

Болат Жолдасбекович Айтимов¹

Особенности наследования в связи со смертью одного из учредителей фонда по законодательству Республики Казахстан

Осуществление деятельности не связанной с целью извлечения и получения чистого дохода, распределения этого дохода между участниками – есть деятельность некоммерческих организаций. Как правило, такая деятельность направлена на решение насущных вопросов, социальных задач или проблем сообщества. Так как эта деятельность затрагивает общественные интересы, и она неизбежно регулируется законодательством. Что впрочем, только укрепляет деятельность некоммерческих организаций, статус и возможности. Один из таких организационно-правовых форм некоммерческих организации это – фонды. По мнению Н. Боржелли фонды являются одним из классических организационно-правовых форм некоммерческих организаций в европейской системе права (Civil Law)². На сегодняшний день фонды как организационно-правовая форма НКО существует во многих странах мира, например, в Дании, в Армении, в Испании, в Молдове, в Польше, в Словакии, в Турции, в Финляндии, в Чехии³ и в др.

Фонды способствуют осуществлению финансирования различных социальных программ, в том числе образовательных, культурных, по поддержке малоимущих граждан, инвалидов, ветеранов и т.д. За счет

¹ Магистр, Жетысуский государственный университет имени И. Жансугурова, г. Талдыкорган (mgr, Żetysuski Uniwersytet Państwowy im. I. Żansugurowa, Talдықorgan).

² *Хрестоматия по некоммерческому праву* / Издание второе. Составитель: В.Овчаренко. – Алматы: ТОО «Издательство Lem», 2009. – С.406.

³ *Правовое регулирование фондов: зарубежный опыт.* /Составитель – В.Овчаренко. – Алматы: ТОО «Издательство Lem», 2005. – С.15.

таких фондов в настоящее время оказывается поддержка предпринимательству, научному и иному творчеству, получению высшего образования, в том числе за рубежом и т.д. В этой связи фонды являются важной формой негосударственного финансирования общепользованных целей.

В отличие от общественных объединений и таких их разновидностей, как политическая партия или профсоюзы, правовому режиму фондов Казахстана не посвящен отдельный закон. В этой связи его правовой статус определяется ГК РК и Законом «О некоммерческих организациях».

Согласно п.1 ст.12 Закона РК «О некоммерческих организациях», фондом признается не имеющая членства НКО, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные общественно-полезные цели⁴.

Данная организационно-правовая форма является удобной для аккумуляции средств с целью последующего финансирования общественно полезных программ или непосредственного осуществления полезной для всего общества деятельности в рамках самого фонда. При этом имущественная база фонда формируется за счет добровольных имущественных взносов, включая поступления от учредителей, благотворительную помощь, пожертвования, гранты, дохода от реализации товаров, работ, услуг; дивидендов и из других, не запрещенных законом поступления.

По мнению казахстанского ученого К.М. Ильясовой анализируя определения правовых норм, регламентирующих правовое положение фондов в РК, можно выделить следующие их особенности: 1) участие в общественном фонде не основано на членстве; 2) участие в общественном фонде направлено не на удовлетворение собственных нужд и интересов участников, а на осуществление социальных, благотворительных, культурных, образовательных и иных общепользованных целей за счет вкладов учредителей и иных источников и невыполнение обязанностей влечет за собой исключение учредителя из фонда общим

⁴ Закон Республики Казахстан от 16 января 2001 года № 142-III «О некоммерческих организациях» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.11.2014 г.).

собранием учредителей в порядке, установленном уставом; 3) основной задачей фонда является формирование средств для достижения общепользовательных целей; 4) средства фонда используются для осуществления уставных задач и не могут принадлежать его участникам (учредителям) ни на праве собственности, ни на ином имущественном праве; 5) имущество фонда не может быть распределено между участниками, в том числе после ликвидации, и направляется на цели, предусмотренные его уставом⁵.

В мире существуют различные виды фондов, которые могут регулироваться специальным законодательством. Например, в Германии существуют коммунальные, церковные и семейные фонды. В Швеции отдельными законами регулируются фонды, которые выдают гранты из средств, полученных от использования собственных инвестиций, например, в виде ценных бумаг, недвижимости, оказывают услуги используя собственные средства, не имеют собственных инвестиций и оказывают услуги на периодически собираемые пожертвования. В Италии существуют семейные, образовательные, военные и религиозные фонды, а также фонды университеты и фонды-банки⁶.

