

УДК 347.191.1

## САМОРЕГУЛИРУЕМЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ КАК УЧАСТНИКИ (ЧЛЕНЫ) ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Ю.Г. Лескова

Самарский государственный университет

На основе норм действующего законодательства и доктринального анализа выявлены особенности участия саморегулируемых организаций в коммерческих и некоммерческих организациях. В ходе проведенного исследования автором сделаны ряд важных выводов и предложений по реформированию действующего законодательства РФ в аспекте совершенствования правового статуса саморегулируемых организаций.

**Ключевые слова:** *саморегулируемые организации, участие, хозяйственные общества, товарищества, некоммерческие корпоративные организации, унитарные организации.*

Настоятельная потребность в характеристике такого элемента правоспособности саморегулируемой организации, как ее участие в других юридических лицах, вызвана рядом причин, среди которых отсутствие должного правового регулирования поставленного вопроса и недостаточная его разработанность, что, в свою очередь, негативно сказывается на практике применения норм действующего законодательства РФ в вопросе определения границ правосубъектности саморегулируемых организаций. Отсюда нами и предпринята попытка показать некоторые «неточности», «недомолвки», противоречия со стороны законодателя и предложить свое видение решения поставленных проблем.

Возможность участия саморегулируемых организаций в иных юридических лицах закреплена как на уровне ФЗ от 01.12.2007 г. № 315-ФЗ (ред. от 25.06.2012) «О саморегулируемых организациях»<sup>1</sup>, так и рядом специальных законов применительно к отдельным видам саморегулируемых организаций. При этом относительно участия саморегулируемой организации в коммерческих организациях ст. 14 ФЗ «О саморегулируемых организациях» устанавливается ряд ограничений, в числе которых запрет на ведение названной организацией предпринимательской деятельности, а также учреждение ею хозяйственных товариществ и обществ, осуществляющих предпринимательскую деятельность, являющуюся предметом саморегулирования для этой саморегулируемой организации, и участие в таких хозяйственных товариществах и обществах. Таким образом, исходя из буквального толкования приведенного правила ФЗ «О

<sup>1</sup> Собрание законодательства. 2007. № 49. Ст. 6076.

саморегулируемых организациях», саморегулируемые организации могут быть учредителями и участниками (членами) коммерческих организаций, в том числе хозяйственных обществ и товариществ, не занимающимся теми же видами деятельности (определить это можно по кодам ОКВЭД), что и члены данной саморегулируемой организации. Однако вряд ли подобный вывод можно сделать, исходя из формулировки нормы п. 2 ст. 24 ФЗ от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 28.07.2012) «О некоммерческих организациях»<sup>2</sup> (которая распространяет свое действие в том числе на саморегулируемые организации как некоммерческие организации), согласно которой к предпринимательской деятельности некоммерческих организаций относится 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*. Как видим, законодателем все-таки введен прямой запрет на осуществление саморегулируемой организацией предпринимательской деятельности в виде участия в хозяйственных обществах и участия в товариществах на вере в качестве вкладчика, что, казалось бы, не исключает возможности выступать саморегулируемой организации в качестве товарища в полном товариществе и товариществе на вере. Нет и ограничения быть саморегулируемой организации партнером в хозяйственном партнерстве или членом в производственном кооперативе. В то же время следует заметить, что в юридической литературе предлагается выделять две формы осуществления предпринимательской деятельности некоммерческими организациями: прямую форму – осуществление деятельности, приносящей доход, и опосредованную форму – участие в создании и деятельности коммерческой организации<sup>3</sup>. Отсюда, как нам представляется, запрет на осуществление саморегулируемой организацией предпринимательской деятельности должен касаться и ограничения на их участие в любых коммерческих организациях.

Применительно к возможности участия саморегулируемой организации в некоммерческих организациях законодателем установлены несколько иные правила:

Во-первых, ст. 24 ФЗ «О саморегулируемых организациях» закрепляет право саморегулируемой организации на создание ассоциаций (союзов). Примерами реализации указанного права

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 145.

<sup>3</sup> Серова О.А. Теоретико-методологические и практические проблемы классификации юридических лиц современного гражданского права России: автореф. дис. ... д-ра юр. наук. М., 2011. С. 15.

