

**Первая очная сессия образовательного курса
«Эффективный фандрайзинг для целевых капиталов»**

**Договор пожертвования в деятельности
некоммерческих организаций-
собственников целевого капитала**

20 ноября 2012 г.

СТРУКТУРА ТЕМЫ

1. Пожертвование: что это такое?
2. Юридическое оформление договора пожертвования.
3. Использование пожертвования. Размещение пожертвования на депозите.
4. Нарушение целевого использования пожертвования. Отмена пожертвования. Судьба неизрасходованных средств пожертвования.
5. Особенности договоров пожертвования при формировании и пополнении целевого капитала

Используемые сокращения

- **ГК РФ** – Гражданский кодекс Российской Федерации
- **НК РФ** – Налоговый кодекс Российской Федерации
- **ФЗ о НКО** - Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»
- **ФЗ о благотворительной деятельности** - Федеральный закон от 11 августа 1995 г. N 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»
- **ФЗ о ЦК** - Федеральный закон от 30 декабря 2006 г. N 275-ФЗ «О порядке формирования и использования целевого капитала некоммерческих организаций»
- **ЦК** – целевой капитал
- **НКО** – некоммерческая организация

1. Причины использования договора пожертвования в практике НКО

- ❑ Договор пожертвования отражает суть большинства безвозмездных отношений НКО с донорами и получателями поддержки от НКО.
- ❑ Пожертвование, полученное НКО, признается НК РФ целевым поступлением, поэтому НЕ облагается налогом на прибыль организаций (единым налогом по УСН (см. п.1 п.2 ст. 251 НК РФ, п. 1.1 ст. 346.15 НК РФ)

Пожертвование: что это такое?

ПОЖЕРТВОВАНИЕ – дарение вещи или права в
общепользовательных целях (п. 1 ст. 582 ГК РФ)

❑ **Какие цели являются общепользовательными?**

- цели создания НКО (ст. 2 ФЗ о НКО: *НКО могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны 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.*

- благотворительные цели (ст. 2 ФЗ о благотворительной деятельности)

ЧТО еще можно передать как пожертвование в НКО?

- средства на формирование и пополнение ЦК.

При условии соблюдения норм ГК РФ в качестве пожертвования можно оформить:

- благотворительные взносы,
- средства на осуществление благотворительной деятельности
- благотворительную помощь,
- средства от специализированных фондов управления ЦК

Что нельзя пожертвовать в НКО?

- ❑ освобождение от имущественной обязанности перед собой или третьим лицом
(Письмо департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ от 20 марта 2007г. №03-03-06/1/168)
- ❑ все имущество (его часть) без указания конкретной вещи, права, суммы (или порядка ее определения),
- ❑ работы и услуги, труд добровольцев
- ❑ средства на компенсацию произведенных расходов

Пожертвование – целевое поступление

Ст. 251 НК РФ признает целевыми поступлениями и поэтому освобождает от налога на прибыль **только те пожертвования, которые** получены НКО при соблюдении следующих условий:

- безвозмездно*
- на содержание и/или ведение уставной НЕКОММЕРЧЕСКОЙ деятельности*
- использованы НКО по назначению*

Исключение: безвозмездная передача в форме пожертвований подакцизных товаров (Например: легковых автомобилей и мотоциклов с мощностью двигателя свыше 112.5 кВт, автомобильного бензина, дизельного топлива)

!!! Необходим отдельный учет операций по целевым поступлениям

Кто может быть получателем пожертвования?

- ❑ все НКО, которым гражданское законодательство позволяет получать пожертвования
- ❑ физические лица
- ❑ РФ, субъекты РФ, муниципальные образования.

NB!!! Не могут получать пожертвования коммерческие организации, ТСЖ, некоторые виды потребительских кооперативов, дачные, садоводческие и огороднические объединения.

Кто может быть жертвователем?

