

Law Manual for China NGOs



中国社会组织 法律实务指南

上海复恩社会组织法律服务中心 出品

陆璇 林文漪 主编



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

中国社会组织 法律实务指南

上海复恩社会组织法律服务中心 出品

陆璇 林文漪 主编



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国社会组织法律实务指南/上海复恩社会组织法律服务中心编著. —北京:法律出版社,2015.9
ISBN 978-7-5118-8380-3

I. ①中… II. ①上… III. ①社会组织管理—法律—中国—指南 IV. ①D922.11-62

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第200026号

©法律出版社·中国

责任编辑/麦锐

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法规出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/三河市龙大印装有限公司

责任印制/吕亚莉

开本/720毫米×960毫米 1/16

印张/21 字数/274千

版本/2016年5月第1版

印次/2016年5月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995 重庆公司/023-65382816/2908

书号:ISBN 978-7-5118-8380-3

定价:49.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



以法律服务公益 Law For Better Charity

上海复恩社会组织法律服务中心，是在学术界的关注与支持下，由长期参与公益事业的法律专业人士发起的一个非营利组织。复恩法律致力于在进行中国NGO法律研究的同时，为社会组织及其他服务于公共利益的组织提供专业的法律培训、咨询等服务。



地址 浦东新区峨山路633号C楼233室
电话 +86 21-60936919
电邮 office@fornngo.org
微博 @复恩法律
微信公众号 复恩法律
官网 www.fornngo.org

爱佑慈善基金会资助出版
感谢加拿大基金对本书编写的资助

《中国社会组织法律实务指南》编委会

主 编:陆 璇 林文漪

副 主 编:金湛华 马剑鸣 施 君

编委会助理:韩泽宇 姜壹凤

各章撰稿人:

第一章 王世强 陆 璇

第二章 陈 元

第三章 奚骊骊

第四章 王世强 陆 璇

第五章 马剑鸣

第六章 陆 璇

第七章 林文漪 陆 璇

第八章 沈 丽 王 瀚

第九章 施 君 韩 正

第十章 高明月 张斯佳

第十一章 陆 耘

第十二章 王金利

第十三章 金湛华

第十四章 韩泽宇 任 刚

第十五章 张冀庆 姜壹凤

第十六章 金湛华

第十七章 郑柯倪

第十八章 林文漪

序

任何机构的专业化发展,都无法回避“法律规范”这一重要的评价维度,包括社会组织。很遗憾的是,囿于现实条件,大部分的社会组织都没有能力负担一名全职的法律工作者,即使是聘用兼职或志愿的法务团队,也非易事。庞大繁杂的法律法规、现实中层出不穷的各色法律难题、价格高昂的律师服务费用,成了社会组织难以逾越的障碍。我很高兴地看到,上海复恩社会组织法律服务中心(以下简称“复恩”)愿意为整个行业,立足现实,精心撰写了这一本《社会组织法律实务指南》(以下简称“指南”)。

这本“指南”诚如一份法律迷宫中的地图,从社会组织日常运营的实际需求出发,帮助社会组织厘清现实法律问题,按图索骥,找到与之对应的相关法律条款和解决方案。本书覆盖了社会组织主体有关的法律问题,社会组织行为有关的法律问题,特定类型的社会组织所面临的特殊法律问题,从这三个维度,全方位地解答一个社会组织可能遇到的法律问题。

而这本“指南”的突破在于,本书打破传统的法律论述体例,用问答体编写,如同一场面对面的法律咨询,并提供了一个豪华的专业人士咨询团,包括来自知名国内律师事务所、国际律师事务所、跨国公司法务部门的资深律师、注册会计师。

2013年,爱佑慈善基金会设立了“爱佑益+”项目,我们寻求具有潜在巨大社会影响力、致力于解决社会问题的公益慈善组织,为其提供资金和能力资源,以共同推动中国公益慈善行业的生态建设。我们很荣幸,专业且有为的复恩成为我们的合作伙伴之一。“指南”的主编陆璇律师,从事非营利组织法律研究和服务多年,在“指南”的撰写过程中,体现了一种严谨、专业的法律精神,且以前瞻眼光指出了中国公益慈善行业发展的趋向。

在“指南”付梓之际,我衷心祝贺复恩能达成这一可见的成果,也希望复恩继续为中国公益慈善行业提供专业、有效、切实的法律服务,倡导法律意识和契约精神,共建行业,达致真正的公共利益的实现。

王 兵

爱佑慈善基金会理事长

前 言

由上海复恩社会组织法律服务中心(以下简称“复恩”)组织编写的《中国社会组织法律实务指南》付梓了!从2014年年初笔者就读到该书的初稿,后又读过修改版和出版社的校对版,现在看到这本书即将付印,非常激动和感动!激动的是,社会组织终于有了一本通俗易懂、专业实用的法律实务指南了!感动的是,这是一本凝聚复恩年轻律师们集体智慧和心血的大作,也是“复恩”年轻律师们放弃休息、不计报酬而奋斗的事业!因此,可以说,这不仅是社会组织百科全书式的实务手册,也是社会组织社会责任感的体现!

