

СПРАВКА

по правовым вопросам оформления безвозмездной передачи имущества в рамках осуществления благотворительной деятельности.

Вопрос директора Хэсэда:

1. Наша организация оплатила изготовление штендеров (раскладные щиты с названием и логотипом организации) для разных еврейских организаций общины. Эти штендеры нам сделали и мы их получили. Затем мы их передали в организации, т.к. они для них и предназначались. Нам нужно сделать с ними акты передачи этого оборудования. Когда-то мы делали с Джойнтом акты передачи в порядке благотворительности или были еще Договора безвозмездного пользования имуществом и к нему прилагался Акт имущества в порядке безвозмездного пользования. Существуют ли эти формы в настоящее время (т.к. это было давно) или какие-либо иные.

2. Второй вопрос тоже связан с передачей оборудования. Организация передала нам оборудование для проведения программы. Пока идет программа - оборудование у нас. Если программа прекратится, то мы должны оборудование вернуть. Т.к. среди оборудования есть компьютер и программное обеспечение, то я бы хотела все документально оформить. Как это лучше сделать?

Ответ юриста Орлова А.М.:

По первому вопросу.

Организация, оплатившая из своих средств изготовление оборудования в рамках своей благотворительной деятельности (программы), в целях подтверждения налоговым органам соответствующего расходования денежных средств, должна документально это подтвердить.

В конкретной ситуации заказа и изготовления Хэсэдом в рамках своей благотворительной деятельности «штендеров» для третьих лиц (благополучателей) и оплаты за них стоимости выполненных работ и материалов, с передачей этих штендеров в безвозмездное пользование, необходимо оформить:

1. Обычный возмездный договор подряда (вариант – договор возмездного оказания услуг) на изготовление «штендеров» с организацией, которая, собственно, и изготовила это оборудование. Очевидно, такой договор был Хэсэдом заключен, как правовое основание для осуществления оплаты выполненной работы.

2. Договор безвозмездного пользования (Договор ссуды) в соответствии с которым штендеры передаются в безвозмездное пользование благополучателя (еврейская организация общины).

В обоих случаях необходимо оформление так же Акта приема-передачи.

По второму вопросу.

Как мне представляется, в случае передачи Хэсэду оборудования (компьютер и программное обеспечение) на период действия конкретной благотворительной программы, речь может идти о заключении как договора имущественного найма (аренды), если оборудование предоставляется за плату (или на льготных условиях), так и договора безвозмездного пользования (ссуды), если оборудование передается в безвозмездное временное (на период действия благотворительной программы) пользование. Хотя это и не следует из поставленного Ириной Мошель вопроса (*в очередной раз прошу точнее формулировать исходные данные*), допускаю, что указанные компьютер и программное обеспечение предоставляются Хэсэду на время действия соответствующей благотворительной программы так же безвозмездно.

Таким образом, с ответом на оба вопроса, направляю приблизительный образец Договора безвозмездного пользования (ссуды), который можно «адаптировать» к обоим ситуациям безвозмездной передачи имущества (штендеров и компьютера с программным обеспечением), с

Актом приема-передачи, а так же даю рекомендации по оформлению и заключению подобных договоров.

Договору безвозмездного пользования (ссуды) посвящена Гл.36 ГК РФ. По такому договору одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь (имущество) в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю) (ст.689 ГК РФ). Получатель ссуды обязан вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком он ее получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Это означает, что между сторонами возникают правоотношения, схожие с обязательствами по договору аренды, только без условия об арендной плате. На это стоит обратить особое внимание, т.к. возмездность арендных правоотношений порождает налоговые обязательства у ссудодателя. Одновременно, безвозмездность (при договоре ссуды) может вызвать желание налоговых органов «обнаружить» у ссудополучателя т.н. внереализационный доход, т.е. экономическую выгоду от «сэкономленных» на арендной плате средствах.

