

Федеральное государственное научно-исследовательское учреждение
«Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации»

На правах рукописи

Даутия Татьяна Васильевна

**Гражданско-правовые аспекты членства в саморегулируемой организации в
сфере строительства**

Специальность 12.00.03 – гражданское право, предпринимательское право, -
семейное право, международное частное право

Диссертация на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Научный руководитель:
кандидат юридических наук
Оболонкова Е.В.

Москва – 2018

Оглавление

Введение	4
Глава 1. Институт саморегулирования в сфере строительства, основанный на обязательном членстве субъектов предпринимательской деятельности.....	20
1.1. Предпосылки и история становления института саморегулирования в сфере строительства	20
1.2. Обзор действующего законодательства, регулирующего деятельность саморегулируемых организаций в сфере строительства и их членов.....	31
Глава 2. Правовое содержание членства в саморегулируемой организации в сфере строительства	46
2.1. Правовая природа отношений членства в саморегулируемой организации в сфере строительства	46
2.2. Особенности правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства	59
2.3. Классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства	81
Глава 3. Приобретение и прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства	88
3.1. Приобретение статуса члена саморегулируемой организации: основания и правовые последствия	88
3.2. Региональный принцип членства в саморегулируемой организации в сфере строительства	94
3.3. Прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства	106

Глава 4. Отдельные аспекты членства в саморегулируемой организации как способы обеспечения саморегулирования отрасли.....	112
4.1. Участие члена саморегулируемой организации в сфере строительства в нормативно-правовой регламентации строительной деятельности.....	112
4.2. Участие члена в формировании компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства и особенности их правового режима	123
4.3. Приостановление деятельности члена саморегулируемой организации в сфере строительства как мера дисциплинарного воздействия: коллизии в правовой регламентации	147
4.4. Специалисты по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства как особые субъекты строительной деятельности	153
Заключение.....	174
Список сокращений и условных обозначений	181
Список литературы	182
Приложения:	210
Приложение № 1 «Модели правового регулирования саморегулирования в Российской Федерации»	210
Приложение № 2 «Классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства»	211
Приложение № 3 «Правовая сущность приостановления специального права члена саморегулируемой организации в сфере строительства»	212

Введение

Актуальность темы диссертационного исследования. Гражданское и промышленное строительство является одним из крупнейших секторов российской экономики. Под строительством в настоящем исследовании будет пониматься весь комплекс работ, в том числе по инженерным изысканиям, архитектурно-строительному проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства.

Ежедневно мы пользуемся результатами строительной деятельности (проживая в жилом помещении, посещая торгово-развлекательные центры, передвигаясь средствами подземного транспорта (метрополитен) и т.д.), следовательно, качество и безопасность как самого процесса строительства, так и его конечного продукта важны для каждого гражданина.

Такие строительные аварии, как разрушение здания аквапарка «Трансвааль» в Москве (февраль 2004 г.) вследствие неверных конструктивных решений и просчетов в проектировании, повлекших обрушение 5000 кв. м перекрытий¹, обрушение части крыши автостоянки (более 200 кв. м из общей площади кровли 1000 кв. м)² на Дмитровском шоссе (февраль 2004 г.), при проектировании которой не были учтены климатические условия места эксплуатации объекта, разрушение кровли и несущих металлоконструкций здания Басманного рынка в Москве (февраль 2006 г.) с общей площадью разрушения 3000 кв. м³, засвидетельствовали наличие дисбаланса контрольно-разрешительной системы в сфере строительства, результатом которого стали некачественно выполненные работы по возведению объектов гражданского строительства, не отвечающих признакам безопасности, что было выявлено только в процессе их эксплуатации.

¹ «Трансвааль-парк» обрушил архитектор: московская прокуратура назвала причины катастрофы аквапарка в Ясенево // Ежедневная интернет-газета «Лента.ру». 2005. 29 марта. URL: <https://lenta.ru/articles/2005/03/28/transvaal>

² Москва: у автостоянки магазина «Метро» обрушилась крыша // Интернет-версия ежедневного делового журнала РБК. 2004. 28 февраля. URL: <https://www.rbc.ru/society/28/02/2004/5703bc989a7947afa08ca8db>

³ В Москве обрушилось здание Басманного рынка: 57 погибших, 36 раненых // Новостной портал Newsru.com. 2006. 23 февраля. URL: <https://www.newsru.com/russia/23feb2006/dom.html>

Устранение дисбаланса системы было предложено осуществить посредством замены ранее действующего лицензирования строительной деятельности саморегулированием.

По состоянию на 1 января 2018 г. создано и функционирует 238 строительных саморегулируемых организаций и 210 саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий и проектирования (173 – проектные, 37 – инженерно-изыскательские).

Институт саморегулирования в сфере строительства⁴ был введен более семи лет назад, однако до настоящего времени его правовая регламентация продолжает изменяться в поисках наиболее действенных механизмов обеспечения качества и безопасности выполнения работ. При этом член саморегулируемой организации в сфере строительства, являясь субъектом предпринимательской деятельности, носителем основных прав и обязанностей, обеспечивающих эффективность саморегулирования отрасли, в наибольшей степени страдает от несовершенства правовых норм и пробелов законодательства о саморегулировании в сфере строительства.

Комплексное исследование правового положения члена саморегулируемой организации позволит реформировать институт саморегулирования с ориентацией на защиту прав субъектов предпринимательской деятельности.

Степень научной разработанности темы. В современных источниках гражданского и предпринимательского права отношения членства в саморегулируемых организациях, по мнению диссертанта, не уделено должного внимания. В то же время интерес научного сообщества к феномену саморегулирования не ослабевает – вопросам правового регулирования деятельности саморегулируемых организаций, исследованию их правового статуса посвящено множество научных трудов, среди которых следует выделить диссертационные исследования на соискание ученой степени доктора

⁴ В настоящем исследовании строительная деятельность рассматривается в широком смысле – подразумеваются работы как по инженерным изысканиям, архитектурно-строительному проектированию, так и по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства.

юридических наук – Ю.Г. Лесковой «Саморегулирование как правовой способ организации предпринимательских отношений: проблемы теории и практики» (2013 г.), Д.А. Петрова «Правовой статус саморегулируемой организации в сфере предпринимательства» (2016 г.), на соискание ученой степени кандидата юридических наук – О.Н. Максимович «Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений» (2007 г.), А.В. Басовой «Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права» (2008 г.), Д.О. Грачева «Правовой статус саморегулируемых организаций» (2008 г.), И.Г. Журиной «Гражданско-правовой статус саморегулируемых организаций в Российской Федерации» (2009 г.), А.А. Герасимова «Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций» (2011 г.).

По теме саморегулирования изданы монографии Ю.Г. Лесковой «Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений» (2013 г.) и М.А. Егоровой «Концепция совершенствования механизмов саморегулирования: pro et contra» (2017 г.), коллективная монография «Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: единство и дифференциация» под ред. И.В. Ершовой (2016 г.) и др.

Исследованию правового статуса саморегулируемых организаций в сфере строительства, а также отдельным аспектам деятельности указанных субъектов посвящены диссертационные исследования Ю.А. Романова «Правовое положение саморегулируемых организаций в строительной сфере по законодательству Российской Федерации» (2012 г.), М.А. Еременко «Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности в строительной отрасли» (2013 г.), Р.Д. Фархутдинова «Правовое регулирование предпринимательской деятельности в строительстве и его эффективность в условиях саморегулирования» (2013 г.), а также монография Р.Д. Фархутдинова «Эффективность саморегулирования в строительстве» (2016 г.). Среди немногих комплексных исследований правового положения субъектов, участвующих в саморегулируемой организации, следует выделить диссертационное исследование Л.А. Сунгатуллиной «Участие

субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях: цивилистическое исследование» (2015 г.).

Исторические аспекты саморегулирования, его предпосылки и этапы формирования, в том числе в строительной сфере, достаточно подробно освещены в работе А.Г. Чернявского⁵.

Вклад в научно-правовой анализ наиболее острых проблем нормативно-правового регулирования отдельных институтов саморегулирования строительной отрасли внесли А.В. Забелин, Е.В. Позднышева, Ю.П. Свит, С.А. Сеницын.

В смежных отраслях науки исследованию отдельных аспектов деятельности саморегулируемых организаций посвящены работы А.А. Абрамовой, А.А. Батяева, А.В. Белицкой, А.Н. Борисова, Р.П. Булыга, В.А. Вайпана, С.А. Васильевой, М.Ю. Викторова, В.В. Галлова, Л.А. Казинец, А.Н. Ларионова, Н.В. Ростовцевой, Т.В. Сойфер, Э.В. Талапиной и др.

Исследование института саморегулирования нашло отражение в трудах по теории права и проблемам государственного управления П.В. Крючковой, П.Б. Салина, С.Б. Третьяковой, Ю.А. Тихомирова и др.

Несмотря на большое количество диссертационных работ, посвященных саморегулированию и саморегулируемым организациям, в том числе в сфере строительства, центром исследования в них выступали или институт саморегулирования в целом, или саморегулируемая организация как субъект права. Гражданско-правовые аспекты членства в саморегулируемой организации в сфере строительства не являлись предметом научного изучения на монографическом уровне.

Выполненные до 2017 г. научные исследования как отдельных аспектов деятельности саморегулируемых организаций в сфере строительства, так и института саморегулирования в сфере строительства в целом, затрагивающие

⁵ См.: Чернявский А.Г. Развитие саморегулируемых организаций в Российской Федерации: учебное пособие / А.Г. Чернявский. М.: Альфа-М; ИНФРА-М, 2017.

вопросы членства в саморегулируемой организации, частично основаны на неактуальных в настоящее время положениях правовых норм.

Научная новизна диссертации заключается в том, что она является первым исследованием, в котором отражены актуальные положения действующего законодательства, регламентирующие гражданско-правовые аспекты членства в саморегулируемой организации в сфере строительства, рассмотрено их воздействие на формирование правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства.

Объектом исследования являются общественные отношения, связанные с участием субъектов предпринимательской деятельности в саморегулируемой организации в сфере строительства.

Предметом исследования выступают нормы российского законодательства, регулирующие общественные отношения, связанные с участием субъектов предпринимательской деятельности в саморегулируемой организации в сфере строительства, практика применения указанных правовых норм, а также существующие в исследуемой области научно-правовые теории и представления.

Цель диссертационной работы состоит в научной разработке теоретических положений, определяющих особенности отношений членства в саморегулируемой организации строительной отрасли, в раскрытии характерных черт правового статуса участников саморегулируемой организации в сфере строительства, в выявлении проблем правового регулирования отношений, возникающих у субъектов предпринимательской деятельности в связи с членством в саморегулируемой организации в сфере строительства, с целью формулирования рекомендаций по совершенствованию правового регулирования данного вида корпоративных отношений. Все это может, по мнению диссертанта, способствовать развитию института саморегулирования отрасли с ориентацией на защиту прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности.

Цель исследования достигается посредством решения следующих **задач**:

- проанализировать предпосылки становления института саморегулирования строительной отрасли, исследовать тенденцию развития законодательства о саморегулировании в сфере строительства;

- выявить специфику саморегулирования в сфере строительства, предопределяющую особенности правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства как субъекта саморегулирования;

- исследовать правовые основы возникающих правоотношений между саморегулируемой организацией и ее членом;

- определить особенности возникновения и прекращения специальной правоспособности хозяйствующих субъектов, основанной на членстве в саморегулируемой организации в сфере строительства;

- выявить особенности правового режима средств компенсационных фондов саморегулируемой организации, участие в формировании которых является обязательным условием возникновения специальной правоспособности хозяйствующего субъекта (в том числе специфику использования средств компенсационных фондов и перехода имущественных прав на средства компенсационных фондов);

- дать правовое определение компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств;

- определить особенности правового статуса специалистов по организации инженерных изысканий, проектирования, строительства;

- выявить пробелы и коллизии действующего законодательства о саморегулировании в сфере строительства и внести предложения по его изменению с целью усовершенствования правовой регламентации деятельности члена саморегулируемой организации как субъекта саморегулирования.

Методологическая основа исследования. При проведении исследования применены такие общенаучные методы познания, как метод анализа, синтеза, системного анализа, а также частно-научные методы сравнительного правоведения, исторический, межотраслевой метод юридических исследований, метод правового моделирования и др. Применение логического и формально-

юридического методов позволило систематизировать полученные данные и сформулировать выводы.

Теоретическую основу настоящего исследования составили диссертационные исследования в области гражданского и предпринимательского права, теории права и других смежных отраслей, а также монографические издания.

Нормативно-правовую базу исследования составили Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», Федеральный закон от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях», Градостроительный кодекс РФ, а также другие федеральные законы, подзаконные акты.

Эмпирическая база исследования представлена материалами судебной практики и корпоративными (локальными) актами субъектов саморегулирования строительной отрасли (саморегулируемых организаций, Национального объединения саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, проектирования, строительства).

Теоретическая и практическая значимость исследования определяется необходимостью совершенствования элементов и отдельных правовых аспектов членства в саморегулируемой организации в сфере строительства и устранения дисбаланса правового регулирования, вызванного существенными фрагментарными изменениями института саморегулирования отрасли с 1 июля 2017 г.

Теоретическая значимость работы состоит в оценке влияния отдельных аспектов саморегулирования строительной деятельности на правовое положение члена саморегулируемой организации как хозяйствующего субъекта, а также в дополнении существующих теоретических положений о таком виде общественного отношения, как членство в саморегулируемой организации в сфере строительства. Диссертантом дается оценка правового режима средств компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства и предпосылок возникновения имущественных прав на них. Предложено

изменение концепции Федерального закона «О саморегулируемых организациях», обеспечивающее развитие института добровольного саморегулирования без ослабления публично ориентированных функций саморегулируемых организаций с обязательным членством. Теоретические выводы диссертационной работы будут способствовать дальнейшему исследованию рассматриваемой области общественных отношений.

Практическая значимость работы заключается в возможности использования результатов диссертационного исследования для совершенствования правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства; в законотворческой деятельности – при разработке соответствующих правовых актов; в образовательной деятельности – при подготовке квалифицированных кадров для саморегулируемых организаций в сфере строительства; при написании учебно-методических пособий, в частности специального учебного курса, посвященного гражданско-правовым аспектам членства в саморегулируемой организации в сфере строительства.

Диссертационное исследование позволило сформулировать и обосновать следующие основные **положения и выводы, выносимые на защиту**:

1. Вместо заявленной законодателем тенденции по сближению моделей обязательного и добровольного саморегулирования предложено изменить концепцию действующего Федерального закона «О саморегулируемых организациях» и установить два предмета его правового регулирования: деятельность саморегулируемых организаций, основанных на добровольном членстве, и деятельность саморегулируемых организаций, основанных на обязательном членстве. Это позволит унифицировать правовые нормы о саморегулировании различных отраслей, а также обеспечит формирование единой правовой регламентации статуса субъектов саморегулирования.

По мнению диссертанта, сближение модели саморегулирования с обязательным и добровольным членством может повлечь возложение на членов саморегулируемой организации с добровольным членством обязательств, которые присущи саморегулируемым организациям с обязательным членством.

2. Между саморегулируемой организацией в сфере строительства и ее членами возникают корпоративные правоотношения, имеющие двухуровневую структуру: они состоят из отношений членства субъекта в корпоративной организации (ассоциации) и отношений членства субъекта в корпоративной организации (ассоциации), имеющей статус саморегулируемой организации. При этом отношение членства субъекта в корпоративной организации со статусом саморегулируемой организации является производным от первого и в силу закона обуславливает опосредованное участие субъекта в ассоциации – Национальном объединении саморегулируемых организаций.

Указанные составляющие корпоративных правоотношений не тождественны, поскольку имеют разное содержание – прекращение у ассоциации статуса саморегулируемой не прекращает корпоративных отношений ассоциации и ее субъекта.

3. Отношение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства – это урегулированное нормами гражданского права общественное корпоративное отношение, возникающее между ассоциацией, имеющей статус саморегулируемой организации, и ее членом в связи с участием в деятельности и управлением ею, участием в регулировании строительной отрасли посредством принятия правил и стандартов саморегулируемой организации, обязательных для исполнения всеми членами ассоциации, а также с целью приобретения ее членом специальной правоспособности.

4. Ввиду сохранения экстерриториальности строительной деятельности при региональном принципе членства в саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, с целью достижения эффективности контроля со стороны саморегулируемой организации за фактическим осуществлением членами указанных работ с минимизацией транспортных и командировочных расходов предлагается ввести институт поручений как формы взаимодействия саморегулируемых организаций, расположенных на территории разных субъектов Российской Федерации,

посредством заключения гражданско-правовых договоров. Это обеспечит возможность содействия в проведении контрольных мероприятий на объектах строительства и фиксации полученных в рамках контроля результатов, если предметом проверки является исполнение лицами, осуществляющими строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, требований законодательства Российской Федерации о техническом регулировании, стандартов на процессы выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, утвержденных Национальным объединением саморегулируемых организаций в сфере строительства.

5. В связи с отсутствием легального определения компенсационного фонда саморегулируемой организации диссертантом выявлены признаки компенсационного фонда, на основе которых предложено определение компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств:

«компенсационный фонд возмещения вреда саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих инженерные изыскания, архитектурно-строительное проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, – это часть имущества такой организации, формируемая за счет взносов всех членов этой саморегулируемой организации в денежной форме, размещенная на специальном банковском счете в кредитной организации с целью обособления, за счет которой обеспечивается имущественная ответственность ее членов по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения или их частей»;

«компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих инженерные изыскания, архитектурно-строительное проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального

строительства, – это часть имущества такой организации, формируемая за счет взносов членов саморегулируемой организации, изъявивших намерение заключить договоры подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, в денежной форме, размещенная на специальном банковском счете в кредитной организации с целью обособления, за счет которой обеспечивается имущественная ответственность членов по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров (за исключением гарантийных обязательств по указанным договорам, с учетом особенностей, предусмотренных ч. 6–7 ст. 60.1 Градостроительного кодекса РФ)».

Предложенные определения отражают различия как в субъектном составе членов, участвующих в формировании того или иного вида компенсационного фонда, так и в целевом назначении указанных фондов, при этом устанавливая идентичность требований к их составу и способу размещения.

6. Имущественные права на средства компенсационного фонда связаны с наличием у его собственника специальной правоспособности, с утратой которой имущественные права на средства компенсационного фонда переходят к правопреемнику, правопреемство которого определяется наделением иного субъекта, имеющего специальную правоспособность (национальное объединение саморегулируемых организаций или саморегулируемая организация), ответственностью по обязательствам юридического лица или индивидуального предпринимателя, оплатившего взнос в указанный компенсационный фонд, вследствие причинения вреда в результате некачественно выполненных работ или неисполненных договорных обязательств.

7. В отношении средств компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства устанавливается особый охранно-правовой режим, обеспечивающий их целевое расходование посредством:

- закрепления особого способа размещения средств компенсационных фондов (на специальном счете кредитной организации, соответствующей требованиям, предусмотренным градостроительным законодательством);

- закрепления градостроительным законодательством особых условий их инвестирования;

- закрепления исчерпывающего перечня оснований для совершения расходных операций;

- установления требований к их владельцу, в частности наличия особого правового статуса (саморегулируемой организации или национального объединения саморегулируемых организаций), в том числе законодательного закрепления возможности внесудебного порядка изъятия средств компенсационного фонда в случае лишения его владельца соответствующего правового статуса (перевод средств компенсационного фонда по требованию Национального объединения саморегулируемых организаций на его счет);

- обособленности от иных средств его владельца, а также исключения из конкурсной массы кредитной организации, в которой они размещены.

8. С 1 июля 2017 г. сведения о специалистах по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства подлежат включению в национальный реестр специалистов. Субъектами саморегулирования они становятся после оформления трудовых отношений с членом саморегулируемой организации. С целью дифференциации специалистов по организации указанных работ, являющихся субъектами саморегулирования и не являющихся таковыми, предложено ввести отдельную категорию – субъекты профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства.

Под субъектами профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства в саморегулируемой организации предлагается понимать физических лиц, являющихся специалистами по организации инженерных изысканий, специалистами по организации архитектурно-строительного проектирования, специалистами по организации строительства, сведения о которых включены в национальный реестр специалистов в области

инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования или в национальный реестр специалистов в области строительства, имеющие трудовые отношения с членом саморегулируемой организации.

На основе результатов исследования сформулированы предложения по внесению изменений в нормативные правовые акты:

1. В целях недопущения необоснованного отнесения требования об уплате взноса в компенсационный фонд кандидатом в члены саморегулируемой организации к его имущественной обязанности предложено ч. 11 ст. 55.6 Градостроительного кодекса РФ изложить в новой редакции: «Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, в отношении которого принято решение о приеме в члены саморегулируемой организации, в течение семи рабочих дней со дня получения уведомления, указанного в части 10 настоящей статьи, уплачивает в полном объеме:

- 1) взнос в компенсационный фонд возмещения вреда;
- 2) взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случае, если саморегулируемой организацией принято решение о формировании такого компенсационного фонда и в заявлении лица о приеме в члены указаны сведения о намерении принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительства с использованием конкурентных способов заключения договоров;
- 3) вступительный взнос в саморегулируемую организацию в случае, если внутренними документами саморегулируемой организации установлены требования об уплате вступительного взноса.

В случае неисполнения указанного в настоящем пункте требования решение саморегулируемой организации о приеме в члены не вступает в законную силу и не является основанием для возникновения у сторон каких-либо прав или обязанностей».

2. В целях устранения пробела в определении порядка осуществления Национальным объединением функций по администрированию средств

компенсационных фондов исключенной из государственного реестра саморегулируемой организации в случае поступления от нее средств компенсационного фонда в неполном объеме в п. 15 приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 8 сентября 2015 г. № 643/пр «Об утверждении порядка взаимодействия Национального объединения саморегулируемых организаций и саморегулируемой организации в случае исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций» в качестве дополнительного основания для отказа в перечислении средств компенсационного фонда исключенной саморегулируемой организации предлагается указать недостаточность поступивших средств компенсационного фонда для удовлетворения всех требований ее членов о перечислении взносов в компенсационные фонды иных саморегулируемых организаций.

3. В целях устранения коллизии правовых норм Градостроительного кодекса РФ в части определения правовой природы и оснований приостановления права члена саморегулируемой организации в сфере строительства на выполнение работ предлагается:

ч. 2 ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ исключить;

ч. 8 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ изложить в новой редакции:

«Ограничение права члена саморегулируемой организации на принятие участия в заключении новых договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, предусмотренное частью 6 настоящей статьи, не приостанавливает права указанного члена на выполнение указанных работ в рамках ранее заключенных им договоров с использованием конкурентных способов заключения договоров до момента возникновения необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренным частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса».

4. В связи с изменением оснований возникновения специальной правоспособности члена саморегулируемой организации в сфере строительства и отменой допусков к выполнению работ целесообразно исключить из ч. 1, 3 ст. 49 Гражданского кодекса РФ упоминание о свидетельстве о допуске к определенному виду работ, выданному саморегулируемой организацией, как основании для занятия отдельными видами деятельности.

5. В связи с тем, что на законодательном уровне не предусмотрены последующий контроль за регулярным повышением квалификации лицами, включенными в национальный реестр специалистов, и последствия для указанных лиц за несоответствие данному требованию, предлагается включить в качестве дополнительного основания исключения сведений о лице из национального реестра специалистов непредставление в установленный срок сведений о повышении квалификации по направлению подготовки в области строительства не реже одного раза в пять лет.

Степень достоверности и апробация результатов исследования. Результаты исследования были апробированы посредством публикации в научных периодических изданиях и обсуждались:

на V Международной конференции «Практическое саморегулирование 2018» (Торгово-промышленная палата РФ, 17 апреля 2018 г.), посвященной публичному обсуждению законопроекта «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации», подготовленного Министерством экономического развития РФ;

на заседании отдела гражданского законодательства и процесса ИЗиСП (3 октября 2018 г.);

на заседании секции «Частное право» Ученого совета ИЗиСП (10 октября 2018 г.);

на Международной научно-практической конференции XIII Ежегодные научные чтения, посвященные памяти профессора С.Н. Братуся «Договор как общеправовая ценность» (ИЗиСП, 24 октября 2018 г.).

Структура диссертации обусловлена целью и задачами исследования и состоит из введения, четырех глав, состоящих из 12 параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

Глава 1. Институт саморегулирования в сфере строительства, основанный на обязательном членстве субъектов предпринимательской деятельности

1.1. Предпосылки и история становления института саморегулирования в сфере строительства

Саморегулирование в сфере строительства (проектирование, инженерные изыскания, строительство, реконструкция, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства) берет свое начало с 2010 года, однако уже в период с 2007 по 2010 год неоднократно предпринимались попытки введения данного механизма регулирования общественных отношений взамен лицензирования строительной деятельности. Запуск реформы проходил довольно долго, в том числе, из-за неготовности строительного рынка к подобным переменам и низкой активности предпринимательского сообщества к объединению в саморегулируемые организации.

В период до 1 января 2010 года строительная деятельность в Российской Федерации регулировалась посредством института лицензирования.

Как отмечает Серкова Ю.А., анализируя развитие законодательства о лицензировании строительной деятельности, на территории РСФСР оно было введено Положением о государственном лицензировании строительной деятельности на территории РСФСР, утвержденным Постановлением Совета Министров РСФСР от 08.11.1991 года № 593⁶ (далее - Положение). Положение установило организационно-правовые основы лицензирования деятельности; определило виды подлежащей лицензированию деятельности; утвердило порядок

⁶ О введении государственного лицензирования строительной деятельности на территории РСФСР: Постановление Совмина РСФСР от 08.11.1991 № 593 (утратило силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 08.05.2002 № 302)// СП РФ. – 1992. -№ 3. - ст. 18

лицензирования и выдачи лицензий, статус и функции лицензионных органов⁷. Недостатком введенной модели лицензирования можно назвать регламентацию исключительно процедуры выдачи лицензий на осуществление строительной деятельности без наделения лицензирующих органов полномочиями по осуществлению контрольных функций за деятельностью субъектов лицензирования. Только спустя 11 лет после введения института лицензирования строительной деятельности было утверждено Положение об организации контроля за исполнением лицензиатами лицензионных требований по видам деятельности, лицензирование которых относилось к полномочиям Госстроя⁸. Ответственность за качество работ, выполненных лицензиатами, лицензирующий орган не нес, но при обнаружении во время плановой проверки (не реже 1 раза за период действия лицензии) нарушений лицензионных требований, вправе был вынести решение, обязывающее лицензиата их устранить и определить меры воздействия на лицензиата (предупреждение, приостановление действия, аннулирование лицензии)⁹.

«Развитие института лицензирования на рубеже 1991-1992 г.г. обусловлено сменой экономических и правовых формаций, государство в этих условиях было заинтересовано в интенсификации частнопредпринимательской деятельности, однако ее осуществление вне государственной регламентации не представлялось возможным. Назрела необходимость введения методов действенного обеспечения защиты прав граждан и экономической безопасности России»¹⁰. Однако, как показала практика, лицензирование, особенно в строительной деятельности, не

⁷ Серкова, Ю.А. Развитие законодательства о лицензировании строительной деятельности/ Ю.А. Серкова // Правовые вопросы строительства. - 2007.- № 1. – С. 45-47

⁸ О мерах по обеспечению контроля за соблюдением лицензиатами лицензионных требований и условий: Приказ Госстроя РФ от 19.06.2002 № 107 (фактически утратил силу в связи с прекращением с 01.01.2010 года лицензирования деятельности по строительству)// Рос. газ. - 13.08.2002 - № 149-150

⁹ пункт 10 Положения об организации контроля за соблюдением лицензиатами лицензионных требований и условий по видам деятельности, лицензирование которых отнесено к полномочиям Госстроя России, утв. Приказом Государственного комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 19.06.2002 г. № 107// Доступ из информационно-справочной системы «ГРАНД-СтройИнфо»

¹⁰ Гущин, А.В. Лицензирование предпринимательской деятельности/ А.В. Гущин// Вестник МГИУ. Серия «Гуманитарные науки». № 1. – М.: МГИУ, 2003. - С. 108 - 122

явилось тем эффективным гарантом качества и безопасности выполнения работ строительными фирмами, имеющими соответствующие лицензии, по причине отсутствия фактического контроля со стороны лицензирующих органов после выдачи лицензий за осуществлением лицензируемого вида деятельности.

Особого внимания заслуживает подход государства на этапе формирования института лицензирования строительной деятельности к субъектам строительного рынка в части установления оснований для аннулирования и приостановления строительных лицензий: в соответствии с письмом Минстроя РФ от 11 марта 1997 года «О мерах по усилению влияния лицензионных органов на соблюдение налогового законодательства в строительстве»¹¹, в целях взаимодействия с налоговыми органами ужесточался контроль за лицензируемыми видами деятельности и практиковалось применение санкций к злостным неплательщикам налогов (от приостановления действия до аннулирования строительных лицензий).

Данный подход представляется необоснованным, поскольку акт выдачи лицензии не является предоставлением преимущества хозяйствующему субъекту за его добросовестное исполнение обязательств, в частности, налоговых, а фактически свидетельствует о готовности и способности хозяйствующего субъекта к выполнению строительных работ, соответствии его минимальным квалификационным требованиям, которые не отменяются наличием задолженности по налоговым платежам.

Лицензирование осуществлялось как на федеральном уровне (Федеральным лицензионным центром), так и на уровне субъектов Федерации, которым Минстроем РФ передавались полномочия по лицензированию отдельных видов строительной деятельности. Лицензии, выданные Федеральным лицензионным центром при Минстрое, действовали на всей территории РФ, а разрешения, выданные органами субъектов РФ – на территории соответствующего субъекта

¹¹ О мерах по усилению влияния лицензионных органов на соблюдение налогового законодательства в строительстве: Письмо Минстроя РФ от 11.01.1997 № БЕ-19-13/1 (утратил силу в связи с изданием письма Минстроя России от 28.10.2016 № 35704-АБ/08)// Бухгалтерское приложение, № 4 к «Экономика и жизнь». – 1997. - № 22

(п. 4 Положения о лицензировании строительной деятельности от 1996г.¹²). Куда подавать документы для получения лицензии - субъекты решали сами.

Принятие Федерального закона от 08.08.2001 года № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»¹³ изменило ранее принятую концепцию лицензирования и упростило процедуру выдачи лицензий. В то же время, согласно статье 13 данного федерального закона, лицензирующий орган имел право самостоятельно только приостанавливать действие лицензии, а ее аннулирование было возможно исключительно в судебном порядке в случае нарушения лицензиатом лицензионных требований и отдельных условий осуществления лицензируемого вида деятельности.

Пунктом 7 статьи 13 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ¹⁴ был введен запрет лицензирующим органам на проведение проверок, относящихся к предмету ведения иных органов государственной власти и органов местного самоуправления. Указанное положение привело к недопустимости применения санкций в виде приостановления и аннулирования строительных лицензий к лицензиатам за допущенные ими налоговые правонарушения.

Лицензирование в строительстве планировалось отменить с 1 июля 2007 года¹⁵, заменив его саморегулированием. Однако отмена строительных лицензий была перенесена в связи с низкой активностью хозяйствующих субъектов в сфере строительства в объединение в саморегулируемые организации.

Федеральным законом от 19.07.2007 № 136-ФЗ¹⁶ работы по инженерным изысканиям, проектированию и строительству снова включены в Перечень

¹² Об утверждении положения о лицензировании строительной деятельности: Постановление Правительства РФ от 25.03.1996 № 351 (утратило силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 25.06.2012 № 635)// СЗ РФ, 01.04.1996, № 14, ст. 1456.

¹³ СЗ РФ. - 13.08.2001. - № 33 (часть I), ст. 3430 (утратил силу)

¹⁴ Там же.

¹⁵ О признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2006 № 252-ФЗ (утратил силу)// СЗ РФ. - 01.01.2007. - № 1 (1 ч.), ст. 15.

¹⁶ О внесении изменений в статьи 17 и 18 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности" по вопросам лицензирования строительной деятельности: Федеральный закон от 19.07.2007 № 136-ФЗ (утратил силу)// СЗ РФ. - 23.07.2007. - № 30. - ст. 3750.