По Казахстанскому законодательству в зависимости от состава учредителей, а также от сферы деятельности могут быть созданы частный, корпоративный, общественный, государственный фонды. Фонд может быть создан одним или несколькими гражданами и (или) юридическими лицами. В данной статье мы хотим рассмотреть только два вида из них, которые могут создаваться только физическими лицами, это частный и общественные фонды. Т.к. наша тема касается наследования в случае смерти учредителя фонда, хотя на теоретический неизвестна судьба и корпоративного фонда в случае ликвидации создавших его юридических лиц.

Частным фондом признается фонд, учрежденный одним физическим лицом или физическими лицами – членами одной семьи за счет его (их) собственных средств. Частный фонд может быть

⁵ *Гражданское право. Общая часть. Курс лекций.* – Алматы: «Нур-пресс», 2006. – С.204.

⁶ Квятковская Т. *Как построить дорогу с двусторонним движением между властью и обществом. Материалы конференции «Развитие некоммерческого законодательства в РК», 8-9 апреля 2004 года.* /под ред. В.Овчаренко. – Алматы: ТОО «Издательство Lem», 2005. – С.215.

создан также по нотариально заверенному завещанию физического лица.

Общественным фондом признается фонд, учрежденный физическими лицами, не являющимися членами одной семьи, и (или) юридическими лицами – общественными объединениями.

Имущество частного и общественного фондов формируется за счет единовременных и (или) регулярных поступлений от физического лица (учредителя) или физических лиц, а также других источников, предусмотренных в статье 35 Закона РК «О некоммерческих организациях». Но в частном фонде имущество может формироваться за счет членов одной семьи (учредителей), имущества, поступившего по завещанию, а в общественном нет.

Процесс наследования в Республике Казахстан регулируется разделом 6 Гражданского кодекса РК от 1 июля 1999 года. Но в нем мы не нашли все ответы на свои вопросы: наследуются ли права учредителя фонда в случае смерти, если да то как и кто будет наследником его неимущественных прав, а если о некоммерческих организациях, говорит в целом, то дальше такие вопросы может ли по наследству перейти членство или право членства в некоммерческих организациях? То есть имеет ли право наследник быть принятым в некоммерческую организацию, основанную на членстве, членом которой был наследодатель? В настоящее время законодатель не дает ответа на данный вопрос. Свидетельствует ли отсутствие прямо установленных норм права, скорее всего, об отрицательном ответе и т.д. Если да, то кто будет принимать решения в управлении фондов в случае смерти учредителя, т.к. смерть человека неизбежна.

Перейдем к своему вопросу. При учреждении фондов учредители приобретают право участия в управлении делами фонда, получать информацию о его деятельности, представлять фонд от его имени и т.д.

Право участия управления делами фонда подразумевает не малое количество управленческих прав.

Если конкретно, то это:

- а) принятие решения учредителей (учредителя) о формировании постоянно действующего коллегиального органа управления – попечительского совета, который впоследствии назначает исполнительного органа фонда,
- б) принятие решения о внесении изменений и дополнений

- в учредительные документы фонд,
- в) принятие решения о добровольной реорганизации и ликвидации фонда,
 - г) принятие решения об определении компетенции, организационной структуры, порядка формирования и прекращения полномочий органов управления фонда,
 - д) принятие решения об определении порядка и периодичности представления финансовой отчетности исполнительных органов, а также порядка проведения проверки контрольным органом и утверждения их результатов,
 - е) принятие решения в пределах, установленных законодательными актами, о создании своих филиалов и представительств.

Нас заинтересовал вопрос: передаются ли данные права по управлению фонда, т.к. сам вопрос о наследовании имеет значение, что не переход прав и обязанностей умершего по наследству приведет к нарушению бесперебойного управления многих юридических лиц, в том числе и фондов.

Теперь немного понятия права наследования по казахстанскому законодательству.