являются национальные объединения саморегулируемых организаций (советы саморегулируемых организаций). Цели деятельности таких ассоциаций, как правило, определяются специальными законами применительно к отдельным отраслям экономики. Так, национальные объединения саморегулируемых организаций в сфере строительства создаются в целях соблюдения общественных интересов саморегулируемых организаций соответствующих видов, обеспечения представительства и защиты интересов саморегулируемых организаций соответствующих видов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, взаимодействия саморегулируемых организаций и указанных органов, потребителей выполненных работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (п. 3 ст. 55.20 Градостроительного Кодекса РФ). Целью деятельности национального объединения саморегулируемых организаций арбитражных управляющих является формирование согласованной позиции арбитражных управляющих по вопросам регулирования осуществляемой ими деятельности (ст. 2 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»). Подобными целями и функциями наделяется и национальный совет по оценочной деятельности (ст. 24.10 ФЗ от 29.07.1998 г. № 135-ФЗ (ред. от 03.12.2011) «Об оценочной деятельности»<sup>4</sup>). Указанные формулировки законов относительно цели деятельности национальных объединений послужили к появлению точки зрения, согласно которой названные организации являются саморегулируемыми на федеральном уровне<sup>5</sup>. В то же время достаточно проблематичным остается толкование ФЗ «Об оценочной деятельности» (как, впрочем, и ФЗ от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ (ред. от 07.12.2011) «О несостоятельности (банкротстве)»<sup>6</sup>) в части указания о наделении общественного объединения оценщиков при внесении сведений о нем в единый государственный реестр саморегулируемых организаций оценщиков (арбитражных управляющих) статусом национального совета (применительно к общественному объединению арбитражных управляющих – статусом национального объединения арбитражных управляющих). Получается, что названные организации наделяются не статусом саморегулируемой организации, а статусом национального совета (национального объединения). Вместе с тем специалисты и ученые, не отрицая статус таких организаций как саморегулируемых, предлагают расширить функции национального совета (национального объединения) с целью исключения создания саморегулируемых организаций в меркантильных целях. По мнению ранее выполнявшего

<sup>4</sup> Собрание законодательства РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

<sup>5</sup> Павлодский Е. А. Саморегулируемые организации России // Журн. рос. права. 2009. № 1. С. 37.

<sup>6</sup> Собрание законодательства РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

обязанности (до декабря 2011 г.) председателя Комитета Государственной Думы РФ по строительству и земельным отношениям М. Шаккума, необходимо предоставить национальному объединению больше полномочий в области контроля за соблюдением СРО законодательства, в первую очередь при выдаче допусков к работам, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства<sup>7</sup>. Е. М. Бутаева отмечает целесообразность закрепления за общероссийским (национальным) объединением саморегулируемых организаций в сфере строительства в отношении их членов права принимать меры дисциплинарного характера<sup>8</sup>. В.М. Рутгайзер с целью устранения «привязанности» к одной саморегулируемой организации ее членов считает необходимым объединение всех или большей части компенсационных фондов СРО в единой сумме, принадлежащей национальному объединению (национальному Совету)<sup>9</sup>. Таким образом, в юридической литературе предлагается наделить названные организации всеми недостающими признаками саморегулируемых организаций. В этой связи, на наш взгляд, требует уточнение следующее: на уровне саморегулируемой организации происходит выработка и учет интересов непосредственно ее членов, на уровне национального объединения – интересов всего профессионального сообщества. Министр регионального развития РФ на 3-м Всероссийском съезде саморегулируемых организаций 30 сентября 2010 г. в городе Москве в обращении к строителям следующим образом определил функции государства, саморегулируемых организаций и национального объединения в сфере строительства: «... государственное вмешательство ограничивается выработкой госполитики, но внутреннюю "кухню" в строительстве должно определять саморегулирование, а координировать эту работу – национальное объединение»<sup>10</sup>.

Г.А. Тосунян, рассматривая разноуровневые банковские саморегулируемые организации, отмечает их функциональную идентичность, за исключением одного. Право и одновременно обязанность представлять интересы всего банковского сообщества

<sup>7</sup> Некоторые СРО созданы с одной целью – торговать допусками [Интервью с М. Шаккумом] // Жилищное право. 2010. № 5. С. 7.

<sup>8</sup> Бутаева Е. М. Правовое регулирование института саморегулирования в строительстве: современное состояние и перспективы развития // Жилищное право. 2009. № 4 (Доступ из СПС «КонсультантПлюс»).

<sup>9</sup> Рутгайзер В. М. Проблемы правового регулирования оценочной деятельности // Административное и муниципальное право. 2010. № 12. С. 85.

<sup>10</sup> Цит. по: Мозолевский В. П. Саморегулирование в строительстве – это не замена лицензирования на выдачу свидетельств о допуске, а новая система негосударственного управления строительным комплексом // Саморегулирование. 2010. № 2 (2) ноябрь. С. 17.

