

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ НЕКОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЙ

*Киздарбекова А.С., к.ю.н., доцент Карагандинского государственного университета им. академика Е.А. Букетова, заведующая кафедрой гражданского и трудового права
Бакенов Е.М., магистрант 1 года обучения научно-педагогической магистратуры Карагандинского государственного университета им. академика Е.А. Букетова.*

Правовое регулирование некоммерческих организаций является одной из важных тем гражданского законодательства Республики Казахстан.

В условиях рыночных отношений и развития инфраструктуры, институт юридических лиц обретает более весомое значение в гражданском законодательстве. Все чаще темы о юридических лицах подвергаются изучению.

В данной статье речь пойдет о некоммерческих организациях, о их правовом регулировании и пробелах в законодательстве касательно освещаемой темы. Актуальность данной темы обусловлена тем, что некоммерческие организации на сегодняшний день являются одними из самых молодых структур гражданского законодательства. Понятие «некоммерческая организация» впервые появилось в гражданском законодательстве лишь 31 мая 1991 года в Основах Гражданского Законодательства Союза ССР и республик [1].

В правовом регулировании некоммерческих организаций существует ряд проблем, которые необходимо раскрыть. Целью данной статьи является изучение и раскрытие проблем некоммерческих организаций, путей решения этих проблем.

Для начала попробуем разобраться, что представляют собой некоммерческие организации, и чем они отличаются от коммерческих организаций. Согласно Закону «О некоммерческих организациях», некоммерческой организацией признается юридическое лицо, не имеющее в качестве основной цели извлечение дохода и не распределяющее полученный чистый доход между участниками [3].

Некоммерческая организация может быть создана в форме учреждения, общественного объединения, акционерного общества, потребительского кооператива, фонда, религиозного объединения и в иной форме, предусмотренной законодательными актами Республики Казахстан [4].

№	Наименование	Краткая характеристика
1.	учреждение	создается и финансируется его учредителем. Функции: управленческие, социально-культурные или иные функций некоммерческого характера В зависимости от формы собственности учреждения подразделяются на государственные и частные [3].
2.	общественное объединение	создается в результате добровольного объединения граждан. Цель: достижение общих целей. Члены (участники) общественных объединений не имеют прав на переданное ими имущество, членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных объединений, а указанные объединения не отвечают по обязательствам своих членов (участников) [3].
3.	акционерное общество	юридическое лицо, выпускающее акции с целью привлечения средств для осуществления своей деятельности, доходы которого используются исключительно на развитие этого общества [3].
4.	Потребительский кооператив	добровольное объединение граждан на основе членства, осуществляемое путем объединения его членами имущественных (паевых) взносов. Цель: удовлетворение материальных и иных потребностей участников, Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам. Доходы направляются на уставные цели [3].

5.	фонд	не имеет членства, учреждается гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов. Цели: социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные общественно-полезные цели. Учредители фонда не имеют имущественных прав на имущество фонда[3].
6.	религиозное объединение	добровольное объединение граждан, объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных потребностей. Участники не отвечают по обязательствам религиозного объединения, а религиозное объединение не отвечает по обязательствам своих членов[3].
7.	объединения юридических лиц в форме ассоциации (союза)	Добровольное объединение индивидуальных предпринимателей и (или) юридических лиц. Цель: координация предпринимательской деятельности участников, а также представления и защиты общих интересов. Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам.[3].
8.	иная форма	В иной организационно-правовой форме могут быть образованы автономные организации образования, автономный кластерный фонд, нотариальные палаты, коллегии адвокатов, адвокатские конторы, Национальная палата предпринимателей Республики Казахстан, Палата судебных экспертов Республики Казахстан, Республиканская палата частных судебных исполнителей, Арбитражная палата Казахстана, профессиональные аудиторские организации, кооперативы собственников квартир и другие некоммерческие организации[3].

Из приведенной выше таблицы можно сделать вывод, о том, что организационно-правовые формы некоммерческих организаций отличаются друг от друга способом создания, целью деятельности и мерой ответственности членов организации по обязательствам организации.

Данным разделением форм организационно-правового статуса законодатель стремился к фактическому разграничению коммерческих организаций от некоммерческих.

