есть даже после увольнения он обязан полностью погасить свои долги.

Сразу же после проведенной проверки у работника нужно взять объяснения в письменной форме о причинах возникшей недостачи. При отказе подчиненного давать какие-либо объяснения составляется соответствующий акт. Его надлежит подписать как минимум двум свидетелям. Документ, о котором идет речь, понадобится при возможных судебных разбирательствах. Он будет служить доказательством того, что со стороны работодателя соблюдены все необходимые в таких случаях формальности.

В соответствии с положениями, закрепленными в Федеральном законе «О бухгалтерском учете», при увольнении по собственному желанию главного бухгалтера (равно как и в других случаях прекращения с ним трудовых отношений) производится сдача дел вновь назначенному главному бухгалтеру (а при отсутствии последнего – работнику, назначенному приказом руководителя организации), в процессе которой проводится проверка состояния бухгалтерского учета и достоверности отчетных данных с составлением соответствующего акта, утверждаемого руководителем организации. Ответственность за состояние бухгалтерского учета несет руководитель непосредственно.

Однако работодатель должен обеспечить проведение всей этой работы по сдаче дел в упомянутые выше две недели.

Инвентаризация проводится согласно порядку, установленному приказом руководителя организации, с учетом требований Приказа Минфина России от 13 июня 1995 г. № 49 «Об утверждении Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств».

При этом инвентаризация проводится только в части имущества, закрепленного (числящегося) за соответствующим должностным лицом. Для проведения соответствующих мероприятий может привлекаться не постоянно действующая инвентаризационная комиссия организации, а созданная (создаваемая) рабочая инвентаризационная группа (комиссия). При малом объеме работ и наличии в организации ревизионной комиссии проведение инвентаризации может быть возложено на нее.

Сроки проведения инвентаризации при смене материально-ответственных лиц, а также персональный состав привлекаемой для этого комиссии определяются письменным приказом (распоряжением) руководителя организации, оформляемым на типовом бланке формы № ИНВ-22 «Приказ (постановление, распоряжение) о проведении инвентаризации», утвержденной Постановлением Госкомстата России от 18 августа 1998 г. № 88 «Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету кассовых операций, по учету результатов инвентаризации».

Издаваемый в каждом из случаев проведения инвентаризации приказ регистрируется в Журнале учета контроля за выполнением приказов (постановлений, распоряжений) о проведении инвентаризации (форма № ИНВ-23).

Следует учитывать, что отсутствие хотя бы одного члена комиссии при проведении инвентаризации служит основанием для признания результатов инвентаризации недействительными, на что указано в п. 2.3 Методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств. В связи с этим отбор членов комиссии должен осуществляться не только с учетом их профессиональной подготовки, но и с тем условием, что они реально будут заняты проведением инвентаризации.

В случае выявленных расхождений между фактическим наличием материальных ценностей и учетными данными, то есть при наличии излишков и (или) недостач материальных ценностей, оформляется также Ведомость учета результатов, выявленных инвентаризацией (форма № ИНВ-26), утвержденная Постановлением Госкомстата России от 27 марта 2000 г. № 26 «Об утверждении унифицированной формы первичной учетной документации № ИНВ-26 «Ведомость учета результатов, выявленных инвентаризацией».

При передаче материальных ценностей новому материально-ответственному лицу (при увольнении работника, переводе на другую должность или др.) кроме материалов обязательной инвентаризации оформляется также акт приема-передачи товарно-материальных ценностей. В акте отражаются: наименование передаваемых товарно-материальных ценностей, их количество, цена за единицу, стоимость по каждой позиции, а также реквизиты (должность, Ф.И.О., роспись, дата) о сдаче и приеме материальных ценностей. В обязательном порядке в акте указывается дата, на которую приведены данные о наличии материальных ценностей. Основанием для заполнения данных акта могут являться итоги проведенной инвентаризации, то есть соответствующие инвентаризационные описи.

В соответствии со ст. 7 ФЗ «О бухгалтерском учете» главный бухгалтер подчиняется непосредственно руководителю организации и несет ответственность за формирование учетной политики, ведение бухгалтерского учета, своевременное представление полной и достоверной бухгалтерской отчетности.

Вопрос: С работником заключен трудовой договор сроком на 3 месяца (без испытательного срока). Вправе ли работник расторгнуть данный договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за три дня?

Ответ: Согласно ст. 58 Трудового кодекса РФ трудовые договоры могут заключаться на определенный срок, не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен ТК РФ и иными федеральными законами.

В силу ч. 1 ст. 80 ТК РФ работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя в письменной форме не позднее чем за две недели, если иной срок не установлен ТК РФ или иным федеральным законом.

Так, в силу ч. 4 ст. 71 ТК РФ, если в период испытания работник придет к выводу, что предложенная ему работа не является для него подходящей, то он имеет право расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за три дня.

Однако в рассматриваемом случае работник принят без испытания.

Кроме того, ч. 1 ст. 292 ТК РФ предусматривает, что работник, заключивший трудовой договор на срок до двух месяцев, обязан в письменной форме предупредить работодателя за три календарных дня о досрочном расторжении трудового договора.

Таким образом, ТК РФ не устанавливает особенностей расторжения трудового договора, заключенного на срок более двух месяцев, а значит, в данном случае действует общий порядок, предусмотренный ст. 80 ТК РФ.

Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае работник вправе расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме не за три дня, а за две недели.

Вопрос: Нужно ли знакомить работника под роспись с каждой записью в трудовой книжке, в том числе записью о приеме на работу, записью о переводе, т.е. должен ли работник под каждой записью ставить свою подпись?

Ответ: Согласно п. 35 ТК РФ при увольнении работника (прекращении трудового договора) все записи, внесенные в его трудовую книжку за время работы у данного работодателя, заверяются подписью работодателя или лица, ответственного за ведение трудовых книжек, печатью организации (кадровой службы) и подписью самого работника (за исключением случаев, указанных в пункте 36 Правил).

Из этого положения мы делаем вывод, что одной подписью работник при увольнении заверяет все записи, внесенные в его трудовую книжку за время работы у данного работодателя, а не подписями под каждой записью индивидуально.

Вопрос: Работник, находясь в очередном отпуске по 20 июня 2010 г., 1 июня 2010 г. приносит заявление об увольнении по собственному желанию 21 июня 2010 г., то есть по окончании очередного отпуска. Наш руководитель организации настаивает на двухнедельной отработке по окончании отпуска. Возможно ли это? С какого времени исчисляется отработка?

Ответ: Основная цель предупреждения об увольнении – дать работодателю возможность подобрать нового работника на место увольняющегося по своей инициативе. Предупредив работодателя об увольнении заранее в письменной форме, работник предоставляет ему такую возможность. При этом не важно, находится ли он на работе, в отпуске или болеет – все это время со дня подачи заявления об увольнении по собственному желанию засчитывается в срок предупреждения об увольнении.