страны во вне и внутри банковского сообщества может быть вверено только саморегулируемой банковской организации федерального уровня<sup>11</sup>. Можно согласиться с ученым в том, что признание этого обстоятельства на общегосударственном уровне будет способствовать необходимой систематизации и упорядочиванию отношений между существующими саморегулируемыми организациями и, несомненно, позволит создать в России эффективную систему саморегулирования<sup>12</sup>. Существование национального объединения в системе саморегулирования основывается не на вертикальности структуры управления, а на необходимости согласования разноплановых интересов внутри профессионального сообщества с целью выработки единой (согласованной) позиции по тем или иным вопросам, предполагает единственность официального представительства согласованных интересов. Отсюда Г.А. Тосунян применительно к банковскому саморегулированию выделил такой ее принцип? как единство и функциональная субсидиарность названной системы<sup>13</sup>. Считаем возможным применить названный принцип относительно любого вида саморегулирования в сфере предпринимательства. Однако, на наш взгляд, национальные объединения вряд ли следует рассматривать как саморегулируемые организации: прежде всего они не подпадают под все признаки саморегулируемой организации (представляется, данные организации функционируют исключительно в форме ассоциаций (союзов)); сама же деятельность национальных объединений предпочтительна прежде всего в отношении саморегулируемых организаций, на которые возложены публичные функции<sup>14</sup>).

Во-вторых, ст. 24 ФЗ «О саморегулируемых организациях» закрепляет право саморегулируемой организации быть членом торгово-промышленной палаты, которая создается в целях содействия развитию экономики Российской Федерации, ее интегрированию в мировую хозяйственную систему, формированию современной промышленной, финансовой и торговой инфраструктуры, созданию благоприятных условий для предпринимательской деятельности, урегулированию отношений предпринимателей с их социальными партнерами, всемерному развитию всех видов предпринимательства, торгово-экономических и научно-технических связей предпринимателей Российской Федерации с предпринимателями

<sup>11</sup> Тосунян Г. А. Банковское саморегулирование. монография. М., 2006. С. 49.

<sup>12</sup> Там же.

<sup>13</sup> Там же. С. 40.

<sup>14</sup> Речь идет о саморегулируемых организациях, основанных на обязательном членстве, введенным законодателем в связи с отменой лицензирования отдельных видов предпринимательской и профессиональной деятельности.

зарубежных стран. Торгово-промышленные палаты имеют ряд сходных с саморегулируемой организацией черт (по целям и задачам), тем не менее в качестве таковых действующим законодательством РФ не определяются. А.Н. Борисов объясняет целесообразность членства саморегулируемой организации в торгово-промышленной палате следующим образом: осуществление такой функции саморегулируемой организацией, как образование третейских судов для разрешения споров, возникающих между ней и потребителями произведенных членами саморегулируемой организации товаров (работ, услуг), иными лицами, предопределено возможностью осуществления данной функции посредством разрешения указанных споров в третейских судах, образованных торгово-промышленными палатами<sup>15</sup>. Однако стоит заметить, что выполнение указанной функции саморегулируемой организации является ее правом, но не обязанностью (ст. 6 ФЗ «О саморегулируемых организациях»). Поэтому вступление в торгово-промышленную палату, как правило, редко встречающийся на практике случай.

В-третьих, ст. 24 ФЗ «О саморегулируемых организациях» закрепляет право саморегулируемой организации быть членом любой некоммерческой организации. Членство является основным признаком любой корпорации, в том числе некоммерческой. Свидетельством того, что некоммерческие организации могут иметь корпоративную природу, является и тот факт, что 7 ноября 2010 г. решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства были одобрены положения Концепции развития гражданского законодательства РФ (в том числе и в части классификации юридических лиц на корпорации и учреждения), которые в дальнейшем нашли свое отражение в проекте изменений в ГК РФ (проект ФЗ № 47538-6). К числу корпоративных некоммерческих организаций проект изменений в ГК РФ относит потребительские кооперативы, общественные организации граждан, ассоциации и союзы (ст. 50,116). Такой ограниченный перечень корпоративных некоммерческих организаций связан с установлением в проекте ГК исчерпывающего перечня организационно-правовых форм некоммерческих организаций. Ныне действующее законодательство РФ закрепляет неограниченный перечень некоммерческих организаций, основанных на членстве. Во всех корпоративных некоммерческих организациях (как установленных ныне, так и в последующем)

---

<sup>15</sup> Борисов А. Н. Комментарий к Федеральному закону от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный) // Подготовлен для СПС «КонсультантПлюс», 2008.

саморегулируемые организации, безусловно, могут стать их членами (исключения могут быть установлены на уровне закона).

