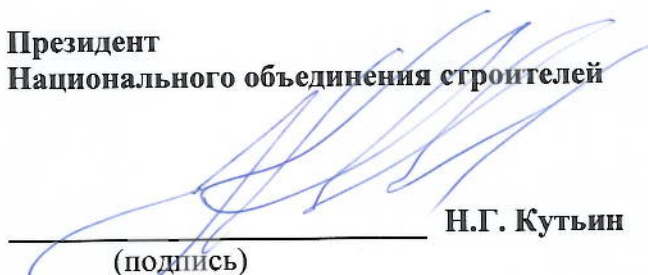




НАЦИОНАЛЬНОЕ ОБЪЕДИНЕНИЕ СТРОИТЕЛЕЙ
ЭКСПЕРТНЫЙ СОВЕТ ПО ВОПРОСАМ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СТРОИТЕЛЬНОЙ СФЕРЕ

**Президент
Национального объединения строителей**



Н.Г. Кутын

(подпись)

«23» 12 2014 г.

Утверждено
Экспертным Советом Национального объединения
строителей по вопросам совершенствования
законодательства в строительной сфере
(протокол № 20 от 24 октября 2014 года)

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по результатам правовой экспертизы проекта федерального закона
«О внесении изменений в статью 55.16 Градостроительного кодекса
Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря
2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»**

Экспертным Советом Национального объединения строителей по вопросам совершенствования законодательства в строительной сфере (далее – Экспертный Совет) проведена правовая экспертиза законопроекта «О внесении изменений в статью 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях». Правовая экспертиза проводилась в

период с 2 октября 2014 года по 24 октября 2014 года на основании Положения об Экспертном Совете и в соответствии с Протоколом заседания Экспертного Совета № 19 от 02.10.2014 председателем Экспертного Совета Глушковым Антоном Николаевичем – председателем Совета НП «САМОРЕГУЛИРУЕМАЯ КОРПОРАЦИЯ СТРОИТЕЛЕЙ КРАСНОЯРСКОГО КРАЯ».

При подготовке данного заключения Экспертный Совет проанализировал текст законопроекта «О внесении изменений в статью 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» и пояснительную записку к нему. В целях устранения неоднозначного толкования норм действующего законодательства в части размещения средств компенсационных фондов саморегулируемых организаций и выработки единой практики его применения законопроектом предлагается дополнить часть 4 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации положением, предусматривающим возможность направления дохода, полученного от размещения средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, на покрытие отдельных видов расходов, связанных с таким размещением. Помимо этого, законопроектом вносится дополнение в часть 7 статьи 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», посвящённое уточнению указанных в данной статье расходов, на покрытие которых может быть направлен доход, полученный от размещения средств компенсационного фонда саморегулируемой организации.

Проанализировав предлагаемые изменения, Экспертный Совет пришел к следующим выводам.

Возможность направления дохода, полученного от размещения и инвестирования средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, на пополнение компенсационного фонда и покрытие расходов,

связанных с обеспечением надлежащих условий инвестирования средств компенсационного фонда, установлена частью 7 статьи 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях». В то же время, в действующей редакции указанной статьи говорится об обеспечении надлежащих условий инвестирования, но не размещения. Существующая формулировка допускает неоднозначное толкование, поэтому предлагаемые законопроектом изменения в части уточнения действующей редакции могут быть поддержаны, поскольку позволят обеспечить единство правоприменительной практики при размещении саморегулируемыми организациями средств компенсационных фондов и уплате связанных с таким размещением расходов.

Также законопроектом предлагается введение в Градостроительный кодекс Российской Федерации аналогичной нормы, позволяющей направлять доход, полученный от размещения средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, на покрытие «расходов на оплату налога на прибыль, полученную от его размещения, и на страхование финансовых рисков, связанных с размещением средств компенсационного фонда в депозитах и депозитных сертификатах». Данное законопроектное предложение в представленной редакции нуждается в корректировке.

Вопрос уплаты налогов на доходы, полученные от размещения средств компенсационного фонда, за счёт указанных доходов, рассматривается в письме Минрегиона России от 1 июня 2012 года № 13401-ДШ/08. Согласно данному письму, налоги на доходы, полученные от размещения средств компенсационного фонда, могут рассматриваться как расходы, связанные с размещением средств компенсационного фонда саморегулируемой организации в целях его сохранения и увеличения его размера, и уплата налогов на такие доходы может осуществляться непосредственно за счёт указанных доходов.

