

16.06.2017 – 22.06.2017, № 23

КОМПЕТЕНТНОЕ МНЕНИЕ

Главная статья

[Проблемные аспекты деятельности благотворительных организаций в Украине и пути их решения](#)

Компетентное мнение

[Как зарегистрировать благотворительную организацию: форма, адрес, учредители, участники](#)

[Регистрация благотворительной организации: законодательство и практика](#)

[Благотворительность в государственном и коммунальном секторах: под углом борьбы с коррупцией](#)

[Гранты. Практические вопросы](#)

Размещение контейнеров (ящиков) для сбора благотворительных средств: риски и особенности

Одной из специфических особенностей деятельности благотворительных организаций является привлечение дополнительных (внешних) источников финансирования, в т. ч. и путем получения пожертвований от физических лиц. При этом характер осуществления таких пожертвований может быть как прямым (когда благодетель передает средства на счет организации, в т. ч. и с указанием, на какой из проектов их следует направить), так и обезличенным – когда средства поступают от различных лиц без их идентификации.

Второй вариант, в частности, имеет место, когда сбор средств происходит через размещенные благотворительной организацией в собственных или арендованных помещениях контейнеров (ящиков) для сбора благотворительных средств. В данном материале попробуем рассмотреть отдельные специфические особенности такого варианта сбора средств для благотворительной организации.

При рассмотрении данного вопроса следует сразу определить те моменты, которые, по нашему мнению, имеют наибольшее значение и **могут нести серьезные риски**:

- статус полученных средств и момент перехода к благотворительной организации права собственности на них;
- особенности оприходования таких средств;
- вопросы построения взаимоотношений по размещению контейнеров на территории третьих лиц.



Правовая основа операций по размещению контейнеров для сбора благотворительных средств базируется на положениях Закона Украины "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях" от 05.07.2012 г. № 5073-VI (далее – Закон). В данном случае актуальным является вопрос – как идентифицировать такую деятельность в понимании Закона.

Положениями [ст. 5 Закона](#) определены виды благотворительной деятельности, к которым, в частности, относятся:

- безвозмездная передача в собственность бенефициаров средств, другого имущества, а также безвозмездная уступка бенефициарам имущественных прав;
- публичный сбор благотворительных пожертвований.

В рассматриваемой нами ситуации речь идет об одновременном совмещении двух указанных вариантов. Стоит отметить, что [ст. 6 Закона](#) выделяет как один из видов благотворительной деятельности **благотворительное пожертвование**, которым признается безвозмездная передача благодетелем средств, другого имущества, имущественных прав в собственность бенефициаров для достижения определенных, заведомо обусловленных целей благотворительной деятельности.

То есть, по сути, благотворительное пожертвование выделено [Законом](#) как особая разновидность передачи средств (имущества) бенефициару – но на четко определенные цели. Это, в частности, определяет, что изменение целей и порядка использования благотворительного пожертвования возможно только по согласию благодетеля или его правопреемников, либо в иных определенных законом случаях. По сути, для целей публичного сбора средств через контейнеры есть соблазн уйти от целевого назначения собираемых средств, то есть рассматривать такую операцию не как пожертвование, а именно как бесплатную передачу средств (что даст возможность менять целевое назначение расходования средств без согласования с благодетелем).

Рассматривает Закон и способы публичного сбора средств. Положениями [ст. 7 Закона](#) определены аспекты публичного сбора благотворительных пожертвований. В частности, под ними понимается добровольный сбор целевой помощи в форме средств или имущества среди неопределенного числа лиц. Однако Закон связывает такой публичный сбор с отдельным лицом, которое осуществляет такой сбор. Притом такое лицо может действовать:

- от лица благотворительной организации (далее – БО) на основании нотариально удостоверенной доверенности руководителя благотворительной организации;
- от собственного имени, действуя на основании контракта (договора) о благотворительной деятельности с такой благотворительной организацией. Контракт (договор) должен определять, в частности, цели, место и срок сбора средств или другого имущества, порядок их использования, порядок общего доступа к финансовым отчетам благотворительной организации и ответственность сторон в случае нарушения контракта (договора) или порядка использования пожертвований.

Однако на что следует обратить внимание, так это на тот факт, что оба упомянутых в [ст. 7 Закона](#) варианта предполагают наличие третьего лица, которое инициирует и контролирует сбор средств (по сути, содержит такие средства до момента передачи их БО). Случай же, когда субъект, собирающий средства, – это сама БО (однако контейнер расположен вне ее местонахождения), [ст. 7 Закона](#) не рассмотрен.



Выходит, что такой вариант, когда контейнер просто размещается на территории третьего лица, является публичным сбором средств в понимании [ст. 7 Закона](#). Однако ведется такой сбор средств лично самой БО.

На этом моменте стоит остановиться более подробно.