Таким образом, если работник, находясь в отпуске, письменно заявил о своем желании уволиться, и при этом двухнедельный срок предупреждения об увольнении не выходит за пределы отпуска, то он должен быть уволен по истечении указанного срока. Если же работник, будучи в отпуске, подает заявление об увольнении по собственному желанию, и двухнедельный срок предупреждения выходит за пределы отпуска, то в этом случае работник должен отработать оставшиеся до окончания срока предупреждения дни.

Кирилл Дробот,
менеджер офиса ЮРПЦ,
консультант в сфере кадрового делопроизводства
и управления персоналом.

Бухгалтерский учет, налогообложение

Вопрос: Наше некоммерческое партнерство осуществляет свою деятельность, в том числе, за счет пожертвований юридических и физических лиц. При проведении документальной проверки за 2008 и 2009 г. налоговая включила нам эти поступления в состав внереализационных доходов. Мы не согласны с этим.



Л.А. Братковская

Ответ: В данном случае налоговые органы не правы по следующим основаниям. В ранее действующих редакциях НК РФ и ГК РФ гражданско-правовые и налоговые отношения, связанные с пожертвованиями, определялись следующим образом.

При определении налоговой базы не учитывались пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с ГК РФ (подп. 1 п. 2 ст. 251 НК РФ).

Пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным и религиозным организациям, а также государству и другим субъектам гражданского права, указанным в ст. 124 ГК РФ (п. 1 ст. 582 ГК РФ).

Официальная позиция заключалась в том, что поскольку в ст. 582 ГК РФ поименованы конкретные организационно-правовые формы некоммерческих организаций, которым могут делаться пожертвования, и некоммерческое партнерство не определено получателями пожертвований, следовательно, пожертвования, полученные некоммерческим партнерством безвозмездно от юридических лиц, учитываются при определении налоговой базы по налогу на прибыль в составе внереализационных доходов в порядке, установленном гл. 25 НК РФ (Письмо УФНС РФ по г. Москве от 20.10.2006 № 20-12/92797).

Аналогичной точки зрения придерживались и суды. Например, в Постановлении ФАС ВВО от 10.05.2007 № А28-8674/2006-92/11 указано, что денежные средства, полученные лесохозом в качестве пожертвования, являются внереализационным доходом и подлежат учету при исчислении налога на прибыль, поскольку лесохоз не является тем учреждением и субъектом, которым могут быть сделаны пожертвования, и, следовательно, полученные им денежные средства не могут быть признаны в качестве пожертвований в соответствии с ГК РФ и пп. 8 п. 1, пп. 1 п. 2 ст. 251 НК РФ.

Однако при проведении мероприятий налогового контроля за указанный вами период налоговые органы обязаны были учесть изменения, внесенные в гражданское и налоговое законодательство.

Так, с 31 июля 2007 г. Федеральный закон от 30.12.06 № 276-ФЗ предоставил право получать пожертвования, помимо некоммерческих организаций, указанных в ст. 582 ГК РФ, также *иным некоммерческим организациям, в соответствии с законом.*

Кроме того, Федеральным законом от 24.07.2007 № 216-ФЗ внесены изменения в часть 2 НК РФ, в соответствии с которыми п. 2 ст. 251 НК РФ изложен в следующей редакции: к целевым поступлениям на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности относятся, в частности, пожертвования, признаваемые таковыми в соответствии с *гражданским законодательством РФ*.

В данном случае применимым законодательством может являться, например, Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Статьей 26 указанного закона предусмотрено, что одним из источников формирования имущества некоммерческой организации могут являться добровольные имущественные взносы и пожертвования. При этом Закон № 7-ФЗ не ставит возможность получения пожертвований в зависимость от организационно-правовой формы некоммерческой организации.

Исходя из изложенного, если некоммерческое партнерство израсходовало пожертвование по целевому назначению в общепользующих целях, то сумма полученного пожертвования не подлежит налогообложению на основании пп. 1 п. 2 ст. 251 НК РФ.

Вопрос: *Обязана ли НКО-упрощенец по истечении налогового периода подавать в налоговый орган декларацию по налогу на прибыль с приложением Листа 7 «Отчет о целевом использовании имущества (в том числе денежных средств), работ, услуг, полученных в рамках благотворительной деятельности, целевых поступлений, целевого финансирования»?*

Ответ: Разберемся по порядку: что такое налоговая декларация и кто обязан ее предоставлять?

Согласно п. 1 ст. 80 НК РФ налоговая декларация представляет собой письменное заявление налогоплательщика об объектах налогообложения, о полученных доходах и произведенных расходах, об источниках доходов, о налоговой базе, налоговых льготах, об исчисленной сумме налога и (или) о других данных, *служащих основанием для исчисления и уплаты налога*.

Налоговая декларация представляется каждым налогоплательщиком по каждому налогу, подлежащему уплате этим налогоплательщиком.

А должны ли упрощенцы уплачивать налог на прибыль? Конечно, нет. Это прямо установлено п. 2 ст. 346.11 и п. 10 ст. 274 НК РФ: организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, *освобождены от обязанностей плательщика налога на прибыль*.

Таким образом, у организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения, отсутствует обязанность по исчислению и уплате налога на прибыль.

Пунктом 2 ст. 80 НК РФ установлено, что *не подлежат предоставлению* в налоговые органы налоговые декларации (расчеты) по тем налогам, по которым *налогоплательщики освобождены* от обязанности по их уплате в связи с применением специальных налоговых режимов.

Кроме того, обратите внимание, что в соответствии с требованиями ст. 346.23 и ст. 346.24 НК РФ налогоплательщики, применяющие упрощенную систему налогообложения, обязаны вести налоговый учет на основании книги учета доходов и расходов, а также по истечении налогового периода предоставлять налоговую декларацию по единому налогу в налоговые органы по месту своего нахождения.

При этом гл. 26.2 НК РФ *не содержит норму*, обязывающую плательщиков единого налога, получающих целевые средства, предоставлять в налоговые органы какой-либо отчет, либо документы, подтверждающие целевое использование средств.

Вывод однозначный: упрощенцы не обязаны предоставлять в налоговый орган по истечении налогового периода налоговую декларацию по налогу на прибыль с приложением к ней Листа 07.

Вопрос: **Облагаются ли налогом на прибыль доходы некоммерческой организации, полученные ею от продажи имущества, приобретенного за счет средств целевого финансирования? Если да, то вправе ли некоммерческая организация уменьшить этот доход на первоначальную стоимость реализуемого имущества?**

Ответ: Перечень доходов, не подлежащих налогообложению, приведен в ст. 251 Налогового кодекса Российской Федерации. В п. 2 настоящей статьи приведен перечень доходов, которые являются целевыми поступлениями для некоммерческих организаций, и, соответственно, не подлежат налогообложению. Указанным пунктом также предусмотрено, что организация обязана обеспечить раздельный учет доходов в виде целевых поступлений и расходов, осуществленных за счет этих средств и иных средств, подлежащих налогообложению. Таким образом, средства, поступившие в соответствии с российским законодательством на содержание некоммерческой организации, не будут учитываться в составе налогооблагаемых доходов. Не будут учитываться для целей налогообложения и расходы, осуществленные за счет этих средств.