лицензируемых видов деятельности, что ознаменовало провал первой попытки введения института саморегулирования.

Отмена лицензирования строительной деятельности была перенесена на 1 год, с 1 июля 2008 года¹⁷. Но и через год лицензирование строительной деятельности было решено продлить в очередной раз, до 01 января 2010 года¹⁸ (формально работы по инженерным изысканиям, проектированию, строительству были исключены из перечня лицензируемых видов деятельности, но замена лицензированию не была введена). Это свидетельствует о второй неудачной попытке замены института государственного лицензирования саморегулированием.

Институт саморегулирования в сфере строительства берет свое начало с введением в действие федерального закона от 22.07.2008г. № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁹. Согласно пояснительной записке к указанному федеральному закону, «необходимость введения института саморегулирования в строительстве обусловлена потребностью в обеспечении механизмов регулирования строительного рынка в условиях отмены лицензирования проектирования, строительства и инженерных изысканий для строительства зданий и сооружений»²⁰.

Создание саморегулируемых организаций в сфере строительства осуществляется по отраслевому признаку: допускается приобретение

¹⁷ Там же.

¹⁸ О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 22.07.2008 № 148-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 28.07.2008. - № 30 (ч. 1). - ст. 3604.

¹⁹ Там же.

²⁰ Пояснительная записка к законопроекту № 435294-4 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» размещена на официальном сайте Государственной Думы РФ [электронный ресурс] //URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/arhiv/a_dz_5.nsf/ByID/71F835D7030AA8CDC32572EA002C6128/\\$File/435294%20%D0%9F%D0%BE%D1%8F%D1%81%D0%BD%D0%B8%D1%82%D1%8C.doc?OpenElement](http://asozd2.duma.gov.ru/arhiv/a_dz_5.nsf/ByID/71F835D7030AA8CDC32572EA002C6128/$File/435294%20%D0%9F%D0%BE%D1%8F%D1%81%D0%BD%D0%B8%D1%82%D1%8C.doc?OpenElement) (дата обращения 04.03.2018). Законопроект приобрел статус федерального закона от 22.07.2008 года № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты РФ», опубликован в СЗ РФ.- 28.07.2008. - № 30 (ч. 1). - ст. 3604.

некоммерческой организацией статуса саморегулируемой организации одного из трех видов:

-саморегулируемая организация, основанная на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания;

-саморегулируемая организация, основанная на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации;

-саморегулируемая организация, основанная на членстве лиц, осуществляющих строительство²¹.

Реформирование института лицензирования строительной деятельности и переход от контрольно-разрешительной системы ведения строительных работ к саморегулированию – это только небольшая часть проведенной в России административной реформы в рамках исполнения Распоряжения Правительства РФ от 25.10.2005 № 1789-р «О Концепции административной реформы в Российской Федерации в 2006-2010 годах и плане мероприятий по проведению административной реформы в Российской Федерации в 2006-2010 годах»²².

Целью указанной административной реформы ознаменовано «...формирование эффективных замещающих институтов управления, ориентированных на реализацию единой государственной политики по защите интересов субъектов предпринимательской деятельности, а также снижение степени давления государства на свободные рыночные предпринимательские отношения»²³.

По мнению Герасимова А.А., органами государственной власти институт саморегулирования рассматривается как один из основных элементов процесса деbüroкратизации экономики страны, как средство формирования органов

²¹ ст. 55.3 Градостроительного кодекса РФ

²² СЗ РФ. - 14.11.2005. - № 46. - ст. 4720.

²³ Фархутдинов, Р.Д. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в строительстве и его эффективность в условиях саморегулирования: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Фархутдинов Руслан Дамирович. – М., 2013. – с. 4

регулируемого не путем их назначения в административном порядке, а посредством инициативных действий наиболее активных профессионалов²⁴.

Устранение избыточного государственного регулирования экономики и переход преимущественно к косвенным методам регулирования экономических процессов, а также расширение участия предпринимательского сообщества в подготовке решений органов государственной власти, связанных с регулированием – один из принципов инновационного социально ориентированного развития отношений между государством и субъектами предпринимательства, заявленных в Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года²⁵.

Для целей обеспечения поступательного перехода от прямого государственного регулирования отрасли к «корпоративному» регулированию устанавливался переходный период в течение всего 2009 года, когда субъектам строительной отрасли предоставлялась возможность осуществления деятельности как на основании ранее выданных строительных лицензий, так и на основании свидетельств о допуске к работам, влияющим на безопасность объектов капитального строительства, выданных саморегулируемыми организациями строительной отрасли²⁶.

С 1 января 2010 года выполнение работ по строительству, инженерным изысканиям, проектированию на объектах капитального строительства стало возможным исключительно на основании имеющегося у исполнителя работ допуска, выданного саморегулируемой организацией соответствующего профиля. В 2015 году принята Концепция совершенствования механизмов

²⁴ Герасимов, А.А. Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Герасимов Андрей Алексеевич. – М., 2011. – с. 3

²⁵ О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года: Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 № 1662-р// СЗ РФ. - 24.11.2008. - № 47. - ст. 5489.

²⁶ Доклад Департамента развития малого и среднего предпринимательства Минэкономразвития России «Об итогах анализа практики применения законодательства Российской Федерации о саморегулируемых организациях в отдельных сферах и отраслях экономической деятельности», Москва, 2010г.// Официальный сайт Минэкономразвития России: <http://economy.gov.ru/> URL: <http://economy.gov.ru/mines/main> (дата обращения: 21.03.2018)

саморегулирования²⁷, определившая вектор развития саморегулирования во всех отраслях.

До 2015 года нормативные акты в сфере саморегулирования строительной деятельности менялись неоднократно, изменяя требования к членству в саморегулируемой организации посредством изменения перечня работ, отнесенных к категории оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства и требующих от членов получения допуска к их выполнению или же освобождению членов от обязанности соответствующего членства, на которое ими уже были понесены существенные затраты. Именно данное непостоянство правовой регламентации явилось основанием предвзятого отношения субъектов строительной отрасли к саморегулированию. Вышеуказанная Концепция однозначно свидетельствует о том, что саморегулирование в сфере строительства не будет отменено, реформа перехода от лицензирования к саморегулированию завершена и признана состоявшейся.

Посредством введения косвенного регулирования строительной отрасли через саморегулирование должны быть разрешены две социально-значимые задачи, которые оказались невыполнимыми при ранее действовавшей системе лицензирования отрасли: повышение качества и безопасности строительной продукции, в том числе процесса выполнения работ в сфере строительства при одновременном снижении избыточного государственного вмешательства и административных барьеров при ведении строительной деятельности.

Наиболее эффективным переход от государственного регулирования к саморегулированию является при передаче контрольно-разрешительных функций и публичных полномочий саморегулируемым организациям, созданным на условиях добровольного членства и зарекомендовавшим себя в части установления качественных механизмов регулирования предпринимательской деятельности своих членов и контроля за качественным и безопасным выполнением ими работ, оказанием услуг. На основании определенного опыта

²⁷ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-р//СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (часть II). - ст. 458.

функционирования института добровольного саморегулирования государство может принять решение о самоустранении от регулирования соответствующей отрасли и передаче части своих публичных полномочий (контрольно-разрешительных) указанным видам объединений субъектов рынка. Данная модель развития саморегулирования характерна для рынка ценных бумаг в США²⁸.

Аналізу развития законодательства о саморегулируемых организациях как в Российской Федерации, так и в зарубежных странах, изучению предпосылок введения саморегулирования посвящено, в частности, монографическое исследование Грачева Д.О., в котором особое внимание уделено национальным фондовым биржам в США, ассоциациям рынка ценных бумаг США, клиринговым учреждениям, выполняющим роль саморегулируемых организаций в США, саморегулируемым организациям рынка финансовых услуг Великобритании, действовавшим в рамках Закона о финансовых услугах 1986 года (Financial Services Act 1986), в том числе Правлению по ценным бумагам и инвестициям, созданному в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью и наделенному полномочиями по предоставлению права хозяйствующим субъектам на занятие профессиональной деятельностью в сфере инвестирования. В Великобритании, в период, когда саморегулируемые организации регулировали рынок финансовых услуг (с 1986 по 2000 г.г.), таких организаций было несколько и каждая из них действовала в определенной области, не конкурируя с другими, чему способствовала закрепленная Законом о финансовых услугах 1986 года возможность отказать в регистрации в качестве СРО в случае, если другая СРО уже существует²⁹.

В результате проведенного исследования зарубежного опыта развития саморегулируемых организаций на примерах США, Великобритании, Швейцарии, Японии, Канады, Швеции, Австралии, Чернявский А.Г. установил, что «за

²⁸ См. Чернявский А.Г. Развитие саморегулируемых организаций в Российской Федерации: учебное пособие. - М.: Альфа-М: ИНФРА-М. - 2017; Анализ перспектив замены отдельных видов государственного и муниципального контроля саморегулированием и страхованием: монография/ коллектив авторов; под ред. Булыги Р.П.-Москва: КНОРУС. – 2018. - 146с.

²⁹ Грачев, Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Дмитрий Олегович Грачев, Москва, 2008 –с. 37

рубежом деятельность СРО регулируется отраслевыми законами и не существует общего закона их функционирования. При этом, СРО могут быть как коммерческие, так и некоммерческие. Они не рассматриваются в качестве организационно-правовой формы юридических лиц»³⁰.

Не существует единой формулы эффективности саморегулирования в зависимости от установленных требований к организационной структуре саморегулируемой организации, перечня делегированных полномочий и т.д. Эффективность саморегулирования бизнес-сообщества зависит от степени развитости интереса гражданского общества в саморегулировании, активности и уровня профессиональной подготовки специалистов. Например, Управление по регулированию финансовой индустрии (Financial Industry Regulatory Authority – FINRA – саморегулируемая организация с обязательным членством всех фирм и брокеров, которые продают ценные бумаги в США) – имеет четко выстроенную систему и механизм дисциплинарного разбирательства с правом проведения проверок в отношении своих членов по заявлениям и жалобам потребителей, привлечения к ответственности своих членов и наложением на них штрафов. В то же время, Великобритания, занимающая лидирующие позиции в мире в области качества регулирующей системы, как отмечает Чернявский А.Г., в отличие от США, отказалась от модели регулирования рынка ценных бумаг посредством участия саморегулируемых структур³¹.

Саморегулируемые структуры Швейцарии в банковской сфере не имеют делегированных государством контрольных полномочий, а лишь разрабатывают кодексы поведения и стандарты, определяющие благоприятные условия для надлежащего функционирования сектора, которые утверждаются государственными органами, осуществляющими последующий контроль за соблюдением всеми банками положений указанных кодексов и стандартов³².

Саморегулируемая организация рекламной индустрии в США – Национальный дивизион по рекламированию (NAD) основана на добровольном

³⁰ Чернявский А.Г. Указ. соч. с.102

³¹ Чернявский А.Г. Указ. соч. с.97

³² Чернявский А.Г. Указ. соч. с.101-102

членстве предпринимателей и потребителей, не имеет широких полномочий в части применения мер ответственности к рекламодателям за недобросовестную профессиональную деятельность, тем не менее, учитывая большой авторитет данной саморегулируемой организации, система саморегулирования рекламы в США является настолько эффективной, что отсутствует потребность в федеральном законодательстве, регулирующем рекламу, за исключением рекламы пищевых продуктов и медикаментов, алкоголя, табака и некоторых других групп товаров³³.

Принудительное введение саморегулируемых организаций в России в процесс регулирования строительной деятельности как элемента допуска на рынок, нарушившее естественный процесс их появления в результате инициативной деятельности предпринимательского сообщества, повлекло отсутствие ориентации таких организаций на защиту прав своих членов.

По нашему мнению, смена механизма регулятивного воздействия на строительную отрасль через введение института саморегулирования, несмотря на наличие серьезных проблем законодательного закрепления статуса саморегулируемых организаций и правовых основ их деятельности, повлекших несение хозяйствующими субъектами дополнительных издержек на протяжении всего периода существования саморегулирования в сфере строительства, явилась, во-первых, толчком к окончательному отказу от изжившего себя и недостаточно эффективного лицензирования отрасли, а во-вторых, шагом на пути к поиску наиболее эффективных и действенных механизмов регулирования строительной деятельности, который, пусть и не сразу, но приведет к пониманию и правовому закреплению необходимых полномочий и компетенций такого субъекта правоотношений, как саморегулируемая организация.

³³ Мрясова, Ю.Р. Саморегулирование в системе государственного регулирования/ Ю.Р. Мрясова // Предпринимательское право. - 2009. - № 1. – с. 48.

1.2. Обзор действующего законодательства, регулирующего деятельность саморегулируемых организаций в сфере строительства и их членов

Правовая регламентация деятельности саморегулируемой организации осуществляется положениями федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»³⁴ (далее – Закон о саморегулируемых организациях), который является рамочным, то есть устанавливает общие правовые основы и цели деятельности для саморегулируемых организаций любых отраслей и видов, а также независимо от режима членства (добровольное или обязательное) устанавливает функции, права и обязанности как самих саморегулируемых организаций, так и их членов. В большей степени указанный закон регламентирует деятельность саморегулируемых организаций, основанных на добровольном членстве, поскольку в отраслях, в которых введено обязательное членство субъектов соответствующего вида деятельности, специальными законами установлены особые требования к целям, задачам и компетенции саморегулируемых организаций, предусмотрены особенности осуществления контроля за деятельностью членов и применения к ним мер дисциплинарного воздействия, проводится более детальная регламентация правоотношений саморегулируемой организации и ее членов, чем это сделано в рамочном Законе.

По состоянию на 1 января 2018 года обязательное членство в саморегулируемых организациях введено для арбитражных управляющих³⁵, кадастровых инженеров³⁶, в сфере аудиторской³⁷ и оценочной деятельности³⁸,

³⁴ СЗ РФ. - № 49. - 03.12.2007. - ст. 6076.

³⁵ ч. 1 ст. 20 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 02.11.2002. - № 209-210.

³⁶ Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ «О кадастровой деятельности» (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 01.08.2007. - № 165.

³⁷ Ст.3, 4 Федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 31.12.2008. - № 267.

³⁸ ст. 4 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 06.08.1998. - № 148-149.

кредитной кооперации³⁹, деятельности ревизионных союзов сельскохозяйственных кооперативов⁴⁰, в сфере строительства⁴¹, энергоаудита,⁴² теплоснабжения⁴³, деятельности организаторов азартных игр в букмекерских конторах или тотализаторах⁴⁴, деятельности актуариев⁴⁵, деятельности операторов электронных площадок⁴⁶.

Отраслевыми федеральными законами саморегулирование с добровольным членством предусмотрено для деятельности финансовых организаций (профессиональной деятельности брокеров, дилеров, управляющих, депозитариев, регистраторов, акционерных и паевых инвестиционных фондов и управляющих компаний, негосударственных пенсионных фондов, специализированных депозитариев, страховых организаций и др.)⁴⁷, однако с определенными особенностями: членство в саморегулируемой организации для субъектов соответствующей деятельности становится обязательным при условии появления саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, занимающихся такой деятельностью. Также, саморегулируемые организации в сфере финансового рынка не осуществляют допуск субъектов к занятию

³⁹ ст. 35 Федерального закона от 18.07.2009 № 190-ФЗ «О кредитной кооперации» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 24.07.2009. - № 136.

⁴⁰ ст. 33.1 Федерального закона от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 16.12.1995. - № 242.

⁴¹ ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ

⁴² ч. 4 ст. 15, ч. 3 ст. 18 Федерального закона «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 23.11.2009 № 261-ФЗ (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 31.12.2008. - № 267.

⁴³ ст. 27 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 30.07.2010. - № 168.

⁴⁴ Пункт 1.1. статьи 6 Федерального закона от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 31.12.2006. - № 297.

⁴⁵ ст.2, ст.11 Федерального закона от 02.11.2013 № 293-ФЗ «Об актуарной деятельности в Российской Федерации» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 06.11.2013. - № 249.

⁴⁶ п. 13 ст. 4 Федерального закона от 29.12.2014 № 482-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях»// Рос. газ. - 31.12.2014. - № 299; ст. 111.1, ст. 111.2 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 02.11.2002. - № 209-210.

⁴⁷ Федеральный закон от 13.07.2015 № 223-ФЗ «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка» (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 20.07.2015. - № 157.

соответствующим видом предпринимательской (профессиональной) деятельности, и не отменяют требования о наличии у субъекта лицензии Банка России. Таким образом, государственное регулирование данной отрасли не основано на форсировании создания саморегулируемых организаций в сфере финансовых рынков с обязательным членством с определенного временного периода, как в сфере строительства. Напротив, таким саморегулируемым организациям предоставляется право появиться естественным путем в результате активной деятельности самих хозяйствующих субъектов.

Создание саморегулируемых организаций на основании добровольного членства, с той лишь целью, чтобы объединить субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности для разработки требований и стандартов качества оказываемых услуг предусмотрено в сфере рекламы⁴⁸, медиации⁴⁹, деятельности патентных поверенных⁵⁰, деятельности виноградарей и виноделов⁵¹.

С 21 декабря 2018 года предусматривается объединение в саморегулируемые организации в сфере финансового рынка инвестиционных советников⁵².

Кроме того, в соответствии с Законом о саморегулируемых организациях, указанные объединения субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности могут быть созданы в любой сфере, в том числе, если создание данного вида саморегулируемой организации прямо не предусмотрено отраслевым законодательством, и такие организации уже созданы. В

⁴⁸ ст. 31 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 15.03.2006. - № 51.

⁴⁹ ст. 18 Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 30.07.2010. - № 168.

⁵⁰ ст. 5 Федерального закона от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 31.12.2008. - № 267.

⁵¹ ст. 24.1 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 29.11.1995. - № 231.

⁵² Федеральный закон от 20.12.2017 № 397-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и статью 3 Федерального закона «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка» // Рос. газ. - 22.12.2017. - № 291.

Государственном реестре саморегулируемых организаций, зарегистрированных Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии в соответствии с возложенными на нее полномочиями⁵³, по состоянию на 1 января 2018 года, можно отметить саморегулируемые организации автомобильных перевозчиков, управляющих компаний многоквартирных домов, в сфере авиаперевозок, в сфере пожарной безопасности, продажи алкогольной продукции, пиротехники, фармацевтической деятельности, охранной деятельности, деятельности по обращению с отходами и в других сферах (число таких СРО достигло 495)⁵⁴.

Согласно ч. 2.1 ст. 1 Закона о саморегулируемых организациях, особенности саморегулирования в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства устанавливаются законодательством о градостроительной деятельности. Как отмечается в Концепции совершенствования механизмов саморегулирования⁵⁵, подобные исключения послужили основой для формирования практики нормативно-правового отхода от базовых принципов в отраслевом российском законодательстве, фактически допуская появление новых моделей саморегулирования.

⁵³ п. 2 ст. 20 Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях»; п. 1 Положения о Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии, утв. Постановлением Правительства РФ от 01.06.2009 № 457 «О Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии»// СЗ РФ. - 22.06.2009. - № 25. - ст. 3052.

⁵⁴ По данным Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии, содержащимся в Государственном реестре саморегулируемых организаций, в отношении которых не определен уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю (надзору) за их деятельностью, сведения из которого размещены на официальном сайте Росреестра: URL: https://rosreestr.ru/wps/portal/p/cc_ib_portal_services/cc_ib_opendata2!/ut/p/c5/04_SB8K8xLLM9MS_SzPy8xBz9CP0os3gDQ1NHQw8TA08DF3MLA0dHV7-QAG8DIDAHykeaxXu6ewV4eLsbGrgH-hgYeDq7BBsGOJobGAQYENAdDrIPSYW_r7EpUIVziJeveZCRgYUJRB6f-WD9OICjgb6fR35uqn5BboRBZkC6Igc4i9rh [электронный ресурс]: (дата обращения: 05.03.2018)

⁵⁵ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-п// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II). - ст. 458.

Полагаем, это вызвано спецификой института саморегулирования строительной отрасли по сравнению с другими сферами деятельности, в которых установлено обязательное членство, как по деятельности саморегулируемых организаций (например, региональный принцип формирования СРО, установление требований дополнительной имущественной ответственности СРО по обязательствам своих членов вследствие причинения вреда и ответственности за неисполнение договорных обязательств), так и по требованиям о членстве (требование к членству в саморегулируемой организации в сфере строительства распространяется не в целом на всех хозяйствующих субъектов, а зависит от их организационно-правовой формы, а также от договорной стоимости работ по строительству).

К основным нормативно-правовым актам, регламентирующим вопросы деятельности саморегулируемых организаций в сфере строительства можно отнести:

- Федеральный закон «О некоммерческих организациях»⁵⁶;
- Федеральный закон «О саморегулируемых организациях»⁵⁷;
- Градостроительный кодекс РФ (далее – ГрК РФ).

Анализ Концепции совершенствования механизмов саморегулирования⁵⁸ свидетельствует о том, что нормы Закона о саморегулируемых организациях должны изменить правовое положение членов - субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в связи с наличием членства в соответствующей саморегулируемой организации посредством снижения их зависимости от решений органов государственной власти в части прохождения контрольно-разрешительных процедур, возложения на членов дополнительных обязанностей по досудебному урегулированию споров, возникающих с потребителями или органами государственной власти, по соблюдению

⁵⁶ О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 15.01.1996. - № 3. - ст. 145.

⁵⁷ О саморегулируемых организациях: Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. – 03.12.2007. - № 49. - ст. 6076.

⁵⁸ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-р// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II). - ст. 458.

установленных саморегулируемой организацией требований к выполнению правил и стандартов предпринимательской деятельности, соблюдению правил деловой этики, содержащих более высокие требования к качеству выполнения работ, а также представления членам права на защиту их интересов со стороны саморегулируемой организации в отношениях с органами государственной власти.

В качестве основной цели третьего (последнего) этапа развития законодательства о саморегулировании (2019 - 2020 г.) в Концепции совершенствования механизмов саморегулирования названо сближение моделей обязательного и добровольного саморегулирования и делегирование полномочий саморегулируемым организациям с добровольным членством⁵⁹.

Данная цель включает в себя: во-первых, сближение моделей обязательного и добровольного саморегулирования, то есть установление общих норм их правового регулирования, во-вторых, переход от навязывания государством сверху создания саморегулируемых организаций, с возложением на них части своих публичных функций и контрольно-разрешительных полномочий к наделению соответствующими полномочиями уже существующих в отрасли объединений субъектов предпринимательской деятельности, авторитет и эффективность которых проявились в течение периода их существования до принятия государством решения о передаче им публичных функций.

В отношении возможности и целесообразности сближения моделей обязательного и добровольного саморегулирования у нас возникают следующие сомнения:

1) На саморегулируемые организации с обязательным членством возлагаются особые функции контроля и обеспечения дополнительной имущественной ответственности членов, что связано с повышенной степенью опасности тех или иных видов работ. В связи с изложенным отраслевое законодательство, наиболее четко и детально регламентирует цели деятельности

⁵⁹ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-р// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II). - ст. 458.

саморегулируемых организаций с обязательным членством, их функции, полномочия саморегулируемой организации и ее членов, порядок обеспечения дополнительной имущественной ответственности саморегулируемой организации по обязательствам своих членов, взаимоотношения субъектов саморегулирования соответствующей отрасли, с использованием преимущественно императивных норм.

2) Саморегулирование с добровольным членством допускается в отраслях, где законодателем не прописано создание саморегулируемых организаций, то есть отрасль или не готова к переходу от государственного регулирования к саморегулированию ввиду низкой активности хозяйствующих субъектов, либо саморегулирование ее не будет эффективным, или же представляется нецелесообразным, что все же не препятствует к объединению субъектов соответствующей отрасли в саморегулируемую организацию. При этом, сближение модели саморегулирования с обязательным и добровольным членством может повлечь возложение на членов саморегулируемой организации с добровольным членством необоснованного количества обязательств, которые присущи саморегулируемым организациям с обязательным членством.

3) Отказ от саморегулируемых организаций с обязательным членством чреват при отсутствии уверенности в добросовестности субъектов предпринимательской деятельности и не позволит обеспечить дополнительную имущественную ответственность по обязательствам субъектов предпринимательской деятельности, выполняющих работы (услуги) повышенной опасности с риском причинения вреда общественным интересам.

4) Неясными представляются различия в правовом положении субъектов-членов саморегулируемой организации в соответствующей отрасли с субъектами, осуществляющими аналогичный вид деятельности, но не заявившими о намерении вступить в члены саморегулируемой организации (после перехода к единой модели саморегулирования с добровольным членством).

5) Сближение отраслевого законодательства с общегосударственной моделью саморегулирования, основанной на добровольном членстве, также повлечет

установление более четкой императивной регламентации деятельности саморегулируемых организаций, функционирующих в настоящее время на условиях добровольного членства. Это вызовет излишнее государственное регулирование создания и деятельности саморегулируемых организаций с добровольным членством и воспрепятствует развитию данного института, а также поиску субъектами предпринимательской и профессиональной деятельности наиболее оптимальных и эффективных, инновационных механизмов саморегулирования отрасли с учетом ее специфики. Данное обстоятельство дестимулирует создание саморегулируемых организаций с добровольным членством, что противоречит целям развития механизмов саморегулирования, закрепленным в Концепции Правительства РФ⁶⁰.

Если рассматривать возможность возложения на объединения субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности функций по нормативному регулированию порядка выполнения работ, оказания услуг, возложив обязанность по соблюдению соответствующих стандартов и правил всеми субъектами, независимо от факта членства в саморегулируемой организации соответствующего вида, или же вообще уйти от членства в саморегулируемой организации, закрепив за некоммерческой организацией контрольно-разрешительные полномочия в отношении хозяйствующих субъектов – теряется общий смысл саморегулирования (самостоятельная и инициативная деятельность субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности по разработке и установлению стандартов и правил указанной деятельности, а также контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил (ч. 1 и ч. 2 ст. 2 Закона о саморегулируемых организациях).

В силу части 3 статьи 308 Гражданского кодекса РФ, саморегулируемая организация или Национальное объединение саморегулируемых организаций, являясь некоммерческой организацией, созданной в форме ассоциации, не вправе

⁶⁰ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-п// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II). - ст. 458.

принимать решения, возлагающие какие-либо обязанности на лиц, не состоящих с такой саморегулируемой организацией в правоотношениях.

По мнению автора, с целью упорядочивания правовой регламентации деятельности саморегулируемых организаций в Российской Федерации, объема полномочий, составляющих их правовой статус, а также правовой статус членов саморегулируемых организаций необходимо объединение признаков и принципов деятельности саморегулируемых организаций с обязательным членством в базовом Законе о саморегулируемых организациях посредством установления двух предметов его регулирования: правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций, основанных на добровольном членстве, и деятельности саморегулируемых организаций, основанных на обязательном членстве. Закон о саморегулируемых организациях не должен содержать исключения отдельных видов саморегулируемых организаций из сферы своего действия, как это предусмотрено сейчас для саморегулируемых организаций в сфере финансового рынка. В настоящее время, нормы указанного федерального закона являются универсальными, с указанием в части 1 и 2 статьи 5 Закона о саморегулируемых организациях, что членство в саморегулируемых организациях является добровольным, однако федеральными законами могут быть предусмотрены случаи обязательного членства субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях. Следовательно, законодателем в качестве основной модели саморегулирования предполагалось ввести саморегулирование с добровольным членством, предусматривая возможность создания саморегулируемых организаций с обязательным членством в порядке исключения.

Положения Федерального закона № 315-ФЗ закрепляют лишь принципы деятельности саморегулируемых организаций, основанных на добровольном членстве, оставляя право отраслевых законов устанавливать обязательное членство в саморегулируемых организациях отдельных видов и определять их особенности. Это влечет отсутствие единой правоприменительной практики положений о саморегулируемых организациях с обязательным членством,

отсутствие единого правового статуса саморегулируемых организаций, основанных на обязательном членстве субъектов соответствующего вида предпринимательской деятельности, а также единого правового статуса членов таких саморегулируемых организаций.

В то же время, увеличение количества отраслей, в которых для субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности предусмотрено обязательное членство, постоянно растет, на настоящем этапе указанный режим членства существует наравне с добровольным членством в саморегулируемых организациях.

Существующие в действующей редакции Закона о саморегулируемых организациях положения могут быть отнесены к правовой регламентации деятельности саморегулируемых организаций, основанных на добровольном членстве, а для саморегулируемых организаций с обязательным членством предлагается установить основные и общие принципы деятельности, которые уже нашли отражение в отраслевых законодательных актах о саморегулируемых организациях с обязательным членством, посредством приведения их в единую систему норм.

Предложенная автором концепция Закона о саморегулируемых организациях позволит унифицировать правовые нормы о саморегулировании различных отраслей, а также обеспечит формирование единого правового статуса субъектов саморегулирования. Подобное изменение Закона о саморегулируемых организациях не соответствует основной цели третьего (последнего) этапа развития законодательства о саморегулировании (2019 - 2020г.), определенной в Концепции совершенствования механизмов саморегулирования (сближения модели саморегулирования с обязательным членством и с добровольным членством), поскольку, наоборот, предполагает проведение границы в Законе между двумя указанными моделями саморегулирования, как это проиллюстрировано в приложении № 1.

На существующей стадии развития предпринимательского сообщества и института саморегулирования в целом унифицировать подходы к правовой

регламентации деятельности саморегулируемых организаций затруднительно, несмотря на то, что ранее высказывались доводы о необходимости существования единого базового закона о саморегулируемых организациях (правда, без уточнения, необходимо ли в нем установить единую общую модель саморегулирования, или же можно разделить его на нормы, регламентирующие деятельность саморегулируемых организаций с обязательным членством и добровольным)⁶¹.

Данный вывод, в том числе, основывается на анализе законотворческой деятельности по проекту федерального закона № 126184-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации», внесенному в Государственную Думу 14 ноября 2008 года и утвержденному в первом чтении. Правки к этому проекту вносились до конца 2017 года, в том числе в соответствии с принятой Концепцией совершенствования механизмов саморегулирования (общая таблица правок на 21.11.2017 года составила 212 листов), и в результате Постановлением Государственной думы от 08.12.2017 года № 2923-7 ГД⁶² указанный законопроект был отклонен⁶³.

По состоянию на октябрь 2018 года Министерством экономического развития РФ подготовлен (еще не внесен на рассмотрение ГД) очередной проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты

⁶¹ О необходимости появления единого закона о СРО, который позволит выработать единые подходы в отношении правовой природы, требований к саморегулируемым организациям, процедуре их легитимации, высказывалась И.В. Ершова, при этом полагая, что существование единого закона не отрицает дифференциацию норм в рамках специального законодательства (Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: вопросы теории и законодательства// Актуальные проблемы российского права, 2014. № 10 (47) октябрь. с. 2142)

⁶² Постановление Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 08.12.2017 № 2923-7 ГД «О проекте федерального закона № 126184-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ.- 18.12.2017. - № 51. - ст. 7712.

⁶³ Хронология рассмотрения проекта федерального закона № 126184-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» на официальном сайте Государственной Думы: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/126184-5> [электронный ресурс]: (дата обращения: 18.03.2018).

Российской Федерации»⁶⁴, активное обсуждение которого состоялось профессиональным сообществом на V Международной конференции «Практическое саморегулирование - 2018» в Торгово-промышленной палате при поддержке Российского союза промышленников и предпринимателей. Существенные новеллы указанного законопроекта касаются, в частности, закрепления правового статуса федеральных стандартов, разрабатываемых Национальным объединением саморегулируемых организаций с обязательным членством, которые предложено утверждать Правительством Российской Федерации (или Центральным банком РФ, если функции по регулированию соответствующего вида предпринимательской деятельности осуществляются Центральным банком РФ), что повлечет признание юридической силы указанных локальных актов государством как нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти. С указанного момента федеральные стандарты, утвержденные в установленном порядке, должны быть обязательными для всех саморегулируемых организаций и их членов. Также предложено установить критерии готовности отрасли к введению обязательного саморегулирования. Предложено установить различный срок запрета на повторное вступление в члены саморегулируемой организации в зависимости от тяжести основания, по которому лицо было исключено из членов саморегулируемой организации (от 6 месяцев до 2 лет). Осуществлена попытка более детальной регламентации осуществления контрольных мероприятий саморегулируемой организацией в отношении ее членов и рассмотрения материалов дисциплинарного производства, принятия по ним решений уполномоченными органами саморегулируемой организации, а также попытка унификации требований к страхованию членами гражданской ответственности. При этом, проект закона не решает проблемы создания единой модели саморегулирования и предусматривает возможность

⁶⁴ Проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» подготовлен Минэкономразвития (в ред. по сост. на 17.04.2018)// Федеральный портал проектов нормативно-правовых актов [электронный ресурс]: <http://regulation.gov.ru> (дата обращения 23.05.2018). По состоянию на 23.10.2018 года на рассмотрение Государственной Думы не внесен.