Рассматриваемый законопроект, предлагая конкретизацию на законодательном уровне права саморегулируемых организаций направлять доход от размещения средств компенсационного фонда на покрытие связанных с таким размещением расходов, необоснованно сужает перечень видов налогов, уплата которых возможна в указанных случаях, ограничивая его только налогом на прибыль организаций. Вследствие этого из сферы законодательного регулирования выпадают саморегулируемые организации, применяющие специальные режимы налогообложения.

В отношении покрытия расходов на страхование предлагаемая законопроектом формулировка связывает такие расходы со страхованием финансовых рисков, связанных с размещением средств компенсационного фонда в депозитах и депозитных сертификатах.

Вместе с тем, Экспертный Совет отмечает, что распространённый на практике механизм страхования финансовых рисков как один из способов защиты средств компенсационного фонда не является единственно возможным с точки зрения правоотношений в сфере страхования. Согласно статьям 929, 930 Гражданского кодекса Российской Федерации, по договору имущественного страхования могут быть застрахованы имущественные интересы (в том числе риск утраты определённого имущества) путём заключения договора страхования имущества. Представляется, что подобным образом реализован механизм страхования в отношении страхования вкладов физических лиц. Следует также учитывать, что страхование как способ защиты средств компенсационного фонда является правом, но не обязанностью саморегулируемой организации. В этой связи предлагается уточнить формулировку рассматриваемого законопроекта.

Также следует отметить, что, во избежание необоснованного ограничения видов расходов, связанных с обеспечением надлежащих условий размещения средств компенсационного фонда, уплата которых возможна за счёт доходов, полученных от размещения, предлагаемая

законопроектом формулировка должна коррелироваться с соответствующей нормой части 7 статьи 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях».

С учётом изложенного, Экспертный Совет предлагает уточнить редакцию предложения, указанного в статье 1 рассматриваемого законопроекта следующим образом: «Доход, полученный от размещения средств компенсационного фонда, направляется на пополнение компенсационного фонда и покрытие расходов, связанных с обеспечением надлежащих условий размещения средств компенсационного фонда, в том числе расходов по оплате налога на доходы, полученные от его размещения, и расходов на страхование средств компенсационного фонда и рисков, связанных с размещением средств компенсационного фонда, в случае если саморегулируемой организацией принято решение о страховании средств компенсационного фонда.».

В целом, законопроект в своей основе направлен на урегулирование пробелов в законодательстве и может быть рекомендован к принятию с учётом изложенных замечаний.

На основании изложенного, руководствуясь Положением об Экспертном Совете Национального объединения строителей по вопросам совершенствования законодательства в строительной сфере, Экспертный Совет считает принятие законопроекта целесообразным и отвечающим интересам строительного сообщества с учётом предложенных поправок.

Председатель Экспертного Совета
Национального объединения строителей
по вопросам совершенствования
законодательства в строительной сфере



А.Н. Глушков

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН

«О внесении изменений в статью 55¹⁶ Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»»

Статья 1

Часть 4 статьи 55¹⁶ Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 190-ФЗ (Собрание законодательства Российской Федерации. 2005, № 1, ст. 16. 2011, № 49, ст. 7015. 2014, № 26, ст. 3387) дополнить предложением следующего содержания:

«Доход, полученный от размещения средств компенсационного фонда, направляется на пополнение компенсационного фонда и покрытие расходов, связанных с обеспечением надлежащих условий размещения средств компенсационного фонда, в том числе расходов по оплате налога на доходы, полученные от его размещения, и расходов на страхование средств компенсационного фонда и рисков, связанных с размещением средств компенсационного фонда, в случае если саморегулируемой организацией принято решение о страховании средств компенсационного фонда.».

Статья 2

Часть 7 статьи 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 года № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (Собрание законодательства Российской Федерации 2007, № 49, ст. 6076. 2008, № 30, ст. 3604. 2013, № 23, ст. 2871) после слов «надлежащих условий» дополнить словами «размещения и».

Статья 3

Настоящий Федеральный закон вступает в силу со дня его официального опубликования.

Президент

Российской Федерации

ПОЯСНИТЕЛЬНАЯ ЗАПИСКА

к проекту федерального закона «О внесении изменений в статью 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях»

Проект федерального закона «О внесении изменений в статью 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях» подготовлен в целях законодательного урегулирования вопросов использования доходов, получаемых от размещения средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, и обеспечения их сохранности в сложившихся экономических условиях.

Законопроект направлен на устранение неоднозначного толкования норм действующего законодательства в части размещения средств компенсационного фонда саморегулируемой организации, выработки единой практики его применения.