Следовательно, расходы, связанные с приобретением основного средства, учитываются для целей налогообложения в рамках раздельного учета и в дальнейшем учитываться не будут. При этом следует отметить, что доходы от продажи имущества некоммерческой организации не предусмотрены в составе доходов, не подлежащих налогообложению. Следовательно, при продаже имущества, приобретенного за счет средств целевых поступлений, полученные доходы подлежат налогообложению. При этом в уменьшение налоговой базы могут быть приняты только расходы, связанные с такой реализацией, а не стоимость данного имущества.

Вопрос: **Общественная организация осуществляет как некоммерческую, так и предпринимательскую деятельность. Некоммерческая деятельность организации осуществляется за счет целевых поступлений (вступительных, членских взносов, финансирования из бюджетов всех уровней). Имеет ли право некоммерческая организация распределять общехозяйственные расходы пропорционально установленной учетной политикой базе между коммерческой и некоммерческой деятельностью?**

Ответ: Официальная позиция заключается в том, что в некоммерческих организациях, созданных в общественно-полезных целях, *административные расходы* и расходы, связанные с выполнением уставных целей, не могут уменьшать налоговую базу по налогу на прибыль. По их мнению, к расходам, учитываемым при исчислении налогооблагаемой прибыли, можно относить только *прямые расходы*, которые непосредственно связаны с ведением предпринимательской деятельности и (или) извлечением дохода (Письмо Минфина РФ от 20.01.2010 № 03-03-06/4/4).

В Письме Минфина России от 19.03.2010 № 03-03-06/4/25 указано, что глава 25 НК РФ не предусматривает в отношении некоммерческих организаций пропорционального деления их расходов, не относящихся непосредственно к коммерческой или некоммерческой деятельности. Порядок пропорционального деления отдельных видов расходов установлен только для бюджетных учреждений.

В своем последнем Письме от 2 апреля 2010 г. № 03-03-06/4/38 финансовые органы приходят к тем же выводам на основании ст. 252 и 272 НК РФ.

Пунктом 4 ст. 252 НК РФ установлено, что если некоторые затраты с равными основаниями могут быть отнесены одновременно к *нескольким группам расходов*, налогоплательщик вправе *самостоятельно определить*, к какой именно группе он отнесет такие затраты.

Согласно п. 1 ст. 272 НК РФ расходы налогоплательщика, которые не могут быть непосредственно отнесены на затраты по конкретному виду деятельности, *распределяются пропорционально* доле соответствующего дохода в суммарном объеме всех доходов налогоплательщика.

Распределение таких расходов требуется налогоплательщику только в случае ведения им видов предпринимательской деятельности, для которых установлен разный режим налогообложения.

Следовательно, *порядок распределения расходов*, установленный ст. ст. 252 и 272 НК РФ, применяется в отношении расходов, произведенных налогоплательщиком для осуществления *деятельности, направленной на получение дохода*.

Таким образом, для некоммерческих организаций положения гл. 25 «Налог на прибыль организаций» НК РФ не предусматривают пропорционального деления затрат между коммерческой и некоммерческой деятельностью.

Вопрос: Автономная некоммерческая организация имеет удостоверение, подтверждающее принадлежность средств, товаров, работ и услуг к технической помощи (содействию). Имеет ли право организация не уплачивать налог на имущество по основным средствам, приобретенным за счет средств технической помощи?

Ответ: Согласно п. 1 ст. 373 НК РФ в настоящее время плательщиками налога на имущество признаются организации, имеющие имущество, признаваемое объектом налогообложения в соответствии со статьей 374 НК РФ.

Объектами налогообложения для российских организаций признается движимое и недвижимое имущество (в том числе имущество, переданное во временное владение, в пользование, распоряжение, доверительное управление, внесенное в совместную деятельность или полученное по концессионному соглашению), учитываемое на балансе в качестве объектов основных средств в порядке, установленном для ведения бухгалтерского учета, если иное не предусмотрено статьями 378 и 378.1 НК РФ.

Налоговые льготы по этому налогу установлены ст. 381 НК РФ. При этом не предусмотрены льготы в случаях, когда имущество приобретено за счет средств технической помощи.

Таким образом, с 1 января 2004 г. автономная некоммерческая организация уплачивает налог на имущество, в том числе по основным средствам, приобретенным за счет средств технической помощи, в общеустановленном порядке.

Вопрос: Являются ли представительские расходы, осуществляемые некоммерческими организациями сверх норм, предусмотренных п. 2 ст. 264 НК РФ, объектом налогообложения по налогу на прибыль?

Ответ: В соответствии с п. 1 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охра-

ны 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 указанного закона).

При этом на основании п. 2 ст. 24 названного закона некоммерческая организация может осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана. Такой деятельностью признается приносящее прибыль производство товаров и услуг, отвечающих целям создания некоммерческой организации, а также приобретение и реализация ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участие в хозяйственных обществах и участие в товариществах на вере в качестве вкладчика.

Согласно п. 42 ст. 270 НК РФ при определении налоговой базы не учитываются расходы в виде представительских расходов в части, превышающей их размеры, предусмотренные п. 2 ст. 264 НК РФ.

Абзацем 3 п. 2 ст. 264 НК РФ установлено, что представительские расходы в течение отчетного (налогового) периода включаются в состав прочих расходов в размере, не превышающем 4 процентов от расходов налогоплательщика на оплату труда за этот отчетный (налоговый) период.

Согласно п. 2 ст. 251 НК РФ при определении налоговой базы по налогу на прибыль не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров). К ним относятся целевые поступления на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности, поступившие безвозмездно на основании решений органов государственной власти и органов местного самоуправления и решений органов управления государственных внебюджетных фондов, а также целевые поступления от других организаций и (или) физических лиц и использованные указанными получателями по назначению. При этом налогоплательщики – получатели указанных целевых поступлений – обязаны вести раздельный учет доходов (расходов), полученных (понесенных) в рамках целевых поступлений.

Кроме того, Письмом МНС России от 29.01.2002 № 02-2-10/6-8951 «О налоге на прибыль» дано разъяснение, что норма, установленная п. 2 ст. 264 НК РФ, не применяется в отношении представительских расходов, осуществляемых некоммерческими организациями за счет целевых поступлений при осуществлении уставной деятельности.