Во всех случаях заключения Договоров безвозмездного пользования (ссуды), во избежание попыток налоговых органов «найти» у ссудополучателя (Хэсэда или иной еврейской организации общины, получившей имущество в безвозмездное пользование) внереализационный доход с оценкой его размера исходя из среднерыночных цен в регионе (п.п.8 ст.250 и ст.40 НК РФ) и соответствующим налогообложением, настоятельно рекомендую включение в текст договора формулировок, позволяющих обосновывать отсутствие у ссудополучателя внереализационного дохода со ссылкой на положения п.п.4) п.2 ст.251 НК РФ. Т.е. формулировок типа:

- *«Передаваемое имущество предназначено для осуществления благотворительных программ и общинных мероприятий, т.е. основной, уставной, деятельности Ссудополучателя»;*
- *«Указанное в настоящем договоре имущество (имущественные права) является целевым поступлением на содержание Ссудополучателя, как некоммерческой организации, передаваемым безвозмездно на осуществление благотворительной деятельности, как уставной деятельности Ссудополучателя».*

Наличие в договоре подобных формулировок позволяет говорить о целевом предоставлении имущества соответствующей некоммерческой организации (т.е. Хэсэду или иной еврейской организации общины, получившим имущество в безвозмездное пользование) для достижения ею своих уставных задач. А это случай, предусмотренный положениями п.п.4) п.2 ст.251 НК РФ, исключающей возможный внереализационный доход из учета при определении налоговой базы по налогу на прибыль организации.

Договор безвозмездного пользования (договор ссуды) рекомендую заключать в простой письменной форме согласно ст.434 ГК РФ. Это продиктовано тем, что при необходимости (в случае налогового спора) Хэсэд сможет отстаивать свои права в суде на основании письменного договора, так как ссылка на свидетельские показания в этом случае недопустима (ст.162 ГК РФ).

Важно, что право передать вещь в безвозмездное пользование принадлежит ее собственнику. Но собственник может передоверить это право другим физическим и юридическим лицам.

По аналогии с арендой в безвозмездное пользование можно передавать непотребляемые вещи, в т.ч. штендеры и компьютерное оборудование, как имущество, которое не теряет своих натуральных свойств в процессе его использования.

При составлении договора необходимо обратить особое внимание на четкое описание предмета сделки. Некоторые нормы, регулирующие договорные отношения при безвозмездном пользовании, аналогичны положениям об аренде (п.2 ст.689 ГК РФ). Поэтому при заключении договора необходимо тщательно указать все реквизиты передаваемого движимого имущества или вещи. Для штендеров полагаю необходимым указание на их размер, материал из которого они изготовлены, особенности оформления (раскладные щиты с названием и логотипом организации), а для компьютерного оборудования – его состав (мониторы, клавиатуры, системные блоки, «мыши») с указанием марки, модели и инвентарных номеров. Предпочтительно, если одновременно будут передаваться и инвентаризационные карточки по описи. Что касается программного обеспечения, считаю необходимым указание его в составе передаваемого компьютерного оборудования с указанием названия программного продукта, его функционального назначения (напр.: Программа «1С Бухгалтерия» для ведения первичного бухгалтерского учета организации), наименования разработчика и правообладателя (в

отношении прав интеллектуальной собственности) и, что важно, указание на наличие у ссудодателя лицензии, предусматривающей его право передачи лицензии (разрешения) на использование программного продукта, как объекта интеллектуальной собственности, третьими лицами (ссудополучателем). Необходимо так же указание на реквизиты указанной лицензии на права пользования программным продуктом. Тут дело в требованиях ст.694 ГК РФ, согласно которой ссудодатель обязан предупредить ссудополучателя обо всех правах третьих лиц на передаваемое в ссуду имущество.