Риски для субъекта хозяйствования, который разрешил разместить на своей территории контейнер для сбора средств

Иногда БО обращаются к сторонним субъектам с просьбой о размещении на их территории контейнеров для сбора средств с тем, чтобы увеличить объемы пожертвований от третьих лиц. Несмотря на саму "благодость" данного мероприятия и благие намерения помочь со стороны "обычного" субъекта хозяйствования, такой шаг несет для указанного субъекта определенный риск. Этот риск связан в первую очередь с тем, что в случае проведения ГФС проверки (например, аптеки, магазина и т. п., где размещен контейнер), содержимое контейнера (пожертвования) будут признаны неоприходованными средствами.

Стоит отметить, что с этой целью для арендодателя (субъекта, позволившего размещение контейнера на своей территории) важно дистанцироваться от благотворительных средств. Если обращаться к положениям [Закона](#) и рассматривать такого арендодателя как субъекта, который собирает пожертвования от своего имени и на основании договора с БО, то он должен первично оприходовать наличные средства и затем передать их БО (поскольку их сбор он осуществляет самостоятельно и от своего имени).

Понятно, что такая процедура мало для кого видится удобной. В преобладающем большинстве случаев контейнеры размещают в торговых, банковских, аптечных учреждениях. А для таких учреждений необходимо полное и безоговорочное дистанцирование собственной хозяйственной деятельности от сбора благотворительных средств. Именно поэтому к самому поступлению средств арендодатель не должен иметь никакого отношения.

Обеспечить дистанцирование можно следующими средствами:

– обеспечить, чтобы размещенный контейнер был обособлен от имущества арендодателя. В частности, это можно сделать, заключив договор аренды (ссуды) части помещения (условно – 1 м²), согласно которому в пользование БО будет передана для размещения контейнера часть помещения арендодателя. В этом случае сам контейнер со средствами будет размещаться на арендованном объекте, а значит, будет отсутствовать основание для претензий к арендодателю относительно неоприходования таких средств;

– обеспечить, чтобы условия договора аренды (ссуды) не устанавливали обязанности арендодателя контролировать оприходование средств, то есть, по сути, избежать фиксации на договорном уровне положений о том, что арендодатель, в т. ч., участвует в оприходовании благотворительных пожертвований. Этого нужно избегать в максимальной степени. Максимум, на что может соглашаться арендодатель, – участие его представителей в процедуре распаковывания контейнера путем включения таких представителей в состав комиссии БО.

Если такое дистанцирование не обеспечить, то возникает риск уже для арендодателя – контейнер для сбора средств размещен в его помещении, а значит все находящиеся в нем средства должны приходовать (в т. ч. путем оформления приходного кассового ордера арендодателем). А поскольку такого оприходования не будет (если мы рассматриваем арендодателя, который просто дал "согласие" на размещение контейнера), то риски за такое неоприходование ложатся уже на самого арендодателя.



По нашему мнению, указанные моменты стоит учесть именно тем предприятиям, которые дают согласие на размещение на своей территории контейнеров для сбора средств, – дабы избежать возможных рисков при проверке ГФС.

Когда пожертвованные средства становятся собственностью БО и когда нужно их оприходовать

Следует определить – является ли момент осуществления благотворительного взноса (передачи средств) благодетелями в контейнер моментом возникновения у БО права собственности на эти средства. В соответствии со [ст. 729 ГК](#) к договору о пожертвовании применяются положения о договоре дарения, если иное не установлено законом. При этом согласно [ч. 2 указанной статьи](#) договор о пожертвовании является заключенным с момента принятия пожертвования. Одновременно [ст. 722 ГК](#) применительно к договору дарения определяет, что право собственности одариваемого на дар возникает с момента его принятия. Таким образом, право собственности БО в отношении полученных средств возникает **в момент прямого получения таких средств самой БО**.

В данном контексте следует рассмотреть особенности государственного регулирования оборота наличных средств, в частности согласно Положению о ведении кассовых операций в национальной валюте в Украине, утвержденному [постановлением Правления НБУ от 15.12.2004 г. № 637](#) (далее – Положение № 637).

Благотворительные взносы и пожертвования согласно [Положению № 637](#) могут квалифицироваться как внереализационные поступления ([п. 1.2](#)). При этом наравне с выручкой (доходом) от реализации такие поступления должны быть оприходованы БО.

Выше мы неспроста акцентировали внимание на моменте возникновения права собственности у БО. До момента получения дара или пожертвования БО не является собственником этих средств, а значит не обязана и приходить их согласно требованиям [Положения № 637](#).

Притом есть два варианта:

- контейнер размещен по месту нахождения (БО);
- контейнер размещен на территории третьих лиц (в т. ч. арендованной).