Таким образом, представительские расходы коммерческих организаций в размере, превышающем 4 процента от расходов налогоплательщика на оплату труда за отчетный (налоговый) период, в состав прочих расходов, уменьшающих налоговую базу по прибыли, не включаются. Что касается представительских расходов, осуществляемых некоммерческими организациями, то на них указанные положения не распространяются в случае, если такие расходы осуществляются за счет целевых поступлений от других организаций и (или) физических лиц на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности.

Учитывая изложенное, представительские расходы, осуществляемые некоммерческими организациями за счет целевых поступлений как в пределах, так и сверх предусмотренных п. 2 ст. 264 НК РФ размеров, в налоговой базе по налогу на прибыль не учитываются, поскольку целевые поступления на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности указанным налогом не облагаются на основании п. 2 ст. 251 НК РФ.

Вопрос: Некоммерческая организация в течение налогового периода по налогу на прибыль не имела доходов от реализации товаров (работ, услуг) и внереализационных доходов, а получала только целевые поступления, указанные в ст. 251 НК РФ, которые не учитываются при определении налоговой базы по налогу на прибыль. Обязана ли она предоставить в налоговый орган декларацию по налогу на прибыль по итогам налогового периода?

Ответ: Согласно ст. 246 Налогового кодекса РФ плательщиками налога на прибыль организаций признаются российские организации.

В соответствии с п.1 ст.289 НК РФ налогоплательщики независимо от наличия у них обязанности по уплате налога и (или) авансовых платежей по налогу, особенностей исчисления и уплаты налога обязаны по истечении каждого отчетного и налогового периода предоставлять в налоговые органы по месту своего нахождения и месту нахождения каждого обособленного подразделения, если иное не предусмотрено настоящим пунктом, соответствующие налоговые декларации в порядке, определенном настоящей статьей.

Пунктом 2 ст. 289 НК РФ предусмотрено, что некоммерческие организации, у которых не возникает обязательств по уплате налога, предоставляют налоговую декларацию по упрощенной форме по истечении налогового периода.

Учитывая изложенное, некоммерческая организация независимо от того, возник ли у нее объект по налогу на прибыль или нет, обязана предоставить в налоговый орган декларацию по налогу на прибыль по итогам налогового периода.

Вопрос: Наша некоммерческая организация закупает реабилитационное оборудование, ставит его на баланс и выдает его нуждающимся инвалидам по договорам безвозмездного пользования. В договоре предусмотрено обеспечение возврата оборудования (залог) в виде твердой денежной суммы. Залоговые суммы принимаются в кассу организации и оформляются проводкой: Дт 50/1 Кт 76. При возврате оборудования всем подопечным в обязательном порядке возвращается залог. Делается проводка Дт 76 Кт 50/1. Не будут ли эти суммы считаться внереализационным доходом или доходом от реализации?

Ответ: Суммы залога не будут являться для вашей организации доходом по следующим основаниям:

1. доходом от реализации эти средства считать нельзя, т.к. право собственности не переходит к получателям оборудования;
2. внереализационным доходом это также не является, т.к. для целей налогообложения суммы полученного залога не признаются доходом в соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 251 НК РФ.

Доход возникнет в случае невозврата оборудования на дату окончания договора безвозмездного пользования.

Вопрос: Наш фонд оказывает благотворительную помощь малообеспеченным гражданам. Облагаются ли эти средства налогом на доходы физических лиц?

Ответ: Абз. 4 п. 8 ст. 217 НК РФ предусмотрено, что не подлежат налогообложению суммы единовременной материальной помощи, оказываемой налогоплательщикам в виде гуманитарной помощи (содействия), а также в виде благотворительной помощи (в денежной и натуральной формах), оказываемой зарегистрированными в установленном порядке российскими и иностранными благотворительными организациями (фондами, объединениями) в соответствии с законодательством РФ о благотворительной деятельности.

Согласно Федеральному закону от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» благотворительная помощь осуществляется в целях социальной поддержки и защиты граждан, включая улучшение материального положения малообеспеченных, социальную реабилитацию безработных, инвалидов и иных лиц, которые в силу своих физических или интеллектуальных особенностей, иных обстоятельств не способны самостоятельно реализовать свои права и законные интересы, а также оказания помощи пострадавшим в результате стихийных бедствий, экологических, промышленных или иных катастроф, социальных, национальных, религиозных конфликтов, жертвам репрессий, беженцам и вынужденным переселенцам и т.д.

Таким образом, если единовременная материальная помощь оказывается в виде благотворительной помощи зарегистрированными в установленном порядке российскими и иностранными благотворительными организациями в целях улучшения материального положения граждан, перечисленных вышеназванным законом, то данные суммы не будут облагаться налогом на доходы физических лиц.

Однако следует обратить внимание на то, что, во-первых, фонд должен быть по статусу благотворительным, и, во-вторых, речь идет о единовременной помощи.

Все остальные виды материальной помощи лицам, не являющимся сотрудниками фонда, облагается НДФЛ в общеустановленном порядке.

Вопрос: Некоммерческая организация получила на расчетный счет целевые средства. Из них она оплатила арендодателю по договору аренды: сумму без НДС на счет арендодателя, а сумму НДС – на счет УФК. Больше никакой деятельности не было. Подскажите, как отразить эти операции в бухгалтерском учете и можно ли взять к возмещению НДС?

Ответ: Согласно п. 3 ст. 161 Налогового кодекса РФ при предоставлении на территории Российской Федерации органами местного самоуправления муниципального имущества в аренду налоговая база по НДС определяется как сумма арендной платы с учетом НДС. В этом случае налоговыми агентами признаются арендаторы указанного имущества, которые обязаны исчислить, удержать из доходов, уплачиваемых арендодателю, и уплатить в бюджет соответствующую сумму НДС.

Налогообложение производится по налоговой ставке 18/118 (п. 4 ст. 164 НК РФ). Удержанную сумму НДС организация перечисляет в бюджет не позднее 20-го числа месяца, следующего за истекшим налоговым периодом (п. 1 ст. 174 НК РФ). Однако, поскольку в данном случае расходы на аренду не связаны с осуществлением деятельности, облагаемой НДС, то вы не вправе принять к вычету НДС, удержанный из доходов арендодателя и перечисленный в бюджет.

Расходы по аренде помещения отражаются в бухгалтерском учете организации по дебету счета учета целевых расходов в корреспонденции с кредитом счета расчетов с арендодателем (например, 76 «Расчеты с разными дебиторами и кредиторами») (Инструкция по применению Плана счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций, утвержденная Приказом Минфина России от 31.10.2000 № 94 н).

Сумма НДС, исчисленная с арендной платы, отражается в бухгалтерском учете по дебету счета 19 «Налог на добавленную стоимость по приобретенным ценностям» в корреспонденции с кредитом счета 76. Поскольку данную сумму НДС организация не имеет права принять к вычету, она включается в стоимость арендной платы (п. 3 ст. 171, пп. 3 п. 2 ст. 170 НК РФ). Сумма НДС, удерживаемая с дохода арендодателя, отражается в бухгалтерском учете по дебету счета 76 в корреспонденции с кредитом счета 68 «Расчеты по налогам и сборам».