Такие авторы как Суханов Е. А. и Авилов Г. Е., считают, что необходимо выделять четкие критерии, на основании которых юридические лица могут быть разделены на коммерческие и некоммерческие организации[5]. Формальные критерии разделения коммерческих организаций от некоммерческих можно выделить из определения коммерческих и некоммерческих организаций.

Коммерческой организацией признается организация, преследующая извлечение дохода в качестве основной цели своей деятельности, а некоммерческой организацией признается организация, не имеющая извлечение дохода в качестве такой цели и не распределяющая полученный чистый доход между участниками. Целью деятельности некоммерческих организаций должны быть такие благие цели как социальные, культурные, научные, образовательные и другие.

Из данного определения следует, что к первому критерию разделения относится - содержание основной деятельности организации.

Ко второму критерию разграничения можно отнести распределение либо не распределение прибыли между участниками организации.

Несмотря на, казалось бы, четкие разграничения коммерческих организаций от некоммерческих, один и тот же вид деятельности может осуществляться обоими видами организаций, поэтому данные разграничения скорее размытые, нежели четкие.

Так, например, законодательство Республики Казахстан предоставляет коммерческим организациям право осуществлять общественно полезную деятельность, следовательно, их деятельность тоже может быть направлена на достижение таких целей как социальные, культурные, научные, образовательные и другие цели.

Также законодательство Республики Казахстан предоставляет некоммерческим организациям право заниматься предпринимательской деятельностью, но лишь постольку, поскольку это соответствует уставным целям организации, с различными оговорками и ограничениями. К предпринимательской деятельности относится любая деятельность некоммерческих организаций, направленная на получение дохода, вне зависимости от того, на что будет потрачена прибыль, даже если вся прибыль от предпринимательской деятельности пойдет на благотворительные цели либо на уставные цели некоммерческой организации.

С одной стороны предпринимательская деятельность искажает правовую сущность некоммерческих организаций, и есть риск что, организации, регистрируясь как некоммерческие организации, в целях получения преимуществ некоммерческих организаций, таких как налоговые, таможенные и другие льготы, предоставляемые государством как поощрение их благородной деятельности, будут заниматься предпринимательской деятельностью для получения дохода. Но, с другой стороны, предпринимательская деятельность приносит доход и тем некоммерческим организациям, которые действительно преследуют цель принесения блага обществу, а таких организаций большинство.

Если законодательство позволяет некоммерческим организациям заниматься предпринимательской деятельностью, то вот распределять доход между членами организации оно не позволяет. Распределять доход между членами некоммерческих организаций с ее деятельности незаконно, это напрямую противоречит законодательству Республики Казахстан и уставным целям всех видов некоммерческих организаций, даже такой организационно-правовой форме как потребительский кооператив (среди всех форм некоммерческих организаций, производственный кооператив более схож на коммерческую организацию).

Некоммерческие организации могут получать прибыль со своих организаций. Даже если не углубляться во все тонкости путей извлечения дохода с некоммерческих организаций можно привести пару примеров. Например, участники могут вступить с организацией в трудовые отношения, на основании этих трудовых отношений они могут получать заработную плату, размер которой устанавливают они сами, как известно, законодательством РК не установлен максимальный размер заработной платы, поэтому вполне законно участники некоммерческой организации могут получать доход. Кроме того, участники могут пользоваться иными благами организации: услуги и т.п.

Стоит отметить, что учредители некоммерческих организаций, созданных в форме потребительского кооператива, частного учреждения, некоммерческого акционерного общества, сохраняют право собственности или иные вещные права на имущество организации.

Потому как невозможно в полной мере проследить за тем, чтобы все некоммерческие организации осуществляли свою деятельность согласно уставным целям, необходимо внести дополнения и изменения в действующее законодательство Республики Казахстан, его необходимо сформировать таким образом, чтобы лжепредпринимателям отныне было невыгодно заниматься своей деятельностью в некоммерческих организациях. Нужно свести к минимуму пути вывода денежных средств участниками с некоммерческих организаций, так как запрет распределения прибыли между участниками является обязательным элементом их правового статуса. Можно установить максимальную заработную плату для участников некоммерческой организации, которые находятся с ней в трудовых отношениях, а также для аффилированных лиц.