在中国,社会组织已经成为社会治理的重要主体力量,党的十八大进一步提出了要加大社会组织培育扶持力度,加快形成政社分开、权责明确、依法自主的现代社会组织体制,促进社会组织健康有序发展,充分发挥社会组织在助推经济转型升级、维护社会和谐稳定中的重要作用。但社会组织的培育和发展需要经过一定的时间和过程,中国社会组织的发展总体来说还处在起步阶段,还有一些社会组织还缺乏法律意识和知识,特别是社会组织还缺乏法律人才和法律能力的培训,导致在日常工作和服务中所遇到的法律问题往往无法得到及时回应,甚至有的社会组织服务人员因为不了解相关法律知识而出现违规运营或合法权益得不到保护的情况。这一方面给社会组织及其从业人员带来极大的风险;另一方面也直接影响到社会组织的服务水平和质量,以致影响到社会组织的治理结构和公信力的建立。当下,亟须对社会组织进行有针对性、专业性的法律服务。《中国社会组织法律实务指南》正是基于这样的背景,以社会组织的法律需求为导向,从社会组织主体相关法律、社会组织活动相关法律、弱势群体服务机构相关法律三个维度、十八个方面回答了社会组织的相关法律问题,行文逻辑严密、简单明了、通俗易懂、专业实用。

复恩是由从事法律服务的公益律师和从事 NGO 管理工作的专业人士发起,于2012年9月注册为民办非企业单位。机构的宗旨是为社会组织提供专业化的法律服务和支撑,促进社会组织依法运营,推动参与式社区的发展。复恩给我印象最深的是,理事长陆璇律师非常年轻,他带领一群朝气蓬勃的、富有社会责任感的法律服务志愿者运用自己的专业知识为社会组织进行专业的法律服务,对社会组织提供支撑。《中国社会组织法律实务指南》的出版不仅是

复恩贡献社会、协作合作的结晶,而且标志着社会组织之间相互支持、共同发展的良好生态和体系的正在形成和建构。

社会组织的春天来了! 祝贺复恩! 期待复恩!

范 斌

华东理工大学社会工作系教授

二〇一五年九月

目 录

第一编 社会组织主体

第一章 登记注册 / 3

一、内容概要 / 3

二、常见问题及回答 / 3

1. 什么是业务主管单位审批制度? 在获得业务主管单位批准文件的过程中,可能会遇到什么问题? / 3
2. 目前,哪几类社会组织可以不经业务主管单位的前置审批,直接进行注册登记? 直接登记时需要注意什么? / 4
3. 各地民政部门对社会组织的开办资金有何规定? / 5
4. 各地民政部门对成立社会组织的住所有何要求? / 6
5. 成立社会团体,应当具备哪些条件? / 6
6. 成立社会团体法人须经过哪些程序? / 6
7. 应当向哪一级登记管理机关申请注册登记? / 7
8. 社会团体的名称有哪些要求? / 7
9. 在哪些情况下,登记管理机关将会不予登记? / 7
10. 民办非企业单位包括哪些行(事)业? / 7
11. 申请登记民办非企业单位,应当具备哪些条件? / 8
12. 民办非企业单位的登记有哪些程序? / 8
13. 民办非企业单位名称有什么要求? / 9
14. 民办非企业单位的章程应当包括哪些事项? / 9
15. 民办非企业单位登记管理机关不予登记的情形有哪些? / 9
16. 设立基金会应具备哪些条件? / 10
17. 应当向哪一级的民政部门注册登记? / 10

18. 对基金会的名称有哪些要求? / 10
 19. 基金会的组织机构如何组成? / 11
 20. 对基金会负责人人选有哪些要求? / 11
 21. 社会团体、民办非企业单位和基金会可以设立分支机构、代表机构吗?如若可以,是否也需要登记? / 11
 22. 社会团体、民办非企业单位和基金会都可以设立专项基金吗?如若可以,是否也需要登记?对于专项基金有什么专门的规定吗? / 12
 23. 我们是一个公益性社会组织,打算依照《慈善法》申请认定为慈善组织,需要符合什么条件吗? / 13
 24. 我们公司打算捐资设立一个慈善组织,需要先设立一家社会组织再申请认定为慈善组织吗? / 14
 25. 慈善信托是怎么回事儿?什么机构可以做慈善信托的受托人? / 14
- 三、要点提示 / 15
- 四、关联规定 / 16

