**Зарплата или вознаграждение. Две точки зрения судов по денежному довольствию председателя ТСЖ.**

Председатель наравне с генеральным директор компании руководит деятельностью ТСЖ и на практике посвящает этому большую часть своего времени. Помимо этого, председатель несет огромные обязанности и издержки по своей профессии. Поэтому естественно, что эта деятельность должна оплачиваться. Однако в соответствии с законодательством и судебной практикой, трудоустройство председателя на официальное место работы в ТСЖ фактически невозможно, а профессии [«Председатель ТСЖ» и вовсе не существует](https://base.garant.ru/70558310/53f89421bbdaf741eb2d1ecc4ddb4c33/).

Как же избежать этого? Что об этом говорит правоприменительная практика и судебные определения? Подробно разберем в данном материале.

[В силу ст.149 ЖК РФ](https://internet.garant.ru/#/document/12138291/paragraph/922/doclist/8640/1/0/0/ст.%20149%20жк%20рф:3), председатель правления товарищества собственников жилья обеспечивает выполнение решений правления, имеет право давать указания и распоряжения всем должностным лицам товарищества, исполнение которых для указанных лиц обязательно. Председатель правления ТСЖ является одним из членов правления, возглавляет его, а потому права и обязанности председателя обусловлены компетенцией правления, которая определена [ст.ст.147, 148, 151 ЖК РФ](https://internet.garant.ru/#/document/12138291/paragraph/922/doclist/8640/1/0/0/ст.%20149%20жк%20рф:3).

Все же законодатель не запрещает начисления вознаграждения или заработной платы председателю. [К примеру, Министерство Финансов РФ высказало свою позицию по данному поводу](https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71795296/). Министерство пояснило, что усматривает между указанными сторонами именно существование трудовых отношений, ссылаясь, среди прочего, на [ст. 17 Трудового кодекса РФ](https://internet.garant.ru/#/document/12125268/paragraph/4219/doclist/8932/1/0/0/ст%2017%20тк%20рф:5), согласно которой трудовые отношения возникают в том числе в результате избрания на должность, а сотруднику при этом выплачивается заработная плата. Аналогичную позицию по начислению заработной платы занял [Пенсионный Фонд РФ](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_198667/). При таком варианте на ТСЖ налагается дополнительное налоговое бремя, в том числе оплаты [ФОТ за заработную плату](https://base.garant.ru/12115838/) председателя..

Однако, в [п.3.1 ст.147 ЖК РФ](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_51057/37ccef40e3021ebbb40bfdcedb2291157af14045/) разъясняется, что членом правления товарищества собственников жилья не может являться лицо, с которым товарищество заключило договор управления многоквартирным домом, или лицо, занимающее должность в органах управления организации, с которой товарищество заключило указанный договор, а также член ревизионной комиссии (ревизор) товарищества. Член правления товарищества собственников жилья не может совмещать свою деятельность в правлении товарищества с работой в товариществе по трудовому договору, а также поручать, доверять другому лицу или иным образом возлагать на него исполнение своих обязанностей члена правления товарищества. Стоит добавить, что председатель ТСЖ избирается из состава правления ТСЖ. Данный пункт также был проверен [Конституционным судом на противоречие](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_421332/#dst100043) Конституции РФ.

Но все же стоит отметить, что нормы, установленные законодательством по закреплению вознаграждения/заработной платы председателю ТСЖ носят диспозитивный характер, вследствие чего данное право дано на «откуп» общему собранию членов ТСЖ.

Возможность выплаты вознаграждения/заработной платы, порядок и условия выплаты, а также порядок определения размера [(п. 8.1 ст. 161.1 ЖК РФ)](https://internet.garant.ru/#/document/12138291/paragraph/3376214/doclist/9878/1/0/0/ч.%206%20ст.%20161.1.%20жк%20рф:8) должны быть приняты в Уставе Товарищества, размер выплаты также должен быть принят и утвержден решением общего собрания членов Товарищества, сумма выплаты обязательна должна быть включена в смету, утверждаемую решением общего собрания членов Товарищества.

На основании данных утверждений и официальных заявлений ведомств можно сказать, что императива по выплате заработной платы или вознаграждения законодатель не предусматривает вовсе, оставляя данный вопрос не решеным, вследствие чего создавая пробел в законодательстве, который приводит к внутренним корпоративным конфликтам, о которых мы расскажем далее.