Относительно участия саморегулируемых организаций в унитарных некоммерческих организациях (учреждениях, фондах и т.д.) действующее законодательство прямо не устанавливает никаких запретов, как и не закрепляет соответствующее правило. Исходя из принципа частного права «что не запрещено – дозволено», предположим возможность участия саморегулируемых организаций в унитарных некоммерческих организациях. К подобному выводу приходят А. Н. Кайль, А. А. Батяев, хотя и несколько ошибочно рассматривают правовую природу компенсационного фонда саморегулируемой организации. Так, ученые отмечают, что компенсационный фонд саморегулируемой организации – это юридическое лицо, не имеющее членства, учредителями которого является саморегулируемая организация, причем имущество такого фонда является его собственностью, поскольку это самостоятельное юридическое лицо<sup>16</sup>. Появление в литературе подобного понимания компенсационного фонда обусловлено в первую очередь тем, что само понятие «фонд» действующим законодательством определяется в нескольких значениях<sup>17</sup>, в том числе фонд рассматривается как юридическое лицо и самостоятельная организационно-правовая форма некоммерческих организаций. Однако применительно к компенсационному фонду саморегулируемой организации речь должна идти о средствах, формируемых самой саморегулируемой организацией для определенных целей. В то же время приведенная позиция ученых свидетельствует о возможности саморегулируемой организации создавать унитарные некоммерческие организации и быть их участником.

Итак, проведенное исследование позволяет сделать следующий вывод, который, как нам представляется, необходимо более четко закрепить в ныне действующем законодательстве РФ: саморегулируемые организации вряд ли следует рассматривать как участников (членов) коммерческих организаций; однако названные организации вполне имеют право быть как членами корпоративных некоммерческих организаций, так и участниками унитарных некоммерческих организаций.

<sup>16</sup> Кайль А. Н., Батяев А. А. Комментарий к Федеральному закону от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный) // Подготовлен для СПС «КонсультантПлюс». 2009.

<sup>17</sup> Понятие «фонд» происходит от латинского слова fundus – основание – и имеет несколько лексических значений: 1) запас, накопление денежных средств, денежный капитал; 2) денежные и материальные средства, сосредоточенные в единую совокупность с целью использования их для определенных целей; 3) организация, учреждение, созданные для содействия определенным видам деятельности, социальным группам людей (см.: Райзберг Б.А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2001. С. 424 – 425).

### **Список литературы**

1. Борисов А.Н. Комментарий к Федеральному закону от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный) // Подготовлен для СПС «КонсультантПлюс». 2008.
2. Бутаева Е.М. Правовое регулирование института саморегулирования в строительстве: современное состояние и перспективы развития // Жилищное право. 2009. № 4 (Доступ из СПС «КонсультантПлюс»).
3. Кайль А. Н., Батяев А. А. Комментарий к Федеральному закону от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный) // Подготовлен для СПС «КонсультантПлюс». 2009.
4. Мозолевский В. П. Саморегулирование в строительстве – это не замена лицензирования на выдачу свидетельств о допуске, а новая система негосударственного управления строительным комплексом // Саморегулирование. 2010. № 2 (2) ноябрь. С. 17.
5. Некоторые СРО созданы с одной целью – торговать допусками [Интервью с М. Шакумом] // Жилищное право. 2010. № 5.
6. Павлодский Е.А. Саморегулируемые организации России // Журн. российского права. 2009. № 1.
7. Рутгайзер В.М. Проблемы правового регулирования оценочной деятельности // Административное и муниципальное право. 2010. № 12.
8. Серова О.А. Теоретико-методологические и практические проблемы классификации юридических лиц современного гражданского права России: автореферат дис. ... д-ра юр. наук. М., 2011.
9. Тосунян Г.А. Банковское саморегулирование. монография. М., 2006.
10. Райзберг Б.А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2001.

### **SELF-REGULATING ORGANIZATIONS AS LEGAL ENTITIES' MEMBERS (PARTICIPANTS)**

**Y. G. Leskova**

Samara State University

On the ground of existing legislation rules and doctrinal analysis the article discovers features of self-regulating organizations participation in commercial and non-profit organizations. As a result of conducted research the author makes a list of important conclusions and suggestions to reform Russian existing legislation concerning improving legal status of self-regulating organizations.



**Keywords:** *self-regulating organizations, participation, business companies, partnerships, non-profit corporate organizations, unitary organizations.*

*Об авторе:*

ЛЕСКОВА Юлия Геннадьевна – канд. юр. наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Самарского государственного университета (443011, г. Самара, ул. Академика Павлова, д. 1а), e-mail: yuliyleskova@yandex.ru

Научная библиотека ТвГУ