第二章 劳动关系 / 18

一、内容概要 / 18

二、常见问题及回答 / 18

1. 社会组织适用劳动合同法吗? / 18
2. 社会组织中的人力资源有哪些类型?他们在法律关系上有何区别? / 18
3. 社会组织在招聘有酬员工的过程中存在哪些法律风险?应该如何防范这些法律风险? / 19
4. 社会组织必须与专职有酬员工签订劳动合同吗?若员工拒绝签订劳动合同应该如何处理? / 20
5. 劳动合同应当具备哪些条款? / 20
6. 劳动合同有哪些种类?社会组织应如何选择劳动合同的类型? / 20
7. 社会组织可以随意变更劳动合同吗? / 21
8. 根据我国法律的规定,社会组织与其员工应当如何约定试用期? / 21
9. 社会组织在试用期内可以随意解除员工的劳动合同吗? / 21
10. 社会组织要为试用期员工缴纳社保费用吗? / 21
11. 社会组织不为员工缴纳社会保险会有什么法律后果? / 22
12. 什么是医疗期?医疗期满后员工不能从事原工作的,社会组织可否解除劳动合同? / 22

13. 社会组织安排员工加班的应如何支付加班费? / 22
14. 什么是工伤? 员工在什么情况下构成工伤? / 23
15. 员工发生工伤后, 社会组织应如何处理? / 23
16. 根据我国法律对处于孕期、产期、哺乳期的女职工的 special 规定, 社会组织应当如何对待处于孕期、产期、哺乳期的女职工? / 23
17. 社会组织如欲解除其与员工的劳动合同, 应当怎么处理? / 24
18. 员工不能胜任工作的, 社会组织能否解除劳动合同? / 24
19. 社会组织在什么情况下可以单方解除劳动合同且不需支付补偿金? / 25
20. 社会组织违法解除劳动合同的, 存在什么法律后果? / 25
21. 社会组织解除或终止劳动合同后应做哪些工作? / 25
22. 社会组织与其员工发生劳动争议应该如何处理? / 26
23. 社会组织与志愿者签订的《志愿者服务协议》应当包括哪些内容? / 26
24. 社会组织应如何应对志愿者在工作过程中可能出现的意外事故? / 27
25. 志愿者与社会组织发生纠纷应如何处理? / 27
26. 《慈善法》在志愿服务方面, 对慈善组织规定了哪些义务与责任? / 27
27. 社会组织经常会聘用劳务工, 如何避免劳务工和劳动者法律关系的混淆? / 28

三、要点提示 / 28

四、关联规定 / 29

第三章 财务制度 / 30

一、内容概要 / 30

二、常见问题及回答 / 30

1. 社会组织应当如何进行会计基础工作? / 30
2. 社会组织在对项目进行独立会计核算时, 有哪些注意点? / 31
3. 什么是预算管理? / 32
4. 社会组织的预算编报重点在哪里? 与企业相比有哪些区别? / 32
5. 社会组织的预算编报具体有哪些步骤? / 33
6. 成本的预算考核有哪些要点需要特别注意? / 33
7. 责任(成本中心)预算有哪些要点需要特别注意? / 33
8. 若社会组织采用责任预算模式较困难, 则其可以采取何种预算管理模式? / 34
9. 如何从预算管理的角度使项目运作做到专款专用? / 34

10. 什么是内部控制? / 35
 11. 收据是否可以入账? / 35
 12. 针对社会组织的财务内控管理有哪些特点? / 36
 13. 货币资金的管理往上是社会组织最关注的,日常的货币资金管理中需要注意哪些要点? / 36
 14. 收到捐赠和政府补助如何进行收入的确认?与受托代理业务有何区别? / 37
 15. 对于非营利组织,尤其是捐赠实物类救助组织,如何加强捐赠实物的管理? / 37
 16. 社会组织的职员或者志愿者是否可以借用暂支款或出差备用金? / 38
- 三、要点提示 / 39
- 四、关联规定 / 39

