

## К вопросу о преобразовании негосударственных пенсионных фондов

Негосударственный пенсионный фонд - особая организационно-правовая форма некоммерческой организации социального обеспечения. И здесь нельзя не согласиться с Е.Л.Якушевым, что «Преобразование некоммерческой организации – Фонд - в коммерческую организацию в настоящее время запрещено». При всём нашем уважении к авторам, хотелось бы понять, чем вызвано изложение процедуры преобразования НПФ из некоммерческой организации в хозяйственное общество, т.е. в коммерческую.

По нашему глубокому убеждению «...решений, принятых на совещании у первого Вице-Премьера И.В.Шувалова...», недостаточно для того, чтобы разрабатывать механизмы изменения правового статуса НПФ.

Мы исходим из главного положения 75-ФЗ о том, что **«негосударственный пенсионный фонд это особая организационно-правовая форма некоммерческой организации социального обеспечения»**, исключительными видами деятельности которой являются:

- деятельность по негосударственному пенсионному обеспечению участников фонда;
- деятельность в качестве страховщика по обязательному пенсионному страхованию.

Однако эта особенность должна быть в полной мере прописана законодательно как самостоятельная организационно-правовая форма. То, что отдельные пробелы 75-ФЗ, связанные с учреждением фонда и порядком управления им, до сих пор пытаются прикрывать положениями Федерального закона «О



**Михаил Михайлович Аранжерев**

*Советник по негосударственному пенсионному обеспечению НПФ «Алмазная осень»*



**Вячеслав Викторович Хмыров**

*Начальник управления НПФ «Алмазная осень»*



некоммерческих организациях», в котором вовсе не учтена специфика НПФ как особой организационно-правовой формы, является причиной проблем регистрации уставов НПФ в Минюсте России.

Учитывая вышеизложенное, мы решили рассмотреть проблему преобразования негосударственных пенсионных фондов несколько шире, нежели предложено авторами «Процедуры».

## **К вопросу о преобразовании негосударственных пенсионных фондов**

С самого начала возникновения негосударственных пенсионных фондов дискутировался вопрос об их правовой природе: являются ли НПФ финансовым институтом (хотя и выполняющими социальную функцию) или же социальным институтом (хотя и действующим в финансовой сфере).

Негосударственные пенсионные фонды, называясь фондами, выступают особой организационно-правовой формой некоммерческих организаций социального обеспечения, хотя их правовое положение весьма близко к статусу обычного фонда. Вместе с тем некоммерческий характер НПФ ставится под сомнение целым рядом авторов. Можно констатировать, что сегодня теоретически вопрос остается нерешенным.

Среди доводов против сохранения некоммерческого характера фондов выдвигаются следующие: фонды не могут быстро реагировать на меняющиеся экономические условия, оперативно осуществить реорганизацию, укрупнение, слияние, привлечь нового инвестора<sup>1</sup>; практически отсутствуют инвестиции в развитие инфраструктуры этой отрасли. Более того, некоммерческий характер НПФ ставится под сомнение целым рядом авторов. Так, Е.А.Суханов отмечает, что «деятельность таких фондов связана с исключительно коммерческим использованием денежных средств граждан и распределением между ними полученных в результате доходов»<sup>2</sup>.

Однако как менять статус - этот вопрос требует тщательного обсуждения, поскольку статус некоммерческой организации (НКО) для НПФ имеет как положительную, так и отрицательную составляющие. Положительная состоит в том, что все доходы от этой деятельности идут на развитие самого фонда, отрицательная - то, что практически отсутствуют инвестиции в развитие инфраструктуры

<sup>1</sup> Угрюмов К. Эффект от модернизации пенсионной системы Российской Федерации определяет пути ее реализации //Интервью Агентству РИА Новости 04.03.2010 /<http://ria.ru/moscow>

<sup>2</sup> См.: Гражданское право: В 4-х т. Том 1. Общая часть /Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. - М., 2005. - С.361-362.



этой отрасли. Именно некоммерческий характер НПФ не позволяет последним развивать свою инфраструктуру.

Изменение правового статуса НПФ потребует и перевод обязательного накопительного компонента из системы обязательного пенсионного страхования в систему обязательного накопительного пенсионного страхования. Так, по мнению Ю.В.Воронина, необходимо пересмотреть правовой статус пенсионных фондов: фонды не могут оперативно произвести реорганизацию, укрупнение, слияние, привлечь нового инвестора. Кроме того, осложнена и процедура наследования пенсионных накоплений. «По существу, нужна специальная организационно-правовая форма, что потребует внесения изменений как в закон об НКО, так и в Гражданский кодекс РФ. Но без этого развитие системы невозможно»<sup>3</sup>. Поэтому, как отмечает автор, необходимо преобразовать негосударственные пенсионные фонды в накопительные фонды.

