Информация
о правоприменительной практике
(по результатам решений судов, вынесенных в рамках статьи 12^1 Федерального закона «О противодействии коррупции»)

Указом Президента Российской Федерации от 13 марта 2012 года № 297 «О Национальном плане противодействия коррупции на 2012 – 2013 годы и внесении изменений в некоторые акты Президента Российской Федерации по вопросам противодействия коррупции» (далее - Указ) предусмотрено осуществление комплекса организационных, разъяснительных и иных мер по соблюдению высшими должностными лицами субъектов Российской Федерации и служащими ограничений, запретов и по исполнению обязанностей, установленных в целях противодействия коррупции.

В соответствии с пунктом 2^1 статьи 4^1 Закона Республики Коми «О противодействии коррупции в Республике Коми» (далее – Закон) одной из основных мер профилактики коррупции является рассмотрение в государственных органах Республики Коми не реже одного раза в квартал вопросов правоприменительной практики по результатам вступивших в законную силу решений судов, арбитражных судов о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, других органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями, и их должностных лиц в целях выработки и принятия мер по предупреждению и устранению причин выявленных нарушений

В рамках реализации Указа и Закона информирую о следующей судебной практике.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 3 статьи 12^1 Федерального закона «О противодействии коррупции» лица, замещающие государственные должности Российской Федерации, для которых федеральными конституционными законами или федеральными законами не установлено иное, лица, замещающие государственные должности субъектов Российской Федерации, муниципальные должности и осуществляющие свои полномочия на постоянной основе, не вправе соответственно заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, участвовать в управлении хозяйствующими субъектами независимо от их организационно-правовых форм; заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Согласно пунктам 1 и 3 части 1 статьи 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации» в связи с прохождением гражданской службы гражданскому служащему запрещается: участвовать на платной основе в деятельности органа управления

коммерческой организацией, за исключением случаев, установленных федеральным законом; осуществлять предпринимательскую деятельность.

Под хозяйствующим субъектом, согласно пункту 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» понимается:

1) коммерческая организация;

2) некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход;

3) индивидуальный предприниматель;

4) иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Федеральный Арбитражный суд Северо-Западного округа в своем Постановлении от 6 марта 2008 года № А26-3873/2007 указал, что некоммерческая организация (в том числе учреждения, создаваемые собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера и финансируемым им полностью или частично), осуществляющая приносящую доход деятельность, признается хозяйствующим субъектом независимо от того, на какие цели направляются полученные денежные средства.

В **апелляционном определении Волгоградского областного суда от 29 ноября 2012 г. № 33-12243/2012** установлено следующее.

Граждане имеют право создавать на добровольной основе общественные объединения для защиты общих интересов и достижения общих целей, право вступать в существующие объединения либо воздерживаться от вступления в них, а также право беспрепятственно выходить из общественных объединений (часть 1 статьи 3 и статьи 19 Федерального закона «Об общественных объединениях»).

Общественными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (часть 1 статьи 117 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Общественные организации являются некоммерческими организациями. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

При создании общественных объединений в форме общественных организаций учредители данных объединений автоматически становятся их членами, приобретая соответствующие права и обязанности.

В соответствии со статьями 6 и 20 Федерального закона «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» садоводческое, огородническое или дачное некоммерческое

объединение являются некоммерческой организацией и вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, соответствующую целям, для достижения которых оно создано, при этом органами управления садоводческим, огороднических или дачным некоммерческим объединением являются общее собрание его членов, правление такого объединения, председатель его правления.

В связи с этим судом указано, что в случае, когда в уставах некоммерческих организаций (садоводческих, огороднических или дачных некоммерческих объединений, общественных объединений) предусмотрено право заниматься предпринимательской деятельностью, указанные некоммерческие организации признаются хозяйствующими субъектами.

Таким образом, членство лиц, замещающих государственные должности субъектов Российской Федерации, государственных гражданских служащих (в том числе в качестве учредителей, руководителей организаций (например, садоводческих, огороднических или дачных некоммерческих объединений) признается нарушением требований статьи 12^1 Федерального закона «О противодействии коррупции», запретов, установленных статьей 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации».