Компенсационный фонд саморегулируемой организации является одним из способов обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами. В соответствии с частью 1 статьи 55.16 Градостроительного кодекса РФ саморегулируемая организация в пределах средств своего компенсационного фонда несет солидарную ответственность по обязательствам своих членов о возмещении вреда, возникшего вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства, нарушения требований безопасности при строительстве объекта капитального строительства, требований к обеспечению безопасной эксплуатации здания, сооружения. Компенсационный фонд формируется исключительно в денежной форме за счет обязательных взносов членов саморегулируемой организации.

Согласно части 4 статьи 55.16 Градостроительного кодекса РФ в целях сохранения и увеличения размера компенсационного фонда саморегулируемой организации средства этого фонда размещаются в депозиты и (или) депозитные сертификаты в российских кредитных организациях. В связи с тем, что в настоящее время усилен контроль со стороны Центрального банка РФ за деятельностью кредитных организаций у ряда банков, в которых были размещены средства компенсационных фондов саморегулируемых организаций, отозваны лицензии. В результате эти средства утрачены.

Градостроительный кодекс РФ содержит нормы, обязывающие всех членов саморегулируемой организации внести взнос в компенсационный фонд в случае уменьшения его размера на основании произведенных выплат в связи с возмещением причиненного вреда, до размера, который установлен уставом СРО в соответствии с Градостроительным кодексом РФ. Однако, законодательством Российской Федерации не предусмотрен порядок восстановления компенсационного фонда в случае его потери по обстоятельствам, не зависящим от членов саморегулируемой организации. Нekomмерческая организация может обладать правами и обязанностями саморегулируемой организации при соблюдении требования наличия компенсационного фонда в размере, установленном Градостроительным кодексом РФ. Поэтому утрата средств компенсационного фонда, в том числе и по вине банка, исходя из положений Градостроительного кодекса РФ в действующей редакции, влечет обязанность всех членов организации вновь

вносить взнос в компенсационный фонд в целях сохранения статуса саморегулируемой организации. Однако, это противоречит задачам саморегулирования, согласно которым данные организации солидарно с членами отвечают только за вред, причиненный вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства и обязаны внести взнос для пополнения фонда только в этом случае. В целях обеспечения сохранности средств таких фондов в случаях, не зависящих от действий саморегулируемой организации и ее членов, необходимо внести соответствующие изменения в действующее законодательство в части порядка их размещения.

Одним из способов защиты от невозврата кредитными организациями компенсационных фондов в сложившейся ситуации является страхование финансовых рисков. Так как размеры компенсационных фондов, исходя из требований к численному составу членов саморегулируемой организации, измеряются в сотнях миллионов рублей, выплата страховой премии в случае страхования значительно увеличит финансовую нагрузку на СРО.

Учитывая, что частью 7 статьи 13 Федерального закона от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» предусмотрено направление дохода от размещения компенсационного фонда на покрытие расходов, связанных с обеспечением надлежащих условий инвестирования, считаем целесообразным установить аналогичную норму для размещения средств фонда в депозитах и депозитных сертификатах и разрешить оплату страховой премии из полученных доходов, как надлежащее условие его размещения.

Кроме того, действующее законодательство не содержит прямой нормы, устанавливающей за счет каких источников должен уплачиваться налог на доход, полученный от размещения средств компенсационного фонда. Так как частью 3 статьи 55.16 Градостроительного кодекса РФ установлена обязанность по размещению средств фонда в депозиты и (или) депозитные сертификаты, то уплата связанных с этой процедурой налогов, является расходами, связанными с размещением средств компенсационного фонда саморегулируемой организации в целях его сохранения и увеличения его размера. Таким образом, налоги на доходы, полученные от размещения средств компенсационного фонда, должны уплачиваться за счет указанных доходов. В связи с этим разработчиками законопроекта предлагается закрепить право саморегулируемых организаций производить уплату налога на прибыль от размещения средств компенсационного фонда из средств полученных доходов.

Отсутствие в реальных экономических условиях четкого закрепления в законодательстве права саморегулируемых организаций направлять доход от размещения компенсационного фонда на покрытие расходов, связанных с обеспечением его сохранности и увеличением, в том числе на страхование финансовых рисков, негативно влияет на эффективность реализации компенсационного фонда как способа обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации. Потеря средств компенсационного фонда наносит ущерб не только отдельным СРО, но и всей строительной отрасли, поскольку компенсационный фонд является одним из способов возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства.

Внесение указанных изменений в действующее законодательство Российской Федерации обеспечит правовую регламентацию действий саморегулируемых организаций с доходами, полученными от размещения средств компенсационного фонда в целях его сохранения при наступлении обстоятельств, не зависящих от членов СРО.