Примечание: если у ссудодателя вообще отсутствует официальная и действующая лицензия на право использования конкретным программным продуктом с возможностью его передачи для пользования третьим лицам (с возможностью оформления сублицензии на период действия договора ссуды), то упоминание о передаче такого программного продукта может вызвать ряд проблем как у ссудодателя, так и у ссудополучателя, связанных с нарушением авторских и иных смежных прав на объект интеллектуальной собственности. В таком случае, о программном обеспечении лучше вообще умолчать.

В договоре и Акте приемки-передачи обязательно следует указать, в каком состоянии находится передаваемое имущество.

Ссудополучатель в силу требований ст.695 ГК РФ обязан поддерживать имущество, полученное в безвозмездное пользование, в надлежащем состоянии. Это значит, что он в общем случае берет на себя все расходы на его содержание, в т.ч. на ремонт, если в договоре ссуды не сказано иное. Кроме того, ссудополучатель принимает на себя риск случайной гибели или повреждения полученного имущества. А ссудодатель отвечает за вред, причиненный третьему лицу от использования переданного имущества (например за вред, причиненный обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности при незаконном (без лицензии) использовании программного продукта ссудополучателем).

В ст.698 ГК РФ установлен закрытый перечень оснований для досрочного расторжения договора ссуды. Так, ссудодатель вправе потребовать этого, если ссудополучатель:

- использует имущество не в соответствии с договором или ее назначением;
- не выполняет обязанностей по поддержанию имущества в исправном состоянии или его содержанию;
- существенно ухудшает состояние имущества;
- без согласия ссудодателя передал имущество третьему лицу.

В свою очередь ссудополучатель вправе требовать досрочного расторжения, если:

- обнаружит недостатки, которые делают нормальное использование вещи невозможным или обременительным (экономически нецелесообразным, затратным), о наличии которых не было известно в момент заключения договора;
- из-за обстоятельств, за которые ссудополучатель не отвечает, имущество окажется в непригодном для использования состоянии (выход компьютерного оборудования из строя);
- при заключении договора ссудодатель не предупредил ссудополучателя о правах третьих лиц на передаваемую вещь (напр. об исключительных правах на программное обеспечение, как объект интеллектуальной собственности);
- ссудодатель не передал имущество либо его принадлежности и документы (инструкция по эксплуатации компьютерного оборудования, описание программного продукта и т.п.).

Договор безвозмездного пользования (ссуды) предусматривает передачу имущества ссудополучателю во временное пользование. В отношении компьютерного оборудования и программного обеспечения – на период действия соответствующей благотворительной программы Хэсэда. В отношении штендеров считаю возможным рекомендовать заключение договора на неопределенный срок. При этом, если договор безвозмездного пользования (ссуды) заключен на неопределенный срок, то любая из сторон может в любое время отказаться от его исполнения.

Приложение:

1. Образец Договора безвозмездного пользования имуществом (ссуды);
2. Образец Акта приема-передачи.

Договор № _____
безвозмездного пользования имуществом
(договор ссуды)

г. Саратов

«__» _____ 2008 г.

_____ «_____», далее именуемое «**Ссудодатель**», в лице _____, действующего на основании Устава, с одной стороны и _____ «_____», далее именуемое «**Ссудополучатель**», в лице _____, действующего на основании Устава, с другой стороны, вместе именуемые «**Стороны**», руководствуясь положениями Гл.36 ГК РФ и Федерального Закона от 11.08.95 г. № 135 «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», заключили настоящий Договор о нижеследующем.

1. Предмет договора.

1.1. По настоящему Договору Ссудодатель передает, а Ссудополучатель принимает в безвозмездное временное пользование следующее имущество: _____

_____ (подробное описание передаваемого имущества в соответствии с рекомендациями)

_____ ,
далее именуемое «**Имущество**», для использования его в рамках уставной благотворительной деятельности Ссудополучателя.

1.2. Передаваемое Имущество предназначено для осуществления благотворительных программ и общинных мероприятий, т.е. основной, уставной, деятельности Ссудополучателя и по форме предоставления является целевым поступлением на содержание Ссудополучателя, как некоммерческой организации, передаваемым безвозмездно на осуществление благотворительной деятельности, как уставной деятельности Ссудополучателя.