регулирования отдельных вопросов специальными законодательными актами в отношении тех или иных видов саморегулируемых организаций с обязательным членством, сохраняя ограниченную сферу действия общего закона.

Принципиальность позиций профессионального сообщества в части освобождения саморегулируемых организаций и их членов от обязанности формирования компенсационных фондов при условии страхования членами гражданской ответственности, отмены требований к установлению минимальной численности членов саморегулируемой организации, вынуждающих саморегулируемые организации при недостаточности членов принимать решение о реорганизации и объединении с иными саморегулируемыми организациями, ослабления правового регулирования форм деятельности и требований к локальным актами саморегулируемой организации, освобождения от излишнего вмешательства государственных структур в деятельность саморегулируемых организаций осталась неизменной. Заинтересованность и активность профессионального сообщества в обсуждении и выработке подходов к изменению действующей модели саморегулирования очевидна⁶⁵. Однако будет ли мнение субъектов саморегулирования учтено при обсуждении законопроекта «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и иные законодательные акты Российской Федерации» покажет время.

В августе 2018 года Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ также подготовлен законопроект (еще не внесен на рассмотрение ГД) «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части

⁶⁵ Замечания и предложения Российского союза промышленников и предпринимателей к проекту федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также Таблица корректировок к проекту федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от Совета Торгово-промышленной палаты по саморегулированию», разработанные по итогам обсуждения 17 апреля 2018 года на V Международной конференции «Практическое саморегулирование - 2018» размещены на официальном сайте Торгово-промышленной палаты Российской Федерации в сети интернет: <http://tpprf.ru/ru/news/v-torgovo-promyshlennoy-palate-rossiyskoy-federatsii-nachala-rabotu-v-mezhdurodnaya-konferentsiya--i247107/> (дата обращения: 23.05.2018)

совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)»⁶⁶, предусматривающий расширение оснований использования средств компенсационных фондов, упорядочивание ведения Национального реестра специалистов, а также предложение по созданию нового информационного ресурса – Единого федерального реестра сведений о членах саморегулируемой организации и их обязательствах. Полагаем, подобный общедоступный информационный ресурс нацелен на повышение открытости сведений о деятельности членов, объемах выполняемых ими работ и обязательствах, финансовых результатах деятельности, что обеспечит потребителям возможность оценки надежности и репутации строительной компании.

На рассмотрении Государственной Думы находится законопроект № 513907-7 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и статью 13 Федерального закона «О саморегулируемых организациях»⁶⁷, предусматривающий использование средств компенсационных фондов саморегулируемых организаций для покрытия обязательств членов вследствие неисполнения договоров участия в долевом строительстве, возникшим до вступления в силу Федерального закона от 29.07.2017 г. № 218-ФЗ «О публично-правовой компании по защите прав граждан - участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁶⁸. Подобный проект не может встретить одобрение со стороны членов

⁶⁶ Проект федерального закона «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)» подготовлен Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения 19.09.2018). По состоянию на 23.10.2018 на рассмотрение Государственной Думы не внесен.

⁶⁷ Проект федерального закона № 513907-7 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и статью 13 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» (внесен на рассмотрение 19.07.2018)// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: duma.gov.ru. - URL: <http://sozd.duma.gov.ru/bill/513907-7> (дата обращения: 15.09.2018). По состоянию на 23.10.2018 года законопроект не рассматривался.

⁶⁸ СЗ РФ. - 31.07.2017. - № 31 (ч. I). - ст. 4767.

саморегулируемых организаций, поскольку повлечет мгновенное опустошение компенсационных фондов, при условии, что ответственность по их восполнению до минимально установленного размера с членов саморегулируемой организации не снимается. Кроме того, при формировании компенсационных фондов покрытие данного вида обязательств не предполагалось, в связи с чем при расчете взносов в указанные фонды со стороны членов – застройщиков многоквартирных домов не учитывался размер соответствующих рисков.

На основании изложенного можно сделать вывод, что институт саморегулирования в строительной отрасли в полной мере не сформирован, имеет свои недостатки, в связи с чем динамика развития и доработки нормативных актов в части регулирования деятельности саморегулируемых организаций в сфере строительства является положительной до настоящего времени. Однако любые изменения и дополнения нормативных актов, влекущие изменение правового положения и статуса членов саморегулируемой организации в сфере строительства, в большей степени возлагают на них дополнительные обязанности, и потому требуют особой проработки и обоснования.

Глава 2. Правовое содержание членства в саморегулируемой организации в сфере строительства

2.1. Правовая природа отношений членства в саморегулируемой организации в сфере строительства

Правовая природа отношений членства в саморегулируемой организации определяется, прежде всего, созданием последней в форме ассоциации, представляющей собой юридическое лицо корпоративного типа. Возникающие между членом ассоциации и ассоциацией правоотношения являются корпоративными. С целью раскрытия их сущности обратимся к концепции корпоративных отношений, предложенной Ломакиным Д.В., в которой он предлагает выделять правоотношения участия (членства), опосредующие имущественное и неимущественное участие в деятельности корпорации ее участников, и производные от правоотношений по участию - зависимые правоотношения, для возникновения которых требуется сложный юридический состав, одним из элементов которого является правоотношение участия (членства), в том числе требуются дополнительные юридические факты, которыми являются акты органов управления корпорации⁶⁹.

До настоящего времени не прекращаются дискуссии относительно определения природы корпоративных отношений. Некоторые цивилисты определяют их как обязательственные⁷⁰, некоторые – как имущественные⁷¹, часть

⁶⁹ Ломакин, Д.В. Корпоративные правоотношения как составная часть системы гражданско-правовых отношений: на примере хозяйственных обществ: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03/ Ломакин Дмитрий Владимирович. - М., 2009. – с.14

⁷⁰ Обоснование обязательственного характера корпоративных отношений в разрезе правоотношения участника и хозяйственного общества содержится в работе Скловского К.И. Собственность в гражданском праве. - 5-е изд., перераб. – М.: Статут, 2010. с. 192.; Обязательственная природа прав участников акционерного общества по отношению к Обществу определена в ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»

ученых выделяют их организационно-имущественную природу, где объектом отношений является «организация деятельности (обеспечение функционирования) юридического лица корпоративного типа»⁷². Встречается также мнение об исключительно организационной природе корпоративных отношений⁷³.

Особый характер корпоративных отношений, отличающий их от вещных и обязательственных, выделяли Суханов Е.А.⁷⁴, Шиткина И.С.⁷⁵

По нашему мнению, отношения участия членов саморегулируемой организации не имеют ни обязательственной, ни вещно-правовой (имущественной) природы, а представляют особую разновидность гражданских правоотношений, существующих наряду с выше изложенными. Вызвано это наличием многочисленных особенностей в правовом режиме членства в ассоциации, имеющей статус саморегулируемой организации: преобладание в правовом статусе членов саморегулируемой организации неимущественных прав, несмотря на обязанность имущественного участия члена в формировании компенсационных фондов, средства которых принадлежат на праве собственности ассоциации, но члены ассоциации лишены прав по распоряжению указанным имуществом; получение субъектом посредством членства в саморегулируемой организации права на участие в управлении отраслью через участие в разработке стандартов и правил саморегулируемой организации; в осуществлении контроля за деятельностью иных субъектов.

⁷¹ См. Козлова Н.В. Правосубъектность юридического лица: учебник. - М.: Статут. - 2005. - С. 158; Рожкова М.А. Корпоративные отношения и возникающие из них споры// Вестник ВАС. 2005. - № 9. - С. 145.

⁷² См. Зурабян, А.А. Корпоративные правоотношения как вид гражданских правоотношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2007.С. 8-9

⁷³ См. Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения// Советское государство и права. - 1996. - № 10. - С. 56; Майфат А.В. Особенности инвестирования в предпринимательскую деятельность. Вопросы теории и правоприменения// Екатеринбург, РИК Реал. - 2001. - С. 117; Синенко А.Ю. Эмиссия корпоративных ценных бумаг: правовое регулирование, теория и практика// М.: Статут. - 2002. - С. 19.

⁷⁴ Суханов Е.А. Российское гражданское право: Учебник: в 2т./под ред. Суханова Е.А. М., 2011. Т.1. с. 125 (автор главы - Е.А. Суханов)

⁷⁵ Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс/ отв. ред. И.С. Шиткина. 3-е изд. М., 2017. Т. 1, с. 43

Корпоративные отношения члена саморегулируемой организации в сфере строительства включают в себя элементы участия, с которым связывается возникновение специальной правоспособности члена, и элементы управления саморегулируемой организацией, присущие ему как члену корпоративной организации.

Правоотношение членства именуется главным, основным, поскольку возникает в связи с приобретением и осуществлением прав участия, а также в связи с защитой такого правоотношения особым корпоративным способом. Это отношение существует исключительно между корпорацией и ее участником (членом). Сущность данного правоотношения составляют права и обязанности его субъектов.

Участие члена в саморегулируемой организации проявляется, в том числе, через имущественную вовлеченность в формирование компенсационных фондов, а также участие в финансировании деятельности ассоциации посредством оплаты вступительного и членских взносов, осуществление контроля через органы управления за целевым использованием средств компенсационных фондов и иного имущества ассоциации.

Участие в управлении саморегулируемой организацией, как справедливо отмечает Сеницын С.А., является разновидностью именно гражданских правоотношений, основанных на общих началах гражданского законодательства⁷⁶. Мы разделяем данную позицию, поскольку особенность гражданских правоотношений проявляется в равенстве, автономии воли, имущественной и организационной обособленности субъектов данных правоотношений. Несмотря на это, в научной литературе встречаются попытки охарактеризовать корпоративные отношения саморегулируемой организации и ее членов как отношения субординации, однако сама по себе обязательность решений, принимаемых саморегулируемой организацией в лице ее органов управления, обязанность членов по самоограничению в выборе вариантов своего

⁷⁶ Сеницын, С.А. Корпоративные правоотношения: содержание и особенности регулирования/ С.А. Сеницын // Журнал российского права. - 2015. - № 6. - С.64

поведения, в определении способов выполнения работ и ведения своей хозяйственной деятельности не свидетельствует о юридическом неравенстве данных субъектов и их отношениях «власти-подчинения». Осуществляя свои полномочия по установлению стандартов и правил ведения предпринимательской деятельности, по установлению порядка осуществления контрольных мероприятий за деятельностью своих членов и определению порядка применения к ним мер ответственности за допущенные нарушения, саморегулируемая организация тем самым осуществляет свои субъективные права, но не властные полномочия.

Возникновение указанных правоотношений основано на добровольном объединении субъектов в ассоциацию, а при административных правоотношениях «власти-подчинения» правоотношения возникают без соответствующего волеизъявления одного из субъектов. Следовательно, корпоративные отношения, возникающие между саморегулируемой организацией в сфере строительства и ее членами, обладают признаком равенства, автономии воли, имущественной и организационной обособленности, в силу чего являются разновидностью гражданско-правовых отношений.

Вторая категория корпоративных правоотношений, выделяемая в классификации по основаниям их возникновения – это производные от правоотношений членства (подчиненные, зависимые) отношения, возникающие на основании сложного юридического состава, неизменным элементом которого является правоотношение членства. Например, такое правоотношение может возникать из решения общего собрания членов саморегулируемой организации, решения специализированного органа саморегулируемой организации, рассматривающего дело о допущенном нарушении требований стандартов или правил саморегулируемой организации ее членом и др.

Как отношение членства (участия) в саморегулируемой организации, так и производные от него правоотношения являются правовыми формами, опосредующими процесс участия в деятельности в саморегулируемой организации.

Возникновение правоотношений членства в саморегулируемой организации в сфере строительства обусловлено не только участием субъекта в корпоративной организации (ассоциации), но и наличием у ассоциации статуса саморегулируемой организации, связанным с внесением сведений об ассоциации в государственный реестр саморегулируемых организаций. С учетом данной специфики следует выделять в подобных корпоративных отношениях составляющую членства субъекта в ассоциации как корпоративной организации и составляющую членства субъекта в ассоциации, имеющей статус саморегулируемой организации. Разграничение указанных элементов корпоративного правоотношения наглядно вытекает из того факта, что лишение ассоциации статуса саморегулируемой организации не прекращает отношений членства, однако изменяет их содержание.

Элементы содержания правоотношения членства (участия) в саморегулируемой организации проявляются в субъективных правах и обязанностях, которые, в свою очередь, возникают, изменяются и прекращаются на основании различных юридических фактов, определяющих динамику самого правоотношения.

Динамика правоотношения членства в саморегулируемой организации в сфере строительства начинается с возникновения правоотношения, обусловленного принятием и вступлением в силу решения саморегулируемой организации о принятии субъекта в члены (ч. 12 ст. 55.6 ГрК РФ) и заканчивается с его прекращением (например, с выходом субъекта из членов СРО, с исключением субъекта из СРО, с прекращением статуса саморегулируемой организации). При этом, не всегда прекращение динамики правоотношения членства в саморегулируемой организации свидетельствует о прекращении отношений членства в ассоциации, в форме которой существовала саморегулируемая организация (например, если отсутствовал факт выхода или исключения субъекта из саморегулируемой организации). Наглядно это следует из обязанности члена платить членские взносы даже после прекращения у ассоциации статуса саморегулируемой организации.

Стоит отметить, что двойственная природа отношений членства в саморегулируемой организации не идентична природе отношений членства в хозяйственном обществе, обладающем строительной лицензией, поскольку членство в саморегулируемой организации не ограничивается получением специальной правоспособности (возможности выполнения строительных работ), но и образует право участия субъекта в регулировании строительной отрасли посредством разработки стандартов и правил осуществления такой деятельности.

Внутренняя структура саморегулируемой организации определяет пределы существования корпоративных отношений саморегулируемой организации и ее членов. В научной литературе связь, опосредующая отношение принадлежности субъекта к корпоративной организации, именуется термином «участие» или «членство».

Встречаются различные точки зрения в части соотношения данных терминов между собой.

Мы разделяем позицию Ломакина Д.В., полагающего, что их различие подчеркивает особенность правовой связи, возникающей между организацией и ее участниками (членами)⁷⁷. По его мнению, «участие» - это отношения, не основанные на личных качествах участника корпорации. В отношении членства, напротив, личным качествам членов придается особое значение (например, требуется личное участие члена в делах корпорации), то есть между членом и самим юридическим лицом образуются более тесные связи, чем между участником и корпорацией.

Могилевский С.Д., Самойлов И.А. разграничивают данные понятия на том основании, что термин «членство» в наибольшей степени характеризует статику социальных связей между корпорацией и входящими в нее лицами, а «участие» обозначает динамику этих связей⁷⁸.

⁷⁷ Ломакин Д.В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах// М.: Статут. - 2008. - С. 60.

⁷⁸ Могилевский С.Д., Самойлов И.А. Корпорации в России: правовой статус и основы деятельности: учебное пособие// М.: Дело. - 2006. - С. 26-27.

О том, что «участие» и «членство» соотносятся между собой как род и вид писал Н.Г. Фроловский⁷⁹.

В законодательстве отсутствует четкое разграничение указанных терминов, скорее даже имеется непоследовательность в их применении. Так, в федеральном законе «О некоммерческих организациях»⁸⁰ в п. 1 ст. 8 и п. 3 ст. 14 участники некоммерческого партнерства именуются «членами», идет упоминание о правах и обязанностях членов. В то же время, в п. 1 ст. 14 говорится об утверждении устава некоммерческого партнерства участниками, а о заключении учредительного договора, напротив, «членами». В статье 15 федерального закона «О некоммерческих организациях» «член» и «участник» употребляются как синонимы, в ч. 1 ст. 65.1 Гражданского кодекса РФ также уравнивается содержание понятий «членство» и «участие». В подобном случае справедливо мнение Н.В. Козловой, полагающей, что в большей степени в российском корпоративном законодательстве понятия «участник» и «член» совпадают⁸¹.

В федеральном законе «Об общественных объединениях»⁸² (ст. 6) установлено четкое разграничение членов и участников общественных объединений посредством наделения их разными правами и обязанностями. «По смыслу норм, содержащихся в указанном Законе, членство опосредует более тесные отношения между организацией и входящими в ее состав лицами, объединившимися для совместного решения определенных задач. Членство рассматривается как организационно оформленное, структурированное участие»⁸³. В отличие от членства, участие не требует обязательного оформления.

⁷⁹ См. Фроловский Н.Г. Управление предпринимательскими корпорациями в Российской Федерации (правовой аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. Белгород, 2004. – с.15.

⁸⁰ О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 15.01.1996. - № 3. - ст. 145.

⁸¹ Козлова Н.В. Правосубъектность юридического лица: учебник// М.: - 2005. - с. 88-91.

⁸² Об общественных объединениях: Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ// СЗ РФ. - 22.05.1995. - № 21. - ст. 1930.

⁸³ Ломакин Д.В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах// М.: Статут. - 2008. - С. 62.

Между тем, отдельные нормы Гражданского кодекса РФ и ряда специальных законов, регламентирующих особенности правового положения отдельных видов некоммерческих корпораций, используют термин «член»: член ассоциации (ст. 123.11 ГК РФ), член кооператива (ст. 123.3 ГК РФ, ст. 110 ЖК РФ), член казачьего общества (п. 2 ст. 123.15 ГК РФ).

Статья 17 федерального закона «О саморегулируемых организациях»⁸⁴ вводит такое понятие, как независимый член постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации, под которым понимаются физические лица, которые не связаны трудовыми отношениями с саморегулируемой организацией, ее членами. Относительно независимых членов понятие членства здесь не обозначает принадлежность такого субъекта к саморегулируемой организации как корпоративной организации, а относится именно к участию в постоянно действующем коллегиальном органе управления (отделяем члена саморегулируемой организации от члена постоянно действующего коллегиального органа управления).

Анализ полномочий указанного органа управления показывает, что независимый член также участвует в управлении саморегулируемой организацией, в установлении обязательных для всех членов правил поведения, однако такое участие, по нашему мнению, не свидетельствует о возникновении между ними корпоративных отношений. Так, постоянно действующий коллегиальный орган управления утверждает стандарты и правила саморегулируемой организации, вносит в них изменения, создает специализированные органы саморегулируемой организации, утверждает положения о них и правила осуществления ими деятельности, назначает аудиторскую организацию для проверки ведения бухгалтерского учета и финансовой (бухгалтерской) отчетности саморегулируемой организации и т.д. Однако, разница заключается в том, что независимый член не подчиняется

⁸⁴ О саморегулируемых организациях: Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.12.2007. - № 49. - ст. 6076.

принятым саморегулируемой организацией решениям, он не имеет прав на участие в управлении саморегулируемой организацией в объеме большем, чем это предусмотрено компетенцией постоянно действующего коллегиального органа управления. Следовательно, независимые члены постоянно действующего коллегиального органа управления выступают в роли экспертов при принятии отдельных решений саморегулируемой организации, и, являясь, по сути, участниками саморегулируемой организации, членами в ней не состоят. В то же время, несправедливо утверждение о том, что у такого рода участника не имеют значения личные качества для корпорации, поскольку, напротив, независимые члены привлекаются именно с учетом отсутствия конфликта интересов, наличия опыта и специальных знаний в сфере деятельности саморегулируемой организации. Несмотря на то, что законодатель именует таких участников «независимыми членами», нам представляется, что данное определение неверно обозначает правовую природу их связи с саморегулируемой организацией. Участие в саморегулируемой организации, как пример, в составе органов ее управления, не тождественно членству в ней. Поэтому, трудно согласиться с позицией Сунгатуллиной Л.А., отождествляющей данные понятия⁸⁵. Подтверждением этому является позиция Сеницына С.А., полагающего, что «отношения по членству и участию многообразны, имеют различную правовую природу, в силу чего изначально не предполагают возможности их правового регулирования единым методом, что препятствует их универсализации, структурированию по единообразному системному принципу»⁸⁶. Из изложенного следует, что в научной доктрине отсутствует единая концепция членства и участия в некоммерческой корпорации, в частности - в ассоциации.

Для определения правовой природы членства в саморегулируемой организации большой интерес представляется предложенная Сунгатуллиной Л.А.

⁸⁵ Сунгатуллина Л.А. Участие субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях: цивилистическое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. – Казань. – 2015. - С.109.

⁸⁶ Сеницын С.А. Корпоративные правоотношения: содержание и особенности регулирования// Журнал российского права. - 2015. - № 6. - С.6.

концепция участия субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях, в рамках которой исследуется механизм такого участия. Под механизмом участия в саморегулируемых организациях предложено понимать систему взаимосвязанных средств, обеспечивающих вступление субъектов в саморегулируемые организации, осуществление деятельности по управлению саморегулируемой организацией, реализацию функций саморегулируемой организации и ее участников⁸⁷. Исследование такого механизма участия позволяет выявить взаимное влияние саморегулируемой организации и ее участников на правовой статус друг друга.

Так, Сунгатуллина Л.А. определяет влияние саморегулируемой организации на субъекта предпринимательской или профессиональной деятельности как «внешнее влияние», в результате которого в содержании статуса такого субъекта появляются дополнительные «внешние» элементы, такие как право использования средств защиты, предоставляемых саморегулируемой организацией, право участия в разработке стандартов деятельности, обязанность уплаты членских взносов и взносов в компенсационный фонд, обязанность предоставления информации о собственной деятельности, ответственность имущественного характера при расходовании средств компенсационного фонда по вине субъекта. Влияние субъекта предпринимательской или профессиональной деятельности на саморегулируемую организацию она определяет как «внутреннее», в результате которого содержание статуса субъекта пополняется элементами, управленческими по своей природе, в частности – право на участие в управлении саморегулируемой организацией, право на обжалование решений саморегулируемой организации в вышестоящие органы, обязанность создавать специализированные органы саморегулируемой организации, ответственность дисциплинарного характера за нарушение стандартов и правил ассоциации.

В силу прямого запрета, установленного ч. 3 ст. 123.11 Гражданского кодекса РФ, членство в саморегулируемой организации в сфере строительства,

⁸⁷ Сунгатуллина Л.А. Участие субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях: цивилистическое исследование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. - Казань. - 2015. - С.10-11.

равно как и членство в ассоциации (союзе), независимо от наличия у такой ассоциации статуса СРО, - неотчуждаемо. Применительно к правовому статусу члена саморегулируемой организации в сфере строительства данный запрет представляется логичным, поскольку допускается отчуждение (на возмездной или безвозмездной основе) имущественных прав, а права члена саморегулируемой организации в сфере строительства носят неимущественный характер. Данный вид корпоративных отношений характеризуется относительным постоянством их субъектов (саморегулируемой организации и члена), в отличие от корпоративных отношений в хозяйственных обществах, где допустимо отчуждение или переход доли в Обществе, в связи с чем в корпоративных отношениях с участием хозяйственных обществ имеет место постоянство только одного из субъектов – корпорации.

Дополнительным фактором, влияющим на сложную структуру корпоративных отношений саморегулируемой организации и ее членов, стоит отметить трехуровневую модель саморегулирования, действующую в сфере строительства⁸⁸. Первый уровень модели саморегулирования занимают отдельные профессионалы или субъекты предпринимательской деятельности, которые являются членами саморегулируемых организаций в соответствующей области, второй уровень - саморегулируемые организации, и третий уровень - национальные объединения по отраслям⁸⁹.

Ни Градостроительный кодекс Российской Федерации, ни Закон о саморегулируемых организациях не определяют порядок взаимодействия членов саморегулируемой организации непосредственно с Национальным объединением, однако такое взаимодействие допустимо в случае устранения по каким-либо причинам «промежуточного» звена системы саморегулирования – саморегулируемой организации в сфере строительства. Это возможно как в

⁸⁸ О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-р// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II) - ст. 458.

⁸⁹ Егорова М.А. Роль национальных объединений саморегулируемых организаций в регулировании предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов// Право и экономика. - 2016. - № 10. – с. 5.

случае лишения некоммерческой организации статуса саморегулируемой организации, так и в случае ее ликвидации.

Саморегулируемая организация в сфере строительства является членом Национального объединения саморегулируемых организаций соответствующего вида с момента внесения сведений о ней в Государственный реестр саморегулируемых организаций, то есть членство саморегулируемой организации в Национальном объединении возникает автоматически, вне зависимости от волеизъявления саморегулируемой организации и ее членов, в силу императивного предписания ч. 5.1 ст. 55.20 ГрК РФ. Членство саморегулируемой организации в соответствующем Национальном объединении прекращается с момента исключения сведений об ассоциации из государственного реестра саморегулируемых организаций.

Следовательно, возникающее в связи с этим правоотношение члена саморегулируемой организации в сфере строительства с Национальным объединением саморегулируемых организаций отрасли можно обозначить как опосредованное участие.

Из изложенного можно сделать вывод, что между саморегулируемой организацией в сфере строительства и ее членами возникают корпоративные правоотношения, имеющие сложную двухуровневую структуру: они состоят из отношений членства субъекта в корпоративной организации (ассоциации) и отношений членства субъекта в корпоративной организации (ассоциации), имеющей статус саморегулируемой организации. При этом, отношение членства субъекта в корпоративной организации, имеющей статус саморегулируемой организации, является производным от первого и влечет возникновение опосредованного участия субъекта в ассоциации - Национальное объединение саморегулируемых организаций - в силу закона.

Указанные две составляющие не тождественны, имеют разное содержание, поскольку сам по себе факт прекращения у ассоциации статуса саморегулируемой не прекращает корпоративных отношений ассоциации и ее субъекта.

Также автор приходит к выводу, что отношение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства – это урегулированное нормами гражданского права общественное корпоративное отношение, возникающее между ассоциацией, имеющей статус саморегулируемой организации, и ее членом в связи с участием в деятельности и управлением ассоциацией, участием в регулировании строительной отрасли посредством принятия правил и стандартов саморегулируемой организации, обязательных для исполнения всеми членами ассоциации, а также с целью приобретения ее членом специальной правоспособности.

Отношение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства трансформируется в отношение членства в ассоциации при лишении ассоциации статуса саморегулируемой организации, поскольку ее член уже не имеет ни соответствующей специальной правоспособности, ни полномочий по участию в регулировании строительной отрасли.

2.2. Особенности правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства

Правовой статус члена саморегулируемой организации в сфере строительства представляет большой научно-практический интерес ввиду установления требования обязательного членства субъектов строительной деятельности в саморегулируемой организации, без которого право на выполнение отдельных видов работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству не возникает.

Понятие правового статуса не имеет устоявшегося определения в законодательных актах. В юридической литературе высказана позиция, в соответствии с которой в правовой статус включаются правосубъектность и иные общие права и обязанности.

Алексеевым С.С. правовой статус рассматривается в качестве первой ступени конкретизации правосубъектности, включающий в себя примерный набор уже закрепленных в законе основных, в том числе конституционных, прав и обязанностей, а также возможностей по приобретению конкретных прав и обязанностей⁹⁰.

Существует мнение о тождественности понятий «правовой статус» и «правосубъектность». Сторонником этой позиции, в том числе, является Мицкевич А.В., который содержание правосубъектности, или правового статуса гражданина или организации определяет как совокупность общих прав и обязанностей (правоспособность), а также определенных по содержанию прав и обязанностей, непосредственно вытекающих из законов⁹¹.

Под правовым статусом члена саморегулируемой организации в сфере строительства автором понимается установленное нормами права положение члена саморегулируемой организации в сфере строительства (т.е. юридического

⁹⁰ Алексеев С.С. Гражданское право: учебник, 4-е изд., перераб. и доп. - М., Изд-во Проспект. Институт частного права. - 2017. - С. 86.

⁹¹ Мицкевич А. В. Субъекты советского права // М.: Госюриздат. - 1962. - С. 42.

лица или индивидуального предпринимателя, в отношении которых принято и вступило в силу решение о принятии в члены), совокупность их прав и обязанностей, гарантии установленных прав и ответственность членов за неисполнение своих обязательств.

Правоспособность члена саморегулируемой организации в сфере строительства является составным элементом его правового статуса и возникает не одновременно с моментом возникновения общей правоспособности данного члена как юридического лица или индивидуального предпринимателя (ч. 1 ст. 23, ч. 3 ст. 49 Гражданского кодекса РФ), а позднее - с даты вынесения саморегулируемой организацией решения о принятии в члены данного хозяйствующего субъекта и вступления такого решения в силу.

Основы правового статуса члена саморегулируемой организации в сфере строительства закреплены в Гражданском кодексе РФ (с учетом внесенных изменений и дополнений федеральным законом от 05.05.2014 года № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации»⁹² в рамках реализации Концепции развития гражданского законодательства⁹³), федеральном законе от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях»⁹⁴ (с учетом существенных изменений правового положения некоммерческих организаций и отдельных их видов, установленных федеральным законом от 11.02.2013 года № 8-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральный закон «О некоммерческих организациях»»⁹⁵),

⁹² Рос. газ. – 07.05.2014. - № 101.

⁹³ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07 октября 2009)//Вестник ВАС РФ. -2009. - № 11.

⁹⁴ СЗ РФ. – 15.01.1996. - № 3. - ст. 145

⁹⁵ Рос. газ. – 15.02.2013. - № 33.

Федеральном законе «О саморегулируемых организациях»⁹⁶, в Градостроительном кодексе РФ.

Градостроительный кодекс РФ не содержит отдельной статьи, посвященной правам и обязанностям члена саморегулируемой организации в сфере строительства, в законодательстве отсутствует четкое определение правового статуса члена саморегулируемой организации в данного вида, который в большей мере на практике формируется внутренними документами той или иной саморегулируемой организации, что порождает разный объем прав и обязанностей их членов.

Возникновение специальной правоспособности члена саморегулируемой организации ранее связывалось не только с фактом членства, но и с получением особого допуска саморегулируемой организации к выполнению работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства (редакция ст. 55.8 ГрК РФ⁹⁷, действовавшая до 1 июля 2017 года). Если для возникновения членства субъекту необходимо было подать заявление и оплатить вступительный взнос, то для получения допуска к выполнению работ требовалось подтверждение соответствия члена требованиям о наличии квалификационного состава специалистов, об оплате взноса в компенсационный фонд возмещения вреда и соответствия иным требованиям, установленным внутренними документами саморегулируемой организации.

С 1 июля 2017 года упразднены допуски саморегулируемых организаций в сфере строительства к выполнению работ как юридическое основание возникновения у члена саморегулируемой организации специального права. Теперь специальная правоспособность члена саморегулируемой организации в сфере строительства возникает в силу самого факта членства в саморегулируемой организации.

⁹⁶ О саморегулируемых организациях: Федеральный закон от 01 декабря 2007 № 315-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. – 03.12.2007. - № 49. - ст. 6076.

⁹⁷ Градостроительный кодекс РФ: Федеральный закон от 29 декабря 2004 № 190-ФЗ (с изм. и доп.) //СЗ РФ. – 03.01.2005. - № 1 (ч.1) - ст. 16.

До вступления в силу Федерального закона № 372-ФЗ от 03.07.2016 года⁹⁸, само по себе членство в саморегулируемой организации без последующего получения допуска к выполнению работ теряло всякий смысл для субъектов строительной деятельности и не порождало никаких правовых последствий, за исключением последствий участия в некоммерческой организации, в виде которой создавалась саморегулируемая организация, таких как обязательства по внесению вступительных, членских взносов, участию в управлении некоммерческой организацией. При этом, даже не получив допуска к выполнению отдельных видов работ, член саморегулируемой организации обязан был оплачивать членские взносы⁹⁹.