Перечисление арендной платы арендодателю отражается в бухгалтерском учете по дебету счета 76 в корреспонденции с кредитом счета 51 «Расчетные счета», а перечисление налога в бюджет – по дебету счета 68 в корреспонденции с кредитом счета 51.

Вопрос: Некоммерческая организация реализовала объект основных средств, учтенный ранее вместе с «входным» НДС. Как исчислить НДС с реализации и можно ли учесть первоначальную стоимость ОС при исчислении налога на прибыль?

Ответ: Некоммерческие организации при приобретении объектов основных средств «входной» НДС, как невозмещаемый налог, включают в первоначальную стоимость актива (п. 8 ПБУ 6/01). Согласно п. 3 ст. 154 НК РФ и п. 4 ст. 164 НК РФ при реализации имущества, подлежащего учету по стоимости с учетом уплаченного налога, налоговая база определяется как разница между ценой реализуемого имущества, с учетом налога, акцизов (для подакцизных товаров), и стоимостью реализуемого имущества (остаточной стоимостью с учетом переоценок), и сумма налога определяется расчетным методом. Иначе говоря, разницу между продажной ценой и остаточной стоимостью нужно разделить на 118 и умножить на 18. Если эта разница отрицательная, тогда налоговой базы по НДС не возникает.

Что касается налога на прибыль, то необходимо иметь в виду следующее. Перечень доходов, не подлежащих налогообложению, приведен в ст. 251 НК РФ. В пункте 2 указанной статьи приведен перечень доходов, которые являются целевыми поступлениями для некоммерческих организаций, и соответственно, не подлежат налогообложению. При этом установлено, что организация обязана обеспечить отдельный учет доходов в виде целевых поступлений и расходов, осуществленных за счет этих средств и иных средств, подлежащих налогообложению. Таким образом, средства, поступившие в соответствии с российским законодательством на содержание некоммерческой организации, не будут учитываться в составе налогооблагаемых доходов. Не будут учитываться для целей налогообложения и расходы, осуществленные за счет этих средств.

Следовательно, расходы, связанные с приобретением основного средства за счет целевых поступлений, учитываются для целей налогообложения в рамках отдельного учета и в дальнейшем в налоговой базе учитываться не будут.

При продаже имущества, приобретенного за счет средств целевых поступлений, полученные доходы подлежат налогообложению. При этом в уменьшение налоговой базы могут быть приняты только расходы, связанные с такой реализацией, а не стоимость данного имущества, поскольку ранее эта стоимость отнесена за счет целевых поступлений.

Аналогичная точка зрения изложена, например, в Письме Минфина России от 05.02.2010 № 03-03-06/4/9.

Вопрос: Нужно ли облагать налогом субсидии, полученные некоммерческими организациями из бюджета?

Ответ: Этот вопрос всегда вызывал много вопросов и споров. На мой взгляд, его следует разделить во времени на три периода: до 1 января 2008 г.; с 1 января 2008 г. по 31 декабря 2009 г.; с 1 января 2010 г.

До 1 января 2008 г.

Согласно ст. 162 БК РФ в редакции, действовавшей в том периоде, получатель бюджетных средств – бюджетное учреждение или иная организация, имеющие право на получение бюджетных средств в соответствии с бюджетной росписью на соответствующий год. То есть некоммерческие организации, при соблюдении прочих условий, могли быть

получателями бюджетных средств и не включали их в налогооблагаемую базу на основании п. 2 ст. 251 НК РФ.

С 1 января 2008 по 31 декабря 2009 г.

Пунктом 2 ст. 251 НК РФ было установлено, что при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров). К ним относятся, в частности, целевые поступления из бюджета. По смыслу этой нормы возможность получать средства из бюджета увязана с понятием «бюджетополучатель», которое установлено БК РФ.

С 1 января 2008 г. положения Бюджетного Кодекса претерпели изменения и дополнения, и ст. 162 БК РФ утратила силу.

Претерпел изменения и перечень организационно-правовых форм юридических лиц, имеющих право напрямую получать средства из бюджета. Этот перечень был закреплен в ст. 6 БК РФ:

- орган государственной власти (государственный орган);
- орган управления государственным внебюджетным фондом;
- орган местного самоуправления;
- орган местной администрации;
- бюджетное учреждение.

В связи с этим изменилось и отношение к налогообложению субсидий, полученных некоммерческими организациями из бюджета.

Официальная позиция по этому вопросу заключалась в следующем: для признания поступлений из бюджета целевыми в понятии, приведенном в п. 2 ст. 251 НК РФ, необходимо одновременное выполнение следующих условий:

- 1) средства должны быть получены напрямую из бюджета;
- 2) полученные средства должны носить целевой характер;
- 3) налогоплательщики – получатели указанных целевых поступлений обязаны вести отдельный учет доходов (расходов), полученных (произведенных) в рамках целевых поступлений.

НКО в этот перечень не входят, следовательно, они не могут являться получателями средств из бюджета в понятии, приведенном в БК РФ и НК РФ.

Таким образом, полученные некоммерческими организациями субсидии целевыми поступлениями в понятии, приведенном в п. 2 ст. 251 НК РФ, не признаются и подлежат учету при определении налоговой базы по налогу на прибыль в составе внереализационных доходов (Письмо Минфина РФ от 06.10.2009 № 03-03-06/4/85, Письмо Минфина России от 26.10.2009 № 03-03-06/4/92).

С 1 января 2010 г.

Федеральным законом от 25.11.2009 № 281-ФЗ внесены изменения в часть 2 НК РФ. В частности, с 1 января 2010 г. п. 2 ст. 251 НК РФ изложен в следующей редакции: при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров). К ним относятся целевые поступления на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности, *поступившие безвозмездно на основании решений* органов государственной власти и органов местного самоуправления и решений органов управления государственных внебюджетных фондов, а также целевые поступления от других организаций и (или) физических лиц и использованные указанными получателями по назначению.

Как видим, понятие «бюджетополучатель» с точки зрения налогообложения утратило свою актуальность.

Кроме того, возможность выделять субсидии некоммерческим организациям предусмотрена ст. 78.1. БК РФ: «В федеральном законе о федеральном бюджете, в законе субъекта Российской Федерации о бюджете субъекта Российской Федерации, в решении представительного органа муниципального образования о местном бюджете могут предусматриваться субсидии иным некоммерческим организациям, не являющимся автономными и бюджетными учреждениями».

Официальных разъяснений по обсуждаемому вопросу пока нет. Но все же с достаточной долей уверенности можно сказать, что при наличии решения соответствующего органа субсидии, полученные некоммерческими организациями, не будут включаться в налоговую базу по налогу на прибыль и, соответственно, по УСН.

