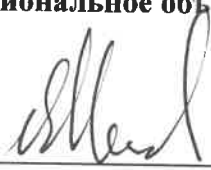




АССОЦИАЦИЯ «НАЦИОНАЛЬНОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ СТРОИТЕЛЕЙ»

**ЭКСПЕРТНЫЙ СОВЕТ ПО ВОПРОСАМ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СТРОИТЕЛЬНОЙ СФЕРЕ**

**Президент Ассоциации
«Национальное объединение строителей»**



(подпись) **А.Ю. Молчанов**

«10» ноября 2017 г.

Утверждено
Экспертным Советом Ассоциации «Национальное
объединение строителей» по вопросам
совершенствования законодательства в строительной
сфере (протокол от «09» ноября 2017 г. № 53)

**Заключение
по результатам правовой экспертизы
законопроекта № 193590-7 «О внесении изменений в статью 55⁷
Градостроительного кодекса Российской Федерации» (о разрешении
субъектам предпринимательской деятельности вступать в
саморегулируемую организацию независимо от срока добровольного
прекращения членства в другой саморегулируемой организации)**

Экспертным Советом Ассоциации «Национальное объединение строителей» по вопросам совершенствования законодательства в строительной сфере (далее – Экспертный Совет) проведена правовая экспертиза законопроекта № 193590-7 «О внесении изменений в статью 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации» (о разрешении субъектам предпринимательской деятельности вступать в саморегулируемую организацию независимо от срока добровольного прекращения членства в другой саморегулируемой организации) (далее – законопроект).

Правовая экспертиза проводилась в период с 28.09.2017 по 09.11.2017 на основании Положения об Экспертном Совете рабочей группой, сформированной в следующем составе:

- 1) Мешалов А.В. – руководитель рабочей группы;
- 2) Андреев Н.В.;
- 3) Елеева З.А.;
- 4) Желнин Д.А.;
- 5) Мокроусов Д.О.;
- 6) Ребрищев И.Н.;
- 7) Суров А.Ф.;
- 8) Тавитов А.Н.;
- 9) Тэфиков К.Э.;
- 10) Федорченко М.В.;
- 11) Худзинская И.А.

При проведении правовой экспертизы Экспертный Совет проанализировал текст законопроекта, Гражданский кодекс Российской Федерации, заключение Правового управления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации в отношении законопроекта, позицию Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (далее - Ростехнадзор), изложенную на его сайте, а также письмо (исх. от 09.08.2017 № 634), поступившее в адрес Ассоциации «Национальное объединение строителей» от Ассоциации саморегулируемая организация «Ивановское объединение строителей».

Правовая экспертиза проводилась с учётом ранее выработанной позиции Экспертного Совета по предмету регулирования законопроекта. Согласно указанной позиции, Градостроительный кодекс Российской Федерации необходимо дополнить нормой, исключающей ограничение по сроку вступления в другую саморегулируемую организацию для юридического лица или индивидуального предпринимателя, добровольно прекратившего членство в саморегулируемой организации путём выхода из неё в связи с изменением места государственной регистрации, если такое

изменение связано с изменением субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Рассмотрев законопроект и указанные позиции в отношении него, Экспертный Совет приходит к следующим выводам.

Часть 6 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации устанавливает ограничение по сроку в один год на принятие в члены саморегулируемой организации в случае если юридическое лицо или индивидуальный предприниматель прекратили членство в саморегулируемой организации. Причем термин «прекращение членства» в соответствии с частью 1 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации и статьёй 123¹¹ Гражданского кодекса Российской Федерации применяется как общий термин для регулирования отношений, когда юридическое лицо или индивидуальный предприниматель перестает быть членом саморегулируемой организации. Прекращение членства может быть двух видов: выход из саморегулируемой организации (осуществляется добровольно членом саморегулируемой организации) и исключение из членов саморегулируемой организации (решение о прекращении членства принимается уполномоченным органом саморегулируемой организации независимо от волеизъявления члена саморегулируемой организации). Таким образом, Экспертный Совет пришёл к выводу, что указанное ограничение по приёму членов, прекративших членство в другой саморегулируемой организации, распространяется и на случаи добровольного выхода, и на случаи исключения из саморегулируемой организации.

На практике строительные компании нередко принимают решение о смене своего места нахождения и переходе в другой субъект Российской Федерации в связи с объективными причинами, в частности, в результате политики отдельных регионов Российской Федерации по привлечению крупных налогоплательщиков, а также реализации их инвестиционной политики. То есть смена места нахождения субъектов предпринимательской деятельности связана с их хозяйственной деятельностью. Для

индивидуальных предпринимателей смена субъекта регистрации может быть связана ещё и со сменой адреса их постоянного места жительства по семейным обстоятельствам. Адресом регистрации индивидуального предпринимателя всегда считается адрес регистрации постоянного места жительства физического лица.