Объем полномочий члена саморегулируемой организации также увеличивается в зависимости от вхождения в состав тех или иных органов управления ассоциации: дисциплинарный комитет, контрольный комитет, коллективный исполнительный орган, единоличный исполнительный орган, общее собрание. Через участие в общем собрании, присущее каждому члену, реализуется право на управление ассоциацией (саморегулируемой организацией).

В зависимости от объема такого участия, встречается классификация членов на имеющих общую компетенцию, которой обладают все без исключения члены саморегулируемой организации, и имеющих расширенную компетенцию, которая приобретается за счет увеличения объема полномочий и возможности влиять на работу саморегулируемой организации через вступление в ее органы управления и получение в связи с этим дополнительных властных полномочий.

В настоящее время существует различие в объеме специальной правоспособности членов строительной саморегулируемой организации в

⁹⁸ О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон № 372-ФЗ от 03.07.2016 года (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II), ст. 4305.

⁹⁹ Решение АС города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 21.12.2010 г. по делу № А56-52448/2010 (Постановлением Тринадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 07.04.2011 года и Постановлением Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 22.08.2011 года решение суда первой инстанции оставлено без изменения)// <http://www.spb.arbitr.ru>; Петров Д.А. Правовой режим компенсационного фонда саморегулируемой организации// Арбитражные споры. С.-Пб. – 2014. - № 3 (67) - С. 119.

зависимости от оплаты ими взносов в компенсационный фонд возмещения вреда и компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, при том, что они могут являться членами одной саморегулируемой организации. Подобный механизм Гусева Т.А. и Забелин А.В. условно определяют как «двухуровневую правоспособность», где первый уровень – возникновение специальной правоспособности членом, возникающей в связи с оплатой взноса в основной компенсационный фонд возмещения вреда, порождающей право на заключение членами договоров строительного подряда без использования конкурентных способов заключения договоров, и второй уровень – возникновение специальной правоспособности в связи с оплатой взноса в дополнительный компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств членами, планирующими заключать договоры строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров (на торгах, конкурсах и т.д.)¹⁰⁰.

В силу п. 1 ст. 49 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ)¹⁰¹ в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ. При этом, внесение взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации как самостоятельное основание возникновения у субъекта специальной правоспособности не предусмотрено статьей 49 ГК РФ. Заключение договоров подряда с помощью конкурентных способов заключения договоров (например, государственных и муниципальных контрактов) также не расценивается действующим законодательством как отдельный вид деятельности, в связи с чем не допускается установление специальных требований, при соблюдении которых субъект

¹⁰⁰ Гусева Т.А., Забелин А.В. О роли саморегулируемых организаций в обеспечении государственных и муниципальных закупок в сфере строительства// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016 - № 11. – с. 54.

¹⁰¹ СЗ РФ. - 18.11.2002. - № 46. - ст. 4532.

приобретает право на заключение договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договора.

Установление обязательства по внесению взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств как основания для возникновения специальной правоспособности члена саморегулируемой организации в сфере строительства нарушает не только принцип равенства объема правоспособности членов саморегулируемой организации, установленного ст. 49 ГК РФ, но и нарушает право хозяйствующего субъекта на выбор способов заключения договоров и ведение своей предпринимательской деятельности, поскольку формирование компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств осуществляется на основании решения саморегулируемой организации, и при отсутствии данного решения - ее члены будут лишены возможности заключения договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов их заключения.

Отмена допусков саморегулируемой организации к выполнению строительных работ, как основания возникновения специальной правоспособности субъекта, влечет необходимость исключения из ч. 1 и ч. 3 ст. 49 ГК РФ упоминания свидетельства о допуске к определенному виду работ, выданному саморегулируемой организацией, как основания для занятия отдельными видами деятельности, учитывая, что выдача подобного свидетельства была присуща исключительно для саморегулируемых организаций в сфере строительства, и отменена с 1 июля 2017 года. Отмена допусков саморегулируемой организации в сфере строительства как основание возникновения специальной правоспособности субъектов строительной деятельности является шагом на пути сближения правового регулирования института саморегулирования положениями общего федерального закона «О саморегулируемых организациях» и специальных отраслевых правовых норм, как это предусмотрено в Концепции совершенствования механизмов саморегулирования.

Законодательные акты, регламентирующие деятельность саморегулируемых организаций с обязательным членством подобные механизмы допуска к осуществлению профессиональной или предпринимательской деятельности не устанавливают¹⁰².

Правовое положение саморегулируемой организации в сфере строительства, а также правовое положение ее членов претерпело существенные изменения в 2016-2017 годах в связи с принятием Федерального закона от 03.07.2016 года № 372 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁰³, сократившего с 1 июля 2017 года круг субъектов, для которых членство в строительной саморегулируемой организации является обязательным.

Так, субъект строительной деятельности не обязан являться членом соответствующей саморегулируемой организации, если размер его обязательств по каждому из заключенных договоров строительного подряда не превышает 3 миллионов рублей, а при выполнении работ по сносу объектов капитального строительства - 1 миллиона рублей (ч. 2 ст. 52, ч. 5 ст. 55.31 ГрК кодекса РФ).

Также не требуется в силу пунктов 1-4 части 2.2. ст. 52 ГрК РФ членство в саморегулируемых организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства для отдельных субъектов:

-государственных и муниципальных унитарных предприятий и учреждений в случае заключения ими договоров строительного подряда с федеральными органами исполнительной власти, госкорпорациями, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, в ведении которых

¹⁰² Например, деятельность по проведению энергетического обследования, деятельность аудиторов и аудиторских организаций, арбитражных управляющих субъекты вправе осуществлять в силу факта членства в соответствующей саморегулируемой организации (ч. 4 ст. 15, ч. 3 ст. 18 федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»; ст. 3, 4 федерального закона от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности»; ч. 1 ст. 20 федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»)

¹⁰³ СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II) - ст. 4305.

находятся такие предприятия, учреждения, или в случае выполнения функций технического заказчика от имени вышеуказанных лиц;

-коммерческих организаций, в уставных капиталах которых доля государственных и муниципальных унитарных предприятий или учреждений составляет более половины, в случае заключения ими договоров строительного подряда с указанными предприятиями, учреждениями, а также с федеральными органами исполнительной власти, госкорпорациями, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, которые предусмотрены пунктом 1 настоящей части, или выполнения функций технического заказчика от имени указанных лиц;

-юридических лиц, созданных публично-правовыми образованиями или в уставных капиталах которых доля публично-правовых образований составляет более пятидесяти процентов, в случае заключения указанными юридическими лицами договоров строительного подряда на выполнение работ, являющихся основным видом уставной деятельности таких юридических лиц, а также коммерческих организаций, в уставных (складочных) капиталах которых доля указанных юридических лиц составляет более половины, в случае заключения ими договоров строительного подряда с указанными юридическими лицами или выполнения функций технического заказчика от их имени.

Таких лиц Л.А. Сунгатуллина условно-обобщенно определяет как «юридические лица с государственным участием»¹⁰⁴.

Также не требуется членство в строительной СРО для физических лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос индивидуального жилого дома, гаража на своем земельном участке, предоставленном для целей, не связанных с предпринимательской деятельностью, для строительства объектов некапитального строительства (киосков, навесов, и др.) и объектов вспомогательного использования.

¹⁰⁴ Сунгатуллина Л.А. Некоторые проблемы реформирования законодательства о саморегулировании в строительной сфере// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017. - № 8. - с. 52.

Обязательное членство предусмотрено для следующих категорий субъектов:

-застройщиков, самостоятельно выполняющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства;

-технических заказчиков;

-лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору с застройщиком, или техническим заказчиком, лицом, осуществляющим эксплуатацию здания, региональным оператором, то есть для генерального подрядчика (при превышении размера обязательств по одному договору подряда трех миллионов рублей);

-для заключения договоров подряда с использованием конкурентных способов определения подрядчиков.

Таким образом, если ранее критерием установления обязательства субъекта строительной деятельности был характер и вид выполняемых им работ (оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства), то федеральный закон № 372-ФЗ от 03.07.2016 года внес изменения в принцип определения субъектов, подлежащих обязательному членству в саморегулируемой организации в сфере строительства:

- во-первых, по виду учредителей и участников хозяйствующего субъекта;

-во-вторых, по виду объекта, на котором выполняются работы;

- в третьих, введен стоимостной ценз, а именно учитывается размер обязательств по одному договору строительного подряда;

-в четвертых, по способу заключения договора строительного подряда.

Изложенное свидетельствует, что отменен общий принцип установления обязательного членства для любых субъектов, выполняющих работы, оказывающие влияние на безопасность объектов капитального строительства, как гарантия обеспечения дополнительной ответственности таких субъектов в случае причинения вреда жизни или здоровью вследствие некачественно выполненных работ. Основанием введения обязательного членства являлась ссылка именно на

опасный характер строительных работ, вне зависимости от стоимости работ по одному контракту, от способа заключения договора, от вида заказчика и его организационно-правовой формы.

По мнению автора, расширение оснований освобождения субъектов строительной деятельности от обязательного членства в саморегулируемой организации не соответствует изначально заданным принципам и целям введения института саморегулирования, поскольку стоимость работ по одному договору подряда не более трех миллионов рублей не изменяет характера строительных работ и степень их опасности, а с учетом возможности строительных фирм заключать множественное количество договоров строительного подряда - общий объем обязательств по ним в совокупности может быть соразмерен объемам обязательств субъектов, для которых обязательное членство предусмотрено.

Также упомянутый закон ввел существенные корректировки в виды имущественной ответственности членов и саморегулируемой организации в сфере строительства и способы ее обеспечения. Если ранее институт саморегулирования в сфере строительства был призван к обеспечению имущественной ответственности за вред, причиненный жизни, здоровью, имуществу третьих лиц вследствие недостатков выполненных работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, то с 1 июля 2017 года на саморегулируемую организацию возложены дополнительные функции обеспечения исполнения ее членами обязательств по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а на членов, соответственно – обязанности по формированию дополнительного компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств.

Корпоративные права члена саморегулируемой организации в сфере строительства могут иметь как имущественный, так и неимущественный характер. Основную часть прав членов саморегулируемой организации составляют неимущественные права.

Члены саморегулируемой организации несут обязательства по участию в формировании компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, а также несут обязанность по уплате вступительного и членских взносов в саморегулируемую организацию.

Если саморегулируемой организацией принято решение об использовании в качестве дополнительного способа обеспечения имущественной ответственности членов системы страхования (личное, коллективное) - у членов возникает обязанность застраховать свою ответственность.

Еще одним обязательством члена саморегулируемой организации в сфере строительства, связанным именно с фактом членства, является ответственность по обязательствам вследствие причинения вреда жизни, здоровью, имуществу третьих лиц в результате ненадлежащего выполнения работ другим членом этой же саморегулируемой организации, а также вследствие неисполнения любым членом саморегулируемой организации договорных обязательств по договорам, заключенным с использованием конкурентных способов (в случае, если член участвовал в формировании компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств). Она выражается в обязанности члена в случае уменьшения размера компенсационного фонда в связи с произведенной выплатой из него внести дополнительный взнос в компенсационный фонд в целях его пополнения, независимо от того, что выплата была осуществлена вследствие действий другого члена (части 6-9 ст. 55.16 ГрК РФ).

Подобный механизм «круговой поруки» членов саморегулируемой организации по обязательствам друг друга направлен на «стимулирование» субъектов строительной деятельности к выработке таких правил саморегулирования, которые бы обеспечивали безопасность и качество выполнения работ, к предоставлению широких контрольных полномочий саморегулируемой организации в отношении своих членов и выявлению «недобросовестных» строителей, а также рассчитан на заинтересованность всего бизнес-сообщества отрасли в недопущении к выполнению работ субъектов, нарушающих требования их безопасности и качества.

При рассмотрении вопроса о правах и обязанностях члена СРО в отношении ее имущества следует отметить, что в соответствии с частью 13 ст. 13 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» не допускается возврат взносов члену СРО при прекращении членства.

В связи с тем, что в Градостроительном кодексе РФ предусмотрена судьба средств компенсационного фонда после прекращения деятельности СРО в сфере строительства в виде обязанности перечисления данных средств на счет Национального объединения СРО в сфере строительства, представляется, что данные специальные законодательные нормы изменяют общий режим имущественных прав членов ассоциации, предусмотренный ч. 2 ст. 123.9 ГК РФ, о порядке распределения имущества ассоциации после ликвидации. Буквальное толкование ч. 7 ст. 55.2 ГрК РФ относит обязательство по перечислению на счет Национального объединения СРО только средств компенсационного фонда, куда входят, в том числе, доходы от размещения указанных средств. Однако не исключена возможность обладания саморегулируемой организацией иным имуществом, например, приобретенным за счет членских взносов. Правовой режим данного имущества не регламентирован специальными нормами Градостроительного кодекса РФ, ввиду чего, в соответствии с требованиями части 1 статьи 20 Закона «О некоммерческих организациях», указанное имущество должно быть направлено на цели, в интересах которых данная некоммерческая организация была создана.

К имущественным правам члена саморегулируемой организации, согласно ч. 1 ст. 123.11. ГК РФ, относится право на равных началах с другими членами ассоциации (союза) безвозмездно, если иное не предусмотрено законом, пользоваться оказываемыми ею услугами. Данное имущественное право мало обеспечивается саморегулируемыми организациями в сфере строительства силу специфики их деятельности.

Среди общих неимущественных корпоративных прав члена саморегулируемой организации как некоммерческой организации (ст. 65.2 ГК РФ) необходимо отметить:

- участие в управлении делами саморегулируемой организации;
- право на получение информации о деятельности саморегулируемой организации, на ознакомление с ее бухгалтерской и иной документацией;
- обжалование решений органов саморегулируемой организации;
- право требовать, действуя от имени своей саморегулируемой организации в сфере строительства возмещения причиненных саморегулируемой организации убытков;
- оспаривать, действуя от имени саморегулируемой организации, совершенные ею сделки, по основаниям и в порядке, предусмотренном статьей 174 ГК РФ или специальными законами об отдельных видах корпоративных организаций, и требовать применения последствий их недействительности, а также применения последствий недействительности ничтожных сделок корпорации;
- участвовать в решении наиболее важных вопросов (в т.ч. о порядке определения размера и способа уплаты членских взносов, о дополнительных имущественных взносах членов ассоциации в ее имущество и о размере их субсидиарной ответственности по обязательствам ассоциации (союза), если такая ответственность предусмотрена законом или уставом (право члена ассоциации, закрепленное в ч. 1 ст. 123.10 ГК РФ);
- право осуществлять контроль за деятельностью саморегулируемой организации (особенно актуальным он является за целевым использованием средств компенсационных фондов).

Поскольку право на участие в управлении осуществляется, в основном, через участие в общем собрании членов саморегулируемой организации, постольку его содержание зависит от компетенции высшего органа управления. Согласно статьи 55.10 ГрК РФ, к исключительной компетенции общего собрания относится, в том числе, утверждение устава, внесение в него изменений, избрание руководителя и членов постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации, досрочное прекращение полномочий указанного органа или отдельных его членов, установление размеров вступительного и

членских взносов и порядка их уплаты, размеров взносов в компенсационные фонды саморегулируемой организации, установление правил размещения и инвестирования средств компенсационных фондов, утверждение внутренних документов саморегулируемой организации о членстве, о процедуре рассмотрения жалоб на действия (бездействие) членов саморегулируемой организации и иных обращений, поступивших в саморегулируемую организацию, принятие решения о реорганизации саморегулируемой организации в форме присоединения и др.

В соответствии с ч. 1 ст. 123.8 ГК РФ, целью объединения хозяйствующих субъектов в ассоциацию является представление и защита общих, в том числе профессиональных, интересов.

Представительская функция саморегулируемой организации порождает право члена саморегулируемой организации на представление его интересов во взаимоотношениях с органами государственной власти, с Национальным объединением саморегулируемых организаций в сфере строительства, участие в котором у каждого члена СРО является опосредованным, с потребителями товаров, работ. Содержание права на представление интересов члена саморегулируемой организации в сфере строительства определить сложно, ввиду того, что специальный механизм такого представительства и объем полномочий саморегулируемой организации в сфере строительства по реализации данной функции не закреплен. Предполагается, что данное представительство должно быть связано именно с осуществлением членом СРО его предпринимательской деятельности. Саморегулируемая организация должна действовать от своего имени (поскольку именно наименование саморегулируемой организации содержит указание на ее особый статус, с возникновением которого законодатель связывает появление права на представление интересов ее членов), но в интересах своих членов, если это представительство не будет в порядке общего представительства осуществляться по доверенности (такое представительство по доверенности допускается для любых юридических лиц, в том числе, не имеющих статуса СРО). Однако в данном случае возникает противоречие с ч. 2 ст. 182 ГК

РФ, которая не признает представителями лиц, действующих хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лиц, лишь передающих выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лиц, уполномоченных на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Представляется, что вопросы представительства в части определения объема полномочий и оформления полномочий саморегулируемой организации по представлению интересов ее членов (в данном случае мы не рассматриваем деятельность саморегулируемой организации по подготовке законопроектов, участие в обсуждении законопроектов в интересах субъектов строительной деятельности) должны быть решены в локальных актах, в уставе саморегулируемой организации или в форме решений общего собрания ее членов. Однако даже в случае закрепления соответствующих полномочий за саморегулируемой организацией в сфере строительства, открытым остается вопрос о форме подтверждения членом саморегулируемой организации объема переданных полномочий представителю во избежание последующего оспаривания деятельности саморегулируемой организации, осуществленной от имени и в интересах своего члена.

В силу п. 4 ст. 4 Федерального закона «О саморегулируемых организациях», саморегулируемая организация от своего имени и в интересах своих членов вправе обратиться в суд с заявлением о признании недействующим не соответствующего федеральному закону нормативного правового акта, обязанность соблюдения которого возлагается на членов саморегулируемой организации. Уточнение или расширение указанной компетенции специальные нормы Градостроительного кодекса РФ для саморегулируемых организаций в сфере строительства не содержат.

Представительская функция для саморегулируемой организации не является обязательной, а может осуществляться в случае, если это будет прописано в уставе саморегулируемой организации, следовательно, право члена на представление его интересов саморегулируемой организацией в сфере строительства возникает только при соблюдении выше указанного условия.

Закон о саморегулируемых организациях не содержит отдельной статьи, посвященной правам и обязанностям членов саморегулируемой организации, в связи с чем совокупность правомочий, вытекающих из членства, может быть выражена как в виде закрепления прав и обязанностей члена саморегулируемой организации, так и посредством закрепления прав и обязанностей саморегулируемой организации, которые порождают встречные права требования со стороны члена. Например, статья 6 Закона о саморегулируемых организациях закрепляет функции, права и обязанности саморегулируемой организации, такие, как осуществление анализа деятельности своих членов на основании информации, представляемой ими в саморегулируемую организацию в форме отчетов в порядке, установленном уставом или иными локальными актами саморегулируемой организации; организация профессионального обучения, аттестации работников членов СРО или сертификация произведенных членами СРО товаров (работ, услуг), если иное не установлено федеральными законами; обеспечение информационной открытости деятельности своих членов. Следовательно, у члена саморегулируемой организации появляется обязанность по представлению в саморегулируемую организацию отчетов о своей деятельности в форме и порядке, предусмотренных федеральным законодательством и локальными актами саморегулируемой организации; право на раскрытие информации о деятельности члена саморегулируемой организации в сети Интернет, а в случае, если саморегулируемой организацией размещена недостоверная информация – требовать ее корректировки в порядке, установленном локальными актами саморегулируемой организации, или в судебном порядке.

Учитывая, что Гражданский кодекс РФ и Закон о некоммерческих организациях содержат открытый перечень прав и обязанностей членов ассоциации, в силу ч. 1 ст. 65.2 ГК РФ они могут иметь иные права и обязанности, закрепленные в учредительных документах и локальных актах саморегулируемой организации.

Так, в соответствии с ч. 4 ст. 55.8 ГрК РФ, член саморегулируемой организации ежегодно обязан уведомлять СРО о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данная отчетность необходима для осуществления контроля саморегулируемой организацией за достаточностью размера взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, который рассчитывается исходя из стоимости заключенных членом договоров подряда.

Среди общих обязанностей члена саморегулируемой организации, как некоммерческой корпорации можно выделить:

-участие в образовании имущества корпорации в необходимом размере в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены Гражданским кодексом РФ, другим законом или учредительным документом корпорации;

-неразглашение конфиденциальной информации о деятельности корпорации;

-участие в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом;

-запрет на совершение действий, заведомо направленных на причинение вреда корпорации;

-обязанность уплачивать предусмотренные уставом членские взносы и вносить дополнительные имущественные взносы в имущество ассоциации, если такое решение принято общим собранием членов (ч. 2 ст. 123.11 ГК РФ);

-раскрытие информации о своей деятельности в объеме, предусмотренном действующим законодательством и локальными актами саморегулируемой организации (например, требования п. 7 ст. 7 Федерального закона «О саморегулируемых организациях», п. 4 ст. 55.8 ГрК РФ);

-обязанность подчиняться решению о привлечении члена к дисциплинарной ответственности в случаях и порядке, предусмотренных законом и локальными актами саморегулируемой организации.

Специальную правоспособность для членов саморегулируемой организации определяют положения Федерального закона «О саморегулируемых организациях» и положения Градостроительного кодекса РФ, однако в целом данные нормативные акты не содержат указаний на права и обязанности членов, которые бы существенно изменяли и дополняли права, установленные для членов ассоциаций (союзов). Так, например, член саморегулируемой организации имеет право участвовать в управлении делами саморегулируемой организации, получать информацию о деятельности СРО в установленном учредительными документами порядке, право на направление жалобы на действия членов саморегулируемой организации и работников, должных лиц СРО, а также принимать участие в заседаниях органа по рассмотрению жалоб на действия членов СРО. Указанные права идентичны общим правам члена некоммерческой организации (ассоциации), рассмотренным выше.

Законодателем предусмотрены права членов саморегулируемой организации на защиту от ненадлежащего вмешательства во внутренние дела, от истребования дополнительных документов, не предусмотренных федеральным законодательством и локальными актами саморегулируемой организации, право на защиту своих прав и возмещение ущерба, причиненного несанкционированными действиями (бездействием) со стороны саморегулируемой организации. Однако представляется, что данное право на защиту присуще каждому хозяйствующему субъекту от неправомерных действий со стороны любых граждан, юридических лиц, органов власти и т.д.

Анализируя изложенное, можно выделить отдельные права и обязанности субъектов, вытекающие из факта членства в саморегулируемой организации в сфере строительства, которые в наибольшей степени отражают специфику правового положения члена СРО и объем его специальной правоспособности.

Правами, характерными именно для членов саморегулируемой организации в сфере строительства являются:

-право на обжалование решения саморегулируемой организации о приеме в члены, об отказе в приеме в члены, бездействия саморегулируемой организации при приеме в члены в арбитражный суд или третейский суд, сформированный Национальным объединением саморегулируемых организаций;

-право лица, прекратившего членство в саморегулируемой организации, на получение средств, уплаченных в качестве взносов в компенсационный фонд, если это предусмотрено Федеральным законом о введении в действие Градостроительного кодекса РФ (нормы Федерального закона № 372-ФЗ имеют ограниченное действие во времени и касаются конкретного случая смены СРО в связи с введением регионального принципа их формирования, то есть не являются универсальными);

-право выполнения инженерных изысканий, проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства по договору подряда с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения или региональным оператором с момента приобретения членства в саморегулируемой организации соответствующего вида;

-право обжалования решения саморегулируемой организации о применении меры дисциплинарного воздействия в арбитражный суд, третейский суд, сформированный Национальным объединением саморегулируемых организаций;

-право члена саморегулируемой организации в сфере строительства, сведения о которой исключены из государственного реестра саморегулируемых организаций, подать документы в иную саморегулируемую организацию аналогичного вида о приеме в члены и возникающее в связи с этим право такого члена обратиться в Национальное объединение саморегулируемых организаций с заявлением о перечислении средств компенсационного фонда исключенной из реестра саморегулируемой организации на счет новой саморегулируемой организации.

Среди обязанностей членов саморегулируемой организации в сфере строительства, присущих именно данной категории субъектов, можно выделить:

- обязанность члена саморегулируемой организации соблюдать требование о членстве только в одной саморегулируемой организации соответствующего вида (проектная, инженерно-изыскательская, строительная);
- обязанность по участию в формировании компенсационных фондов;
- запрет на осуществление деятельности в ущерб иным субъектам предпринимательской или профессиональной деятельности - членам СРО (п. 7 ст. 3 Закона о саморегулируемых организациях);
- обязанность ежегодно уведомлять саморегулируемую организацию в сфере строительства о фактическом совокупном размере обязательств по договорам подряда, заключенным в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договора (ч. 4 ст. 55.8 ГрК РФ);
- обязанность самостоятельно рассчитывать и при необходимости увеличивать размер своего взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, в порядке и сроки, предусмотренные ч. 5-8 ст. 55.8 ГрК РФ);
- обязанность соблюдения требований стандартов на процессы выполнения работ, утвержденных Национальным объединением саморегулируемых организаций (п. 1 ч. 2 ст. 55.13 ГрК РФ);
- обязанность внесения взноса в компенсационный фонд СРО в целях его пополнения после осуществления выплаты (ч. 6 - 9 ст. 55.16 ГрК РФ);
- обязательство по неразглашению сведений членами, участвующими при проведении проверки деятельности иных членов, полученных в ходе ее проведения (п. 9 ст. 9 Закона о саморегулируемых организациях).

Лескова Ю.Г. справедливо отмечает, что «в законодательстве РФ прямого закрепления корпоративных прав членов СРО не приводится, а вот дополнительные обременения (обязанности) очевидны: уплата вступительных и

членских взносов, взносов в компенсационный фонд, представление отчетности, а также подконтрольность и дисциплинарная ответственность перед СРО»¹⁰⁵.

Отдельного внимания заслуживает вопрос о соотношении объема правомочий членов, участвующих в создании ассоциации, впоследствии приобретшей статус саморегулируемой организации, и лиц, вступивших в уже созданную саморегулируемую организацию. В саморегулируемой организации можно выделить лиц – учредителей ассоциации и иных членов. Учредителями являются субъекты, которые совершают юридически значимые и фактические действия, направленные на создание такой ассоциации, с целью последующего приобретения ассоциацией статуса саморегулируемой организации. Учредители утверждают устав, передают ассоциации часть своего имущества, формируют органы управления и др. После регистрации ассоциации ее учредители становятся членами, приобретают права и обязанности, вытекающие из такого членства. Субъекты, которые вступают в ассоциацию после ее учреждения, независимо от наличия или отсутствия у ассоциации статуса саморегулируемой организации, становятся ее членами, и учредителями не считаются. В то же время, члены ассоциации, участвующие в ее учреждении, а также члены ассоциации, вступившие в нее до приобретения статуса саморегулируемой организации или после его приобретения равны в объеме своих прав и обязанностей.

Подводя итог сказанному, можно сделать вывод, что особенности гражданско-правового статуса члена саморегулируемой организации выражаются в закреплении обязательств, вытекающих из членства в саморегулируемой организации в сфере строительства. Права, присущие члену саморегулируемой организации в сфере строительства, в большей степени определяются общими правами члена ассоциации как некоммерческой корпоративной организации.

Ограничение прав и возложение дополнительных обязанностей на членов саморегулируемой организации в сфере строительства, обусловлены не силой публичного принуждения, а исходят из сущности корпоративной формы

¹⁰⁵ Лескова Ю.Г. Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений: монография. - Москва : Статут, 2013. С. 173.

саморегулируемой организации (ассоциации), при вступлении в которую члены добровольно принимают на себя бремя подчинения воле саморегулируемой организации.

В целом, вступление в любую корпоративную организацию связано с некоторым самоограничением субъекта, которое выражается в необходимости подчинения определенным правилами и нормам, установленным в ней.

Анализ правовых норм, регламентирующих статус члена саморегулируемой организации показал отсутствие специальных правомочий, характерных именно для данной категории субъектов. Причиной этого является существование института саморегулирования в сфере строительства с обязательным членством, предопределяющим развитие деятельности саморегулируемых организаций данной сферы без ориентации на стимулирование субъектов строительной деятельности через предоставление им каких-либо правовых привилегий по сравнению с иными участниками рынка. Саморегулируемые организации, основанные на добровольном членстве, напротив, изначально создаются с целью обеспечения своих членов дополнительными правами, привилегиями, позволяющими в условиях конкуренции наиболее успешно осуществлять свою предпринимательскую деятельность.

Считаем целесообразным для обеспечения наибольшей эффективности института саморегулирования в сфере строительства разработать концепцию совершенствования правового статуса членов и их наделения дополнительными правами и привилегиями в осуществлении предпринимательской деятельности, на уровне закрепления таких прав в локальных актах саморегулируемых организаций.

2.3. Классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства

В связи с проведенным исследованием правового положения члена саморегулируемой организации в сфере строительства, автором предложена их классификация по различным критериям, наглядно проиллюстрированная в приложении № 2. В результате распределения членов саморегулируемой организации по группам выявляются особенности и отдельные аспекты их правового положения.

Классификация представляет собой создание системы, в которой производится расположение исследуемых объектов по классам, подклассам и видам, в зависимости от общности признаков. Автором применен фасетный метод классификации членов саморегулируемой организации в сфере строительства, посредством параллельного разделения исследуемых субъектов на независимые классификационные группы по различным признакам, не связанным между собой.

Классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства может проводиться на основании различных критериев. Наиболее распространенная в научной литературе классификация – по виду саморегулируемой организации в сфере строительства, членом которой является рассматриваемый субъект¹⁰⁶. По данному критерию членов саморегулируемой организации в сфере строительства можно разделить на 3 вида: члены саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих:

- 1) инженерные изыскания;
- 2) работы по подготовке проектной документации;

¹⁰⁶ См. Романов Ю.А. Правовое положение саморегулируемых организаций в строительной сфере по законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 - Москва, 2012. - 197 с.; Комментарий к Градостроительному кодексу РФ. Постатейный: научное издание/ коллектив авторов; отв. ред. С.А. Боголюбов – 5-е изд., перераб. и доп.- Москва: ПРОСПЕКТ; КНОРУС, 2016 – с. 213.

3) строительство.

Учет субъектов по указанному критерию может осуществляться в целях сбора статистической информации о количественном составе членов саморегулируемой организации определенного вида.

На основании этого критерия также можно выделить коллективных членов саморегулируемой организации (юридических лиц, в том числе иностранных юридических лиц), и индивидуальных (индивидуальные предприниматели).

Данная классификация может использоваться для определения субъектного состава членов саморегулируемой организации, проведения статистического учета категорий субъектов предпринимательской деятельности в сфере строительства.

Согласно ч. 1 ст. 55.6 ГрК РФ, членами саморегулируемой организации могут быть:

- индивидуальные предприниматели;
- юридические лица, зарегистрированные на территории РФ;
- иностранные юридические лица, зарегистрированные на территории иностранного государства и осуществляющие свою предпринимательскую деятельность на территории РФ.

Иностранным признается юридическое лицо, зарегистрированное на территории иностранного государства и осуществляющее свою предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации.

Ни в юридической литературе, ни в законодательстве не содержится единого определения понятия иностранного юридического лица, оно является «относительным», поскольку указывает на принадлежность хозяйствующего субъекта праву иного государства¹⁰⁷. Ученые-правоведы дают разные определения иностранным юридическим лицам. Так, Варданян М.Л. под иностранным юридическим лицом понимает такую организацию, которая

¹⁰⁷ Положения статьи 1202 Гражданского кодекса РФ устанавливают лишь критерий, позволяющий определить личный закон юридического лица по праву страны, где учреждено юридическое лицо; по месту регистрации юридического лица, как правило, находятся его органы управления, обособленное имущество.

учреждена или зарегистрирована в соответствии с законодательством иностранного государства, которое и определяет его правоспособность¹⁰⁸.

Признаки иностранного юридического лица также могут быть выведены из положений Федерального закона от 9 июля 1999 года № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях»¹⁰⁹. Иностранные юридические лица правомочны осуществлять предпринимательскую деятельность на территории России после получения статуса филиала или представительства иностранной организации.