1.3. Срок безвозмездного пользования Имуществом устанавливается на период действия благотворительной программы «_____» Ссудополучателя, утвержденной компетентным органом Ссудополучателя и являющейся неотъемлемым Приложением № 1 к настоящему Договору.

Вариант: Ссудодатель передает Имуществу Ссудополучателю на неопределенный срок.

1.4. Ссудополучатель обязуется вернуть Имущество, указанное в п.1.1. настоящего Договора, по истечении срока безвозмездного пользования, установленного в п.1.3. настоящего Договора либо в иной, согласованный с Ссудодателем срок, в том состоянии, в каком оно было передано.

1.5. Имущество, указанное в п.1.1. настоящего Договора, принадлежит Ссудодателю на праве собственности.

1.6. Передача Имущества в безвозмездное пользование не влечет передачу права собственности на него.

1.7. Затраты Ссудополучателя по улучшению переданного в безвозмездное пользование Имущества не возмещаются по окончании срока безвозмездного пользования.

1.8. Ссудодатель гарантирует, что передаваемое Имущество не обременено правами третьих лиц, не является предметом залога и не может быть отчуждено по иным основаниям третьим лицам, в споре, под арестом и в аренде не состоит.

2. Права и обязанности Сторон.

2.1. Ссудодатель обязуется:

2.1.1. В срок не позднее ____ дней после подписания настоящего Договора представить Ссудополучателю передаваемое в безвозмездное пользование имущество по Акту приема-передачи.

2.1.2. Одновременно с передачей Имущества передать Ссудополучателю соответствующие принадлежности и документы (инструкция по эксплуатации, описание и т.п.).

2.1.3. Принять от Ссудополучателя переданное по настоящему Договору Имущество по истечении срока безвозмездного пользования, указанного в п.1.3. Договора, по Акту приема-передачи.

2.2. Ссудополучатель обязан:

2.2.1. Использовать полученное в безвозмездное пользование Имущество в соответствии с условиями п.п.1.1. и 1.2. настоящего Договора о целях предоставления и условиях использования Имущества.

2.2.2. Содержать полученное в безвозмездное пользование Имущество в полной исправности, надлежащем состоянии, выделять на эти цели необходимые финансовые средства, а также нести расходы по необходимому ремонту Имущества.

2.2.3. Возвратить Ссудодателю переданное по настоящему Договору Имущество в исправном состоянии по истечении срока безвозмездного пользования, указанного в п.1.3. Договора, по Акту приема-передачи в том состоянии, которое будет иметь место на момент возврата с учетом естественного износа.

3. Ответственность Сторон.

3.1. Ответственность Ссудодателя:

3.1.1. Ссудодатель отвечает за недостатки Имущества, которые он умышленно или по грубой неосторожности не оговорил при заключении настоящего Договора, а так же за вред причиненный третьим лицам от использования Ссудополучателем переданного Имущества в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством РФ.

При обнаружении таких недостатков Ссудополучатель вправе по своему выбору потребовать от Ссудодателя безвозмездного устранения недостатков Имущества или возмещения своих расходов на устранение недостатков, либо досрочного расторжения настоящего Договора и возмещения понесенного им реального ущерба.

3.1.2. Ссудодатель не отвечает за недостатки Имущества, которые были им оговорены при заключении Договора либо были заранее известны Ссудополучателю во время осмотра или при передаче Имущества.

3.2. Ответственность Ссудополучателя:

3.2.1. Ссудополучатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения Имущества, если оно было испорчено в связи с тем, что он использовал его не в соответствии с настоящим Договором либо передал Имущество третьему лицу без согласия Ссудодателя.

3.3. Ответственность Сторон, не предусмотренная настоящим Договором, определяется в соответствии с действующим законодательством РФ.