Вопрос: АНО получает средства от департамента молодежной и семейной политики, договор составлен некорректно, фактически это услуги, за неисполнение которых определены штрафные санкции. Но! Договор бесприбыльный, можно классифицировать поступление средств как средства целевого финансирования. Отчитываемся за каждую потраченную копейку. Дохода нет, все расходы заложены в смету на целевую программу.

Ответ: Чтобы ответить на ваш вопрос исчерпывающе, необходимо посмотреть договор.

Но практика показывает, что различные комитеты (департаменты) заключают либо договоры возмездного оказания услуг, либо такие договоры, что у получающей стороны доход классифицируется как внереализационный. В любом случае это однозначно нельзя трактовать как средства целевого финансирования – даже несмотря на то, что договор, как вы выразились, бесприбыльный, и расходование средств осуществляется по смете. ГК РФ предусмотрены возмездные договоры, неотъемлемой частью которых является смета. Если по условиям договора результат передается департаменту (вы для них что-то организуете, разрабатываете и т.п.), то это выручка. Вопрос с НДС решается в зависимости от системы налогообложения, которую вы применяете.

Вопрос: Наша некоммерческая организация получила пожертвование на осуществление уставных целей. В договоре пожертвования не указаны сроки его использования. Налоговые органы говорят, что наша организация обязана включить в доходы остаток пожертвования, не израсходованный на конец года (31 декабря). Так ли это?

Ответ: Пунктом 2 ст. 251 НК РФ установлено, в частности, что при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления в форме пожертвований, признаваемых таковыми в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. Налоговый Кодекс РФ не дает ответа на вопрос, нужно ли облагать налогом остаток пожертвования, неизрасходованного на конец налогового периода. Поэтому в данном случае следует обратиться к другим отраслям права и соображениям здравого смысла.

Отношения, связанные с пожертвованиями, регулируются ст. 582 ГК РФ, которой установлено, что пожертвованием признается дарение вещи или права *в общепользных целях*. Договор пожертвования рассматривается как разновидность договора дарения, однако, в отличие от последнего, он *не является односторонним*, при пожертвовании права и обязанности есть у обеих сторон.

Это выражается в том, что даритель (жертвователь, благотворитель), передавая пожертвование, *имеет право определять цели и порядок использования* своего пожертвования, а одаряемый-благополучатель вправе принять пожертвование и вместе с тем обязан выполнить условие, поставленное при дарении в общепользных целях.

При применении ст. 582 ГК не следует оставлять без внимания положения Закона о благотворительной деятельности. В нем благотворители определяются как лица, осуществляющие благотворительные пожертвования в определенных формах. Последними признаются, во-первых, бескорыстная (безвозмездная или на льготных условиях) передача в собственность имущества, в том числе денежных средств и (или) объектов интеллектуальной собственности; во-вторых, наделение правами владения, пользования и распоряжения любыми объектами права собственности; в-третьих, выполнение работ, предоставление услуг благотворителями – юридическими лицами. При этом благотворители вправе определять цели и порядок использования своих пожертвований.

Таким образом, Гражданский Кодекс РФ и законодательство о благотворительной деятельности лишь дают право жертвователю, а не вменяют ему в обязанность (если благополучатель – юридическое лицо) установить, в частности, сроки использования пожертвования. И уж тем более само законодательство не устанавливает никаких сроков.

В случае, если жертвователь установил срок, в течение которого пожертвование должно быть использовано по целевому назначению, безусловно, что на момент наступления указанной даты пожертвование должно быть израсходовано. Или если пожертвование получено на осуществление конкретной программы, которая должна осуществляться в определенные сроки, то на дату закрытия программы пожертвование также должно быть израсходовано.

Ну а если жертвователь не воспользовался своим правом и сроки договором не определил, а деятельность, на осуществление которой получено пожертвование, не ограничена временными рамками? Очевидно, что в этой «песне» ключевые слова «общепользные цели». Разве с наступлением 31 декабря цели, на которые продолжает использоваться остаток пожертвования, перестают быть общепользными? Нет, и еще раз нет. Тогда почему же этот остаток нужно облагать?!

Вопрос: Кто может осуществлять благотворительную деятельность? Какими налогами облагаются поступления на осуществление благотворительной деятельности?

Ответ: Под благотворительной деятельностью понимается добровольная деятельность граждан и юридических лиц по бескорыстной (безвозмездной или на льготных условиях) передаче гражданам или юридическим лицам имущества, в том числе денежных средств, бескорыстному выполнению работ, предоставлению услуг, оказанию иной поддержки (ст. 1 Федерального закона от 11.08.95 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»).

Граждане и юридические лица вправе свободно осуществлять благотворительную деятельность индивидуально или объединившись, с образованием или без образования благотворительной организации (п. 2 ст 4 Закона № 135-ФЗ).

Из этих норм прямо следует, что благотворительной деятельностью могут заниматься как физические лица, так и любые юридические лица – независимо от статуса или организационно-правовой формы. Поскольку в некоторых случаях это влияет на налогообложение, следует различать благотворительные организации по статусу и иные организации, осуществляющие благотворительную деятельность.

Благотворительная организация – неправительственная (негосударственная и муниципальная) некоммерческая организация, созданная для ведения благотворительной деятельности в интересах общества в целом или отдельных категорий лиц.

«Благотворительная организация» – это не организационно-правовая форма, а статус, который присваивается регистрирующими органами субъекта Российской Федерации. Благотворительные организации создаются только в следующих организационно-правовых формах: общественная организация; фонд; учреждение (если его учредителем является благотворительная организация). Иные, в частности, некоммерческие организации, осуществляющие благотворительную деятельность, могут наряду с ней осуществлять и иные виды деятельности в соответствии с их уставами. Им не присваивается статус «благотворительная» и, кроме того, на них не распространяются ограничения, установленные ст. 16 Закона № 135-ФЗ.

Согласно п. 2 ст. 251 НК РФ при определении налоговой базы не учитываются целевые поступления (за исключением целевых поступлений в виде подакцизных товаров). К ним относятся целевые поступления из бюджета и целевые поступления на содержание некоммерческих организаций и ведение ими уставной деятельности, поступившие безвозмездно от других организаций и (или) физических лиц и использованные указанными получателями по назначению.

В частности, не включаются в налоговую базу по налогу на прибыль поступления на осуществление благотворительной деятельности (пп. 4 п. 2 ст. 251 НК РФ).

По мнению официальных органов, поступления на осуществление благотворительной деятельности могут не учитывать в целях налогообложения только организации, благотворительные по статусу. Так, в Письме Минфина № 03-03-04/4/124 от 19.07.06 г. указано, что только благотворительные организации, созданные в качестве таковых в соответствии с Законом о благотворительной деятельности, вправе в соответствии с пп. 4 п. 2 ст. 251 НК РФ не учитывать в целях налогообложения прибыли средства и иное имущество, которые получены на осуществление благотворительной деятельности.