- ❑ российские и иностранные физические лица**
- ❑ российские и иностранные коммерческие и некоммерческие организации**

2. Юридическое оформление договора пожертвования (1)

Договор пожертвования движимого имущества (в том числе денежных средств) **должен быть совершен в письменной форме если:**

- **договор содержит обещание пожертвования в будущем;**
- **жертвователем является юридическое лицо и стоимость пожертвования превышает 3 000 рублей (ч. 2 ст. 574 ГК РФ).**

Способы письменного оформления договора:

- подписание единого документа – договора (минимум в двух экземплярах)*
 - обмен письмами между жертвователем и одаряемым*
 - фактическое исполнение условий, письменно определенных одной из сторон договора пожертвования.*
- **Договор пожертвования недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (п. 3 ст. 574 ГК РФ)**

Юридическое оформление договора пожертвования(2)

- Последствие не соблюдения требования письменной формы по ст. 574 ГК РФ - ничтожность.**

- Другие возможные случаи ничтожности договора пожертвования:**
 - нарушение условий ГК РФ о предмете договора (ст. 572 ГК РФ);
 - заключение притворной сделки (ст. 170 ГК РФ).

Юридическое оформление договора пожертвования (3)

- ❑ **Основания для признания СУДОМ договора пожертвования недействительным (оспоримые сделки):**
 - Совершение сделки, выходящей за пределы правоспособности НКО (ст. 173 ГК РФ);
 - Совершение сделки лицом с ограниченными полномочиями (ст. 174 ГК РФ)

! Рекомендуется проводить экспертизу документов контрагентов

Последствие недействительности – возврат полученного по сделке

3. Использование пожертвования. Нарушение целевого использования пожертвования

Использование пожертвования всегда должно быть ЦЕЛЕВЫМ:

❑ по назначению определенному жертвователем (конкр. проект, программа, расходы)

ИЛИ

❑ по усмотрению НКО на финансирование деятельности и/или расходов по содержанию соответствии с уставными целями НКО

+ Всегда должно соответствовать уставным целям НКО!

Изменение целевого назначения пожертвования

□ По общему правилу если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится **невозможно** -

оно может быть использовано по другому назначению *лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица - жертвователя по решению суда (ч.4 ст. 582 ГК РФ).*

□ **Исключение - ЦК**

НКО может разместить пожертвование на депозите в банке, если это прямо не запрещено договором с донором или законом

- ❑ **Донор может прямо разрешить НКО размещать пожертвование (его часть) на депозите**
- ❑ **Донор может обязать НКО полученный доход направлять на софинансирование проекта/программы**
- ❑ **НКО-собственник ЦК вправе размещать на депозите средства полученные на формирование и (или) пополнение целевого капитала или возвращенные управляющей компанией в связи с прекращением действия договора доверительного управления имуществом (ст. 4 ФЗ о ЦК)**

4. Нарушение целевого использования пожертвования. Отмена пожертвования.

□ Налоговые последствия:

Пожертвование (нецелевым образом израсходованная часть) облагается налогом на прибыль в размере 20% (п. 14 ст. 250 и абзац первый п.2 ст. 251 НК РФ) или налогом в рамках УСН, а также пенями и штрафом.

□ Гражданско-правовое последствие:

донор имеет право (не обязан) отменить пожертвование (ч.5 ст. 582 ГК РФ)

Судьба неизрасходованных средств пожертвования

Общее правило - судьба неизрасходованных средств определяется **в договоре**, при этом необходимо помнить:

- возврат остатка **пожертвования** донору НЕ возможен (не допускается ГК РФ).
- при фактическом возврате донор должен заплатить налог на прибыль или налог при применении УСНО

Исключение: возврат пожертвованного имущества в случае если целевой капитал НКО так и не был сформирован. Для жертвователей налогами такое имущество при возврате не облагается (пп. 23 п. 1 и пп. 42 п.2 ст. 251 НК РФ).