第四章 内部治理 / 41

一、内容概要 / 41

二、常见问题及回答 / 41

1. 社会组织的理事会有哪些功能? / 41
2. 社会组织的理事会应当如何产生?任期该如何规定? / 42
3. 成为理事,应该具有哪些资格? / 42
4. 理事会具有哪些职能? / 43
5. 理事长具有哪些职权? / 44
6. 理事具有哪些义务? / 45
7. 理事的薪酬有什么规定? / 45
8. 理事会的规模有什么规定? / 45
9. 理事会应该如何运行? / 46
10. 专业委员会有哪些? / 46
11. 监事会及监事发挥什么作用? / 46
12. 监事会应当如何产生和组成? / 47
13. 监事的任职资格有哪些? / 47
14. 监事有哪些职权? / 47
15. 监事会的议事规则有哪些? / 48
16. 谁可以担任社会组织的法定代表人? / 48
17. 首席执行官的条件和职权是什么? / 49

18. 根据《社会团体章程示范文本》，符合哪些条件可以成为社会团体的会员？入会的程序有哪些？会员有哪些权利和义务？ / 50
19. 根据《社会团体章程示范文本》，会员如何退会？ / 50
20. 什么是社会团体的会员大会？其有何职权？ / 50
21. 对于基金会、慈善组织内部治理中的利益冲突问题，法律有什么针对性的规定吗？ / 51

三、要点提示 / 51

四、关联规定 / 52

第五章 税务管理 / 53

一、内容概要 / 53

二、常见问题及回答 / 53

1. 社会组织是否需要进行税务登记？若需要，则何时进行税务登记？ / 53
2. 社会组织对外提供服务，是否需要缴纳营业税？同时，“营改增”对社会组织有何影响？ / 54
3. 社会组织可以享受哪些营业税减免？ / 55
4. 社会组织所经常涉及的附加税费有哪些？ / 55
5. 社会组织的（营利性）收入是否需要缴纳企业所得税？ / 56
6. 社会组织如何才能享受小型微利企业的企业所得税优惠？ / 56
7. 社会组织的哪些收入属于不征税收入？ / 56
8. 社会组织的哪些收入属于免税收入？ / 57
9. 外国政府和国际组织对社会组织的无偿捐助，有何税收优惠？ / 59
10. 国家对于境外捐赠物资的进口有何税收优惠？ / 59
11. 社会组织如何申请公益捐赠税前扣除资格？ / 60
12. 企业向社会组织捐赠是如何享受税收优惠的？个人捐赠的税收政策又如何呢？ / 61
13. 社会组织如何申请公益事业捐赠票据？ / 62
14. 社会组织纳税申报的期限是如何规定的？ / 63
15. 社会组织若违反相关税务制度，有何法律后果？ / 64

三、要点提示 / 65

四、关联规定 / 66

第六章 行政监管 / 67

一、内容概要 / 67

二、常见问题及回答 / 67

1. 年度检查制度是怎么回事? / 67
2. 社会团体每年应当在什么时候年检? 需要报告的工作内容包括哪些? 年检收取费用吗? / 67
3. 民办非企业单位的年度检查制度是怎么回事? / 68
4. 基金会、境外基金会代表机构每年应当在什么时候年检? 工作报告应当包括哪些内容? / 68
5. 社会团体年检的程序是什么? / 68
6. 社会团体在年检时,应提交什么材料? / 68
7. 民办非企业单位年检的程序是什么? / 69
8. 民办非企业单位在年检时,应提交什么材料? / 69
9. 法律对基金会提交的年检材料有何特殊要求? / 69
10. 在实务中,各地在社会组织年检方式上有什么创新? 能否试举一例? / 70
11. 社会团体年检不合格的情形有哪些? 法律后果是什么? / 71
12. 民办非企业单位年检不合格的情形有哪些? 法律后果是什么? / 71
13. 基金会、境外基金会代表机构年检不合格的情形有哪些? 法律后果是什么? / 72
14. 慈善组织还需要年检吗? / 72
15. 社会团体、民办非企业单位应当依法对哪些信息进行公开? / 73
16. 基金会、境外基金会代表机构应当依法对外公布的信息有哪些? / 74
17. 基金会、境外基金会代表机构应当如何进行信息公布? / 74
18. 基金会在募捐活动信息公布中应当注意哪些问题? / 74
19. 慈善组织应当依法对哪些信息进行公开? 包括财务会计报告吗? / 75
20. 什么样的社会组织有资格申请参加社会组织评估? 什么样的社会组织不予评估? / 75
21. 社会团体、民办非企业单位、基金会的评估有何不同? / 76
22. 社会组织评估的程序是怎样的? / 76
23. 社会组织的评估结果是什么? / 76
24. 社会组织获得较高评估等级后有什么好处? / 76
25. 社会组织评估等级有效期是多久? / 77