Однако такая точка зрения не основана на законе. Как уже указывалось выше, из норм Закона № 135-ФЗ прямо следует, что благотворительной деятельностью могут заниматься как физические лица, так и любые юридические лица – независимо от статуса или организационно-правовой формы. Кроме того, НК РФ не связывает возможность применения указанной льготы со статусом некоммерческой организации.

Таким образом, любая некоммерческая организация, при условии, что она осуществляет благотворительную деятельность и расходует полученные средства по целевому назначению, может не включать в налоговую базу поступления на осуществление благотворительной деятельности.

Аналогичной позиции придерживаются и суды. Например, в Постановлении ФАС СЗО от 22 февраля 2007 года № А66-9108/2005 указано, что положения НК РФ не обуславливают применение статьи 251 НК РФ наличием у налогоплательщика статуса благотворительной организации. Законодательством не запрещено осуществление благотворительной деятельности при отсутствии этого статуса.

Следует отметить, что НК РФ предъявляет к указанным поступлениям требование раздельного учета доходов (расходов), полученных (произведенных) в рамках целевых поступлений (п. 2 ст. 251 НК РФ).

Налогоплательщиками НДС признаются все организации, в том числе и некоммерческие (ст. 143 НК РФ). Объектом налогообложения при этом признаются, в частности, операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории РФ, в том числе на безвозмездной основе (ст. 146 НК РФ). Таким образом, при передаче некоммерческой организацией своей целевой группе товаров (работ, услуг) на безвозмездной основе у этой организации

может возникнуть объект налогообложения НДС. Это зависит от того, кто является той целевой группой, на которую направлена благотворительная деятельность НКО.

Согласно пп. 3 п. 3 ст. 39 НК РФ не признается реализацией товаров, работ или услуг передача основных средств, нематериальных активов и (или) иного имущества некоммерческим организациям на осуществление основной уставной деятельности, не связанной с предпринимательской деятельностью. Таким образом, если некоммерческая организация безвозмездно передает имущество (работы, услуги) другой некоммерческой организации для осуществления ее непредпринимательских целей, то у передающей стороны налоговой базы по НДС не возникает.

Вопрос: А если благополучатель – физическое лицо?

Ответ: В соответствии с пп. 12 п. 3 ст. 149 НК РФ от НДС освобождаются операции по безвозмездной передаче товаров (выполнению работ, оказанию услуг), осуществляемые в рамках благотворительной деятельности в соответствии с Законом № 135-ФЗ. Льгота налоговым кодексом установлена, но как подтвердить обоснованность ее применения? Налоговый кодекс РФ не содержит разъяснений по данному вопросу.

Официальная позиция выражена в Письме УФНС России по г. Москве от 02.08.2005 № 19-11/55153: для получения льготы по пп. 12 п. 3 ст. 149 НК РФ в налоговые органы нужно представить пакет документов, состоящий из договора с получателем помощи, копии документов, подтверждающих принятие на учет получателем переданных товаров (работ, услуг), документов, которые свидетельствуют о целевом использовании полученных средств.

Есть пример судебного решения, в котором суд признал достаточным для подтверждения льготы лишь наличие письма от получателя помощи с просьбой перечислить деньги на благотворительные цели и платежного поручения, подтверждающего перечисление средств благотворителем (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 17.11.2005 № А56-11300/2005).

Следует также обратить внимание, что пп. 12 п. 3 ст. 149 НК РФ не содержит никаких ограничений по перечню материальных ценностей, передаваемых в рамках благотворительной деятельности.

Это подтверждает и арбитражная практика. Так, например, ФАС Волго-Вятского округа подтвердил правомерность применения льготы при безвозмездной передаче в рамках благотворительной деятельности напольного покрытия Комитету охраны окружающей среды, который расположен в здании, находящемся под государственной охраной как объект культурного наследия (Постановление от 24.05.2004 № А31-4471/1).

Как видим, достаточно проблем и спорных вопросов возникает в части налогообложения НДС благотворительной помощи. Чтобы избежать ненужных сложностей, разумно воспользоваться освобождением от обязанностей налогоплательщика в соответствии со ст. 145 НК РФ.

Вопрос: Некоммерческая организация приобрела основное средство за счет прибыли от предпринимательской деятельности и использует его для предпринимательских целей. Имеет ли право организация начислять амортизацию на это основное средство?

Ответ: Пунктом 17 Положения по бухгалтерскому учету «Учет основных средств» (ПБУ 6/01), утвержденного Приказом Минфина РФ от 30.03.01 г. № 26 н, установлено, что на основные средства некоммерческих организаций амортизация не начисляется. По объ-

ектам основных средств некоммерческих организаций производится начисление износа в конце отчетного года по установленным нормам амортизационных отчислений. Движение сумм износа по указанным объектам учитывается на отдельном забалансовом счете.

Отметим, что ни Положение по бухгалтерскому учету и отчетности в РФ, ни ПБУ 6/01 не разделяют основные средства некоммерческих организаций на средства, приобретенные для ведения уставной деятельности, и средства, приобретенные для предпринимательской деятельности. Поэтому в целях бухгалтерского учета амортизации не подлежат все объекты основных средств некоммерческой организации независимо от того, за счет какого источника они приобретены и для каких целей предназначены.

В целях налогового учета ситуация складывается иначе. В соответствии с п.1 ст. 256 НК РФ амортизируемым имуществом признаются имущество, результаты интеллектуальной деятельности и иные объекты интеллектуальной собственности, которые находятся у налогоплательщика на праве собственности (если иное не предусмотрено 25 главой НК РФ), используются им для извлечения дохода, и стоимость которых погашается путем начисления амортизации. Амортизируемым имуществом признается имущество со сроком полезного использования более 12 месяцев и первоначальной стоимостью более 20 000 рублей.

Согласно пп. 2 п. 2 ст. 256 НК РФ не подлежит амортизации имущество некоммерческих организаций, полученное в качестве целевых поступлений или приобретенное за счет средств целевых поступлений и используемое для осуществления некоммерческой деятельности.

Официальная позиция по вопросу начисления амортизации в целях налогообложения некоммерческими организациями изложена в Письме Минфина РФ от 27.09.2005 № 07-05-06/261 «О бухгалтерском учете в некоммерческих организациях». Согласно данному Письму НКО вправе начислять амортизацию и принимать ее в составе расходов для расчета налога на прибыль только по объектам основных средств, приобретенным за счет доходов от предпринимательской деятельности и используемым для осуществления коммерческой деятельности.

Аналогичная точка зрения высказана в Письме УФНС по г. Москве от 21.02.06 № 20-12/14904.

Однако такой подход не является бесспорным. И вот почему.