4. Отказ от исполнения Договора и его досрочное расторжение

4.1. Каждая из Сторон вправе во всякое время отказаться от исполнения настоящего Договора, письменно известив об этом другую Сторону не менее чем за один месяц.

4.2. Ссудодатель вправе потребовать досрочного расторжения настоящего Договора в случаях, когда Ссудополучатель:

- использует Имущество не в соответствии с настоящим Договором;
- не выполняет обязанности по поддержанию Имущества в исправном состоянии;
- существенно ухудшает состояние Имущества;
- без согласия Ссудодателя предоставит Имущество в пользование третьему лицу.

4.3. Ссудополучатель вправе потребовать досрочного расторжения настоящего Договора в случаях:

- при обнаружении недостатков, делающих нормальное использование Имущества невозможным или обременительным, о наличии которых он не знал и не мог знать в момент заключения Договора;

- если Имущество в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, окажется в состоянии, непригодном для его дальнейшего использования;
- если при заключении Договора Ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемое Имущество.

5. Изменение Сторон в договоре и его прекращение.

- 5.1. В случае реорганизации Ссудополучателя его права и обязанности переходят к юридическому лицу, являющемуся его правопреемником.
- 5.2. Настоящий Договор прекращается в случае ликвидации Ссудополучателя.

6. Порядок разрешения споров

- 6.1. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть между Сторонами в процессе исполнения обязательств по настоящему Договору, будут разрешаться путем переговоров.
- 6.2. При неурегулировании в процессе переговоров спорных вопросов споры разрешаются в Арбитражном суде г. Саратова в порядке, установленном действующим законодательством РФ.

7. Прочие условия

- 7.1. Настоящий Договор вступает в силу с момента его подписания обоими Сторонами, составлен в простой письменной форме в двух экземплярах, по одному для каждой из Сторон, имеющих одинаковую силу.
- 7.2. Все изменения и дополнения к настоящему Договору считаются действительными, если они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными представителями Сторон.

8. Реквизиты и подписи сторон

Ссудодатель:

Ссудополучатель:

9. Приложения:

- 9.1. Благотворительная программа « _____ » на _____ листах.

От Ссудодателя:

От Ссудополучателя

МП

МП

АКТ
приема-передачи

г. Саратов

« ___ » _____ 2008 г.

Настоящий Акт приема-передачи составлен между _____
« _____ », именуемым в Договоре безвозмездного пользования имуществом (ссуды)
№ _____ от « ___ » _____ 2008 г. как «Ссудодатель», в лице _____,
действующего на основании Устава, с одной стороны и _____
« _____ », именуемым в Договоре безвозмездного пользования имуществом (ссуды) №
_____ от « ___ » _____ 2008 г. как «Ссудополучатель», в лице
_____, действующего на основании Устава, с другой стороны, в том,
что:

1. Ссудодатель передал, а Ссудополучатель принял в безвозмездное срочное пользование следующее имущество: _____

(подробное описание передаваемого имущества в соответствии с рекомендациями)

_____,
далее именуемое «Имущество», для использования его в соответствии с условиями Договора безвозмездного пользования имуществом (ссуды) № _____ от « ___ » _____ 2008 г.

2. Одновременно с Имуществом Ссудополучателю переданы соответствующие принадлежности и документы, в т.ч.:

- _____ ;
- _____ ;
- _____ ;
- _____ .

3. Имущество передано Ссудополучателю в состоянии пригодном для использования в соответствии с его назначением и условиями Договора безвозмездного пользования имуществом (ссуды) № _____ от « ___ » _____ 2008 г.

4. Ссудополучатель осмотрел переданное ему по настоящему Акту Имущество и не имеет к состоянию Имущества никаких претензий.