Встречались примеры признания указанных отношений трудовыми ([определение Кемеровского областного суда от 10 февраля 2012 г. № 33-1264](http://base.garant.ru/101331248/)), так и указания на принципиальную невозможность заключения трудового договора в такой ситуации ([определения Московского городского суда от 2 июля 2014 г. № 33-25650/14](http://base.garant.ru/126353979/), [Ярославского областного суда от 16.07.2013 № 33-4240/2013](https://www.garant.ru/files/3/3/1283233/apellyatsionnoe_opredelenie_sk_po_gragdanskim_delam_yaroslavskogo_oblastnogo_suda.rtf)). Существовала и точка зрения о том, что отношения между рассматриваемыми сторонами могут носить как трудовой, так и гражданско-правовой характер в зависимости от обстоятельств ([определение Забайкальского краевого суда от 22 марта 2016 г. № 33-1350/2016](http://base.garant.ru/140855813/)).

Что по данном поводу говорят позиции высших судов?

К примеру, Верховный Суд Российской Федерации в своем [определении](https://base.garant.ru/72286926/) 24 мая 2019 г. № 84-КА19-1 высказал мнение по вопросу о статусе отношений между товариществом собственников жилья и председателем его правления, в котором указал, что положения [ст. 15 Трудового кодекса РФ](https://internet.garant.ru/#/document/12125268/paragraph/305/doclist/10628/1/0/0/ст%2015%20тк%20рф:10) к трудовым отношениям относят отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.

Однако, Конституционный суд в своем определении от 06.06.2016 [N 1169-О](https://internet.garant.ru/#/document/71431508/paragraph/1/doclist/10855/1/0/0/1169-О:13) указал, что за оказанные услуги председателю правления ТСЖ выплачивается вознаграждение, которое не зависит от квалификации, сложности выполняемой работы, условий ее выполнения, количества и качества затраченного труда.

Обращая внимание на позиции судов, снова можно определить, что единого мнения между позициями также не существует, вследствие чего данную форму определения стоит считать диспозитивной и отданной на самоопределение самими членами ТСЖ.

А как же работает механизм утверждение вознаграждения или заработной платы?

Как уже было сказано, что зарплата, что вознаграждение утверждается общим собранием собственников, а самое главное, что это должно быть утверждено и прописано в Уставе.

**Разложим на этапы каждый вариант и начнем с вознаграждения. Что необходимо учесть для утверждения вознаграждения председателю общим собранием?**

**Ниже указаны положения для обязательного включения в повестку:**

-Утверждение вознаграждение председателю ТСЖ;

-Утверждение сроков выплаты вознаграждения председателю;

-Утверждение порядка выплаты вознаграждения;

-Утверждение суммы выплаты вознаграждения;

-Утверждение вознаграждения в смете доходов и расходов ТСЖ;

-Утверждение новой редакции устава с изменениями (при необходимости);

-Утверждение лица, уполномоченного на внесение изменений в устав (при необходимости);

По каждому вопросу должно проголосовать простое большинство от количества участвующих в общем собрании.

**Теперь рассмотрим порядок утверждения заработной платы. Для этого она общее собрание выносится следующий круг вопросов:**

-Утверждение штатной единицы-председатель ТСЖ;

-Утверждение трудового договора с председателем;

-Утверждение лиц, уполномоченных на заключение трудового договора с председателем (как правило, это члены правления);

-Утверждение должностной инструкции председателя ТСЖ;

-Утверждение штатного расписания;

-Утверждения порядка выплаты заработной платы;

-Утверждение размера заработной платы;

-Утверждение сметы доходов и расходов с учетом заработной платы председателя ТСЖ;

-Утверждение новой редакции устава с изменениями (при необходимости);

-Утверждение лица, уполномоченного на внесение изменений в устав (при необходимости);

В заключении хотелось бы отметить, что возможность установления вознаграждения председателя ТСЖ предусмотрена статьями Жилищного кодекса, однако официальные позиции министерств и ведомств, а также точки зрения судов, которые приведены выше говорят нам, что председатель может получать как вознаграждение, так и заработную плату, а также состоять в трудовых отношениях с ТСЖ. В данном случае, норма, применяемая здесь является диспозитивной. А какой же будет выплата определяет само общее собрание членов ТСЖ. Однако, стоит учесть, что при заключении трудового договора с председателем ТСЖ и назначения ему заработной платы в данном случае у ТСЖ возникают дополнительные налоговые траты, которые также необходимо указывать в смете доходов-расходов, утверждаемой общим собранием членов ТСЖ. Механизм утверждения вознаграждения, а также заработной платы подробно разложен в данной статье. А если у вас до сих остались вопросы, пишите их в [наш чат](https://okron.ru/profile/chats?chat=813).

С уважением, юрист-практик Мосьпан Владислав Викторович.