Мало кто спорит о целесообразности деятельности некоммерческих организаций. Даже если некоммерческая организация действует согласно законодательству Республики Казахстан и ее уставным целям, она может не приносить пользу обществу. Возьмем, к примеру, коллегия адвокатов. Современное положение коллегии адвокатов ставит будущих адвокатов в сложное материальное положение, так как членский взнос в коллегия адвокатов непомерно высок. На сегодняшний день, выдвинуто много предложений касательно коллегии адвокатов, многие авторы статей, научно исследовательских работ, вносят предложения об уменьшении размера членского взноса в коллегия адвокатов, данный вопрос даже рассматривается на законодательском уровне.

Уменьшение размера членского взноса в коллегии адвокатов не решит проблему, которая существует. Первая проблема состоит в том, членство в коллегии адвокатов является обязательным для осуществления такой деятельности. Некоммерческая организация не должна ставить лиц, желающих заниматься адвокатской деятельностью в такие жесткие рамки, членство в некоммерческой организации должно быть либо добровольным, либо не наносить существенного убытка ее членам. Под добровольностью имеется ввиду прописать в законодательстве «Членство в коллегии адвокатов должно быть добровольным».

Анализ показывает, что в правовом регулировании некоммерческих организаций есть проблемы. Некоммерческая цель деятельности некоммерческой организации может прикрывать цель извлечения дохода. Предпринимательская деятельность, как коммерческая, так и некоммерческая, относится к сфере публичных интересов государства и общества. Поэтому, нашему государству нужна грамотная, научно обоснованная экономическая политика, которая должна реализовываться путем государственного регулирования предпринимательской деятельности. При этом пределы государственного вмешательства должны быть таковы, чтобы сохранялся интерес к легитимному предпринимательству[6].

На сегодняшний день, в гражданском законодательстве нет четкого разграничения коммерческих организаций от некоммерческих. Такие критерии разделения как содержание основной деятельности организации и распределение либо не распределение прибыли между участниками организации размыты.

Это связано с тем, что законодательство Республики Казахстан предоставляет коммерческим организациям возможность заниматься деятельностью, направленной на социальные, культурные и иные благие цели, а некоммерческим организациям заниматься предпринимательской деятельностью (лишь в той мере, в которой это соответствует ее уставным целям).

Конечно же, возможности коммерческих и некоммерческих организаций, предоставленные им законодательством Республики Казахстан вполне оправданы, но возможность четко отделить деятельность некоммерческой организации, направленную на достижение общественных благ, от предпринимательской, существует в том случае, когда первая не приносит прибыли [7].

Проблемы, связанные с незаконным получением дохода, имеют место быть во всех сферах общественной жизни. Получение дохода с некоммерческих организаций ее членами противоречит деятельности некоммерческих организаций. Запрет распределения прибыли между участниками является обязательным элементом их правового статуса.

В заключении, хотелось-бы отметить, что не только государству необходимо содействовать улучшению правового регулирования некоммерческих организаций, но и гражданским, юридическим лицам. Правовое регулирование некоммерческих организаций необходимо освещать, лишь тогда мы сможем его улучшить.

Рекомендации и предложения:

1. Потому как невозможно в полной мере проследить за тем, чтобы все некоммерческие организации осуществляли свою деятельность согласно уставным целям, необходимо внести дополнения и изменения в действующее законодательство Республики Казахстан, его необходимо сформировать таким образом, чтобы лжепредпринимателям отныне было невыгодно заниматься своей деятельностью в некоммерческих организациях. Нужно свести к минимуму пути вывода денежных средств участниками с некоммерческих организаций, так как запрет распределения прибыли между участниками является обязательным элементом их правового статуса. Можно установить максимальную заработную плату для участников некоммерческой организации, которые находятся с ней в трудовых отношениях, а также для аффилированных лиц.

2. Необходимо разработать грамотную, научно обоснованную экономическую политику, которая должна реализовываться путем государственного регулирования предпринимательской деятельности.