26. 获得评估等级的社会组织在什么情况下会被民政部门降低评估等级? / 77
 27. 社会团体在什么情况下会被民政部门施以行政处罚? / 77
 28. 民办非企业单位在什么情况下会被民政部门施以行政处罚? / 78
 29. 基金会、境外基金会代表机构在什么情况下会被民政部门施以行政处罚? / 78
 30. 慈善组织在什么情况下会被民政部门施以行政处罚? / 78
 31. 社会团体、民办非企业单位、基金会、境外基金会代表机构在哪些情况下会被民政部门直接撤销登记? / 79
 32. 民政部门对社会组织进行行政处罚程序是什么? 在民政部门作出行政处罚决定之前, 社会组织有何权利? 社会组织不服行政处罚决定, 可以怎么办? / 80
 33. 未经登记以社会团体、民办非企业单位、基金会名义开展活动, 有什么法律后果? / 80
- 三、要点提示 / 81
- 四、关联规定 / 81

第二编 社会组织活动

第七章 募捐捐赠 / 85

一、内容概要 / 85

二、常见问题及回答 / 85

1. 还在筹办过程中的社会组织, 或未经登记的草根组织能否接受捐赠? / 85
2. 我们是一家社会组织, 能否接受境外组织的捐赠资金? / 86
3. 我们是一家社会组织, 有一境外组织提出, 由他们提供我们 3 年的主要活动资金, 但条件是我们 3 年内开展的活动要与其境外组织活动宗旨相同, 我们能够接受吗? / 86
4. 有一些企业捐赠方, 在签署了捐赠协议后却不履行合同义务, 未能在协议中规定的期限前交付捐赠款, 社会组织可通过司法途径要求其履行捐赠协议中的义务吗? / 87
5. 在什么样的情况下, 法律允许捐赠人可以不履行捐赠义务呢? / 88
6. 我们是一家本地较有声望的基金会, 有本地企业提出捐赠给我们 5% 的股权, 以换取在企业相关的宣传资料上, 使用我基金会的徽标, 我们可以

接受这样的安排吗? / 88

7. 捐赠人捐赠的哪些财物可以作为捐赠财产? / 89

8. 我们向捐赠方提出签署捐赠协议,捐赠方表示不需要并不愿意签署,可以不签署吗? / 89

9. 有捐赠人承诺捐赠一批物资,折价人民币 20 万元,当我们收到物资后,发现有严重瑕疵,远远不值 20 万元,我们该怎么办? / 89

10. 我们是民办非企业单位,不具有公募资质,法律对我们接受捐赠有何信息公开方面的要求? / 90

11. 我们是不具有公募资质的社会团体,法律对我们接受捐赠有何信息公开方面的要求? / 91

12. 我们是非公募基金会,法律对我们接受捐赠有何信息公开方面的要求? / 91

13. 我们是公募基金会,法律对我们接受捐赠有何信息公开方面的要求? / 92

14. 我们打算申请认定为慈善组织,法律对慈善组织接受捐赠有何信息公开方面的要求? / 92

15. 我们是一家广州的非公募社会组织,我们想向民政局申请公募资质,想了解对该等申请法律有哪些要求? / 93

16. 我们是一家上海的非公募社会组织,我们想向民政局申请公募资质,想了解对该等申请法律有哪些要求? / 93

17. 我们是一家北京的非公募社会组织,我们想向民政局申请公募资质,想了解对该等申请法律有哪些要求? / 94

18. 我们是一家深圳的非公募社会组织,我们想向民政局申请公募资质,想了解对该等申请法律有哪些要求? / 94

19. 我们是一家民办非企业单位,我们想借助微博平台开展公益小额募捐,会有何法律风险? / 95

20. 我们是不具有公募资质的社会团体,我们能够在小范围内进行募捐吗? / 95

21. 我们是广州的一家社会团体,希望就一个项目发起募捐,我们是申请募捐许可好,还是找有公募资质的社会组织合作好? / 96

22. 《慈善法》施行之后,对于慈善组织的募捐主体资格方面有何影响? 作为一个没有公开募捐资格的社会组织,应该如何做才能获得公开募捐资格? / 96

23. 我们是一家社会组织,我们打算以志愿者街头表演的方式向过往路人进行募捐,我们可以这么做吗? / 97

24. 《慈善法》对公开募捐方式有何具体规定? / 97