Однако, дело не в названии, а в том, действительно ли, должно произойти изменение правового статуса НПФ.

Одновременное изменение правового статуса НПФ и введение его особой правовой формы вызывает возражения среди целой группы ученых, которые полагают, что Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) закрепил исчерпывающий перечень не только коммерческих, но и некоммерческих организаций. Нормы о них содержатся непосредственно в ГК РФ и исчерпывающим образом регулируют статус этих организаций как юридических лиц - участников гражданского (имущественного) оборота. Разумеется, этим никак не затрагивается содержательная сторона деятельности некоммерческих организаций, в том числе и деятельность НПФ, урегулированная специальными законами (речь идет только о тех ситуациях, когда они выступают в роли юридических лиц - субъектов гражданского права). Для таких случаев специальные законы должны ограничиваться только признанием этих организаций юридическими лицами и последующей отсылкой к соответствующим нормам ГК РФ.

Отличительной чертой, преимуществом негосударственного пенсионного фонда, в отличие от банков, страховых компаний и паевых инвестиционных фондов является то, что негосударственные пенсионные фонды – организации некоммерческие, а, следовательно, вся прибыль, полученная в результате деятельности фонда, направляется на увеличение средств на пенсионных счетах для

---

<sup>3</sup> Воронин Ю.В. Актуальные проблемы развития пенсионного законодательства Российской Федерации. - М., 2010. - С.6.



выплаты негосударственных пенсий участникам негосударственного пенсионного фонда, а не распределяется между учредителями.

Учредителями негосударственного пенсионного фонда могут быть граждане и (или) юридические лица. Учредители при создании негосударственного пенсионного фонда утверждают и регистрируют в налоговых органах учредительный документ – устав фонда, на основании которого организация будет осуществлять деятельность. Создав фонд и передав ему в собственность имущество, учредители фонда, согласно действующему законодательству, утрачивают все имущественные права в отношении такого имущества. После этого фонд начинает «жить» своей собственной жизнью, руководствуясь исключительно теми целями, которые определены ему уставом, и соответствуют положениям нормативно- законодательных актов. Учредители и фонд не отвечают по обязательствам друг друга. Основная цель учредителя-работодателя реализовать эффективную кадровую политику, обеспечивающую своим работникам достойную старость. Кроме того, у работодателя есть и экономическая выгода, т.к. в соответствии с п.16 ст.255 Налогового кодекса Российской Федерации он имеет право уменьшить налоговую базу по налогу на прибыль на сумму пенсионных взносов за своих работников в размере, не превышающем 12% от фонда оплаты труда.

Противники сохранения некоммерческого статуса НПФ предлагают разные модели правового оформления придания ему коммерческого статуса. В частности, предлагается модель, согласно которой НПФ преобразуется в акционерное общество<sup>4</sup>. Однако при таком подходе сразу возникает ряд проблем. Согласно ГК РФ, а также Федеральному закону Российской Федерации «Об акционерных обществах»<sup>5</sup>, **акционерное общество (АО) является коммерческой организацией, основной целью деятельности которой является извлечение прибыли (п.1 ст.50 ГК РФ). Налицо - конфликт интересов между исключительной социально значимой функцией, возлагаемой на систему пенсионного обеспечения и НПФ как одного из ключевых субъектов этой системы, и основной целью деятельности АО как коммерческой организации - извлечением прибыли**, что, в частности, может отразиться на инвестиционной деятельности фонда, когда ради извлечения прибыли акционеры могут вести достаточно рискованную инвестиционную политику.

Еще один вариант преобразований правового статуса пенсионных фондов: рассмотрение НПФ как некоего имущественного комплекса (по аналогии с ПИФами), состоящего из пенсионных средств,

<sup>4</sup> Так, пенсионная система Чехии (НПФ в форме АО есть и в постсоветском пространстве, например, в Казахстане) предусматривает создание пенсионных компаний в форме акционерных обществ.

<sup>5</sup> Федеральный закон Российской Федерации от 26.12.1995 г. №208-ФЗ «Об акционерных обществах» //Консультант Плюс. - 2012. - 1 августа.



принадлежащих участникам и застрахованным лицам на праве общей долевой собственности без права выделения доли в натуре. Этот имущественный комплекс, по замыслу разработчиков, должен находиться под управлением нового типа управляющих компаний, осуществляющих как инвестирование средств, так и администрирование пенсионных счетов, расчет, назначение и выплату пенсий, что, в свою очередь, потребует разработки модели регулирования деятельности таких УК, а также требований, предъявляемых к ним.