Федеральным законом «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003 № 173-ФЗ¹¹⁰ вводятся специальные термины «резидент» и «нерезидент». Нерезидентами по смыслу данного закона признаются, в том числе, юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории Российской Федерации, а также организации, не являющиеся юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством иностранных государств и имеющие местонахождение за пределами территории 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. Данное положение касается юридических лиц - резидентов, созданных на территории РФ.

Иностранное юридическое лицо может стать членом любой саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, независимо от местонахождения саморегулируемой организации. Данная привилегия иностранного юридического лица при выборе саморегулируемой организации в сфере строительства закреплена в ч. 3 ст. 55.6

¹⁰⁸ Варданян М.Л. Правовой механизм участия иностранных компаний в предпринимательской деятельности на территории России: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 – Москва. - 2009. - с. 27.

¹⁰⁹ СЗ РФ. - 12.07.1999. - № 28. - ст. 3493.

¹¹⁰ Рос. газ. - 17.12.2003. - № 253.

ГрК РФ, и представляется логичной ввиду отсутствия места регистрации иностранного юридического лица на территории Российской Федерации.

Аналогичная привилегия при выборе саморегулируемой организации в сфере строительства, как и у иностранного юридического лица, но с некоторыми ограничениями, закреплена за субъектами (индивидуальным предпринимателем, юридическим лицом), с местом нахождения на территории субъекта РФ, на которой отсутствует зарегистрированная саморегулируемая организация, основанная на членстве лиц, осуществляющих строительство. Такие лица вправе обратиться с заявлением о приеме в члены саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, и зарегистрированной на территории любого из субъектов Российской Федерации, имеющих общую границу с этим субъектом РФ.

На основании изложенного по территориальному критерию местонахождения членов саморегулируемой организации в сфере строительства можно разделить на:

-субъектов (индивидуальных предпринимателей, юридических лиц), зарегистрированных на территории того же субъекта РФ, на территории которого зарегистрирована саморегулируемая организация;

-субъектов (индивидуальных предпринимателей, юридических лиц), зарегистрированных на территории субъекта РФ, имеющего общую границу с субъектом РФ, на территории которого зарегистрирована саморегулируемая организация;

-иностраных юридических лиц (место регистрации которых не имеет значения для возникновения у них права на вступление в члены соответствующей саморегулируемой организации).

Данная классификация может проводиться исключительно в отношении членов саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство. Для саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий и проектирования ограничение на прием в члены субъектов по территориальному принципу не установлено.

Осуществление учета субъектов по указанному критерию может оказаться полезным для выявления потребности в создании региональной саморегулируемой организации на территории субъекта РФ, на которой саморегулируемая организация в сфере строительства еще не создана.

Федеральным законом от 03.07.2016 года № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹¹¹ введены дополнительные полномочия саморегулируемой организации по обеспечению исполнения членами саморегулируемых организаций обязательств по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - с использованием конкурентных способов заключения договоров).

Если член саморегулируемой организации намерен заключать договоры с использованием конкурентных способов заключения договора, он должен заявить о таком намерении письменно в саморегулируемую организацию. В случае достижения определенного количества членов соответствующей саморегулируемой организации, заявивших о таком намерении – кроме обычно формируемого компенсационного фонда возмещения вреда саморегулируемая организация формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Сфера контроля саморегулируемой организации над такими членами больше, чем над теми субъектами строительной отрасли, которые, будучи членами саморегулируемой организации, государственные контракты не заключают. Размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств зависит от «уровня ответственности по обязательствам»,

¹¹¹ СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II) - ст. 4305.

определяемого по размеру договорных обязательств по заключенным таким способом договорам.

Уровень ответственности члена саморегулируемой организации определяется в соответствии с пунктами 10-13 ст. 55.16 ГрК РФ, в зависимости от запланированной максимальной стоимости работ по одному договору подряда на выполнение работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, заключенному членом, и влияет на минимальный размер вноса члена в компенсационный фонд возмещения вреда.

С учетом выявленной специфики, по критерию участия члена в формировании компенсационных фондов саморегулируемой организации, членов можно разделить на:

-членов саморегулируемой организации, заключающих договоры на выполнение работ с использованием конкурентных способов заключения договоров (далее указанная категория субъектов может делиться по выбранному уровню ответственности члена от первого до четвертого уровня);

-членов саморегулируемой организации, заключающих договоры на выполнение работ без использования конкурентных способов заключения договоров.

Учет субъектов по данному критерию может быть использован для расчета размера компенсационного фонда соответствующего вида.

Также членов саморегулируемой организации возможно разделить на субъектов, впервые приобретших членство в саморегулируемой организации соответствующего вида, и субъектов, повторно приобретающих членство, что возможно, если субъект ранее добровольно прекратил членство в саморегулируемой организации в сфере строительства или же был исключен из членов в результате применения к нему меры дисциплинарного воздействия. Особенность правового положения второй категории субъектов заключается в установленном законодателем запрете на повторное вступление в члены саморегулируемой организации соответствующего вида в течение 1 года с момента прекращения членства. Также саморегулируемая организация в

отношении субъекта, подавшего заявление о вступлении в члены и ранее уже являвшегося членом саморегулируемой организации вправе в рамках проведения проверки добросовестности и надежности субъекта запрашивать в Национальном объединении саморегулируемых организаций, в органах государственной власти и местного самоуправления сведения о деятельности такого субъекта, в том числе, о выплатах из компенсационного фонда саморегулируемой организации, произведенных по вине ее бывшего члена, о фактах его привлечения к административной ответственности за допущенные при выполнении работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству правонарушения.

Следовательно, в отношении субъектов, ранее уже состоящих членами саморегулируемой организации, могут быть проведены мероприятия по проверке деятельности такого субъекта в большем объеме, чем в отношении лиц, впервые приобретающих членство, а также проводится проверка истечения срока, в течение которого права субъекта на вступление в члены саморегулируемой организации ограничены в силу закона. Также, по результатам полученной на указанные запросы информации о фактах выплат из компенсационного фонда по вине такого субъекта, фактах привлечения его к административной ответственности за отдельные виды нарушений саморегулируемая организация вправе отказать в приеме в члены. Отказ может быть осуществлен и при наличии иных оснований, предусмотренных внутренними документами саморегулируемой организации. Для лиц, впервые приобретающих членство, основания для отказа в приеме в члены ограничены или несоответствием субъекта требованиям, установленным к членам, или не представлением в полном объеме документов, подтверждающих соответствие указанным требованиям.

Предложенная автором классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства позволяет выявить отдельные особенности правового положения членов саморегулируемой организации строительной отрасли и является новеллой, поскольку построена на основании актуальной редакции положений главы 6.1 ГрК РФ, вступившей в силу с 1 июля 2017 года.

Глава 3. Приобретение и прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства

3.1. Приобретение статуса члена саморегулируемой организации: основания и правовые последствия

Ассоциация, являясь некоммерческой организацией, строится на объединении юридических лиц и (или), в некоторых случаях, граждан, с целью координации их предпринимательской или профессиональной деятельности. Членство предполагает сохранение за хозяйствующим субъектом суверенитета, границы которого должны быть определены на законодательном уровне или в локальных актах ассоциации.

В силу указания закона членство в саморегулируемой организации в сфере строительства для хозяйствующих субъектов является обязательным (ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О саморегулируемых организациях», ч. 1 ст. 55.8 ГрК РФ).

Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель могут быть членом одной саморегулируемой организации соответствующего вида: строительной, проектной, инженерно-изыскательской.

Для приема в члены хозяйствующий субъект представляет в саморегулируемую организацию перечень документов, содержащийся в ч. 2 ст. 55.6 ГрК РФ, в целях подтверждения своего соответствия требованиям к члену.

Момент возникновения членства в саморегулируемой организации в сфере строительства связывается с моментом вступления в силу решения саморегулируемой организации о приеме в члены. В то же время, согласно ч. 2 ст. 7.1 Закона о саморегулируемых организациях, лицо приобретает все права члена с даты внесения сведений о нем в реестр членов саморегулируемой организации. Таким образом, специальные нормы Градостроительного кодекса РФ изменяют общие условия определения момента возникновения членства в саморегулируемой организации посредством введения дополнительного

юридически-значимого факта – вступление в законную силу решения саморегулируемой организации о принятии в члены. Вступление в силу такого решения обусловлено не только положительным результатом проверки соответствия кандидата требованиям к членам, но и оплатой в полном объеме вступительного взноса и взноса в компенсационный фонд СРО. Следовательно, существенной особенностью правового статуса члена саморегулируемой организации в сфере строительства является наделение его имущественным обязательством по уплате взноса в компенсационный фонд СРО до момента фактического приобретения членства в такой организации.

В настоящее время серьезных проблем в правоприменительной практике в части определения момента возникновения членства саморегулируемой организации в сфере строительства возможно избежать ввиду того, что в соответствии с ч. 3 ст. 55.17 ГрК РФ размещение решения саморегулируемой организации на ее сайте в сети Интернет о приеме субъекта в члены саморегулируемой организации осуществляется в день вступления в силу такого решения, а также саморегулируемая организация вносит в реестр своих членов сведения о приеме индивидуального предпринимателя или юридического лица, направляет в Национальное объединение саморегулируемых организаций уведомление о принятом решении. Таким образом, вступление в законную силу решения о приеме в члены и размещение соответствующей информации о членстве субъекта в СРО в реестре членов в сети Интернет происходит в один и тот же день, однако в случае разведения данных юридически - значимых фактов во времени, либо же в случае неисполнения саморегулируемой организацией сроков внесения сведений о субъекте в реестр ее членов, вопрос определения момента возникновения членства и специальной правоспособности субъекта, предусмотренной ч. 1 ст. 55.8 ГрК РФ, должен решаться в пользу даты вступления в законную силу решения саморегулируемой организации о приеме в члены.

И все же представляется логичным установить идентичные основания и для момента возникновения членства и для его прекращения – внесение соответствующих сведений в реестр членов саморегулируемой организации.

Например, согласно положению ч. 6 ст. 3 Федерального закона «О саморегулируемых организациях», приобретение специального статуса, равно и как его прекращение, для саморегулируемой организации связывается с фактом внесения или исключения сведений о некоммерческой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций.

Несмотря на то, что действующее законодательство предусматривает обязательность ведения реестра членов каждой саморегулируемой организацией, возникновение специальной правоспособности, вытекающей из членства в СРО в сфере строительства для ее членов не связано с внесением сведений о хозяйствующем субъекте в соответствующий реестр, как, например, возникновение специальной правоспособности и статуса саморегулируемой организации связано с моментом внесения сведений о некоммерческой организации в реестр саморегулируемых организаций.

Различные правовые последствия ведения реестра членов саморегулируемой организации и государственного реестра саморегулируемых организаций вызваны различным статусом таких реестров: реестр саморегулируемых организаций является государственным и ведется органом надзора за саморегулируемыми организациями в сфере строительства в лице Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор)¹¹², а Единый реестр членов саморегулируемых организаций, хоть и является обязательным документом, требования к порядку ведения и содержанию которого закреплены законодательством, однако носит характер локального акта с информативной функцией.

Также причину установления различных правовых последствий для членов саморегулируемой организации, возникающих с вступлением в законную силу

¹¹² См. ч. 1 ст. 55.18 Градостроительного кодекса РФ, Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 № 1202 (с изм. и доп.) «Об утверждении Положения о государственном надзоре за деятельностью саморегулируемых организаций»// СЗ РФ. - 26.11.2012. - № 48. - ст. 6709.

решения о принятии в члены и даты внесения сведений в реестр членов саморегулируемой организации позволяет понять ретроспективный обзор изменившихся положений Градостроительного кодекса РФ, в котором ранее принятие в члены саморегулируемой организации (внесение сведений в реестр членов), при отсутствии впоследствии выданного допуска к выполнению работ, не связывалось с возникновением у субъекта права на выполнение работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства. А потому, отменив выдачу допусков к выполнению работ, законодатель появление специальной правоспособности обусловил вступлением в силу решения саморегулируемой организации о принятии в члены. Это свидетельствует о том, что фрагментарное изменение законодательной базы влечет отсутствие единообразия и унификации элементов правового статуса субъектов саморегулирования разных отраслей экономики.

Требование законодателя о внесении взносов в компенсационные фонды саморегулируемой организации должно быть исполнено субъектом при вступлении в члены саморегулируемой организации.

Если исходить из того, что с момента приобретения членства субъект обязан выполнять все требования, установленные для членов локальными актами саморегулируемой организации, то на этапе оплаты взноса в компенсационный фонд кандидат в члены действует добровольно, поскольку еще не скреплен обязанностями по исполнению требований той или иной саморегулируемой организации, решение СРО о принятии в члены субъекта не может вступить в силу ранее, чем наступит момент оплаты взноса в компенсационный фонд. Добровольность по оплате взноса в компенсационный фонд аналогична добровольности принятия хозяйствующим субъектом решения о вступлении в члены саморегулируемой организации.

При этом момент вынесения саморегулируемой организацией решения о принятии в члены не может совпадать с моментом вступления данного решения в законную силу, поскольку в соответствии с п. 10 ст. 55.6 ГрК РФ, хозяйствующий субъект, в отношении которого принято решение о приеме в члены

саморегулируемой организации, в течение семи рабочих дней со дня получения уведомления о принятом решении, обязан уплатить в полном объеме взнос в компенсационный фонд возмещения вреда и взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Однако, неисполнение указанной обязанности не порождает для него какой-либо ответственности, кроме негативных последствий в виде невступления решения о приеме в члены саморегулируемой организации в законную силу. Следовательно, оплата взносов в любой из компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства является имущественным правом хозяйствующего субъекта, с реализацией которого законодатель связывает возникновение у данного субъекта специальной правоспособности, выражающейся в наделении его возможностью выполнения определенных видов работ в сфере строительства, но не обязанностью хозяйствующего субъекта, поскольку полномочия саморегулируемой организации по вынесению обязательных для такого хозяйствующего субъекта решений еще на него не распространяются, а локальные акты соответствующей саморегулируемой организации не имеют обязательной юридической силы.

Вследствие этого, в случае неисполнения хозяйствующим субъектом закрепленной в п. 10 ст. 55.6 ГрК РФ обязанности в течение семи рабочих дней – саморегулируемая организация будет не вправе требовать оплаты соответствующего взноса в компенсационный фонд в принудительном порядке.

В целях недопущения необоснованного отнесения требования об уплате взноса в компенсационный фонд кандидатом в члены саморегулируемой организации к его имущественной обязанности, в части 11 статьи 55.6 ГрК РФ вместо указания на обязанность субъекта (индивидуального предпринимателя или юридического лица), в отношении которого саморегулируемой организацией принято решение о приеме в члены, по оплате взносов в компенсационные фонды СРО, оплату соответствующих взносов необходимо рассматривать как его право, от реализации которого зависит вступление или невступление решения саморегулируемой организации о приеме в члены в законную силу.

С учетом изложенного, предлагается ч. 11 ст. 55.6 ГрК РФ изложить в новой редакции:

«Юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, в отношении которых принято решение о приеме в члены саморегулируемой организации, в течение семи рабочих дней со дня получения уведомления, указанного в части 10 настоящей статьи, уплачивает в полном объеме:

- 1) взнос в компенсационный фонд возмещения вреда;
- 2) взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (в случае, если саморегулируемой организацией принято решение о формировании такого компенсационного фонда и в заявлении лица о приеме в члены саморегулируемой организации указаны сведения о намерении принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров);
- 3) вступительный взнос в саморегулируемую организацию в случае, если внутренними документами саморегулируемой организации установлены требования к уплате вступительного взноса.

В случае неисполнения указанного в настоящем пункте требования, решение саморегулируемой организации о приеме в члены не вступает в законную силу в порядке, предусмотренном п. 12 ст. 55.6 ГрК РФ, и не является основанием для возникновения у сторон каких-либо прав или обязанностей».

Исключение сведений о некоммерческой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций означает утрату некоммерческой организацией соответствующего статуса, что, однако, не влечет за собой прекращение членства субъектов, поскольку они остаются в статусе членов ассоциации, которая вправе продолжать свою деятельность в рамках федерального закона «О некоммерческих организациях»¹¹³.

¹¹³ О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. – 15.01.1996 - № 3. - ст. 145.

Члены указанной ассоциации автоматически лишаются специальной правоспособности, предусматривающей выполнение работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, которая возникала в связи с членством в саморегулируемой организации.

Из изложенного следует, что особенности приобретения членства в саморегулируемой организации вытекают из сложной структуры корпоративных отношений, возникающих между саморегулируемой организацией и ее членом, в которых момент членства в ассоциации не тождественен членству в указанной ассоциации, имеющей статус саморегулируемой организации.

3.2. Региональный принцип членства в саморегулируемой организации в сфере строительства

Региональный принцип членства в саморегулируемой организации в сфере строительства введен федеральным законом № 372-ФЗ от 03.06.2016 года, и действует с 1 июля 2017 года.

По мнению Забелина А.В., введение регионального принципа формирования саморегулируемой организации в сфере строительства противоречит положениям действующего законодательства в части гарантий свободы экономической деятельности, единства экономического пространства, является необоснованным, нарушающим права субъектов предпринимательской деятельности, «подобная структура организации деятельности СРО напоминает отмененную систему лицензирования»¹¹⁴.

¹¹⁴ Забелин А.В. Современные тенденции развития законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 7. - С. 90

До 1 июля 2017 года субъект мог являться членом любой саморегулируемой организации в сфере строительства, независимо от своего юридического адреса и местонахождения саморегулируемой организации, главное, чтобы саморегулируемая организация имела не ниже минимально установленного количества членов. Основная часть саморегулируемых организаций была создана в г. Москва (поскольку, здесь существует наибольшее количество субъектов предпринимательской деятельности, и их объединение происходит проще, чем в отдаленных субъектах РФ, где общее количество организаций в сфере строительства, действующих на рынке, может не достигать необходимого минимального числа членов.

Так, согласно части 1 и части 3 ст. 55.3 ГрК РФ, некоммерческая организация вправе приобрести статус саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания или подготовку проектной документации, при условии объединения не менее пятидесяти членов, а для приобретения статуса саморегулируемой организации в сфере строительства - не менее ста членов.

Такой высокий количественный ценз до введения принципа регионализации затруднял осуществление саморегулируемой организацией реального контроля деятельности всех членов, проведение выездных проверок. Региональные саморегулируемые организации, напротив, предпринимали максимум усилий к привлечению новых членов, и, едва набрав минимально необходимое количество, не могли в качестве применения мер дисциплинарного воздействия за допущенные существенные нарушения исключать членов, поскольку возникал риск утраты статуса саморегулируемой организации из-за несоответствия минимальным требованиям к количественному составу.

Указанный территориальный принцип распространяется только на саморегулируемые организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства и направлен на обеспечение возможности реального контроля со стороны саморегулируемой организации за деятельностью своего члена, в том числе в форме выездных

проверок. Это является целесообразным, однако, недостаточным для достижения эффективности контроля при условии сохранения принципа экстерриториальности строительной деятельности члена саморегулируемой организации.

В этой связи для достижения эффективности контроля со стороны саморегулируемой организации за фактическим осуществлением членами строительной деятельности с минимизацией транспортных и командировочных расходов, предлагается ввести институт поручений как формы взаимодействия саморегулируемых организаций, расположенных на территории разных субъектов Российской Федерации, с целью оказания содействия в осуществлении контрольных мероприятий на объектах строительства и фиксации полученных в рамках контроля результатов. Объем проводимых контрольных мероприятий, полагаем, не должен предусматривать контроль за соблюдением членом требований локальных актов саморегулируемой организации, поскольку это потребует дополнительных временных затрат для ознакомления лиц, которым проведение контроля поручено, с их содержанием. Предметом контроля, осуществляемого в рамках выполнения поручения саморегулируемой организации должно являться соблюдение требований законодательства о техническом регулировании, стандартов на процессы выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, утвержденных Национальным объединением саморегулируемых организаций.

Институт поручения в рамках взаимодействия саморегулируемых организаций в сфере строительства по контролю и фиксации полученных результатов может быть аналогичен общим принципам поручения в исполнительном производстве в порядке оказания содействия приставу-исполнителю на совершение отдельных исполнительных действий или мер принудительного исполнения на территории, на которую не распространяются

полномочия пристава-исполнителя¹¹⁵, и судебным поручениям¹¹⁶, однако, учитывая гражданско-правую природу отношений между ассоциациями как юридическими лицами, должен основываться на гражданско-правовых договорах между саморегулируемыми организациями, которые будут заинтересованы в выработке взаимовыгодных условий сотрудничества.

По мнению Л.А. Сунгатуллиной, «регионализация увеличивает взаимосвязь участников, упрощает и делает эффективным проведение проверок, позволяет учитывать интересы субъектов в отношениях с органами государственной власти и органами власти субъектов, а также особенности осуществления деятельности в рамках конкретного территориального образования»¹¹⁷.

Федеральным законом «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации» от 29.12.2004 года № 191 – ФЗ¹¹⁸ регламентирован порядок действий членов саморегулируемых организаций с целью соответствия данному принципу. Указанные члены, согласно требованиям ч. 5 ст. 3.3 Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ, в срок до 1 декабря 2016 года были обязаны направить в свою саморегулируемую организацию уведомление о намерении добровольно прекратить членство в такой саморегулируемой организации, в том числе с последующим переходом в другую саморегулируемую организацию.

Несмотря на то, что Градостроительным кодексом РФ предусмотрен запрет на возврат членам уплаченных взносов в компенсационный фонд при прекращении членства, специальными положениями Федерального закона № 191-

¹¹⁵ См. ч. 6 ст. 33 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ (с изм. и доп.) «Об исполнительном производстве»// Рос. газ. - 06.10.2007. - № 223.

¹¹⁶ См. ч. 1 ст. 62 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. - 18.11.2002. - № 46. - ст. 4532; см. ч. 1 ст. 73 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 29.07.2002. - № 30. - ст. 3012.

¹¹⁷ Сунгатуллина Л.А. Некоторые проблемы реформирования законодательства о саморегулировании в строительной сфере// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017. - № 8. - с. 49.

¹¹⁸ Рос. газ. - 30.12.2004. - № 290.

ФЗ¹¹⁹ определяется порядок перечисления средств компенсационного фонда из саморегулируемой организации, в которой членство прекращено, в саморегулируемую организацию по местонахождению такого члена. Юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, зарегистрированные на территории субъекта РФ не по месту регистрации СРО и добровольно прекратившие членство в СРО в целях перехода в другую СРО по месту своего местонахождения, вправе подать заявление в СРО, членство в которой ими прекращено, о перечислении внесенного взноса в компенсационный фонд этой саморегулируемой организации в саморегулируемую организацию, в которую переходят такие юридическое лицо, индивидуальный предприниматель. Указанное заявление может быть подано со дня принятия решения о приеме юридического лица, индивидуального предпринимателя в члены саморегулируемой организации по месту их регистрации, но не позднее 1 сентября 2017 года.

Момент принятия решения о приеме в члены не идентичен моменту принятия в члены, поскольку такое решение вступает в силу после внесения взноса в компенсационный фонд СРО. В таких условиях после принятия решения новой саморегулируемой организацией о приеме в члены хозяйствующий субъект должен еще предпринимать меры к переводу денежных средств из компенсационного фонда на счет саморегулируемой организации, в которую намерен вступить.

Срок для перечисления средств компенсационного фонда в связи с переходом ее члена в саморегулируемую организацию по местонахождению не должен превышать семь дней с момента поступления соответствующего заявления в саморегулируемую организацию в сфере строительства (ч. 13.1 ст. 3.3 Федерального закона № 191-ФЗ). Однако на практике имели место случаи

¹¹⁹ ч. 13 ст. 3.3 Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ (с изм. и доп.) «О введении в действие Градостроительного кодекса РФ»// Рос. газ. - 30.12.2004. - № 290.

недобросовестности саморегулируемых организаций в части обеспечения сохранности средств своего компенсационного фонда¹²⁰.

Если средства компенсационного фонда не были сохранены саморегулируемой организацией в необходимых размерах, в том числе в связи с некомпетентностью должностных лиц, ответственных за размещение средств компенсационного фонда, в связи с умышленными действиями со стороны руководства СРО или по иным причинам, не связанным с осуществлением выплат из компенсационного фонда вследствие причинения вреда (в результате такого основания члены саморегулируемой организации обязаны восполнить средства компенсационного фонда) – право члена на перевод средств компенсационного фонда в саморегулируемую организацию по его местонахождению не защищено и он будет обязан повторно оплачивать взнос в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации, то есть нести убытки по причинам, от него не зависящим.

Федеральным законодательством легализовано право саморегулируемой организации в сфере строительства производить перечисление денежных средств в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации по местонахождению члена в меньшем размере, чем взнос был оплачен¹²¹.

¹²⁰ См. публикацию от 31.08.2017 года «В связи с утратой средств компенсационного фонда Ассоциации «СРО «Первая гильдия строителей» УМВД России по Омской области ведется следствие»// официальный сайт НОСТРОЙ [электронный ресурс]: http://nostroy.ru/articles/detail.php?ELEMENT_ID=6772 (дата обращения 02.01.2018); см. публикацию от 31.10.2016 года «Фонды строительный СРО не досчитаются миллиардов. Контроль за деятельностью саморегулируемых организаций в переходный период возьмет на себя генпрокуратура»// Интернет-версия ежедневной газеты Известия.ру. – 2016. – 31 октября. - URL: <https://iz.ru/news/641194> (дата обращения 02.01.2018); см. публикацию от 25.07.2016 «Потери из фондов СРО оценили в 20 миллиардов»// Информационный интернет - портал «Ради дома PRO». 2016. – 25 июля. - <http://www.radidomapro.ru> [сайт]: URL: <http://www.radidomapro.ru/ryedkztzij/stroytelstvo/kapitalnoye/poteri-iz-fondov-sro-otzenili-v-20-milliardov-34692.php> (дата обращения 02.01.2018); см. публикацию от 26.05.2016 «Около 5% строительных СРО имеют недостачу в компенсационных фондах»// Информационный интернет-портал «Вся правда о СРО». - 2016. – 26 мая. - URL: <http://pravdaosro.ru/news/okolo-5-stroitelnykh-sro-imeyut-nedosta> (дата обращения 02.01.2018)

¹²¹ Часть 13.2 ст. 3.3 Федерального закона № 191-ФЗ «О введении в действие Градостроительного кодекса РФ» закрепила право общего собрания членов саморегулируемой организации, обязанной перечислить денежные средства в компенсационный фонд другой саморегулируемой организации по месту регистрации своего бывшего члена, принять решение

Ввиду многочисленных злоупотреблений со стороны саморегулируемых организаций в сфере строительства в части перечисления средств в компенсационные фонды бывших членов в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации по местонахождению бывшего члена¹²², письмом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 20.03.2017 года № 8658-ХМ/02 даны разъяснения о том, что «в случаях, если в установленный ч. 13 ст. 3.3. Федерального закона № 191-ФЗ срок саморегулируемая организация, членство в которой у субъекта прекращено, не выполнит обязательство по перечислению ранее внесенного им взноса в компенсационный фонд такой саморегулируемой организации или выполнит его частично, такие челны могут самостоятельно внести взнос в компенсационный фонд возмещения вреда, в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации, в которую осуществляют переход, в соответствии с заявленным уровнем своей ответственности»¹²³.

Самостоятельно внесенный субъектом взнос в компенсационный фонд региональной саморегулируемой организации рассматривается судами как его убытки, причиненные саморегулируемой организацией, членство в которой прекращено, вследствие неисполнения ею обязательств, предусмотренных ч. 13

об установлении размера подлежащих перечислению денежных средств меньше размера внесенного им взноса. Размер может быть установлен пропорционально размеру ранее внесенного взноса исходя из финансового результата размещения или инвестирования средств компенсационного фонда, а также осуществленных выплат из средств компенсационного фонда (прим. авт.)

¹²² Например, судебные решения АС г. Москвы по искам бывших членов СРО «Объединение инженеров строителей» о принудительном перечислении средств компенсационного фонда в соответствии с требованиями ч. 13 ст.3.3 ФЗ № 191-ФЗ дело № А40-42249/2017; №А40-29928/17; №А40-50167/17; №А40-51268/17; №А40-61754/17; А40-60361/17; №А40-54439/17; №А40-50599/17; № А40-50594/17;№А40-45693/17; №А40-45678/17; №А40-50214/17; № А40-45613/17; №А40-44195/17 и др.

¹²³ Письмо Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 20.03.2017 года № 8658-ХМ/02 «О праве юридических лиц и индивидуальных предпринимателей перехода из одной саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в другую по месту своей регистрации// Доступ из справ.-правовой системы «ГАРАНТ»

ст. 3.3 Федерального закона № 191-ФЗ. Изложенное подтверждается судебной практикой¹²⁴.

Действующее законодательство как в целом в отношении саморегулируемых организаций, так и положения Градостроительного кодекса РФ в отношении строительных СРО, не предусматривают право члена переходить из одной саморегулируемой организации в другую. Особенно остро встает данный вопрос и возникает потребность в сферах, где введено обязательное членство в саморегулируемой организации. Предоставленное законодателем право члену саморегулируемой организации добровольно выходить из СРО и повторно вступить в новую СРО не идентично механизму перехода из одной саморегулируемой организации в другую. Выход члена из саморегулируемой организации в сфере строительства, независимо от мотивов такого выхода, влечет необоснованно ущербные для него последствия в виде запрета на повторное вступление в иную СРО в течение 1 года с момента добровольного выхода, несмотря на отсутствие каких-либо злоупотреблений правами со стороны члена СРО или правонарушений, и утраты денежных средств в размере взноса в компенсационный фонд, который при вступлении в новую СРО придется оплачивать повторно.

Обязанность по соблюдению регионального принципа при выборе саморегулируемой организации в сфере строительства в части вынужденного поиска на «близлежащих территориях субъектов РФ» возлагается на «строителей» именно в момент вступления в саморегулируемую организацию, однако законодателем не решен вопрос относительно необходимых действий членов при последующем либо создании саморегулируемой организации на территории того субъекта, где ранее саморегулируемая организация отсутствовала, либо изменении адреса местонахождения субъекта строительной деятельности уже после вступления в СРО.

¹²⁴ См. решение АС Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 27.02.2017 по делу № А56-80687/2017

В настоящее же время, смена юридического адреса для члена СРО, если новый адрес находится на территории другого субъекта, влечет исключительно неблагоприятные последствия: или он прекращает членство добровольно, по заявлению, и тогда лишается возможности повторно вступать в члены другой СРО в течение 1 года, или же член СРО исключается после смены своего юридического адреса по причине несоответствия региональному принципу, по решению СРО об исключении из членов, но в любом случае взнос в компенсационный фонд возврату или перечислению в региональную СРО не подлежит, поскольку такое действие не предусмотрено частью 5 ст. 55.16 ГрК РФ. Положения Федерального закона № 372-ФЗ предусматривают механизм перечисления взносов в компенсационные фонды региональных СРО исключительно при введении в действие регионального принципа формирования саморегулируемых организаций по состоянию на 1 декабря 2016 года (в связи с введением регионального принципа) и не могут быть применены к правоотношениям члена и его саморегулируемой организации позже указанной даты.

По состоянию на 1 января 2018 года региональные саморегулируемые организации в сфере строительства присутствуют в 72 субъектах из 85¹²⁵. Таким образом, проблема правового регулирования перехода членов саморегулируемой организации в сфере строительства в связи с региональным принципом останется актуальной до появления региональных саморегулируемых организаций на территории каждого субъекта.