Если в договоре **не определена** судьба остатка пожертвования, то:

- Средства направляются на цели указанные в договоре
- Если в договоре цели не указаны, то НКО обращается **ПИСЬМЕННО** к Донору с просьбой определить назначение остатка

5. Особенности договоров пожертвования при формировании и пополнении ЦК (1)

Устанавливается в ст. 4 и 11 ФЗ о ЦК

- ❑ Обязательно указание на то, что имущество передается на **формирование или пополнение ЦК**
- ❑ **Получатели пожертвования** - только НКО-собственники ЦК или специализированные организации управления ЦК
- ❑ **Жертвователи** – российские и иностранные физические и юридические лица

Договор пожертвования для формирования ЦК (1)

- ❑ Могут передаваться только **денежные средства** (в валюте РФ либо иностранной валюте)
- ❑ **Возврат жертвователю в случае если ЦК не сформирован** (если иное не установлено договором)
- ❑ Рекомендуется включить положения о **порядке распоряжения ЦК при его расформировании**

Договор пожертвования для формирования ЦК(2)

- В договоре может быть определено конкретное назначение и (или) цели использования дохода от ЦК, срок, на который формируется ЦК, а в договоре со специализированной организацией - получатели дохода от целевого капитала.**

Если не определено в договоре – определяется советом по использованию ЦК

Договор пожертвования для пополнения ЦК (1)

- ❑ НКО вправе объявить о **публичном сборе** денежных средств на пополнение ЦК

Стандартная форма договора пожертвования, утвержденная ВОУ. Договор присоединения. Физ. лица могут заключать договор путем перечисления средств на указанный в договоре банковский счет.

- ❑ Также, на пополнение ЦК в качестве пожертвования могут передаваться:
 - ценные бумаги (соответствующие ст. 15 ФЗ о ЦК, с учетом требований об оценке ч.3.1. ст. 4 ФЗ о ЦК)
 - недвижимое имущество (оценка, ч. 3.1. ст 4 ФЗ о ЦК и регистрация)

Договор пожертвования для пополнения ЦК (2)

- Также в договоре должны быть указаны:
 - цели, для достижения которых будет использоваться доход от ЦК;
 - порядок распоряжения ЦК при его расформировании;
 - номер банковского счета НКО, на который могут перечисляться пожертвования;
 - адрес сайта в сети Интернет, используемого НКО для размещения информации, предусмотренной частью 5 ст. 11 ФЗ о ЦК.

Права жертвователей (1)

- ❑ получать **информацию** о формировании ЦК и/или о пополнении ЦК, о доходе от доверительного управления ЦК, об использовании дохода от ЦК в сроки и в порядке, которые установлены ФЗ о ЦК и договором пожертвования.
- ❑ потребовать **включения себя (представителя)** в состав совета по использованию ЦК, если размер пожертвования составляет более 10% балансовой стоимости имущества, составляющего целевой капитал на последнюю дату

Права жертвователей (2)

- вправе требовать **отмены пожертвования**, если:
 - пожертвование, используется не в соответствии с назначением, указанным в договоре пожертвования,
 - если изменение этого назначения было осуществлено с нарушением правил, предусмотренных п.4 ст. 582 ГК РФ,
 - в случае нецелевого использования дохода от ЦК.

Права жертвователей (3)

- ❑ Отмена возможно только после направления НКО **предупреждения о необходимости использования пожертвования**, в соответствии с назначением, указанным в договоре пожертвования, или необходимости устранения в разумный срок нарушений, предусмотренных п.4 ст. 582 ГК РФ, или необходимости целевого использования дохода от целевого капитала.
- ❑ Размер требований жертвователя, его наследников или иных правопреемников в случае отмены пожертвования не может превышать **сумму пожертвования либо в случае невозможности возврата ценных бумаг, недвижимого имущества в натуре, сумму первоначальной оценки указанного имущества**.
- ❑ Издержки, связанные с отменой пожертвования, **несет НКО - собственник ЦК** за счет имущества, составляющего целевой капитал, или в случае недостаточности такого имущества за счет иного принадлежащего ей имущества.

Спасибо за внимание!