Однако и в этом случае, как и в предыдущем, есть ряд негативных моментов: **услуги коммерческой организации являются более дорогими для клиентов и при прочих равных условиях обусловят более низкий уровень пенсий; в связи с потенциальным конфликтом между социальной ориентированностью деятельности по пенсионному обеспечению и коммерческим статусом НПФ у значительной части вкладчиков, участников и застрахованных лиц может понизиться степень доверия к НПФ; кроме того, потребуется разработка и внедрение новой правовой базы, нового правового режима механизмов контроля и регулирования деятельности НПФ.**

*Совсем недавно в первом чтении был принят Проект Федерального закона РФ, вносящий изменения в соответствующие части ГК РФ, которые напрямую затронули и правовой статус НПФ<sup>6</sup>. В частности, фондом, в том числе и НПФ, признается не имеющая членства унитарная некоммерческая организация<sup>7</sup>, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели. **Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям, создавая для ее осуществления хозяйственные общества или участвуя в них. Реорганизация фонда не допускается.***

*Таким образом, сохраняется статус НПФ как некоммерческой организации. При этом вводится понятие «унитарная некоммерческая организация». Вместе с тем отрицается реорганизация фондов, хотя в соответствии с действующим законодательством НПФ вправе проводить реорганизацию в форме*

<sup>6</sup> Проект №47538-6 Федерального закона Российской Федерации «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского Кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» //Консультант Плюс. - 2012. - 1 августа.

<sup>7</sup> «Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются унитарными организациями. К ним относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, а также религиозные организации».



присоединения, выделения, слияния и разделения. Хотя *необходимость реорганизации НПФ объективно существует, что показал успешный опыт проведения за последние годы десятков реорганизаций НПФ*. Проведение реорганизации является необходимым инструментом консолидации рынка НПФ, направленного на укрупнение и повышение устойчивости фондов. Кроме того, реорганизация является важным механизмом реализации принципов ограничения монополистической деятельности за счет возможного разукрупнения отдельных институтов, приобретающих доминирующее положение на рынке пенсионных услуг.

**Запрет на реорганизацию НПФ не только существенно ухудшает гражданские права НПФ, но и создает неопределенность для тех НПФ, которые уже сейчас находятся в процессе реорганизации.**

*Итак, исходя из результатов анализа точек зрения на правовую природу пенсионных фондов, представляется необходимым сохранить правовой статус НПФ как некоммерческой организации. Вместе с тем важно решить и те проблемы, которые накопились в этой области (например: пересмотреть порядок учреждения фонда; обязанности и права учредителей при создании и осуществлении деятельности, в частности, предусмотреть переуступку прав учредителей фонда на возмездной основе; законодательно установить механизмы реорганизации НПФ; создать систему стимулирования вложения средств в имущество для осуществления уставной деятельности (ИОУД) фонда путем предоставления налоговых льгот на вклад учредителя в НПФ; освободить НПФ от налогообложения при инвестировании пенсионных активов с целью предоставления дополнительных преимуществ перед иными накопительными и сберегательными программами, не направленными на пенсионное обеспечение граждан).*

«НПФ, будучи некоммерческими организациями, занимают промежуточное положение между частными инвестиционными компаниями, чья деятельность направлена на получение максимальной прибыли, но неизбежно связана с риском, и государственным Пенсионным фондом России (ПФР), деятельность которого направлена преимущественно на решение социальных задач, что снижает его маневренность на финансовых рынках и ведет к неполному использованию возможностей для умножения накоплений будущих пенсионеров»<sup>8</sup>. Действительно, это особое положение НПФ выгодно отличает фонды от инвестиционных компаний значительно большей надежностью, а от

---

<sup>8</sup> Муравлева Т. Негосударственные пенсионные фонды в системе пенсионного страхования // Финансы и кредит. - 2008. - №12.



государственных пенсионных структур - возможностью воспользоваться благоприятной рыночной ситуацией для получения дополнительного дохода на вложенные пенсионные средства.

Однако социальные функции НПФ шире, чем непосредственное участие в пенсионной системе. В частности, можно утверждать, что НПФ участвуют в перераспределении социальных обязательств между государством, работодателями и работниками. Кроме того, НПФ аккумулируют значительные финансовые ресурсы<sup>9</sup>, которые затем размещают самостоятельно (или через управляющие компании - УК) в финансовые инструменты, инвестируют в экономику и социальную сферу, что дает дополнительный социальный эффект.

Через развитие корпоративных пенсионных программ фонды способствуют укреплению социального партнерства работодателей и работников.

Вместе с тем НПФ - это не только социальный институт, но и институциональный инвестор, основной целью деятельности которого является инвестирование собственных или аккумулированных средств, которыми он владеет в качестве доверенного лица.