3. Необходимо изучить тему некоммерческие организации более детально, так как некоммерческие организации появились в гражданском законодательстве Республики Казахстан относительно недавно. Как показывает анализ, на сегодняшний день нет четкого разграничения коммерческих организаций от некоммерческих, с этим согласны и зарубежные авторы (российские), чье гражданское законодательство схоже с нашим, особенности в этом вопросе.

4. Статью 58 Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» изменить и изложить в следующей редакции: «Членство в коллегии адвокатов является добровольным».

Список литературы:

1. См. Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР, 1991 г., №26, ст. 733. Стр 16
2. Правовой статус некоммерческих организаций в Республике Казахстан. Сборник справочных материалов http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31621123#pos=4;-250
3. Закон Республики Казахстан от 16 января 2001 года № 142-III «О некоммерческих организациях».(с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.07.2018 г., ст. 2 http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021519
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан: Практическое пособие.- Алматы: ТОО «Издательство «Норма-К», 2017-368 с., ст. 34
5. В. А. Болдырев – Коммерческие и некоммерческие организации : критерии и последствия деления юридических лиц // Право и экономика. – 2013. – № 1. – стр. 9-14.
6. Молодежь и глобальные проблемы современности Том 1 Караганды Болашак-Баспа 2017 стр 149.
7. Юридические критерии разграничения коммерческих и некоммерческих организаций Н.В. Костенко Омск 2012 г., стр. 90

КОНЦЕПЦИЯ СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОГО СЕМЕЙНОГО СУДА

*Жаскайрат М., к.ю.н., доценткафедры гражданского и трудового права КарГУ им.академика
Е.А.Букетова*

Ибраев А.С., магистрант 1 курса юридического факультета КарГУ им.академика Е.А.Букетова

В Республике Казахстан в период с 2003 по 2006 год был реализован международный проект «Ювенальная юстиция в Казахстане», в рамках которого указом главы государства от 23 августа 2007 года в городах Астана и Алматы образованы первые экспериментальные ювенальные суды. На основании этого опыта суды образованы и функционируют во всех областных центрах и некоторых крупных городах республики. Целью ювенальной юстиции является защита законных интересов и прав несовершеннолетних детей. Физическое и психическое благополучие несовершеннолетних, гарантированное правовыми механизмами, — важнейшая предпосылка к тому, чтобы обществу в будущем иметь молодое поколение, способное полноценно участвовать в политической, экономической и социальной жизни государства. В Казахстане сегодня действует ювенальная адвокатура, ювенальная полиция, прокуроры, специализирующиеся на ювенальных делах. Это - целый комплекс, направленный на защиту интересов несовершеннолетних. Сегодня в ювенальных судах создана дружественная, по отношению к несовершеннолетним, атмосфера[1].

В мировой практике известны преобразования судов ювенальной направленности в семейные суды. Помимо этого существуют страны, в которых семейные суды являются частью судебной системы. Концепция современного семейного суда рассматривает его как суд смешанной, причем комплексной, юрисдикции — уголовной, гражданской, семейной. Изменение ювенальной юстиции путем замены суда для несовершеннолетних семейным судом произошло пока лишь в некоторых странах. Достаточно стабильны судебные системы по делам несовершеннолетних в Италии, Швейцарии, Германии. Не происходит изменений в тех странах, где суды для несовершеннолетних включают в свою юрисдикцию решение охранительно-воспитательных задач (например, опекунские суды в Австрии, Испании, Португалии). Идея создания семейного суда отражает стремление отнести все вопросы, касающиеся подростка-правонарушителя, нуждающегося, как обычно формулируется в соответствующих законах, "в заботе, контроле и защите", к юрисдикции одного определенного судебного органа. Этот орган должен рассматривать не только вопросы, касающиеся правонарушения, совершенного подростком, но и все те, что возникают в судебном процессе в связи с совершенным правонарушением (опека, попечительство, санкции в отношении родителей, споры об имуществе и т.д.). Перечисленные вопросы не относятся к компетенции суда для несовершеннолетних, поскольку относятся к гражданскому судопроизводству. Поэтому в процессе модернизации ювенальной юстиции стали раздаваться голоса в пользу замены суда по делам несовершеннолетних судом гражданской юрисдикции. В предлагаемых проектах реорганизации ювенальной юстиции подчеркивалось, что суд для несовершеннолетних не может решить многих