В первом случае место получения средств (контейнер) размещен на территории самой БО, а значит безопасным, с точки зрения [Положения № 637](#), является ежедневное оприходование всех полученных средств. Это в свою очередь определяет необходимость внутренними документами БО установить именно такой порядок изъятия средств из контейнера. Во втором случае, а особенно если контейнер размещен в части арендованного БО помещения, по сути, место проведения расчетной операции (пускай и внереализационной) находится на территории предприятия (в арендованном помещении), **а значит в понимании Положения № 637 может считаться кассой**.

Стоит отметить, что согласно требованиям [п. 2.6 Положения № 637](#) вся наличность, поступающая в кассы, должна своевременно (в день получения наличных средств) и в полной сумме оприходоваться. В [Положении № 637](#) касса упоминается, в т. ч., **как место осуществления наличных расчетов**, а также приема, выдачи, хранения наличных средств, других ценностей, кассовых документов. Это означает, что при получении благотворительных взносов самой БО она должна приходить их в соответствии с требованиями Положения № 637 в тот же день (в т. ч. отражать приход этой суммы приходным кассовым ордером). Такое оприходование может быть произведено позже, если контейнер для сбора средств размещен не на территории предприятия (не на арендованной предприятием территории), либо если сбор средств осуществляется третьими лицами. **Однако ключевой момент –**

право на "отсрочку" в оприходовании есть только в том случае, когда контейнер находится на "чужой" территории.

Аналогичный вывод делает и ГФС в консультациях общедоступного информационно-справочного ресурса "ЗІР" (категория 109.15): *"...Каким образом осуществляется учет наличности в виде благотворительных взносов, которые собирает благотворительная организация, в т. ч. в "ящики"? ... Итак, благотворительная организация должна оприходовать в кассе с оформлением приходного кассового ордера наличные средства, полученные в качестве благотворительных взносов, в том числе изъятые из "ящика", и в определенные законодательством сроки сдать наличные в учреждения банка для зачисления на счет..."*

Таким образом, исходя из норм [Положения № 637](#), размещенный контейнер для сбора благотворительных средств (если он размещен на собственной или арендованной БО территории) может считаться местом проведения расчетов для такой БО. А значит и находящиеся в контейнере средства также должны ежедневно учитываться в кассе БО.



Возникает закономерный вопрос – можно ли избежать необходимости такого оприходования в случае, если распаковывание контейнера производится не каждый день, а с определенной периодичностью – например, раз в неделю или месяц? По нашему мнению, нет. Исходя из природы договора дарения или пожертвования, право собственности на средства у БО возникает в момент их внесения в контейнер. По сути, момент внесения средств ознаменовывает отказ благодетеля от этой суммы средств (отказ от права собственности). И даже несмотря на то, что до установленного момента распаковывания контейнера БО не может пересчитать, использовать средства, она является их собственником с момента осуществления пожертвования. Поэтому формально приходовать средства нужно в день их получения.

Риск в данном случае возникает тогда, когда при проверке ГФС будет рассмотрен вопрос неоприходования указанных средств и применены штрафы за нарушение правил наличного обращения.

Выходы и выводы

По нашему мнению, уйти от такого риска можно совместив предусмотренные [Законом](#) способы осуществления благотворительной деятельности с мерами, указанными ранее, а именно – защитить интересы как самой БО, так и тех субъектов, у которых БО размещает контейнеры для сбора средств. Например, если публичный сбор средств будет производиться физическим лицом, имеющим нотариальную доверенность от БО (либо же заключившим договор с БО), при этом если такое лицо заключит самостоятельно (и от собственного имени) договор аренды части помещений для размещения контейнеров для сбора средств. В таком случае за счет использования такого предусмотренного [Законом](#) способа можно дистанцировать сбор средств от арендодателя (субъекта, давшего согласие на размещение контейнера на своей территории), а также дистанцировать сбор средств от БО (поскольку средства собирает третье лицо, то до момента передачи их БО не может быть предъявлено требование об их неоприходовании).

В таком случае только при передаче уполномоченным лицом контейнера БО и проведении совместного (если это будет предусмотрено) распаковывания контейнера должен быть составлен соответствующий акт о распаковывании (вскрытии) контейнера, в котором и будет фиксироваться сумма собранных благотворительных средств. И именно на основании указанного акта БО будет проводить оприходование таких средств.

Существенной особенностью данного варианта является то, что в случае привлечения такого "посредствующего" субъекта при размещении контейнера для сбора благотворительных средств желательно размещать и копию доверенности/договора, информацию об осуществляющем сбор средств субъекте, информацию о БО, сроке сбора средств, порядке их использования, порядке доступа к финансовым отчетам благотворительной организации, то есть информацию, предусмотренную [ст. 7 Закона](#).

**Антон Клименко,
ведущий юрист
АО "Глобал Адвокат" (Аудиторско-консалтинговая Корпорация
"Глобал Консалтинг")**



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2017.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2017.

© ТОВ "Інформаційно-аналітичний центр "ЛІГА", 2017
© ТОВ "ЛІГА ЗАКОН", 2017