Негосударственный пенсионный фонд, будучи социальным институтом и коллективным инвестором, является еще хозяйствующим субъектом (ч.6 ст.4 Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции»<sup>10</sup> среди финансовых организаций, под которыми понимаются хозяйствующие субъекты, оказывающие финансовые услуги, называются и негосударственные пенсионные фонды). Деятельность НПФ по аккумулированию и инвестированию средств пенсионных резервов, средств пенсионных накоплений осуществляется на принципах возвратности и платности, что является отличительным признаком финансовой деятельности.

Кроме того, некоммерческие организации, каковыми являются и НПФ, вступающие в предпринимательские правоотношения для выполнения их уставных (основных) задач, также охватываются понятием «хозяйствующие субъекты» и выступают в качестве субъектов конкуренции.

Основная задача негосударственных пенсионных фондов - сохранение и стабильный прирост пенсионных резервов и накоплений с целью своевременной выплаты негосударственной пенсии участникам и накопительной части трудовой пенсии - застрахованным лицам. Одновременно НПФ - это и самостоятельное юридическое лицо, хозяйствующий субъект, который должен финансировать собственную уставную деятельность в долгосрочной перспективе и, тем самым, динамично развиваться.

<sup>9</sup> По данным ФСФР России (<http://www.fcsm.ru>), на 01.01.2012 совокупный объем средств в НПФ составил 1,2 трлн руб., или 2% ВВП РФ за 2011 год (<http://www.gks.ru>).

<sup>10</sup> Федеральный закон Российской Федерации от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (действующая редакция) //Консультант Плюс. - 2012. - 1 августа.



Финансовый характер и высокая социальная значимость НПФ предъявляет к ним дополнительные требования (по сравнению с любыми другими фондами) в отношении устойчивости, сбалансированности, формирования прозрачной системы управления. Вместе с тем учет специфики НПФ сталкивается с общими нормами и принципами регулирования некоммерческих организаций, созданных в форме фонда. Поэтому представляется необходимым закрепить в ГК РФ выделение НПФ в качестве отдельной организационно-правовой формы некоммерческой организации.

Негосударственные пенсионные фонды как особые некоммерческие организации пенсионного обеспечения показали свою эффективность. Поэтому менять существующую организационно-правовую форму НПФ на статус коммерческой организации, на наш взгляд, не представляется целесообразным. Именно статус пенсионного фонда как некоммерческой организации позволяет избежать существенных рисков для устойчивого формирования и функционирования, как института обязательных пенсионных накоплений, так и института пенсионных накоплений, сформированных на добровольной основе. Вместе с тем это не означает, что в организационно-правовой сфере у НПФ нет проблем. Существует целый ряд вопросов, которые требуют правового разрешения, а именно: переуступка прав учредителей НПФ на возмездной основе; механизмы реорганизации (слияния, поглощения и выделения) фондов; установление налоговых льгот на вклад учредителей в НПФ, освобождение фондов от налогообложения при инвестировании пенсионных активов. Кроме того, законодательство не урегулировало в полной мере вопрос о том, какими видами предпринимательской деятельности могут заниматься НПФ. И потому встречаются ситуации, когда НПФ выступает единственным учредителем общества с ограниченной ответственностью (ООО), мотивируя это тем, что предпринимательская деятельность в рамках ООО, в конечном итоге, служит основной деятельности фонда.

Если же НПФ как некоммерческие организации собираются наряду со своей основной деятельностью еще и участвовать в предпринимательской деятельности, т.е. становиться активными, постоянными участниками гражданских правоотношений, то к ним должны быть предъявлены и соответствующие дополнительные требования, гарантирующие соблюдение интересов их контрагентов и вместе с тем определенным образом ограничивающие возможность постоянного предпринимательства под прикрытием некоммерческой организации. Такие юридические лица вправе заниматься не любыми видами предпринимательства, а лишь соответствующими основному профилю





их деятельности и такие виды деятельности должны быть исчерпывающим образом перечислены в их уставах (учредительных документах)<sup>11</sup>.

При анализе деятельности НПФ важно выделять ее разные грани: как социального института, институционального инвестора и хозяйствующего субъекта. Вместе с тем именно социальная направленность деятельности НПФ, их огромная значимость в пенсионной системе, формируют повышенные требования к их надежности, формированию прозрачной системы управления, устойчивой динамике роста. Поэтому представляется целесообразным закрепить в Гражданском кодексе Российской Федерации в качестве отдельной организационно-правовой формы некоммерческой организации негосударственные пенсионные фонды.

---

<sup>11</sup> Суханов Е.А. О концепции развития законодательства о юридических лицах //Журнал российского права. - 2010. - №