По данным Ростехнадзора, приведенным в Докладе Минэкономразвития России о состоянии развития саморегулирования предпринимательской и

¹²⁵ По данным Ростехнадзора, приведенным в Докладе Минэкономразвития России «О состоянии развития саморегулирования предпринимательской и профессиональной деятельности в Российской Федерации», Москва, 2018// Официальный сайт Минэкономразвития России: <http://economy.gov.ru/> URL: <http://economy.gov.ru/wps/wcm/connect/f6ee158f-339f-41f5-b04e-c55caf5aa9b3/reportSRO.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=f6ee158f-339f-41f5-b04e-c55caf5aa9b3> (дата обращения: 17.06.2018)

профессиональной деятельности в Российской Федерации¹²⁶, за период с 1 января по 31 декабря 2017 года членство в СРО в строительном комплексе прекратили 27 323 участника, что составляет 28% от общего числа членов СРО строителей в 2017 году. Из них 12 963 участника (47,4%) – в связи с введением регионального принципа (10 990 участников фактически осуществили переход в другую СРО, 1973 участника не осуществили в установленный срок действий по сохранению членства в старой СРО или переходу в региональную СРО, в том числе, по неосведомленности о такой необходимости, в связи с чем были исключены). Для всех этих участников вопрос сохранения ранее оплаченных взносов в компенсационные фонды саморегулируемых организаций и их перевод в региональную саморегулируемую организацию, остается актуальным, а для тех хозяйствующих субъектов, чье местонахождение определяется территорией субъекта РФ, на которой еще отсутствуют региональные саморегулируемые организации, после их появления указанная проблема возникнет повторно.

Для устранения возникшего пробела в законопроекте Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)»¹²⁷, который по состоянию на 23 октября 2018 года еще не внесен на рассмотрение Государственной Думы, предложено предусмотреть возможность перехода из одной саморегулируемой организации в другую при изменении членом саморегулируемой организации в сфере строительства своего адреса местонахождения, с целью соответствия региональному принципу членства, с освобождением от повторной оплаты взносов в компенсационные фонды, а для саморегулируемой организации – обязательство по перечислению взносов члена в компенсационные фонды в его

¹²⁶ Там же.

¹²⁷ Проект федерального закона «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)» подготовлен Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

региональную СРО (предложено внести соответствующее положение, дополнив статью 55.7 ГрК РФ пунктами 5.1 и 5.2). Однако, данная законодательная инициатива возникла только спустя более 1 года после введения регионализации членства, а это означает, что члены, сменившие за указанный период времени саморегулируемую организацию в связи со сменой юридического адреса, уже понесли убытки в виде повторно оплаченных взносов в компенсационные фонды, причиной чего явились допущенные пробелы и несовершенство законодательства о введении регионального принципа членства в саморегулируемой организации в сфере строительства.

Регионализация членства в саморегулируемой организации также ставит вопрос о вынужденной реорганизации саморегулируемых организаций в форме объединения в случае, если количество оставшихся в регионе членов не соответствует законодательно закрепленному минимуму для сохранения статуса саморегулируемой организации.

На законодательном уровне реорганизация саморегулируемых организаций регламентирована недостаточно полно, в связи с чем Министерством экономического развития РФ в проекте федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹²⁸ предложен ряд положений, направленных на определение порядка и правовых последствия реорганизации некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой (часть 7 статьи 3 законопроекта). Основное направление данной нормы рассчитано на укрупнение саморегулируемых организаций, как вследствие инициативной добровольной деятельности СРО, так и вследствие необходимости соответствия требованиям о минимальном количестве членов. Законопроектом предусмотрено, что при реорганизации некоммерческой организации, имеющей

¹²⁸ Проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» подготовлен Минэкономразвития (в ред. по сост. на 17.04.2018)// Федеральный портал проектов нормативно-правовых актов [электронный ресурс]: <http://regulation.gov.ru> (дата обращения 23.05.2018). По состоянию на 23.10.2018 года на рассмотрение Государственной Думы не вносился.

статус саморегулируемой, в форме присоединения члены присоединенной саморегулируемой организации имеют право на членство в реорганизованной саморегулируемой организации при условии их соответствия требованиям, установленным такой саморегулируемой организацией к своим членам. Полагаем, что в рассматриваемой ситуации не исключено, что у одной саморегулируемой организации, которая будет присоединяться в порядке реорганизации, требования к членам будут ниже, чем у той, к которой осуществляется присоединение. Тогда часть членов реорганизованной саморегулируемой организации не будет соответствовать требованиям к членству. В таком случае членство у субъекта предпринимательской или профессиональной деятельности должно быть прекращено по причине несоответствия требованиям к членству, с утратой взноса в компенсационный фонд. Полагаем целесообразным защитить права и интересы субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности, которые не голосовали за реорганизацию СРО (в несоответствии таких членов требованиям новой СРО нет противоправности, поскольку при вступлении в члены реорганизуемой (присоединяемой) СРО они соответствовали ее обязательным требованиям). Предлагается предусмотреть механизм перехода членов СРО в иную СРО отрасли по своему выбору в течение определенного периода времени с момента принятия решения о реорганизации СРО с сохранением права члена на перевод средств компенсационного фонда в размере оплаченного таким членом взноса, аналогично механизму перехода члена саморегулируемой организации в сфере строительства при исключении сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра СРО (п. 16 ст.55.16 ГрК РФ).

3.3. Прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства

Прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства, в силу ч. 1 ст. 55.8 ГрК РФ, влечет прекращение специальной правоспособности соответствующего хозяйствующего субъекта.

В научной литературе по волевому критерию со стороны члена саморегулируемой организации выделяют добровольные основания, принудительные основания исключения, а также прекращение членства в силу объективных обстоятельств¹²⁹. Добровольные основания предполагают добровольный выход члена саморегулируемой организации на основании письменного заявления; принудительные основания для исключения заключаются в применении к члену саморегулируемой организации наказания в виде исключения из саморегулируемой организации, а к прекращению членства в силу объективных обстоятельств относятся случаи лишения саморегулируемой организации соответствующего статуса и исключения ее из государственного реестра саморегулируемых организаций.

Мы не можем согласиться с данной классификацией в части отнесения факта лишения саморегулируемой организации соответствующего статуса и исключения ее из государственного реестра саморегулируемых организаций как основания прекращения членства, поскольку саморегулируемая организация создается в форме ассоциации, основанной на членстве лиц. Членство в ассоциации субъектов предпринимательской деятельности не связано с наличием или отсутствием у данной ассоциации статуса саморегулируемой организации в сфере строительства, а лишь является мотивом к принятию решения о вступлении в ее члены с целью приобретения специальной правоспособности.

¹²⁹ Романов Ю.А. Правовое положение саморегулируемых организаций в строительной сфере по законодательству Российской Федерации: дис.... канд. юрид. наук: 12.00.03. - М., 2012 с.138

Видится наиболее правильным по волевому критерию со стороны субъекта саморегулируемой организации выделить прекращение членства по заявлению члена, то есть добровольное, или по решению саморегулируемой организации в сфере строительства, то есть принудительное для члена.

Основания и порядок прекращения членства в саморегулируемой организации, согласно ч. 1 ст. 55.7 ГрК РФ, должны быть определены внутренними документами саморегулируемой организации. В то же время законодатель закрепляет право саморегулируемой организации принять решение о прекращении членства субъекта в связи с допущенными им нарушениями, а также в связи с реорганизацией саморегулируемой организации в форме присоединения к другой саморегулируемой организации.

Допущенным нарушением, согласно п. 1 ч. 2 ст. 55.7 ГрК РФ, является неисполнение двух и более раз в течение одного года предписаний органов государственного строительного надзора при строительстве, реконструкции объектов капитального строительства. При этом нормы Градостроительного кодекса РФ, регламентирующие основания для прекращения членства в саморегулируемой организации, носят диспозитивный характер, и лишь указывают на право саморегулируемой организации принять решение о прекращении членства у субъекта по тем или иным основаниям.

Как следует из анализа положений Градостроительного кодекса РФ, четких оснований для исключения члена из саморегулируемой организации не предусмотрено, данный вопрос должен быть отражен в локальных актах саморегулируемой организации. Видится допустимой передача решения данного вопроса на усмотрение самой ассоциации, поскольку она не может быть заинтересована в лояльности к члену, допускающему неоднократные или злостные нарушения требований технических регламентов, стандартов и правил выполнения строительных работ и других актов, нарушение которых может повлечь причинение ущерба жизни, здоровью, имуществу третьих лиц. Подобные нарушения со стороны члена и лояльность саморегулируемой организации повлекут выплаты страхового возмещения и возможность обращения взыскания

на средства компенсационного фонда, что создаст дополнительную финансовую нагрузку на всех членов в виде дополнительных взносов на восполнение размера компенсационного фонда.

Согласно ч. 2 ст. 65.3, ст. 123.9 ГК РФ, установление порядка приема в состав участников корпорации (в члены) и исключения относится к компетенции общего собрания некоммерческой организации, в соответствии с особенностями и условиями, предусмотренными ее уставом.

Часть 3.1 ст. 55.17 ГрК РФ допускает добровольное прекращение членства в саморегулируемой организации в сфере строительства. Согласно части 1.1 статьи 55.7 ГрК РФ в случае добровольного выхода, членство прекращается со дня поступления от лица соответствующего заявления в СРО.

Членство считается прекращенным с даты получения уведомления саморегулируемой организацией (нарочным или по почте). При определении момента получения уведомления о добровольном прекращении членства, направленного почтой, необходимо руководствоваться положениями ч. 1 ст. 165.1 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 67 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25¹³⁰, риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им воспринято, и сделка повлекла соответствующие последствия. Таким образом, правовыми основаниями прекращения членства юридического лица, индивидуального предпринимателя в саморегулируемой организации является получение указанной организацией уведомления, с содержащимся в нем заявлением о намерении добровольно прекратить членство, в том числе с последующим переходом в другую саморегулируемую организацию.

¹³⁰ Постановление Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»// Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2015. - № 8.

Заявление о добровольном выходе члена из СРО следует рассматривать как действие, направленное на прекращение гражданских прав и обязанностей индивидуального предпринимателя или юридического лица, связанных с участием в саморегулируемой организации, то есть одностороннюю сделку (ст.ст. 153, п. 2 ст. 154 ГК РФ).

Членство в саморегулируемой организации в сфере строительства может быть прекращено также в связи со смертью индивидуального предпринимателя или в связи с ликвидацией юридического лица – члена СРО по решению саморегулируемой организации.

Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» лишь указывает на возможность исключения члена в случае принятия соответствующего решения постоянно действующим коллегиальным органом управления СРО в качестве меры дисциплинарного взыскания (ч. 4 ст. 10 Федерального закона «О саморегулируемых организациях»).

Вопрос о запрете на повторное принятие в члены лиц, исключенных саморегулируемыми организациями по любым основаниям (в том числе ввиду виновных действий, допущенных нарушений, неисполнения требований и стандартов саморегулируемой организации) в течение определенного периода времени (года или более) на законодательном уровне не решен, что представлялось нелогичным. В то же время, согласно части 6 статьи 55.7 ГрК РФ, лица, добровольно прекратившие членство в саморегулируемой организации не вправе повторно становиться членами саморегулируемой организации данной отрасли в течение одного года.

Локальными актами саморегулируемой организации может быть предусмотрена ответственность в виде исключения из членов не только за нарушение корпоративных обязанностей или требований технических регламентов, правил и стандартов саморегулируемой организации, но и за неисполнение договорных обязательств или несоблюдение морально-этических правовых норм, в чем выражается установление субъектами строительной отрасли границ не только должного поведения в силу императивных норм

действующего законодательства, но и желаемого, содержащего более высокие требования к субъектам строительной отрасли. По мнению Сойфер Т.В., исключение участника используется некоммерческой организацией не столько для защиты своих гражданских прав как юридического лица и субъекта имущественного оборота, сколько для защиты своих прав как общественного формирования, субъекта конституционных и иных отношений нецивилистического свойства¹³¹.

Как справедливо отмечает Гутников О.В., «исключение участника из организации имеет двойственную природу. С одной стороны – это исключительная мера корпоративной ответственности за неправомерное поведение одного из участников, с другой – это специальный корпоративный способ защиты прав не только остающихся участников, но и самого юридического лица»¹³².

Разрешение обозначенных проблем возможно с принятием законопроекта «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)»¹³³, подготовленного в августе 2018 года Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ, в котором предусмотрен запрет на вступление в саморегулируемую организацию в течение 1 года с момента исключения лица из членов саморегулируемой организации за допущенные нарушения требований законодательства о градостроительной деятельности, о техническом регулировании, стандартов на процессы выполнения работ, утвержденных Национальным объединением саморегулируемых организаций.

¹³¹ Сойфер Т.В. Исключение участников из некоммерческих корпоративных организаций// Гражданское право. - 2016. - № 4. - С. 26.

¹³² Гутников О.В. Исключение участника юридического лица: мера ответственности и способ защиты корпоративных прав// Вестник экономического правосудия. М.: - 2015. - № 2. - С. 105.

¹³³ Проект федерального закона «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)» // Доступ из справ.- прав. системы «Консультант Плюс» (дата обращения 19.09.2018). По состоянию на 23.10.2018 на рассмотрение Государственной Думы не вносился.

Из изложенного следует вывод, что градостроительное законодательство в части определения механизмов и оснований прекращения членства в саморегулируемой организации в сфере строительства недостаточно проработано, в частности не предусмотрен механизм перехода из одной саморегулируемой организации в другую в случае смены юридического адреса без потери оплаченных взносов в компенсационные фонды и без применения к такому члену запрета на вступление в новую саморегулируемую организацию в течение 1 года с момента прекращения членства. Также не достаточно полно регламентирована процедура реорганизации саморегулируемых организаций в форме присоединения в связи с введением регионализации членства в части обеспечения сохранности членства для всех членов реорганизуемых СРО. Несмотря на поэтапную работу по устранению выявленных пробелов в законодательстве, вследствие фрагментарного его изменения в наибольшей степени нарушаются права субъектов предпринимательской деятельности – строительных организаций, вынужденных нести дополнительные убытки.

Глава 4. Отдельные аспекты членства в саморегулируемой организации как способы обеспечения саморегулирования отрасли

4.1. Участие члена саморегулируемой организации в сфере строительства в нормативно-правовой регламентации строительной деятельности

Согласно части 1 статьи 2 Закона о саморегулируемых организациях¹³⁴, под саморегулированием понимается самостоятельная и инициативная деятельность, которая осуществляется субъектами предпринимательской или профессиональной деятельности и содержанием которой являются разработка и установление стандартов и правил указанной деятельности, а также контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил.

Изложенное свидетельствует, во-первых, о том, что члены саморегулируемой организации объединяются с целью разработки и установления стандартов и правил своей предпринимательской деятельности, а во-вторых, становятся объектом контроля со стороны саморегулируемой организации в части соблюдения выше указанных локальных актов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 ст. 55.4 ГрК РФ некоммерческая организация приобретает статус саморегулируемой организации в сфере строительства при наличии у нее стандартов саморегулируемой организации и внутренних документов, разработка и утверждение которых саморегулируемой организацией в соответствии со ст. 55.5 ГрК РФ являются обязательными (положения о компенсационном фонде, о реестре членов, о процедуре рассмотрения жалоб на действия членов, о проведении СРО анализа деятельности своих членов на основании информации, представляемой ими в форме отчетов, о

¹³⁴ О саморегулируемых организациях: Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.12.2007. - № 49. - ст. 6076.

членстве в СРО, порядке принятия в члены, о размерах и сроках внесения членских взносов). Также СРО обязана разработать стандарты и правила предпринимательской деятельности, обязательные для выполнения всеми членами СРО (пункт 2 части 3 статьи 3, часть 2 статьи 4 Закона о саморегулируемых организациях), квалификационные стандарты саморегулируемой организации в сфере строительства (части 4 и 5 статьи 55.5 ГрК РФ).

Понятие «внутренний документ» не раскрывается законодателем, при этом в части 5 статьи 52 Гражданского кодекса РФ «внутренние документы» юридического лица упоминаются в качестве документов, регулирующих корпоративные отношения, которые утверждены учредителями (участниками) юридического лица и не являются учредительными документами. Содержание внутренних документов юридического лица не должно противоречить его учредительному документу.

С точки зрения Долинской В.В., недостатком формулировки пункта 5 ст. 52 Гражданского кодекса РФ является сужение сферы применения внутренних документов - только корпоративные отношения, а не внутренние отношения в любой организации, в том числе унитарной¹³⁵.

Нам представляется, что не каждый внутренний документ саморегулируемой организации ограничивается сферой регулирования корпоративных отношений ее членов. То есть, понятие «корпоративный акт» (документ, регулирующий корпоративные отношения), более узкое, чем понятие «внутренний документ».

Аналогично мнение А.С. Власовой, обосновывающей, что учредительный документ, как вид корпоративного документа, входит в число внутренних документов, будучи более узким понятием, и предлагающей внутренние акты

¹³⁵ Долинская В.В. Основные положения о юридических лицах: новеллы гражданского законодательства // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2015. - № 6. - с. 10.

организации разделять на внутренние документы, регулирующие корпоративные отношения, и иные внутренние акты¹³⁶.

Мы разделяем мнение Лесковой Ю.Г. о том, что внутренние документы саморегулируемой организации не всегда имеют корпоративную природу: сложно говорить о регулировании корпоративных отношений в таком внутреннем документе саморегулируемой организации, как квалификационные стандарты (ч. 5 ст. 55.5 ГрК РФ), которые определяют требуемый уровень знаний и умений работников члена СРО, уровень их самостоятельности при выполнении трудовой функции, дифференцированных в зависимости от направления деятельности¹³⁷.

Критика указанных в части 5 ст. 55.5 ГрК РФ характерных признаков внутренних документов юридического лица высказывалась Филипповой С.Ю.: «во-первых, такой термин не отражает содержательную сущность, а во-вторых, указание на возможность принятия внутреннего документа учредителями (участниками) в корне неверно, поскольку речь должна идти о принятии внутренних документов самой организацией в лице ее органов»¹³⁸.

Дискуссии о правовой природе и соотношении внутренних документов корпорации и корпоративных актов являются следствием спора ученого сообщества о содержании корпоративных отношений, вызванные включением корпоративных отношений в число отношений, регулируемых гражданским законодательством и признании их основанными на равенстве, автономии воли, имущественной самостоятельности участников¹³⁹, а также чрезмерной емкостью и

¹³⁶ Власова А.С. Внутренние документы, регулирующие корпоративные отношения, в системе внутренних актов юридического лица// Право и экономика. - 2015. - № 5. - с. 47.

¹³⁷ Лескова Ю.Г. Стандарты и правила саморегулируемых организаций и их объединений в строительной сфере: вопросы теории и практики// Законы России: опыт, анализ, практика.- 2017.- № 8. - С. 45.

¹³⁸ Филиппова С.Ю. Корпоративные акты - к вопросу о правовой природе. Тенденции развития законодательства о внутренних документах юридических лиц// Предпринимательское право. - 2013. - № 4. - С. 42.

¹³⁹ Гутников О. В. Предмет и система корпоративного законодательства// URL: <http://www.zakon.kz/4583752-predmet-i-sistema-korporativnogo.html> (дата обращения 19.06.2018); Гутников О.А. Юридические лица в российском гражданском праве: монография в 3-х т. Т.1. Общие положения о юридических лицах. Параграф 1.2.// отв. ред. А.В. Габов, О.В. Гутников, С.А. Сеницын. - М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ: ИНФРА-М, 2015. - с. 69.

неопределенностью содержания части 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ¹⁴⁰, законодательной неопределенностью объекта регулирования внутренних документов¹⁴¹.

Внутренние документы, за исключением квалификационных стандартов саморегулируемой организации, в силу требований пункта 6 ст. 55.10 ГрК РФ, должны приниматься общим собранием членов. Квалификационные стандарты утверждаются постоянно действующим коллегиальным органом управления (ч. 10 ст. 55.5 ГрК РФ).

Ростовцева Н.В. полагает, что участники имущественного оборота, создавая саморегулируемые организации в определенных сферах деятельности, делегируют им часть своих прав¹⁴².

Нам представляется справедливым подобное высказывание ввиду следующего.

Членство в саморегулируемой организации, с одной стороны, порождает у ее члена право на участие в разработке, изменении правил и стандартов саморегулируемой организации, а с другой стороны влечет добровольное согласие на ограничение своего права на самостоятельное решение вопросов ведения предпринимательской и профессиональной деятельности, на установление критериев и требований качества выполнения работ, их безопасности, и т.д., поскольку деятельность субъектов теперь должна осуществляться в соответствии с внутренними документам саморегулируемой организации, имеющими императивное значение только для ее членов. Подобное делегирование права субъектов хозяйственной деятельности саморегулируемой организации может рассматриваться как определение общих для всех членов правил. Также, оплачивая взнос в компенсационный фонд, член делегирует саморегулируемой организации полномочия по урегулированию споров

¹⁴⁰ Синицын С.А. Корпоративные правоотношения: содержание и особенности регулирования// Журнал российского права.- 2015. - № 6. - С. 60

¹⁴¹ Карапетян Г.Г. Объект регулирования внутренних документов акционерного общества// Юрист.- 2016.- № 10.- С. 34.

¹⁴² Ростовцева Н.В. Правовое положение саморегулируемых организаций в Российской Федерации// Журнал российского права. - 2006. - № 11. - с. 40.

относительно возмещения вреда третьим лицам вследствие некачественного выполнения работ посредством механизма обеспечения имущественной ответственности членом СРО за счет средств сформированных компенсационных фондов.

Следовательно, саморегулируемая организация является субъектом гражданских правоотношений, с одной стороны, наделенным публично-властными полномочиями посредством делегирования части функций государственных органов, с другой стороны – наделенная полномочиями своих членов – субъектов хозяйственной деятельности, выступая своего рода посредником между государством и субъектами предпринимательской или профессиональной деятельности с целью установления баланса их интересов. При этом частноправовая природа саморегулируемой организации преобладает, поскольку именно члены (субъекты предпринимательской или профессиональной деятельности) участвуют в корпоративном управлении саморегулируемой организацией, при том, что государство вправе лишь законодательно обозначать внешние рамки и границы саморегулирования, общие требования к формированию органов саморегулируемой организации, к принимаемым ею документам, к контролю за деятельностью членов.

Ввиду специфики строительной деятельности, безопасность которой обеспечивается исполнением технических требований, регламентов, содержащихся в отраслевых стандартах и иных локальных актах, не имеющих статуса законов или подзаконных актов, а также принимая во внимание условия, при которых ранее созданная база ГОСТов, СНиПов устарела и не соответствует требованиям и условиям современного строительства, легитимация таких локальных нормативных актов и возведение их в статус общеобязательных обеспечена посредством:

- 1) передачи функций по разработке стандартов профессиональному сообществу под руководством Национального объединения саморегулируемых организаций, что в первую очередь позволяет сократить расходы государства на деятельность по разработке, изменению, усовершенствованию отраслевых

стандартов, а также задействовать потенциал профессионального сообщества для совершенствования нормативно-правовой базы, предусматривающей обязательные требования к выполнению строительных работ, взамен устаревшей нормативно-технической базы;

2) введения обязательного членства, посредством которого достигается требование обязательного исполнения локальных нормативных актов субъектами строительной отрасли и профессионального сообщества;

3) передачи саморегулируемым организациям функций контроля за соблюдением членами соответствующих отраслевых стандартов, а также посредством обеспечения общего интереса субъектов строительной отрасли в повышении качества выполняемых работ, безаварийности введением механизма солидарной ответственности всех членов саморегулируемой организации за причинение вреда вследствие недостатков выполнения работ. Именно коллективная ответственность стимулирует членов выстраивать стратегию ведения бизнеса не только исходя из принципа получения максимальной прибыли любыми способами, но и обеспечивать соблюдение общественных интересов и интересов конечных потребителей строительной продукции.

Правовые основы нормотворчества саморегулируемой организации в сфере строительства и Национального объединения саморегулируемых организаций отрасли в части установления требований к порядку и качеству выполнения строительных работ обеспечиваются совокупностью положений ст. 55.1, ч. 1.9 ст. 55.5, ст. 55.13, 55.15 ГрК РФ и части 3 ст. 3 Федерального закона «О саморегулируемых организациях».

«Вопросы обеспечения общественных интересов в ходе осуществления строительной деятельности и осуществления координации между саморегулируемыми организациями соответствующего вида не всегда могут быть решены только на уровне СРО. Существование Национального объединения в системе саморегулирования основывается не на вертикальности структуры управления, а на необходимости согласования разноплановых интересов внутри

профессионального сообщества с целью выработки единой (согласованной) позиции по тем или иным вопросам»¹⁴³.

Несмотря на то, что разработка и утверждение стандартов на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству возложена с 1 июля 2017 года на Национальные объединения саморегулируемых организаций (п. 10 ч. 8 ст. 55.20 ГрК РФ, ранее указанные стандарты каждая СРО разрабатывала самостоятельно), контроль за их соблюдением всеми членами возлагается именно на саморегулируемые организации (ст. 55.13 ГрК РФ).

Таким образом, принятие к обязательному исполнению субъектами предпринимательской деятельности в сфере строительства стандартов на процессы выполнения работ, разработанных Национальными объединениями СРО, устанавливается не в силу корпоративных отношений членов СРО и Национального объединения СРО и не в силу принятых саморегулируемыми организациями локальных актов, а в силу прямого указания закона, который допускает применение в отношении членов СРО в сфере строительства мер дисциплинарного воздействия (вплоть до исключения из членов СРО) за нарушение обязательных требований стандартов на процессы выполнения работ, утвержденных Национальными объединениями СРО, наравне с нарушением требований законодательства РФ о градостроительной деятельности, требований технических регламентов. Следовательно, наличие специального правового статуса члена СРО напрямую связано с обязанностью исполнения членом СРО стандартов на процессы выполнения работ Национального объединения СРО, которые, по сути, являются внутренним документом ассоциации, в которой членом состоит не каждый конкретный субъект предпринимательской деятельности, а их ассоциация – саморегулируемая организация.

Исследуя правовую природу внутренних документов саморегулируемой организации и Национального объединения СРО, ученые определяли их как локальные нормативные акты¹⁴⁴.

¹⁴³ Лескова Ю.Г. Стандарты и правила саморегулируемых организаций и их объединений в строительной сфере: вопросы теории и практики// Законы России: опыт, анализ, практика.- 2017.- № 8. – С. 46.

Рассмотрение правил и стандартов саморегулируемой организации как локальных нормативных актов позволяет выделить следующие присущие им черты: они регулируют не отдельный случай, а повторяющиеся, типичные ситуации в сфере деятельности членов, состоят из правил поведения общего характера; они обязательны для членов саморегулируемой организации, органов управления, работников саморегулируемой организации и третьих лиц¹⁴⁵.

Делегирование полномочий по разработке стандартов на процессы выполнения работ Национальному объединению СРО, взамен ранее осуществляемой разработки указанных стандартов каждой СРО в отдельности, направлено на унификацию локальных актов саморегулируемых организаций в сфере строительства, которыми надлежит руководствоваться членам в осуществлении своей предпринимательской деятельности. Это, с одной стороны, обеспечивает их составление на более высоком квалифицированном уровне, наиболее полно и детально, а с другой стороны - лишает саморегулируемую организацию «обособленности» в части наличия своих локальных актов, подготовленных и утвержденных членами саморегулируемой организации – субъектами предпринимательской деятельности. Намеченная тенденция полной унификации локальных актов саморегулируемой организации, как в части стандартов деятельности саморегулируемой организации (условия членства, порядок осуществления контрольных мероприятий, правила ведения документооборота и т.д.), так и в части установления требований к деятельности членов саморегулируемой организации, постепенно сведет ее деятельность как самостоятельного юридического лица к деятельности филиала или представительства Национального объединения. В указанном положении субъекты строительной деятельности лишатся возможности выбора

¹⁴⁴ См. Басова А.В. Правила и стандарты саморегулируемых организаций как источники предпринимательского права // Юридический мир. - 2008. - № 4. - С. 61.

¹⁴⁵ Лескова Ю.Г. Стандарты и правила саморегулируемых организаций и их объединений в строительной сфере: вопросы теории и практики// Законы России: опыт, анализ, практика.- 2017.- № 8. – С. 45.

саморегулируемой организации и альтернативы тех или иных условий членства, поскольку все саморегулируемые организации действуют по единым стандартам.

Контроль за соблюдением стандартов Национального объединения на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства осуществляет саморегулируемая организация соответствующего вида, и в случае несоблюдения требований указанных документов ее членами применяется к ним меры дисциплинарного воздействия (ч. 1 ст. 55.15 ГрК РФ).

Стоит отметить, что законодательно не закреплена процедура легитимации стандартов Национального объединения для членов саморегулируемой организации: положения Градостроительного кодекса РФ не требуют утверждения на общих собраниях членов саморегулируемой организации указанных стандартов, они применяются членами саморегулируемой организации и непосредственно саморегулируемой организацией в сфере строительства с момента их утверждения Национальным объединением. Это следует из анализа положений части 9 ст.55.5 и части 1 ст. 55.15 ГрК РФ.

С учетом изложенного ранее Лесковой Ю.Г. высказывалось предложение о необходимости законодательного закрепления порядка применения саморегулируемой организацией в сфере строительства указанных стандартов на процессы выполнения работ¹⁴⁶.

Нам представляется необходимым подобное законодательное закрепление в целях определения момента возникновения обязанности члена саморегулируемой организации соблюдать стандарты на процессы выполнения работ Национального объединения саморегулируемых организаций, за нарушение (неприменение) которых возможно наложение мер дисциплинарного воздействия.

В подготовленном Минэкономразвития России законопроекте «О внесении изменений в федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в

¹⁴⁶ Там же. С. 46.

отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹⁴⁷ 2018 года, предлагается обязать Национальное объединение СРО направлять разработанные стандарты в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по нормативно-правовому регулированию соответствующего вида предпринимательской деятельности. В соответствии с законопроектом, стандарты, утвержденные федеральным органом исполнительной власти, подлежат опубликованию и вступают в силу в порядке, установленном для официального опубликования и вступления в силу нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти¹⁴⁸.

Полагаем, что это устраняет выявленный пробел законодательства, однако утверждение стандартов Национального объединения саморегулируемых организаций федеральными органами исполнительной власти и их официальное опубликование в порядке, установленном для официального опубликования и вступления в силу нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, переведет указанные стандарты из статуса отраслевых локальных актов в нормативно-правовой акт, что выходит за рамки саморегулирования в понятии, предусмотренном ч. 2 ст. 55.1 ГрК РФ. Отрасль уже будет регулироваться не локальными актами субъектов саморегулирования, а подзаконными нормативно-правовыми актами федерального уровня.

В большей степени соответствует концепции саморегулирования установление обязанности официального опубликования указанных стандартов на сайте Национального объединения и опубликования в официальном печатном периодическом издании Национального объединения и их вступление в силу по истечении десяти дней после официального опубликования, если самими стандартами не установлен иной срок.

¹⁴⁷ Проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» подготовлен Минэкономразвития (в ред. по сост. на 17.04.2018)// Федеральный портал проектов нормативно-правовых актов [электронный ресурс]: <http://regulation.gov.ru> (дата обращения 23.05.2018).

¹⁴⁸ См. Указ Президента РФ от 23.05.1996 № 763 «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства РФ и нормативных правовых актов органов исполнительной власти» (с изм. и доп.) // СЗ РФ. - 27.05.1996. - № 22. - ст. 2663.

Мы разделяем мнение Лесковой Ю.Г. о том, что «специфическими чертами саморегулирования как правового способа организации предпринимательских отношений являются: поднормативный характер; «собственное» волевое содержание и самостоятельная регулирующая функция; взаимное согласование упорядочиваемого общественного отношения непосредственно участниками; правотворческие полномочия субъектов саморегулирования¹⁴⁹».

Градостроительным кодексом РФ не отнесены полномочия по разработке и утверждению стандартов на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства к компетенции какого-либо органа Национального объединения саморегулируемых организаций. Указанная компетенция определяется пунктом 10.9.9 Устава Национального объединения¹⁵⁰, согласно которому полномочия по утверждению стандартов на процессы выполнения работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства закреплены за Советом Ассоциации (исполнительный коллегиальный орган управления). Таким образом, право членов саморегулируемой организации в сфере строительства на участие в их разработке, обсуждении и утверждении не гарантировано. С учетом изложенного, ввиду отсутствия подробной правовой регламентации деятельности Национального объединения саморегулируемых организаций в части принятия внутренних документов (стандартов на процессы выполнения работ), осуществляющих правовое и техническое регулирование деятельности субъектов строительного рынка, невозможно утверждать о том, что строительная отрасль перешла на саморегулирование, поскольку саморегулирование предполагает непосредственное участие хозяйствующих субъектов в установлении правил ведения предпринимательской деятельности.