В то же время в соответствии с частью 3 статьи 55⁴ Градостроительного кодекса Российской Федерации членами саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) юридические лица, зарегистрированные в том же субъекте Российской Федерации, в котором зарегистрирована такая саморегулируемая организация. Член, не соответствующий указанному требованию, должен прекратить членство в данной саморегулируемой организации. Таким образом, нормы Градостроительного кодекса Российской Федерации в редакции, вступившей в силу с 01.07.2017, не только ставят строительные организации, принявшие решение о смене места регистрации на другой субъект Российской Федерации, в неравное положение с теми, кто принял такое решение в течение переходного периода, лишая их права перевода средств компенсационного фонда в саморегулируемую организацию по месту регистрации лица, но и устанавливает санкцию в виде лишения права осуществлять строительную деятельность в течение одного года после изменения адреса.

Также необходимо учесть ситуацию, когда в субъекте Российской Федерации отсутствовала саморегулируемая организация и юридическое лицо (индивидуальный предприниматель) воспользовавшись правом, предоставленным пунктом 2 части 3 статьи 55⁶ Градостроительного кодекса Российской Федерации вступило в саморегулируемую организацию, зарегистрированную на территории субъекта Российской Федерации, имеющего общую границу субъектом, в котором зарегистрировано юридическое лицо (индивидуальный предприниматель). В случае если в последующем, в субъекте Российской Федерации, в котором

зарегистрирована строительная организация появится саморегулируемая организация, то юридическое лицо (индивидуальный предприниматель) обязано будет прекратить членство в саморегулируемой организации, в которой состоит во исполнение части 3 статьи 55⁶ Градостроительного кодекса Российской Федерации. При этом норма части 6 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации не позволит строительной организации в течение года вступить в саморегулируемую организацию по месту своей государственной регистрации. Таким образом, строительная организация по не зависящим от нее причинам утратит взнос в компенсационный фонд (компенсационные фонды) и не сможет осуществлять строительную деятельность в течение одного года.

Однако отмена указанного ограничения в иных случаях может приводить к злоупотреблениям членами саморегулируемой организации своими правами. Например, в случае начала саморегулируемой организацией проверки в отношении члена или рассмотрения вопроса о применении к нему меры дисциплинарного воздействия такой член может перейти в другую саморегулируемую организацию, избежав воздействия в своём отношении саморегулируемой организации, которая добросовестно выполняет свои функции.

Кроме этого, по мнению Экспертного Совета, необходимо предусмотреть право перевода внесённого взноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды) прежней саморегулируемой организации в случае перехода в другую саморегулируемую организацию. Ответственность за деятельность такого члена, в том числе в предыдущем периоде, будет при этом нести новая саморегулируемая организация (по аналогии с переводом средств компенсационного фонда в переходный период, установленный Федеральным законом от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»). Обязанность перевода средств вместо права может привести к ситуации, когда новая саморегулируемая организация будет отказывать в приёме члена в связи с

отсутствием желания нести ответственность за предыдущую деятельность такого члена, поскольку новая саморегулируемая организация не может осуществить контроль такой деятельности. При этом перечисление средств компенсационного фонда (компенсационных фондов) без перехода ответственности по обязательствам переходящего члена саморегулируемой организации невозможно. Если перевод взноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды) состоится без перехода ответственности, то прежняя саморегулируемая организация продолжит нести ответственность за такого бывшего члена без его финансового участия, что противоречит природе компенсационного фонда.

Необходимо также обратить внимание, что формулировка нормы части 6 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации в случае прекращения членства в саморегулируемой организации одного вида запрещает вступление в течение года в саморегулируемую организацию другого вида. Что является необоснованным, так как юридическое лицо (индивидуальный предприниматель) может по объективным причинам принять решение об изменении направлений деятельности, например, организация занималась строительством, а в последующем приняла решение о изменении видов деятельности на проектирование. Однако, в этом случае норма части 6 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации не позволит в течение одного года вступить в саморегулируемую организацию для приобретения права на осуществление выбранного вида деятельности.

Руководствуясь Положением об Экспертном Совете Ассоциации «Национальное объединение строителей» по вопросам совершенствования законодательства в строительной сфере, Экспертный Совет одобряет в целом законопроект с учётом указанных выше замечаний. В частности, Экспертный Совет предлагает дополнить законопроект следующими поправками:

1. Часть 6 статьи 55⁷ Градостроительного кодекса Российской Федерации изложить в следующей редакции:

«6. В случае прекращения членства индивидуального предпринимателя или юридического лица в саморегулируемой организации такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо в течение одного года не могут быть вновь приняты в члены саморегулируемой организации аналогичного вида, за исключением случаев прекращения членства в саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, по причине необходимости соответствия индивидуального предпринимателя или юридического лица требованиям к членам саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, установленным частью 3 статьи 55⁶ настоящего Кодекса.».