От Ссудодателя:

От Ссудополучателя

_____ (_____)

_____ (_____)

МП

МП

Вопрос директора Хэсэда:

Юрист рекомендовал оформить договор безвозмездного пользования имуществом для того, чтобы можно было спокойно использовать адрес нашей организации. Мне не совсем понятно, каким образом оформить этот договор. Мы ведь не передаем в пользование весь офис, фактически только возможность использовать адрес и помещение для заседания Совета, т.е. в безвозмездное пользование дается кусочек офиса. Как это можно оформить, я не понимаю. Ведь для этого надо выделить некое помещение в организации и передать его, но у меня весь офис используется Хеседом, и я не могу ничего выделить для передачи. Как это оформить и можно ли какой-то образец договора в подобном случае.

Ответ юриста Орлова А.М.:

Насколько я помню, в прошлом запросе Вы интересовались документами, формально подтверждающими предоставление хеседом юридического адреса создаваемой автономии и необходимыми банку для открытия счета автономии. Помимо прочих документов, подтверждающих наличие у открывающего юридического лица юридического адреса, ввиду того, что банк якобы "требует договор аренды по предоставленному юр.адресу", в качестве частного случая, с точки зрения налоговых последствий, был рассмотрен вариант заключения между хеседом и автономией возмездного договора аренды или договора безвозмездного пользования помещением.

В качестве варианта к моему ответу на случай, если банк не устроит иные рассмотренные в ответе документы/справки, был приложен проект договора безвозмездного пользования любым имуществом (в т.ч. недвижимым) с актом его приема-передачи. Учитывая, что я направил для Вас абсолютно универсальную форму договора, которую можно изменять/дополнять своему по усмотрению в зависимости от описания передаваемого имущества (офис целиком или его часть/помещение, комната) и новых целей его заключения, о которых речь в первом запросе даже не шла (передача части помещения офиса для использования заседаний Совета), мне не понятно: о каких трудностях с оформлением такого договора Вы ведёте речь?

Не надо ничего "выделять", раз речь идет не о постоянном, а о периодическом использовании одного из помещений офиса Хэсэда для плановых заседаний Совета автономии.

Вам необходимо только:

- заполнить оставленный мной пустым (ввиду отсутствия у меня полной информации) п.1.1. проекта договора, указав какое конкретно имущество передается в безвозмездное пользование (адрес, этаж, какая часть офиса передается: номер комнаты/помещения из Плана всего нежилого помещения/офиса, площадь, наличие доп.оборудования, мебели... подробное описание короче);
- изменить предложенную мной возможную (опять-таки ввиду отсутствия у меня всей информации) формулировку п.1.2. проекта договора о целях использования передаваемого имущества ("*1.2. Имущество передается в целях периодического, по предварительной договоренности, проведения мероприятий организацией Ссудополучателя (заседаний Совета), самостоятельно и за свой счет, т.е. для осуществления основной, уставной, деятельности Ссудополучателя, как некоммерческой организации.*");
- указать в п.1.3. проекта договора срок его действия - 11 месяцев с последующей автоматической пролонгацией на тот же срок, если ни одна из сторон не заявит о своем нежелании продолжить действие договора по истечении указанного первого срока (11 мес. для того, что бы исключить необходимость государственной регистрации договора, формально предусматривающего предоставление прав на недвижимое имущество).

И всё!!! Практически больше ничего и трогать в предложенном мной проекте договора безвозмездного пользования имуществом и не надо! Разве что в названии договора и в п.1.1. перед словом "имущество" поставить слово "недвижимое" (далее не обязательно). Ну и, возможно, конкретизировать порядок использования этого переданного в безвозмездное

пользование имущества: типа - "*один раз в месяц по предварительному согласованию времени начала и окончания проведения мероприятий Ссудополучателя (заседаний Совета)*". Этот "порядок" можно указать либо отдельным пунктом в разделе 1 проекта договора, либо в соответствующих дополнительных пунктах в разделе 2 проекта договора (права и обязанности сторон): Ссудодатель обязан предоставлять Имущество так-то и так-то, а Ссудополучатель имеет право пользоваться предоставленным ему Имуществом так-то и так-то...