¹⁴⁹ Лескова, Ю.Г. Саморегулирование как правовой способ организации предпринимательских отношений: проблемы теории и практики: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03. - М., 2013. –С. 16.

¹⁵⁰ Устав Национального объединения саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство (утв. Всероссийским съездом СРО от 10.11.2009 г. Протоколом № 1 (в ред. от 28.09.2016 г., Протокол № 12) размещен на официальном сайте URL: http://nostroy.ru/reglamentiryusie_documenty_NOSTROY (дата обращения: 18.09.2018)

4.2. Участие члена в формировании компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства и особенности их правового режима

Компенсационный фонд саморегулируемой организации в сфере строительства представляет собой разновидность ее имущества, источником формирования которого являются взносы членов саморегулируемой организации.

Предусмотрено создание саморегулируемой организацией двух видов компенсационных фондов – компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств. Обязательство по формированию саморегулируемой организацией компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств введено с 4 июля 2016 года¹⁵¹ и обусловлено введением дополнительной цели деятельности саморегулируемой организации в сфере строительства - обеспечение исполнения ее членами обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительство, заключенным с использованием конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Конкурентные способы заключения договоров установлены Федеральным законом № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»¹⁵² и Федеральным законом № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»¹⁵³. Таким образом, предусмотрен ограниченный перечень субъектов, защита интересов которых

¹⁵¹ Пункт 28 ст. 1 Федерального закона № 372-ФЗ от 03.07.2016 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (с изм. и доп.)// СЗ РФ. – 04.07.2016. - № 27 (ч. II) - ст. 4305.

¹⁵² СЗ РФ. - 08.04.2013. - № 14. - ст. 1652.

¹⁵³ СЗ РФ. - 25.07.2011. - № 30 (ч. 1) - ст. 4571.

осуществляется посредством создания компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств.

Наличие компенсационного фонда возмещения вреда является обязательным условием для получения некоммерческой организацией статуса саморегулируемой организации. В пределах средств указанного фонда саморегулируемая организация несет солидарную ответственность по обязательствам своих членов, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, юридического лица в результате разрушения, повреждения здания, сооружения. В формировании компенсационного фонда возмещения вреда участвуют все члены саморегулируемой организации.

Минимальный размер вноса члена в компенсационный фонд возмещения вреда для саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, проектирования, строительства зависит от цены договора, заключаемого членом, на соответствующие виды работ (далее – уровень ответственности по обязательствам) и определяется в соответствии с частью 10 ст. 55.16, частью 12 ст. 55.16 ГрК РФ.

«Основная цель создания системы ответственности членов саморегулируемых организаций через формирование компенсационного фонда СРО заключается в том, чтобы заложить стимулы для СРО обеспечивать эффективный надзор за соблюдением своими членами соответствующих нормативных правовых актов и стандартов деятельности в области инженерных изысканий, подготовки проектной документации, строительства. Указанная ответственность, являясь дополнительной по отношению к ответственности лица – члена СРО, должна служить, с одной стороны, гарантией для потребителя услуг, а, с другой стороны, стимулом для СРО обеспечивать эффективный надзор за соблюдением своими членами соответствующих нормативных правовых актов и стандартов деятельности»¹⁵⁴.

¹⁵⁴ Заключение Комитета Государственной Думы по вопросам собственности от 13.10.2015 № 3.9-101/3 «О проекте Федерального закона № 715650-6 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации» (в части совершенствования правового

В случае, если не менее пятнадцати членов саморегулируемой организации в области инженерных изысканий или проектирования намерены принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение соответствующих работ с использованием конкурентных способов заключения договоров, а для саморегулируемой организации в сфере строительства - не менее тридцати членов, такая саморегулируемая организация обязана дополнительно сформировать компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Размер данного вида компенсационного фонда зависит от количества членов саморегулируемой организации, участвующих в его формировании, и размера взноса, подлежащего оплате ими, которые дифференцируются по уровню ответственности по обязательствам.

В пределах средств указанного компенсационного фонда саморегулируемая организация несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов. В его формировании участвуют только члены, письменно заявившие о намерении принимать участие в заключении договоров подряда с использованием конкурентных способов их заключения.

Уровень ответственности каждым членом саморегулируемой организации выбирается по своему усмотрению (от первого до пятого уровня) и определяется в случае, если договоры подряда заключаются без использования конкурентных способов заключения договоров – в зависимости от стоимости работ по одному заключенному договору, количество которых не ограничивается, а в случае, если договоры заключаются с использованием конкурентных способов - в зависимости от размера обязательств по таким договорам. Ввиду того, что законодателем в данном случае не уточнено, что размер обязательств определяется по одному договору, автор приходит к выводу, что предельные размеры обязательства по таким договорам рассчитываются в совокупности, за определенный отчетный период (календарный год, исходя из толкования положений ч. 6. ст. 55.13 ГрК РФ).

Согласно ч. 7 ст. 55.13 ГК РФ, при проведении расчета фактического совокупного размера обязательств члена саморегулируемой организации по договорам подряда, заключенным им с использованием конкурентных способов заключения договоров, обязательства, признанные сторонами по указанным договорам подряда исполненными на основании акта приемки результатов работ, не учитываются. Анализ положений п. 2.1 ч.5 ст. 60 ГК РФ, ч. 13.3 статьи 3.3. Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ¹⁵⁵ (в редакции федерального закона № 126-ФЗ от 18.06.2017)¹⁵⁶ свидетельствует о том, что после приемки выполненных работ по договору возможность предъявления требований заказчика к саморегулируемой организации о взыскании из средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств убытков, вызванных неисполнением, например, гарантийных обязательств, не предусмотрено. Этот вывод следует из принципа не включения при расчете взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в новом финансово-отчетном периоде исполненных обязательств по договорам строительного подряда, инженерным изысканиям, проектирования, обязательств по фактически выполненным работам и сданным заказчику по акту приема-передачи.

В то же время, подписание акта приемки выполненных работ не свидетельствует о полном исполнении подрядчиком всех договорных обязательств и их прекращении (в частности, продолжают действовать гарантийные обязательства на выполненные работы, которые могут достигать до 5 лет¹⁵⁷, исчисляемых с даты сдачи выполненных работ). Следовательно,

¹⁵⁵ О введении в действие Градостроительного кодекса РФ: Федеральный закон № 191-ФЗ от 29.12.2004 (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.01.2005. - № 1 (ч. 1) - ст. 17.

¹⁵⁶ О внесении изменений в статью 55.2 Градостроительного кодекса РФ и статью 3.3 Федерального закона «О введении в действие Градостроительного кодекса РФ: Федеральный закон № 126-ФЗ от 18.06.2017// СЗ РФ. - 19.06.2017. - № 25. - ст. 3595.

¹⁵⁷ Например, согласно ч. 5 ст. 7 Федерального закона № 214-ФЗ от 30.12.2004 «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации», гарантийный срок для объекта долевого строительства, за исключением технологического и инженерного оборудования, входящего в состав такого объекта, устанавливается договором и не может составлять менее, чем 5 лет// СЗ РФ. - 03.01.2005. - № 1 (ч. 1) - ст. 40.

претензии в части неполного или ненадлежащего исполнения договорных обязательств к члену саморегулируемой организации могут быть предъявлены со стороны заказчика по договору подряда, заключенному с использованием конкурентных способов заключения, и после подписания акта приема-передачи выполненных работ.

Таким образом, в соответствующем финансовом периоде предельный размер договорных обязательств члена может превысить совокупность договорных обязательств по действующим и еще не исполненным договорам подряда на сумму предъявленных требований в части неисполнения гарантийных обязательств по ранее выполненным работам.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 60.1 ГрК РФ, исполнение гарантийных обязательств за счет средств компенсационного фонда саморегулируемой организации или компенсационного фонда Национального объединения саморегулируемых организаций допускается только в случае ликвидации юридического лица – члена саморегулируемой организации, в рамках заключенного им договора подряда с использованием конкурентных способов заключения договора (в случае ликвидации члена СРО как юридического лица – обеспечение исполнения гарантийных обязательств осуществляется за счет средств компенсационного фонда СРО, не более $\frac{1}{4}$ его доли; в случае исключения сведений о СРО из государственного реестра СРО – за счет компенсационного фонда Национального объединения саморегулируемых организаций в случае зачисления на его счет средств компенсационного фонда такой СРО, не более $\frac{1}{4}$ доли от зачисленных средств).

За счет средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств покрывается ущерб (реальный ущерб и неустойка (штраф)) вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по заключенному договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, заключенному с использованием конкурентных способов заключения договора.

Из изложенного следует, что часть 7 ст. 55.13 ГрК РФ предусматривает особое содержание понятия «обязательства по договору», а именно обязательствами члена саморегулируемой организации в сфере строительства по указанным договорам признаются возникшие по договору обязательства с момента его заключения и до момента подписания сторонами акта передачи выполненных работ, без учета гарантийных обязательств на выполненные работы. Требования в части исполнения гарантийных обязательств по заключенным договорам подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров могут быть предъявлены только непосредственно к члену саморегулируемой организации. Указанные обязательства исполняются за счет компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств только в случае ликвидации юридического лица – члена саморегулируемой организации, а в случае исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций – за счет средств компенсационного фонда Национального объединения саморегулируемых организаций, с учетом установленных ограничений¹⁵⁸.

Освобождение члена саморегулируемой организации от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд не допускается, равно, как не допускается уплата соответствующего взноса в рассрочку или иным способом, исключаящим его единовременную уплату. Это свидетельствует о существовании компенсационного фонда исключительно в денежной форме. Не допускается возврат средств компенсационного фонда членам, за исключением случаев, прямо предусмотренных федеральным законодательством.

Обеспечение сохранности средств компенсационного фонда осуществляется также посредством принципа коллективного его пополнения: при снижении размера компенсационного фонда возмещения вреда или компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств ниже минимального размера, определяемого в соответствии с требованиями Градостроительного кодекса РФ, члены обязаны обеспечить их восполнение в срок не более чем три месяца

¹⁵⁸ Часть 6 и 7 статьи 60.1 ГрК РФ

посредством внесения дополнительных взносов в порядке и до размера, которые установлены внутренними документами саморегулируемой организации исходя из количества членов и уровня их ответственности по обязательствам.

Снижение размера компенсационного фонда может иметь место как в результате выплаты из него (причинение вреда вследствие недостатков работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, выполненным членом саморегулируемой организации или неисполнение/ ненадлежащее исполнение обязательств по договору подряда, заключенному с использованием конкурентных способов), так и в результате обесценивания финансовых активов и неудовлетворительного результата инвестиционной деятельности. Обязанность по внесению дополнительных взносов в счет восполнения средств компенсационного фонда законодательством возложена на всех членов, а не только на члена, по вине которого произведена выплата (часть 7, 8 ст. 55.16 ГрК РФ). Однако локальными актами саморегулируемой организации порядок восполнения средств компенсационного фонда может быть изменен, например, посредством возложения обязанности по внесению дополнительного взноса в размере осуществленной выплаты из средств компенсационного фонда именно на члена, действия которого повлекли соответствующую выплату.

Примером этого может служить пункт 5.4 Положения о компенсационном фонде возмещения вреда саморегулируемой организации «Ассоциация строителей Урала», согласно которого средства компенсационного фонда возмещения вреда Ассоциации, выплаченные в счет возмещения вреда, подлежат восполнению за счет виновного члена Ассоциации. После осуществления соответствующей выплаты Ассоциация в течение трех рабочих дней предъявляет требование о восполнении средств компенсационного фонда возмещения вреда виновному лицу и предпринимает необходимые действия для взыскания с него соответствующих средств, в том числе в судебном порядке¹⁵⁹. Однако, несмотря

¹⁵⁹ Положение о компенсационном фонде возмещения вреда саморегулируемой организации «Ассоциация строителей Урала» размещено на ее официальном сайте в сети Интернет http://www.uralsro.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=23&Itemid=26 (дата обращения 21.05.2018)

на подобные положения внутренних документов саморегулируемой организации, в случае, если виновник не произведет в течение трех месяцев восполнение средств компенсационного фонда самостоятельно, все члены саморегулируемой организации будут вынуждены принять участие в этом, поскольку отсутствие у саморегулируемой организации компенсационного фонда в минимально установленном размере, согласно п. 1 ч. 5 ст. 55.2 ГрК РФ, является основанием для ее исключения из государственного реестра саморегулируемых организаций.

Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» не содержит легального определения компенсационного фонда саморегулируемой организации. Также оно не содержится в Градостроительном кодексе РФ.

В связи с тем, что отсутствие определения компенсационного фонда саморегулируемой организации может повлечь ошибочную квалификацию его правового режима, в научной литературе предпринимались попытки его сформулировать.

Петров Д.А. определяет компенсационный фонд как «обособленное имущество, принадлежащее СРО на праве собственности, формируемое и пополняемое за счет обязательных взносов ее членов в определенных законом и уставом порядке и размере в целях обеспечения имущественной ответственности членов СРО перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами»¹⁶⁰.

Кружкова С.В. под компенсационным фондом саморегулируемой организации предлагает понимать «часть имущества такой организации в размере, определенном законом, которая формируется и пополняется за счет денежных взносов членов СРО, в отношении которой у ее членов отсутствуют вещные и обязательственные права и которая используется в целях, установленных ст. 55.16 Градостроительного кодекса РФ»¹⁶¹.

Некоторые специальные законы под компенсационным фондом

¹⁶⁰ Петров Д.А. Правовой режим компенсационного фонда саморегулируемой организации // Арбитражные споры. - С.-Пб. 2014. - № 3. - С. 122-123.

¹⁶¹ Кружкова С.В. Компенсационный фонд саморегулируемых организаций: правовые основы формирования и распоряжения средствами // Журнал российского права. – 2013. - № 1. - С. 117

саморегулируемой организации понимают обособленное имущество, принадлежащее на праве собственности и формируемое исключительно в денежной форме за счет взносов ее членов¹⁶².

Обособленность средств компенсационного фонда влечет необходимость его юридического и финансового отграничения от иного имущества юридического лица. «В этом смысле компенсационный фонд несет некую социальную нагрузку, позволяющую относительно гарантированно удовлетворить требования определенной законом части кредиторов. И здесь важно, чтобы компенсационный фонд формировался и управлялся не самим кредитором (членом СРО), а независимым субъектом - организацией профессиональных участников рынка (СРО), обладающей на основании делегированных полномочий компетенцией для осуществления выплаты потерпевшему и наказания виновного»¹⁶³.

Анализ положений Закона о саморегулируемых организациях и Градостроительного кодекса РФ позволяет выделить следующие признаки компенсационного фонда саморегулируемой организации в сфере строительства:

-обособленность средств компенсационного фонда от иного имущества саморегулируемой организации посредством размещения их на специальном банковском счете;

-однородность имущества, составляющего компенсационный фонд (обязанность внесения членами взносов исключительно в денежной форме);

-определенный законом минимальный размер компенсационного фонда (устанавливается посредством закрепления минимального размера взноса в компенсационный фонд);

-отсутствие имущественных прав у членов саморегулируемой организации на средства компенсационного фонда (часть 13 ст. 13 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» устанавливает запрет на возврат взносов

¹⁶² пункт 2 статьи 25.1 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 28.10.2002. - № 43. - ст. 4190; статья 24.8 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.08.1998. - № 31. - ст. 3813.

¹⁶³ Петров Д.А. Правовой режим компенсационного фонда саморегулируемой организации// Арбитражные споры. - С.-Пб. 2014. - № 3. - С. 122-123.

членам саморегулируемой организации);

-использование средств фонда исключительно на цели, определенные градостроительным законодательством (часть 4, 5 ст. 55.16 ГрК РФ);

-постоянство существования компенсационного фонда (обеспечивается за счет принципа следования взноса в компенсационный фонд судьбе члена саморегулируемой организации, а также законодательного закрепления субъектов, имеющих право требования на средства компенсационного фонда после прекращения существования лица, сформировавшего компенсационный фонд).

Компенсационный фонд в виде обособленного имущества продолжает существовать даже после того, как субъект строительной деятельности (член СРО) или саморегулируемая организация, сформировавшая компенсационный фонд, прекращают существовать, поскольку предусмотрена передача указанных средств Национальному объединению саморегулируемых организаций.

Средства компенсационного фонда саморегулируемой организации, сведения о которой исключены из государственного реестра СРО, и зачисленные в связи с этим на счет соответствующего Национального объединения саморегулируемых организаций, могут закончиться, поскольку, средства зачисляются хоть и в общий компенсационный фонд Национального объединения, однако оно несет ответственность по обязательствам прекратившей деятельность саморегулируемой организации исключительно в размере средств, от нее зачисленных. Указанная сумма компенсационного фонда не восполняется, а выплаты из него могут осуществляться (например, по обязательствам членов, которые после прекращения деятельности саморегулируемой организации в иную саморегулируемую организацию не вступили), а также средства указанного компенсационного фонда расходуются при перечислении взносов членов прекратившей деятельность саморегулируемой организации в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации.

С учетом выявленных признаков, автором предложено следующее определение компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного

фонда обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации в сфере строительства.

«Компенсационный фонд возмещения вреда саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих инженерные изыскания, архитектурно-строительное проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства – это часть имущества такой организации, формируемая за счет взносов всех членов этой саморегулируемой организации в денежной форме, размещенная на специальном банковском счете в кредитной организации с целью обособления, за счет которой обеспечивается имущественная ответственность ее членов по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения или их частей».

«Компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих инженерные изыскания, архитектурно-строительное проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства – это часть имущества такой организации, формируемая за счет взносов членов саморегулируемой организации, изъявивших намерение на заключение договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, в денежной форме, размещенная на специальном банковском счете в кредитной организации с целью обособления, за счет которой обеспечивается имущественная ответственность членов по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договора (за исключением гарантийных обязательств по указанным договорам, с учетом особенностей, предусмотренных ч. 6-7 ст. 60.1 ГрК РФ)».

Указанные определения отражают как различия в субъектном составе членов, участвующих в формировании того или иного вида компенсационного фонда, так и в целевом назначении указанных фондов, при этом устанавливая идентичность требований к их составу и способу размещения.

Закон о саморегулируемых организациях прямо не устанавливает, что компенсационный фонд принадлежит саморегулируемой организации на праве собственности. Подобного уточнения не содержится и в положениях Градостроительного кодекса РФ в части установления правового режима средств компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства. В ряде иных специальных законов, посвященных саморегулированию в отдельных сферах деятельности, прямо декларируется право собственности саморегулируемой организации на средства компенсационного фонда¹⁶⁴.

Мухонин Ю.М. исследовал правовой режим средств компенсационного фонда саморегулируемой организации с позиций теории публичной собственности, в результате чего выявил отсутствие единого законодательного и доктринального подхода к определению правовой природы средств компенсационных фондов саморегулируемой организации¹⁶⁵. Отнесение средств компенсационного фонда к публичному имуществу он обосновывал присущим субъектным признакам (держателем средств компенсационного фонда является саморегулируемая организация, как юридическое лицо публичного права), и функциональным признакам (публичное назначение средств компенсационного фонда саморегулируемой организации).

«Публичная собственность - это вообще не собственность в том смысле, в котором говорят об институте частной собственности, нацеленном на удовлетворение потребностей собственника, а материальная основа

¹⁶⁴ Например: статья 24.8 Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 06.08.1998. - № 148-149; статья 25.1 Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 02.11.2002. - № 209-210.

¹⁶⁵ Мухонин Ю.М. Правовой режим средств компенсационных фондов саморегулируемых организаций по теории публичной собственности: перспективы развития// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 9. - С.94-98.

осуществления публичной функции, появляющаяся, исчезающая и переходящая вместе с последней (т.е. она «привязана» в первую очередь не к публичному собственнику, а к публичной функции, а уже через нее к собственнику)»¹⁶⁶.

Сам факт отсутствия единого законодательного подхода к закреплению имущественных связей СРО с компенсационным фондом, по мнению Мухонина Ю.М., свидетельствует о сложности и неоднозначности в определении его правовой сущности¹⁶⁷.

Саморегулируемая организация в сфере строительства обязана размещать средства компенсационного фонда на специальном банковском счете в российской кредитной организации, особенности которого определяются в соответствии с п. 2.8 Инструкции Банка России от 30.05.2014 № 153-И¹⁶⁸. Открытие специального банковского счета предполагает либо особенности правового режима средств, размещаемых на таком счете или совершения операций по нему, либо вызвано необходимостью обособления размещаемых на нем денежных средств от иных средств владельца счета. Права на указанные средства принадлежат владельцу счетов.

Положения о договоре банковского счета регламентированы главой 45 Гражданского кодекса РФ (часть 2). В силу ч. 1 ст. 847 Гражданского кодекса РФ, права лиц, осуществляющих от имени клиента распоряжения о перечислении и выдаче средств со счета, удостоверяются клиентом путем представления банку документов, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и договором банковского счета. Клиент также может дать распоряжение банку о списании денежных средств со счета по требованию третьих лиц, в том числе связанному с исполнением клиентом своих обязательств

¹⁶⁶ Андреева Г.Н. Проблемы правового регулирования публичной собственности в государствах с переходными экономиками и возможные пути их решения // Реформы и право. - 2010. - № 2. С.15.

¹⁶⁷ Мухонин Ю.М. Правовой режим средств компенсационных фондов саморегулируемых организаций по теории публичной собственности: перспективы развития// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 9. - С.96-97.

¹⁶⁸ Инструкция Банка России от 30.05.2014 № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов»// Вестник Банка России. - 26.06.2014. - № 60.

перед этими лицами. В то же время, Градостроительный кодекс РФ предусматривает в случае исключения саморегулируемой организации из государственного реестра и утраты некоммерческой организацией соответствующего статуса – переход прав на средства компенсационных фондов такой саморегулируемой организации к Национальному объединению саморегулируемых организаций, членом которого она являлась. В данном случае на основании требования Национального объединения кредитная организация должна перечислить средства компенсационных фондов саморегулируемой организации на специальный банковский счет Национального объединения.

Правомочие Национального объединения саморегулируемых организаций, закрепленное в ч. 14 ст. 55.16, ч. 6 ст. 55.16.1 ГрК РФ, должно обеспечиваться правовыми механизмами реализации, так как сама по себе указанная норма Градостроительного кодекса РФ не имеет прямого применения, поскольку денежные средства, размещенные на банковском счете одной некоммерческой организации, в одностороннем порядке не могут перейти в собственность другой некоммерческой организации, по ее требованию, при отсутствии правопреемства между данными юридическими лицами, или отсутствии сделки, свидетельствующей о намерении некоммерческой организации, открывшей банковский счет, передать правомочия по распоряжению размещенными на таком счете денежными средствами другой некоммерческой организации.

Данное правомочие не имеет аналогов в гражданском законодательстве. Оно не вытекает из института правопреемства, поскольку в результате исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра, она утрачивает свой статус, но это не влечет ликвидацию некоммерческой организации, являющейся владельцем денежных средств компенсационного фонда, размещенного на ее счете в кредитном учреждении.

Указанное полномочие Национального объединения саморегулируемых организаций также не соответствует основаниям перехода права собственности, предусмотренным статьей 218 Гражданского кодекса РФ: переход права собственности на имущество (средства компенсационного фонда) осуществляется

не на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества, а также не в результате реорганизации юридического лица, при которой право собственности на имущество переходит к юридическим лицам - правопреемникам реорганизованного юридического лица.

Согласно ст. 854 Гражданского кодекса РФ, основаниями списания денежных средств со счета банком является распоряжение клиента. Без распоряжения клиента списание денежных средств, находящихся на счете, допускается по решению суда, а также в случаях, установленных законом или предусмотренных договором между банком и клиентом.

Механизм взаимодействия Национального объединения с саморегулируемой организацией и с кредитной организацией относительно перечисления средств компенсационного фонда на свой счет определяется Правилами направления соответствующего требования Национальным объединением саморегулируемых организаций в кредитную организацию о перечислении средств компенсационного фонда, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 26.01.2017¹⁶⁹, Порядком взаимодействия Национального объединения саморегулируемых организаций и саморегулируемой организации в случае исключения сведений о ней из государственного реестра саморегулируемых организаций, утвержденным приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ¹⁷⁰.

Требования к кредитным организациям, в которых саморегулируемые организации вправе открывать специальные счета для размещения средств

¹⁶⁹ Постановление Правительства РФ от 26.01.2017 № 85 «Об утверждении Правил направления Национальным объединением саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и Национальным объединением саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, в кредитную организацию требования о переводе на специальные банковские счета ...»//СЗ РФ. - 06.02.2017. - № 6. - ст. 933.

¹⁷⁰ Приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 08.09.2015 года № 643/пр «Об утверждении порядка взаимодействия Национального объединения саморегулируемых организаций и саморегулируемой организации в случае исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций»// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. - 15.02.2016. - № 7.

компенсационного фонда, требования к способам размещения средств компенсационного фонда регламентированы Постановлениями Правительства РФ № 970 от 27.09.2016 года¹⁷¹ и № 469 от 19.04.2017 года¹⁷².

Договор, на основании которого размещаются средства компенсационного фонда саморегулируемой организации, должен содержать существенное условие предоставления возможности досрочного расторжения кредитной организацией в одностороннем порядке договора и зачисления средств компенсационного фонда и процентов на сумму депозита на специальный банковский счет Национального объединения, членом которого являлась саморегулируемая организация, не позднее одного рабочего дня со дня поступления соответствующего требования.

Таким образом, реализация полномочия Национального объединения саморегулируемых организаций, закрепленное в ч. 14 ст. 55.16, ч. 6 ст. 55.16.1 ГрК РФ, обеспечивается не силой закона (соответствующего положения ГрК РФ), а условиями договора на открытие специального счета, предоставляющими кредитной организации в качестве основания для списания средств с указанного счета без соответствующего распоряжения со стороны саморегулируемой организации наступление определенных условий – утраты владельцем счета статуса саморегулируемой организации.

Особенность правовых связей саморегулируемой организации со средствами компенсационного фонда по сравнению с обычным правом собственности организации выражается в установлении специального порядка управления и расходования средств компенсационного фонда (особый охранно-правовой режим, переход прав на средства указанного фонда к Национальному

¹⁷¹ Постановление Правительства РФ от 27.09.2016 № 970 «О требованиях к кредитным организациям, в которых допускается размещать средства компенсационных фондов саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства»// СЗ РФ. - 10.10.2016. - № 41. - ст. 5824.

¹⁷² Постановление Правительства РФ от 19.04.2017 № 469 «Об утверждении Правил размещения и (или) инвестирования средств компенсационного фонда возмещения вреда саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства»// СЗ РФ. - 01.05.2017. - № 18. - ст. 2781.

объединению в случае исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра).

По мнению А.Ф. Сулова, особенность правового режима собственности саморегулируемой организации в сфере строительства на средства компенсационного фонда, «ограниченность» указанного права выражается в том, что «законодательство допускает внесудебный порядок изъятия имущества, находящегося в частной собственности, возможность распоряжения таким имуществом федеральными органами государственной власти. В случае ликвидации некоммерческой организации компенсационный фонд не распределяется, в отличие от иного имущества, между ее участниками, член саморегулируемой организации, прекративший свое членство, лишается права возврата своего взноса в компенсационный фонд, а в случае повторного вступления в члены этой же саморегулируемой организации обязан вновь уплатить взнос в компенсационный фонд; при прекращении у некоммерческой организации статуса саморегулируемой компенсационный фонд должен быть передан в полном объеме в соответствующее Национальное объединение СРО»¹⁷³.

Согласно ч. 16 ст. 55.16 ГрК РФ, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо в случае исключения сведения о саморегулируемой организации, членом которой они являлись, из государственного реестра саморегулируемых организаций, и принятия их в члены другой саморегулируемой организации, вправе обратиться в соответствующее Национальное объединение с заявлением о перечислении зачисленных на счет такого национального объединения средств компенсационного фонда, в новую саморегулируемую организацию, которой принято решение о приеме такого лица в члены. В связи с этим могут возникнуть следующие проблемы правоприменения: сохранившиеся не в полном объеме средства компенсационного фонда саморегулируемой организации в связи с ее лишением соответствующего статуса перечисляются на счет национального объединения;

¹⁷³ Сулов А.Ф. Проблемные вопросы права собственности на компенсационный фонд саморегулируемой организации// Законы России: опыт, анализ, практика. – 2016. - № 4. - С. 95.

при обращении всех членов ранее действовавшей саморегулируемой организации в национальное объединение с заявлениями о перечислении средств в счет вноса в компенсационный фонд новой СРО указанных средств может не хватить. Формулировка законодателя о «перечислении зачисленных на счет национального объединения саморегулируемых организаций средств компенсационного фонда» свидетельствует о том, что национальное объединение несет ответственность по «перераспределению» взносов в компенсационные фонды по заявлению членов исключенной из государственного реестра саморегулируемой организации в размере именно зачисленных средств компенсационного фонда конкретной саморегулируемой организации. Однако, законодательно не урегулирован порядок действий национального объединения в случае зачисления средств компенсационного фонда прекратившей действие саморегулируемой организации в объеме, недостаточном для перечисления взносов в компенсационные фонды иных саморегулируемых организаций по заявлениям ее членов.

Полагаем, полномочия у национального объединения саморегулируемых организаций по перечислению денежных средств членов в компенсационные фонды СРО в меньшем объеме, чем фактически были оплачены членом, отсутствуют. Разница между размером подлежащих к перечислению денежных средств по фактической оплате членов и «сумма недостачи» может быть покрыта за счет денежных средств, оплаченных в компенсационные фонды саморегулируемых организаций лицами, прекратившими членство и которым возврат взносов не осуществлялся, а также за счет средств дохода национального объединения от размещения указанных денежных средств.

Судебная практика свидетельствует о том, что ввиду имеющегося пробела законодательства национальное объединение саморегулируемых организаций перечисляет по заявлениям членов некоммерческой организации, лишенной статуса саморегулируемой, в полном объеме оплаченные членами взносы, а не пропорционально имеющихся в распоряжении национального объединения средств компенсационного фонда количеству членов такой саморегулируемой

организации. Члены, обратившиеся в национальное объединение после того, как зачисленные средства компенсационного фонда закончились, выигрывают судебный процесс в части обязанности национального объединения перечислить средства компенсационного фонда в размере оплаченного ими взноса, но подобное решение сможет быть фактически исполнено только в случае реального взыскания национальным объединением с прекратившей действие саморегулируемой организации суммы недостачи средств компенсационного фонда¹⁷⁴. Если же некоммерческая организация, лишенная статуса саморегулируемой, не ликвидирована, а сумма компенсационного фонда, перечисленная на счет национального объединения в неполном объеме, израсходована на выплаты по аналогичным заявлениям иных членов, все требования о перечислении взносов в компенсационные фонды новых саморегулируемых организаций суды удовлетворяют не за счет средств национального объединения, а за счет средств такой некоммерческой организации.

В то же время, рассматривая споры об обязанности национального объединения перечислить взнос в компенсационный фонд по заявлению члена прекратившей деятельность саморегулируемой организации, суды при вынесении решения не только устанавливают факт зачисления средств ее компенсационного фонда на счет национального объединения, но и исследуют вопрос о размере зачисленных средств и их достаточности для удовлетворения требований всех обратившихся лиц. При установлении факта недостаточности средств суды отказывают обратившимся членам, несмотря на то, что основанием к освобождению национального объединения саморегулируемых организаций от перечисления средств в счет оплаты взноса в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации, в силу буквального толкования положений п. 15 приказа Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 08.09.2015 года № 643/пр, является непоступление на его счет средств

¹⁷⁴ см. Решение АС Архангельской области от 29.01.2018 года № А05-6501/2017; Решение АС Омской области от 05.02.2018 года № А46-15142/2017; Решение АС г. Москвы от 16.03.2018 года № А40-191836/17-158-1544.

компенсационного фонда исключенной саморегулируемой организации, но не их недостаточность.