В пп. 2 п. 2 ст. 256 НК РФ установлены два критерия, удовлетворяя которым, основные средства некоммерческих организаций становятся неамортизируемым имуществом: во-первых, имущество должно быть получено в качестве целевых поступлений (приобретено за счет средств целевых поступлений); во-вторых, использоваться это имущество должно для осуществления некоммерческой деятельности. Причем эти два критерия объединены союзом «и», т.е. оба признака должны выполняться одновременно. Если хотя бы один из них не выполняется, то имущество не относится к неамортизируемому. Иначе говоря, независимо от источника приобретения (получения) объектов основных средств, если они используются для осуществления предпринимательской деятельности, это имущество подлежит амортизации в целях налогообложения, за исключением случаев, прямо установленных НК РФ.

Исключения составляют, в частности:

- 1) согласно пп. 3 п. 2 ст. 256 НК РФ – имущество, приобретенное (созданное) с использованием бюджетных средств целевого финансирования;
- 2) согласно пп. 7 п. 3 ст. 256 НК РФ – имущество, приобретенное (созданное):
 - за счет средств грантов и средств, полученных из Российского фонда фундаментальных исследований, Российского фонда технологического развития, Российского гуманитарного на-

учного фонда, Фонда содействия развитию малых форм предприятий в научно-технической сфере, Федерального фонда производственных инноваций (пп. 14 п. 1 ст. 251 НК РФ);

– имущество, безвозмездно полученное негосударственными образовательными учреждениями, имеющими лицензии на право ведения образовательной деятельности, на ведение уставной деятельности (пп. 22 п. 1 ст. 251 НК РФ);

– имущество, которое получено в виде безвозмездной помощи (содействия) в порядке, установленном Федеральным законом «О безвозмездной помощи (содействии) Российской Федерации и внесении изменений и дополнений в отдельные законодательные акты Российской Федерации о налогах и об установлении льгот по платежам в государственные внебюджетные фонды в связи с осуществлением безвозмездной помощи (содействия) Российской Федерации».

Имущество, приобретенное (полученное) за счет иных источников (например, за счет средств пожертвований или полученное в качестве пожертвования, членских взносов и т.д.) может амортизироваться в целях налогообложения прибыли при условии, что оно используется для осуществления предпринимательской деятельности, в порядке, установленном ст. 259 НК РФ.

Если же объект наряду с использованием для коммерческой деятельности используется также для достижения уставных непредпринимательских целей, то, по нашему мнению, это основное средство амортизации не подлежит, поскольку налоговым законодательством не предусмотрено распределение сумм начисленной амортизации между уставной (некоммерческой) и коммерческой деятельностью некоммерческой организации. Эта точка зрения подтверждается также разъяснениями Минфина России, изложенными в Письме от 03.10.2003 № 04-02-05/3/74 (ответ на частный запрос).

*Лилия Братковская,
директор по аудиту ООО АФ «Юридит»,
член Гильдии аудиторов ИПБР,
член Палаты налоговых консультантов России.*

Южный региональный ресурсный центр

Краснодарская региональная общественная организация «Южный региональный ресурсный центр» (ЮРРЦ) была создана 24 декабря 1996 года. Миссия центра: способствовать становлению гражданского общества посредством развития, укрепления и поддержки его институтов на юге России.

ЮРРЦ позиционирует себя как центр общественного развития и распространяет свою деятельность на следующие целевые группы: некоммерческие организации гражданской и социальной направленности всех правовых форм, включая ТОСы и ТСЖ, инициативные группы граждан и социально-уязвимые слои населения, компании среднего и крупного российского бизнеса, органы власти и местного самоуправления.

ЮРРЦ осуществляет свои программы на территории 11 субъектов Российской Федерации: в Краснодарском и Ставропольском краях, Ростовской и Волгоградской областях, республиках Адыгея, Карачаево-Черкесия, Кабардино-Балкария, Северная Осетия–Алания, Дагестан, Чечня.

ЮРРЦ – организатор и создатель трех социальных сетей: сети ресурсных центров юга России, Сообщества социальных модераторов юга России и сети собственных корреспондентов.

Приоритеты деятельности на 2010 год:

- Поддержка и развитие некоммерческого сектора
- Развитие благотворительности
- Профилактика конфликтов и развитие толерантности
- Тренинг и консалтинг (управленческий, процессный)
- Исследования и аналитика
- Развитие местных сообществ
- Развитие взаимодействия гражданского общества, органов государственной власти и местного самоуправления
- Развитие общественного участия и общественного контроля
- Расширение сотрудничества с международными организациями по развитию гражданского общества.

Деятельность и развитие ЮРРЦ осуществляется в качестве:

- экспертного центра
- консалтингово-образовательного центра
- грантодающей организации.

Специалисты ЮРРЦ

Команда профессионалов (тренеров и консультантов), имеющая практический опыт в областях: организационное развитие, финансовое управление, кадровое управление, бухгалтерский учет и налогообложение в НКО, связи с общественностью, управление стратегическими изменениями, оценка проектов и программ, конфликтология, межэтнические отношения. Сотрудники ЮРРЦ являются участниками различных общественных структур при органах государственной власти, включая международные, общероссийские, региональные.

Информационные ресурсы

Постоянный доступ к Интернет, web-site: <http://www.srrccs.ru>, сайт Сообщества социальных модераторов <http://www.socmoderator.ru>, ежемесячная газета «Новая реальность» тиражом 1500 экз. с базой данных рассылки по РФ и СНГ, электронная версия газеты на сайте ЮРРЦ, социальный информационный дайджест «Вектор влияния» в электронном формате с рассылкой более чем по 200 адресам, выходящий два раза в месяц; базы данных по более чем 1000 НКО региона, источникам финансирования, органам госвласти и местного самоуправления, СМИ; более 70 методических справочников, брошюр и пособий, изданных ЮРРЦ и размещенных на сайте организации.

Наш адрес

Россия, 350020, г. Краснодар, ул. Коммунаров, 268, 3-й этаж, офис 61. Почтовый адрес: 350020, а/я 427. Тел: (861) 210-16-48, 210-16-49. Факс (861) 210-16-49.

[Http: www.srrccs.ru](http://www.srrccs.ru) E-mail: srrc@list.ru

Содержание

Ю.В. Дробот. Юридические вопросы	3
К.Ю. Дробот. Кадровые вопросы	22
Л.А. Братковская. Бухгалтерский учет, налогообложение	36

Данное издание осуществлено при финансовой поддержке
Агентства США по международному развитию (USAID)



Брошюра издана Краснодарской региональной
общественной организацией
«Южный региональный ресурсный центр»
Адрес: 350020, г. Краснодар, ул. Коммунаров, 268, 3-й этаж, офис 61.
Тел.: (861) 210-16-48; 210-16-49. Факс: 210-16-49.
E-mail: srrcdom@list.ru
<http://www.srrccs.ru>

Отпечатано в ОАО «Полиграфсервис», г. Ставрополь

Тираж 300 экз.