С учетом этих выводов судом принято решение, согласно которому действия лица, замещающего муниципальную должность, признаны незаконными. Суд обязал лицо, замещающее муниципальную должность, устранить допущенные им нарушения статьи 12^1 ФЗ «О противодействии коррупции», а именно прекратить одновременное замещение муниципальной должности и должности председателя правления некоммерческого садово-огороднического товарищества. Суд апелляционной инстанции решение суда первой инстанции оставил в силе.

Согласно **решению Ленинского районного суда города Владимира от 21 декабря 2011 г. № 2-3482/11** лицо, находящееся на службе в правоохранительных органах (далее – сотрудник), обратилось в суд с иском к налоговым органам о понуждении внести изменения в Единый государственный реестр юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ).

Поводом к обращению послужил факт, что сотрудник ранее принял участие в учреждении общественной организации (далее - организация), и на момент создания являлся одним из ее учредителей. Ранее сотрудник обратился к председателю организации с заявлением о выходе из состава членов организации, однако до настоящего времени в ЕГРЮЛ он значился ее учредителем.

В свою очередь организация является учредителем коммерческой туристической фирмы, получающей доход от деятельности, о чем сотрудник не знал, участия в ее создании не принимал и дохода от ее деятельности не получает. Однако он является сотрудником органов внутренних дел и не имеет

права участвовать в управлении коммерческой организацией (часть 2 статьи 29 Федерального закона «О полиции»).

На обращение сотрудника в налоговые органы об исключении записи из ЕГРЮЛ о нем как учредителе организации, так как ее наличие нарушает его права, поскольку может воспрепятствовать в дальнейшей его службе в правоохранительных органах, получил отрицательный ответ в виду отсутствия правовых оснований.

Районный суд, рассмотрев материалы дела, удовлетворил требования сотрудника на основании следующего.

Сотрудники полиции обязаны соблюдать установленные федеральными законами ограничения и запреты, связанные со службой в полиции. На сотрудника полиции распространяются ограничения, запреты и обязанности, установленные Федеральным законом «О противодействии коррупции» и статьями 17,18, 20 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации».

В ЕГРЮЛ содержатся сведения об учредителях (участниках) юридического лица (подпункт «д» пункта 1 статьи 5 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

При подаче заявления в орган управления некоммерческой организацией о выходе из числа ее членов по собственному желанию (даже в случае, когда имеется соответствующее решение органа управления) соответствующие сведения об учредителях (участниках) юридического лица сохраняются в сведениях, имеющихся в ЕГРЮЛ. Изменения, вносимые в сведения о юридическом лице приобретают юридическую силу со дня их внесения в ЕГРЮЛ (статья 23 Федерального закона «О некоммерческих организациях»).

Таким образом, согласно процедуре внесения изменений в сведения о некоммерческой организации в соответствии с Федеральным законом «О некоммерческих организациях», изменения, вносимые в сведения о юридическом лице, к которым относятся сведения и о его учредителях, подлежат государственной регистрации и внесению в ЕГРЮЛ, поскольку приобретают юридическую силу с даты их внесения в государственный реестр. При этом ранее внесенные сведения в ЕГРЮЛ сохраняются и считаются достоверными до внесения в них соответствующих изменений.

На основании изложенного для соблюдений требований статьи 12^1 Федерального закона «О противодействии коррупции», запретов, установленных статьей 17 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации», помимо представления заявления в орган управления некоммерческой организацией о выходе из числа ее членов по собственному желанию, должны быть внесены соответствующие изменения в сведения об учредителях (участниках) юридического лица (в том числе по составу учредителей), имеющиеся в ЕГРЮЛ.

В связи с чем судом принято решение об удовлетворении заявленных требований.

Настоящая информация направляется для ознакомления государственных гражданских служащих Администрации Главы Республики Коми и Правительства Республики Коми.

Заместитель Руководителя Администрации-
начальник Государственно-правового
управления Главы Республики Коми
и Правительства Республики Коми,
руководитель рабочей группы
по вопросам реализации в Администрации
Главы Республики Коми и Правительства
Республики Коми мероприятий по
противодействию коррупции М.А.Логинова

Нефедова Н.А. 285-005