Универсальное определение наследования гласит, что под наследованием следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица – наследодателя к его наследникам в соответствии с нормами наследственного права. В.И. Серебровский дает свое определение, согласно которому под наследованием, или наследственным преемством, следует понимать переход имущества умершего к другому лицу или к другим лицам – его наследникам – в установленном законом порядке⁷. Точка зрения В. И. Серебровского основана на ошибочном толковании неудачно сформулированных норм ГК РСФСР 1922 г. Поддержки ни в научной литературе, ни законодателя она не получила.

В связи с тем, что при наследовании по действующему законодательству переходит не только имущество как объект вещного права, имеющее безусловно первостепенное значение при наследовании, но также и обязательственные права, первое определение представляется мне более правильным.

⁷ В.И. Серебровский. *Очерки советского наследственного права*. М., 1953. – С.94.

Конкретизируя понятие наследования, необходимо выделить следующие обстоятельства:

- 1) права и обязанности наследодателя переходят к наследникам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил ГК не вытекает иное
- 2) к наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, переход которых в порядке наследования не допускается Гражданским кодексом РК и другими законами либо противоречит самой природе этого прав и обязанностей.

С вышесказанного можно понять, что к наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, которые не переходят по наследству в силу прямого указания закона либо в силу самой их юридической природы.

Статья 1040 п.2 Гражданского кодекса РК, гласит, что права членства в организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законодательными актами или договором и личные неимущественные права, не связанные с имущественными, за исключением случаев, установленных законодательными актами не входят в состав наследства.

В связи с этим можно было бы и остановиться, но что относится к личным неимущественным правам, связанные с имущественными не определено. Мы так и не поняли относятся ли права учредителя фонда по управлению к личным неимущественным или нет, хотя понятна что, если даже относятся она е связана с имущественными, т.к. пункт 5 статьи 12 Закона РК «О некоммерческих организациях» гласит, что имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда и учредители фонда не имеют имущественных прав на имущество фонда.

А как тогда быть с частным фондом, потому что пункт 2 статьи 13 Закона РК «О некоммерческих организациях» говорится, что права учредителя (учредителей) частного фонда могут быть включены в состав наследства в случае, если это предусмотрено учредительными документами.

А также возникают вопросы, связанные с наименованием юридического лица, т.е. фонда, т.к. фирменные наименования относятся к объектам интеллектуальной собственности, которые

в соответствии со статьей 965 Гражданского кодекса РК переходят в порядке универсального правопреемства по наследству.

Выводы и предложения. Резюмируя вышесказанное по нашему мнению необходимо принять во внимание, что надо внести механизм наследования в случае смерти учредителя (одного из учредителей) фонда. А для этого необходимо создать законодательную базу.

- 1) Извлекая из опыта зарубежных стран принять Закон «О фонда в РК».
- 2) Внести изменения и дополнения в раздел 6 Гражданского кодекса Республики Казахстан о наследовании в случае смерти учредителя (одного из учредителей) фонда.

Аннотация

В теории права под наследованием следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица – наследодателя к его наследникам в соответствии с нормами наследственного права. В связи с этим, нужно понимать, что при наследовании по действующему законодательству РК переходит не только имущество как объект вещного права, имеющее безусловно первостепенное значение при наследовании, но также и обязательственные права. Именно поэтому, исследуя правовые аспекты некоммерческих организаций, у нас возник много вопросов связанных с наследованием обязательственных прав в фонде. Так как, особенностью фондов является, что она создается учредителями и возникает вопрос, что будет с судьбой фонда после смерти учредителей, где высшим органом фонда является собрание учредителей.

Ключевые слова: фонд, некоммерческая организация, учредитель, наследование, судьба фонда.

Abstract

In legal theory succession means devolution of rights and obligations of the deceased person – estate-leaver to his heir according to succession law norms. Due to this point, you need to realize that not only the property transfers by the current legislation as it has a high priority while

succession, but the law of obligations as well. That's why, determining the legal aspects of non-commercial organizations, we had many questions due to the succession of obligation law in the fund. Special aspect of the funds is that they are established by founders. So the question is - what will happen with the fund after the death of its founders where the supreme body is a meeting of founders.

Keywords: fund, non-commercial organizations, founder, succession, fund's future.