2. Дополнить часть 4 статьи 55¹⁶ новым пунктом «б)» следующего содержания:

«б) перечисление средств компенсационного фонда возмещения вреда саморегулируемой организации другой саморегулируемой организации аналогичного вида в случаях, установленных настоящим Кодексом и Федеральным законом о введении в действие настоящего Кодекса.»

3. Дополнить часть 5 статьи 55¹⁶ новым пунктом «б)» следующего содержания:

«б) перечисление средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации другой саморегулируемой организации аналогичного вида в случаях, установленных настоящим Кодексом и Федеральным законом о введении в действие настоящего Кодекса.»

4. Дополнить статью 55¹⁶ новыми частями 5¹ – 5³ следующего содержания:

«5¹. Юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, зарегистрированные на территории субъекта Российской Федерации не по месту регистрации саморегулируемой организации и прекратившие членство в саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц,

осуществляющих строительство, по причине необходимости соответствия индивидуального предпринимателя или юридического лица требованиям к членам саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, установленным частью 3 статьи 55⁶ настоящего Кодекса, либо в целях создания саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, на территории субъекта Российской Федерации, в котором по состоянию на день такого прекращения членства отсутствовала саморегулируемая организация, соответствующая требованиям, установленным статьей 55⁴ Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - вновь созданная саморегулируемая организация), вправе подать заявление в саморегулируемую организацию, членство в которой было прекращено такими юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем, о перечислении внесенного ими взноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды) этой саморегулируемой организации в саморегулируемую организацию, в которую вступают такие юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, либо во вновь созданную саморегулируемую организацию. Указанное заявление может быть подано со дня принятия решения о приеме юридического лица, индивидуального предпринимателя в члены саморегулируемой организации по месту их регистрации либо со дня внесения сведений о вновь созданной саморегулируемой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций. К заявлению должны быть приложены документы, подтверждающие факт принятия решения о приеме юридического лица, индивидуального предпринимателя в члены другой саморегулируемой организации с указанием в таком решении согласия саморегулируемой организации нести в соответствии с частью 5³ настоящей статьи ответственность в случаях, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса и (или) статьей 60¹ настоящего Кодекса, либо факт внесения сведений о вновь созданной саморегулируемой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций, и документы,

подтверждающие факт принятия решения о приеме юридического лица, индивидуального предпринимателя в члены вновь созданной некоммерческой организации с указанием в таком решении согласия саморегулируемой организации нести в соответствии с частью 5³ настоящей статьи ответственность в случаях, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса и (или) статьей 60¹ настоящего Кодекса.

5². Саморегулируемая организация, членство в которой было прекращено юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем, в течение семи дней со дня поступления заявления и документов, соответствующих требованиям части 5¹ настоящей статьи, обязана перечислить в саморегулируемую организацию, в которую вступили такие юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, либо во вновь созданную саморегулируемую организацию денежные средства в размере внесенного такими юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем вноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды).

5³. Денежные средства, перечисленные в соответствии с частью 5² настоящей статьи, соответственно учитываются при расчете вноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды) члена саморегулируемой организации, в которую переходят юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, либо в компенсационный фонд (компенсационные фонды) вновь созданной саморегулируемой организации. Со дня поступления указанных денежных средств в компенсационный фонд возмещения вреда саморегулируемая организация, в которую вступили юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, либо вновь созданная саморегулируемая организация несет солидарную ответственность по обязательствам таких членов в случаях, предусмотренных статьей 60 настоящего Кодекса, в том числе в связи с причинением вреда вследствие недостатков работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, которые осуществлялись до дня поступления указанных

денежных средств в компенсационный фонд возмещения вреда саморегулируемой организации. Со дня поступления указанных денежных средств в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемая организация, в которую вступили юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, либо вновь созданная саморегулируемая организация несет субсидиарную ответственность по обязательствам таких членов, в случаях, предусмотренных статьей 60¹ настоящего Кодекса, в том числе в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением членом саморегулируемой организации функций технического заказчика по договору, заключенному до дня поступления указанных денежных средств в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации или договора строительного подряда, заключенного до дня поступления указанных денежных средств в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации.»

5. Дополнить часть 8 статьи 55⁶ Градостроительного кодекса Российской Федерации императивным основанием для отказа в приёме в члены саморегулируемой организации путём включения нового пункта 4 следующего содержания:

«4) в случае, установленном частью 6 статьи 55⁷ настоящего Кодекса.».

Председатель Экспертного Совета

Ассоциации «Национальное объединение строителей»

по вопросам совершенствования

законодательства в строительной сфере

А.Н. Глушков

Руководитель Рабочей группы Экспертного Совета

Ассоциации «Национальное объединение строителей»

по вопросам совершенствования

законодательства в строительной сфере

А.В. Мешалов