Полагаем возникший пробел законодательства возможно устранить посредством закрепления в качестве основания отказа члену в перечислении взноса в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации недостаточность средств компенсационного фонда, зачисленных на счет национального объединения исключенной из государственного реестра саморегулируемой организацией.

Более подробно регламентирован порядок перечисления взносов в компенсационные фонды саморегулируемой организации при введении регионального принципа членства в случае перехода субъектов строительной деятельности в региональную СРО: часть 13.1 и часть 13.2 статьи 3.3 Федерального закона № 191-ФЗ¹⁷⁵ устанавливают перечисление взносов в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации в пределах ранее внесенного членом взноса, а также принцип пропорциональности перечисляемого взноса в случае, если компенсационный фонд саморегулируемой организации, из которой осуществляется переход в региональную саморегулируемую организацию, сохранен не в полном объеме и в связи с этим общим собранием членов саморегулируемой организации принято решение об установлении размера подлежащих перечислению денежных средств в меньшем объеме.

Члены саморегулируемой организации не имеют имущественных прав на оплаченные взносы в компенсационный фонд саморегулируемой организации, что, по мнению Сурова А.Ф., не в полной мере соответствует общим принципам гражданского законодательства и норме ч. 8 ст. 55.16 ГрК РФ, предусматривающей право требования члена на перечисление оплаченного им взноса в компенсационный фонд новой саморегулируемой организации, поскольку прав на данные средства ее члены не имеют¹⁷⁶.

¹⁷⁵ О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2004 № 191-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 30.12.2004. - № 290.

¹⁷⁶ Суров А.Ф. Проблемные вопросы права собственности на компенсационный фонд саморегулируемой организации// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 4. - С. 94.

По нашему мнению, у саморегулируемой организации на средства компенсационного фонда возникает право собственности, однако оно не полное (ограниченное): из законного ограничения права собственности в части распоряжения средствами компенсационного фонда возникают правомочия для третьих лиц, не связанные с возникновением у них вещного права (например, право члена обжаловать решение постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации о распоряжении средствами компенсационного фонда, право требовать признания сделок, вследствие которых было осуществлено неправомерное распоряжение указанными средствами, недействительными и т.д.).

Справедливо отнесение Сеницыным С.А., Позднышевой Е.В. компенсационного фонда саморегулируемой организации к особому объекту гражданских прав, подчиненному в силу закона специальному охранительно-целевому правовому режиму¹⁷⁷. Ранее высказанное мнение указанных авторов о необходимости законодательного исключения денежных средств компенсационного фонда саморегулируемой организации из состава конкурсной массы кредитной организации спустя полтора года учтено законодателем в федеральном законе № 372-ФЗ¹⁷⁸, равно как и обоснование необходимости размещения средств компенсационного фонда на специальном счете в кредитной организации¹⁷⁹.

Ограничение в распоряжении средствами компенсационного фонда «не относится к обременению, поскольку правомочие собственника по распоряжению не может быть осуществлено не только собственником, но и иными лицами

¹⁷⁷ Сеницын С. А., Позднышева Е. В. Компенсационный фонд саморегулируемой организации в строительстве: правовой режим, интересы конкурсных кредиторов кредитной организации// Законодательство и экономика.- 2015. - № 1. – С. 17-18.

¹⁷⁸ Ст. 4 Федерального закона от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II). - ст. 4305.

¹⁷⁹ См. ст. 6 Федерального закона от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», Сеницын С. А., Позднышева Е. В., Компенсационный фонд саморегулируемой организации в строительстве: правовой режим, интересы конкурсных кредиторов кредитной организации// Законодательство и экономика. – 2015. - № 1. – с. 17-18.

(правомочие не перераспределяется в пользу других лиц); у собственника отсутствует выгода в претерпевании ограничений, которая у него могла быть в случае, если бы его имуществом пользовалось третье лицо. И в то же время, право собственности, в котором частично отсутствует правомочие по распоряжению средствами компенсационного фонда, не становится ограниченным вещным правом саморегулируемой организации, поскольку действует в отношении своих, а не чужих вещей (не является правом на чужие вещи)»¹⁸⁰.

Переход права собственности на средства компенсационного фонда к Национальному объединению связан исключительно с лишением некоммерческой организации специальной правоспособности, обусловленной наличием статуса саморегулируемой. Таким образом, законодателем установлен круг субъектов – правопреемников имущественных прав саморегулируемой организации в части распоряжения средствами компенсационного фонда, а также имущественных обязанностей по возмещению вреда вследствие недостатков выполненных работ, неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров. Из изложенного следует, что имущественные права на средства компенсационного фонда, связаны с наличием у собственника компенсационного фонда специальной правоспособности, с утратой которой имущественные права на средства компенсационного фонда переходят к правопреемнику, правопреемство которого определяется наделением иного субъекта, имеющего специальную правоспособность (национальное объединение саморегулируемых организаций или саморегулируемая организация) ответственностью по обязательствам члена, оплатившего взнос в указанный компенсационный фонд, вследствие причинения вреда или неисполненных договорных обязательств.

В этом случае справедливо сопоставление права на средства компенсационного фонда саморегулируемой организации с определением

¹⁸⁰ Кружкова С.В. Компенсационный фонд саморегулируемых организаций: правовые основы формирования и распоряжения средствами // Журнал российского права. – 2013. - № 1. - С. 111.

публичной собственности, данным Мухониним Ю.М., о привязке права собственности на средства компенсационного фонда к осуществляемой субъектом публичной функции по обеспечению дополнительной имущественной ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда и вследствие неисполнения договорных обязательств, и уже через осуществление этой функции – к конкретному субъекту.

С учетом вышеизложенного приходим к выводу, что в отношении средств компенсационных фондов саморегулируемой организации в сфере строительства устанавливается особый охранно-правовой режим, обеспечивающий целевое расходование средств компенсационного фонда посредством:

- закрепления особого способа размещения средств компенсационных фондов (на специальном счете кредитной организации, соответствующей особым требованиям, предусмотренным градостроительным законодательством);

- закрепления особых условий инвестирования средств компенсационных фондов градостроительным законодательством;

- закрепления исчерпывающего перечня оснований для совершения расходных операций со средствами компенсационных фондов;

- установления требований к владельцу средств компенсационного фонда в виде наличия особого правового статуса (статус саморегулируемой организации или статус национального объединения саморегулируемых организаций), в том числе законодательное закрепление возможности внесудебного порядка изъятия средств компенсационного фонда в случае исключения саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций и лишения ее соответствующего правового статуса (перевод средств компенсационного фонда по требованию национального объединения саморегулируемых организаций на счет последнего);

- обособленности средств компенсационного фонда от иных средств его владельца, а также исключение средств компенсационного фонда из конкурсной массы кредитной организации, в которой они размещены.

Подводя итог вышесказанному, необходимо отметить следующее: несмотря на то, что член саморегулируемой организации несет расходы на формирование средств обеспечения имущественной ответственности в размере взносов в компенсационный фонд СРО, на обеспечение деятельности аппарата СРО, вызванные его обязательным членством в силу закона, а также, несмотря на созданный механизм контроля за деятельностью СРО как со стороны уполномоченных государственных органов, так и со стороны национального объединения саморегулируемых организаций, несовершенство правовой регламентации ответственности саморегулируемой организации за вверенные ей денежные средства членов очевидно. Закон возлагает финансовое бремя по обеспечению всего института саморегулирования в сфере строительства исключительно на членов – субъектов предпринимательской деятельности, несмотря на заявленные законодателем публично-правовые цели введения данного института. Так, член саморегулируемой организации в сфере строительства не защищен от необходимости повторного внесения взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации по причинам, не связанным с выплатами из фонда вследствие недостатков работ или причиненного ущерба его действиями или действиями других членов. Все это, в итоге, влечет, нестабильное положение членов СРО, неблагоприятно сказывающееся на осуществлении ими предпринимательской деятельности в сфере строительства.

4.3. Приостановление деятельности члена саморегулируемой организации в сфере строительства как мера дисциплинарного воздействия: коллизии правовой регламентации

Содержание деятельности саморегулируемой организации в сфере строительства составляют как разработка и утверждение стандартов и правил предпринимательской деятельности, так и контроль за их исполнением членами.

Посредством осуществления контроля достигается исполнение уставной цели некоммерческой корпорации, т.е. реализации ее специальной правоспособности¹⁸¹.

Право саморегулируемой организации в сфере строительства по применению мер воздействия в отношении своих членов является составной частью ее контрольных полномочий. Применение мер воздействия саморегулируемой организации к своим членам в Градостроительном кодексе РФ именуется мерой дисциплинарного воздействия.

В отношении члена саморегулируемой организации, допустившего нарушение требований законодательства о градостроительной деятельности, требований технических регламентов, обязательных требований стандартов на процессы выполнения работ, утвержденных национальным объединением саморегулируемых организаций, стандартов и иных локальных актов саморегулируемой организации, последняя вправе применить меры дисциплинарного воздействия, такие как:

- вынесение предписания об устранении выявленных нарушений;
- вынесение предупреждения;
- наложение на члена саморегулируемой организации штрафа;

¹⁸¹ Могилевский С.Д., Егорова М.А. Правовые основания для развития положений о корпоративном контроле в гражданском законодательстве//Сборник научно-практических статей III Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом»// РАНХиГС, юридический факультет им. М.М. Сперанского Института права и национальной безопасности (25.04.2016). - Москва, Юстицинформ. -2016. - С.16.

-рекомендация об исключении лица из членов саморегулируемой организации, подлежащая рассмотрению постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации;

-иные меры, установленные внутренними документами СРО.

Перечень мер дисциплинарного воздействия не является исчерпывающим и может быть расширен локальными актами саморегулируемой организации. Например, ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ в качестве меры дисциплинарного воздействия упоминает приостановление права выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства. Указанное ограничение права не является абсолютным, поскольку член саморегулируемой организации вправе продолжить выполнение работ по договорам, заключенным до принятия решения о применении к нему указанной меры дисциплинарного воздействия, то есть данная мера не распространяется на уже заключенные договоры.

В локальных актах саморегулируемой организации должно содержаться указание не только на меры дисциплинарного воздействия на членов, но и на перечень оснований, по которым они могут быть применены.

Новая редакция ст. 55.7 ГрК РФ с 1 июля 2017 года уже не содержит ранее установленного закрытого перечня оснований для исключения члена СРО (раньше предусматривалось 6 оснований для исключения), и относит право на определение таких оснований к компетенции саморегулируемой организации посредством их определения локальным нормотворчеством.

Из изложенного следует, что компетенция и правомочия саморегулируемой организации с 1 июля 2017 года расширены посредством установления диспозитивных норм, предоставляющих свободу в принятии внутренних документов, регламентирующих деятельность ее членов. Упоминание о приостановлении права члена саморегулируемой организации в сфере строительства на выполнение работ, являющихся предметом регулирования

саморегулируемой организации, встречается в части 6, части 8 статьи 55.8, части 2 статьи 55.15 ГрК РФ.

Исходя из анализа положений указанных статей, приостановление права члена саморегулируемой организации на выполнение работ в сфере строительства не относится к мере дисциплинарного воздействия, поскольку в них идет речь о том, что член саморегулируемой организации в сфере строительства при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности по обязательствам, предусмотренным ч. 11 и ч. 13 ГрК РФ, самостоятельно обязан внести дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами СРО. В случае не оплаты дополнительного взноса он не имеет право принимать участие в заключении новых договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договора. Часть 7 статьи 55.8 ГрК РФ предусматривает обязанность члена при получении от саморегулируемой организации предписания о необходимости увеличения размера взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до определенного уровня ответственности произвести соответствующую доплату в течение 5-ти дней. В части 8 указанной статьи предусмотрено, что ограничение права члена саморегулируемой организации выполнять инженерные изыскания, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договорам подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договора, по иным основаниям, не указанным в настоящей статье, не допускается.

Следовательно, ограничение права на заключение новых договоров, предусмотренное частями 6 - 8 ст. 55.8 ГрК РФ, осуществляется без оформления соответствующего решения саморегулируемой организации о применении в отношении члена меры дисциплинарного воздействия (в силу факта превышения ранее заявленных размеров обязательств по планируемым к заключению договорам).

Подобное ограничение логично, поскольку при превышении размера ответственности по заключенному договору, размер внесенного членом взноса в компенсационный фонд не покрывает его обязательств, в случае их неисполнения, что увеличит финансовую нагрузку на остальных членов саморегулируемой организации. Таким образом, данное ограничение является не мерой дисциплинарного воздействия саморегулируемой организации на своего члена, а ограничением его прав в силу прямого указания закона.

Ограничение права заключения новых договоров не исключает самой возможности такого члена выполнять работы по уже заключенным договорам, или же в качестве субподрядчика, непосредственно не участвуя в заключении новых контрактов. Данное ограничение права члена саморегулируемой организации касается исключительно договоров подряда, заключаемых с использованием конкурентных способов заключения договора, поскольку речь идет о несоответствии размера взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Формулировка части 8 ст.55.8 ГрК РФ не предполагает каких-либо исключений из установленного объема ограничений ввиду императивности данной нормы.

Анализ части 2 ст. 55.15 ГрК РФ, которая упоминает в качестве меры дисциплинарного воздействия приостановку права выполнения инженерных изысканий, проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, приводит к выводу, во-первых, что она может быть применена в отношении любых членов саморегулируемой организации, а не только тех, кто заключает договоры подряда с использованием конкурентных способов заключения договора. Во-вторых, данная статья прямо указывает на факт применения к члену меры дисциплинарного воздействия, которая возможна только со стороны саморегулируемой организации и только в рамках осуществления контрольных мероприятий, о применении меры дисциплинарного воздействия должно быть вынесено соответствующее решение компетентного органа саморегулируемой

организации. В-третьих, ограничение права выполнения выше перечисленных работ, указанное в части 8 статьи 55.8 ГрК РФ, не тождественно ограничению права, предусмотренному частью 6 той же статьи (ограничение права на заключение новых договоров с использованием конкурентных способов их заключения не тождественно ограничению права выполнения работ в сфере строительства). В то же время, ограничение права выполнения работ по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов их заключения (ч. 8 ст. 55.8 ГрК РФ), более широкое, чем ограничение права на заключение новых договоров подряда аналогичным способом (ч. 6 ст. 55.8 ГрК РФ), однако логический анализ положений данной статьи дает основания полагать, что в ч. 6 и ч. 8 идет речь об одном и том же ограничении прав члена.

В то же время, совокупный анализ выше указанных норм подтверждает, что в части 6, части 8 ст. 55.8 и части 2 ст. 55.15 ГрК РФ речь идет об одном и том же виде неблагоприятных последствий для члена саморегулируемой организации, заключающего договоры подряда с использованием конкурентных способов. Данные противоречия проиллюстрированы в приложении № 3.

Вышеизложенное свидетельствует о коллизии правовых норм ввиду нарушения законодателем юридической техники, выраженной:

- в использовании различных по смыслу определений (терминов), при обозначении фактически одной и той же меры воздействия на члена, а именно: ограничение права члена выполнять работы в ч. 8 ст. 55.8 ГрК РФ и приостановление права члена выполнять работы в ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ;
- в обозначении одного и того же юридического факта в одной статье в качестве меры дисциплинарного воздействия со стороны саморегулируемой организации (ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ), а в другой статье диспозиция не позволяет идентифицировать данный юридический факт в качестве меры дисциплинарного воздействия (ч. 6 ст. 55.8 ГрК РФ);
- в тексте Градостроительного кодекса РФ, как специального закона, отсутствуют нормы, закрепляющие виды мер дисциплинарной ответственности, которые саморегулируемая организация в сфере строительства вправе применить к своим

членам. Часть 4 ст. 10 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» вообще не предусматривает данное ограничение в качестве меры дисциплинарного воздействия. Учитывая изложенное, несмотря на то, что в положениях ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ не конкретизирован вид члена саморегулируемой организации с указанием на заключение таким членом договоров подряда с использованием конкурентных способов, мы полагаем, что в части 6, части 8 ст. 55.8 ГрК РФ и в ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ речь идет об одном и том же юридическом факте.

В целях устранения возникшей коллизии законодательства и нарушения юридической техники, проиллюстрированной автором в приложении № 3, предлагаем:

- 1) часть 2 ст. 55.15 ГрК РФ исключить;
- 2) часть 8 ст. 55.8 ГрК РФ изложить в новой редакции:

«Ограничение права члена саморегулируемой организации на принятие участия в заключении новых договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, предусмотренное ч. 6 настоящей статьи, не приостанавливает права указанного члена на выполнение работ в рамках ранее заключенных им договоров с использованием конкурентных способов заключения договоров, до момента возникновения необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренным частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса».

4.4. Специалисты по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства как особые субъекты строительной деятельности

Последние изменения положений Градостроительного кодекса РФ¹⁸² в части саморегулирования строительной деятельности - введение новой категории субъектов строительной деятельности - специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства (статья 55.5-1 ГрК) - вступили в силу 1 июля 2017 года¹⁸³. Только указанные специалисты, сведения о которых внесены в Национальный реестр специалистов Национальным объединением саморегулируемых организаций в установленном порядке¹⁸⁴, могут быть заявлены в качестве квалифицированного состава члена саморегулируемой организации. Главной целью нововведения является «создание дополнительных гарантий качества строительной продукции, но не посредством детального регламентирования соответствующих работ, а за счет введения особой системы требований к тем, под чьим руководством эти работы должны осуществляться»¹⁸⁵.

¹⁸² Градостроительный кодекс РФ: Федеральный закон от 29.12.2004 № 190-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.01.2005. - № 1 (ч. 1) - ст. 16.

¹⁸³ О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 03.07.2016 № 372-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II) - ст. 4305.

¹⁸⁴ Порядок ведения Национального реестра специалистов регламентирован Приказом Минстроя России от 06.04.2017 № 688/пр (ред. от 22.12.2017) «О порядке ведения национального реестра специалистов в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования, национального реестра специалистов в области строительства, включения в такие реестры сведений о физических лицах и исключения таких сведений, внесения изменений в сведения о физических лицах, включенные в такие реестры, а также о перечне направлений подготовки, специальностей в области строительства, получение высшего образования по которым необходимо для специалистов по организации инженерных изысканий, специалистов по организации архитектурно-строительного проектирования, специалистов по организации строительства»// опубликован на официальном интернет-портале правовой информации 27 апреля 2017 г. URL: www.pravo.gov.ru (дата обращения 28.04.2018)

¹⁸⁵ Научно-практический постатейный комментарий к Градостроительному кодексу РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ (по состоянию на 5 августа 2017 года)/ Н.Н. Мельников, Р.В. Амелин, Р.С. Султанов [и др.]; отв. ред. Н.Н. Мельников// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

Действовавшая до 1 июля 2017 года редакция Градостроительного кодекса РФ предусматривала в качестве минимальных обязательных требований к членам саморегулируемой организации в сфере строительства требования к квалификационному составу работников юридического лица (стаж работы, образование, количество работников, а после вступления в члены – требование к периодическому повышению квалификации). Требование к обязательному их трудоустройству по основному месту работы (т.е. в штате юридического лица) на законодательном уровне не закреплялось, что допускало трудоустройство таких работников по совместительству или по договору подряда. Требование о наличии работников, трудоустроенных по основному месту работы, устанавливалось только для членов, выполняющих работы в качестве генерального проектировщика или генерального подрядчика по организации подготовки проектной документации и по организации строительства. Также до 1 июля 2017 года положения статьи 55.5 ГрК РФ требовали наличия у индивидуального предпринимателя, его работников или работников юридического лица «образования определенных уровня и профиля», то есть образование могло быть высшим или средним специальным, от чего зависело требование о количестве квалифицированных сотрудников (не менее трех работников с высшим образованием или не менее пяти работников со средним профессиональным) и профиле образования – строительный. В настоящее же время более детально регламентируются требования в части образования и стажа работы посредством указания на наличие образования и стажа работы «по профессии, специальности или направлению подготовки».

Специалистами по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства являются физические лица, имеющие право осуществления по трудовому договору с индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом (членом СРО) трудовых функций по организации выполнения вышеуказанных работ в должности главного инженера проекта, главного архитектора проекта, и сведения о которых включены в Национальный реестр специалистов, обязанность по ведению которого возложена

на Национальные объединения саморегулируемых организаций соответствующей сферы (ч. 1 ст. 55.5-1, ч. 6 ст. 55.5-1 ГрК РФ). При этом предусмотрены не только требования к наличию между членом саморегулируемой организации и квалифицированным специалистом трудовых отношений, но также определены должностные обязанности таких специалистов. При наличии определенного круга обязанностей этих лиц возникает их персональная ответственность за качество выполненных работ, появляется определенность и единообразие в должностном соответствии квалифицированных специалистов членов саморегулируемой организации и их функционале. Следует отметить, что трудовое законодательство предусматривает диспозитивность в определении работодателями должностных обязанностей своих сотрудников, а также в наименовании их должностей. В соответствии со ст. 57 Трудового кодекса РФ¹⁸⁶, обязательным для включения в трудовой договор является условие о трудовой функции (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работы). Требования в части указания конкретного наименования должности и квалификационных требований к работнику предусмотрены, если в соответствии с Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами с выполнением работ по определенным должностям, профессиям, специальностям связано предоставление компенсаций и льгот либо наличие ограничений. Наименование этих должностей, профессий или специальностей и квалификационные требования к ним должны соответствовать наименованиям и требованиям, указанным в квалификационных справочниках, утверждаемых в порядке, устанавливаемом Правительством РФ, или соответствующим положением профессиональных стандартов.

В настоящее время не существует утвержденных профессиональных стандартов в области архитектуры и проектирования для главного архитектора проекта, а в области строительства – для главного инженера проекта. Таким образом, Градостроительный кодекс РФ устанавливает минимальные требования

¹⁸⁶ Трудовой кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ// Рос. газ. - 31.12.2001. - № 256.

к данным видам специалистов, императивно определяет круг их должностных обязанностей, предусматривает обязанность данных субъектов в целях легитимации своей деятельности в качестве квалифицированных специалистов членом саморегулируемой организации включаться в Национальный реестр специалистов, определяет порядок и условия включения сведений о таких лицах в Национальный реестр, требования к повышению квалификации специалиста, что является правовым механизмом регулирования трудовой деятельности отдельных категорий лиц.

С другой стороны, учитывая отсутствие профессионального стандарта в области архитектуры и проектирования для главного архитектора проекта, а в области строительства – для главного инженера проекта, субъект строительной деятельности вправе в трудовом договоре определять любое наименование должности своего сотрудника, а для подтверждения наличия у него двух квалифицированных специалистов (инженеров) по основному месту работы, как того требует п. 4 и п. 5 части 2 ст. 55.6 ГрК РФ, представить лишь доказательство возложения на сотрудника должностных обязанностей, которые предусмотрены ч. 3 или ч. 5 ст. 55.5-1 ГрК РФ.

Сведения о лице подлежат включению в Национальный реестр специалистов на основании его заявления, при условии соответствия минимальным требованиям о наличии высшего образования по профессии, специальности или направлению подготовки в области строительства; наличии стажа работы на инженерных должностях в строительных, проектных организациях не менее 3-х лет; наличии общего трудового стажа по профессии, специальности, или направлению подготовки в области строительства не менее 10 лет; повышении квалификации не реже 1 раза в 5 лет и наличии разрешения на работу (для иностранных граждан).

Для включения в Национальный реестр специалистов не имеет значение факт трудоустройства специалиста у члена саморегулируемой организации в сфере строительства (включение в реестр допускается, в том числе нетрудоустроенных лиц на основании их личного заявления). Полагаем, что специалисты по

организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, внесенные в соответствующие Национальные реестры специалистов, имеют схожие черты с субъектами профессиональной деятельности ввиду следующего:

- в ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» установлено, что саморегулирование осуществляется на условиях объединения субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в саморегулируемые организации;

- в ч. 3 указанной статьи законодателем определены понятия субъектов предпринимательской деятельности и субъектов профессиональной деятельности, которые могут применяться только для целей данного закона, понятие «профессиональной деятельности» ни в указанном законе, ни в иных законодательных актах не раскрывается.

При этом в юридической литературе отмечается, что к ней может быть отнесена любая не запрещенная законом экономически значимая деятельность, осуществляемая физическими лицами, при условии, что порядок осуществления такой деятельности регулируется федеральным законодательством¹⁸⁷.

Кванина В.В. под субъектами профессиональной деятельности предлагает понимать физических лиц, не зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, на которых возложено исполнение публичных функций (например, адвокаты, нотариусы)¹⁸⁸.

Мы не можем согласиться с указанным определением, полагая, что оно содержит указание на более узкий круг субъектов, подпадающих под категорию субъектов профессиональной деятельности, чем это предусмотрено законодательством. Так, членство в саморегулируемых организациях предусмотрено для оценщиков, патентных поверенных, не зарегистрированных в

¹⁸⁷ Комментарий к федеральному закону от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный)./ А.Н. Кайль, А.А. Батяев. – 2009 //Доступ из справ.- правовой системы «Консультант Плюс»

¹⁸⁸ Кванина В.В. Профессиональная и предпринимательская деятельность// АНО «Юридические программы». - Москва. - 2011. - С.28-29

качестве индивидуальных предпринимателей, при том, что их деятельность в целом не связана с исполнением публичных функций, но, в силу изложенного, являющихся субъектами профессиональной деятельности¹⁸⁹.

Исходя из буквального толкования ч. 3 ст. 2 Федерального закона «О саморегулируемых организациях», специалисты по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительному проектированию, строительству соответствуют требованию о том, что они являются физическими лицами, а также их профессиональная деятельность регулируется федеральным законодательством.

Однако объем регулирования деятельности таких субъектов в специальных федеральных законах может быть разным: к субъектам профессиональной деятельности, указанным в Законе о саморегулируемых организациях, применяется правовая регламентация в специальных законах как к членам саморегулируемой организации, а именно прописываются их права, обязанности, порядок вступления в члены, порядок внесения сведений о субъекте профессиональной деятельности в реестр членов саморегулируемой организации, ответственность, порядок лишения членства и правовые последствия.

Следовательно, наличие трудовых отношений с лицом, обладающим особым статусом специалиста по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства и включенным в Национальный реестр специалистов соответствующего вида, является обязательным условием возникновения специальной правоспособности члена саморегулируемой организации в сфере строительства.

Деятельность указанных специалистов регулируется Градостроительным кодексом РФ в части установления должностных обязанностей; оформление трудовых отношений с членом саморегулируемой организации регламентируется положениями Трудового кодекса РФ; ответственность за некачественное выполнение работ в части обязательств по возмещению убытков - положениями

¹⁸⁹ Об оценочной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 06.08.1998. - № 148-149; О патентных поверенных: Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 31.12.2008 - № 267.

Гражданского кодекса РФ с учетом отдельных ограничений, предусмотренных вследствие причинения вреда работником во время исполнения своих трудовых обязанностей¹⁹⁰.

Специалисты, будучи сотрудниками члена саморегулируемой организации, также обязаны соблюдать требования внутренних локальных актов саморегулируемой организации, стандарты и правила осуществления строительной деятельности, что является обязанностью всех членов саморегулируемой организации.

В то же время, специалисты по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства в полном смысле субъектом профессиональной деятельности не являются: для них самостоятельное членство в саморегулируемой организации не предусмотрено, так как они - элементы (субъекты) квалифицированного состава работников члена СРО, а саморегулирование подразумевает создание СРО именно на основе объединения субъектов предпринимательской и (или) профессиональной деятельности (членства данных субъектов).

Вышеизложенное позволяет сделать вывод, что данные специалисты не могут быть отнесены к субъектам профессиональной деятельности в порядке, определяемом Федеральным законом «О саморегулируемых организациях», однако являются субъектами правоотношений в сфере саморегулирования строительной деятельности, при условии наличия у них трудовых отношений с членом саморегулируемой организации, поскольку только в данном случае для указанных специалистов являются обязательными для исполнения стандарты и правила саморегулируемой организации в сфере строительства, ее внутренние документы, деятельность таких специалистов по осуществлению строительных работ подпадает под контрольные мероприятия со стороны саморегулируемой организации в рамках осуществления контроля за деятельностью своего члена в части выполнения требований технических регламентов, исполнения стандартов и правил саморегулируемой организации.

¹⁹⁰ См. ст. 241 Трудового кодекса РФ, ст. 1068, 1081 Гражданского кодекса РФ (часть вторая)

В случае внесения сведений о специалисте по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства в Национальный реестр специалистов по личному заявлению такого специалиста, не состоящему в трудовых отношениях с членом СРО (индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом), на него не распространяется компетенция саморегулируемых организаций, Национального объединения саморегулируемых организацией, он не становится объектом контроля со стороны государственных контролирующих органов, то есть сам факт внесения сведений о таком специалисте в Национальный реестр не влечет изменения его гражданско-правового статуса и объема обязательств. Следовательно, можно сделать вывод, что Национальный реестр специалистов, будучи, по существу, информационной базой, не обладает такой правовой значимостью, как Государственный реестр саморегулируемых организацией, реестр членов саморегулируемой организации, при внесении в которые у соответствующих субъектов возникает специальная правоспособность.

Ввиду того, что специалисты по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства по градостроительному законодательству не предусмотрены в качестве членов саморегулируемой организации в сфере строительства, однако являются субъектами саморегулирования, деятельность саморегулируемых организаций направлена, в том числе, на регулирование деятельности указанных специалистов, правила и стандарты саморегулируемой организации в сфере строительства обязательны для исполнения указанными специалистами, как работниками члена СРО, считаем необходимым ввести отдельную категорию субъектов – субъекты профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства.

Наименование субъектов, указанных в ст. 55.5.1 ГрК РФ как «специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства», не является специальным термином института саморегулирования строительной деятельности, и может применяться в более

широком смысле, чем это заложено в указанное понятие законодателем в статье 55.5.1 ГрК РФ.

Так, например, специалистом является любое лицо, обладающее специальными знаниями, навыками, опытом работы в определенной отрасли экономики или науки, получившее специальность по образованию или в практической деятельности¹⁹¹.

Законодатель, наделяя специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства отдельными признаками, переводит их в особую категорию субъектов саморегулирования. С учетом изложенного, в правоприменительной практике возможно ошибочное толкование содержания деятельности и объема правоспособности указанных лиц.

С целью идентификации специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, как субъектов саморегулирования, с учетом присущих им признаков, автором предложено отнести их к субъектам профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства в саморегулируемой организации.

Под субъектами профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства в саморегулируемой организации предлагается понимать физических лиц, являющихся специалистами по организации инженерных изысканий, специалистами по организации архитектурно-строительного проектирования, специалистами по организации строительства, сведения о которых включены в Национальный реестр специалистов в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования или в Национальный реестр специалистов в области строительства соответственно, имеющих трудовые отношения с членом саморегулируемой организации.

Указанные субъекты профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства в саморегулируемой организации могут быть наделены полномочиями по участию в разработке квалификационных стандартов

¹⁹¹ Экономика и право: словарь-справочник / сост. Кураков Л.П., Кураков В.Л., Кураков А.Л. – Москва: Вуз и школа, 2004. - 1288с.

саморегулируемой организации в сфере строительства, участию в составе органа по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия.

Предложенное законодателем определение специалиста по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства указывает на право таких лиц вступать в трудовые отношения с членом саморегулируемой организации, то есть под специалистом может пониматься как лицо, уже трудоустроенное (с возникшей у него специальной правоспособностью), так и нетрудоустроенное лицо, которое не является субъектом саморегулирования.

К предложенной автором категории субъектов профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного членства относится исключительно субъект саморегулирования, наделенный специальной правоспособностью, поскольку именно в этом случае специалист становится субъектом персональной ответственности за качество выполняемых работ в сфере строительства и элементом общей системы обеспечения безопасности и качества работ.

Реформа по созданию Национального реестра специалистов направлена на введение персональной ответственности специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, имеющих право подписи определенных документов по контролю качества работ и по их приемке, ответственных за качество выполняемых работ. С указанной целью законодателем введена особая категория специалистов, однако не посредством обозначения группы лиц, наделенных общими признаками и особым правовым статусом, а наделением широкого используемого понятия «специалист по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства» новыми присущими им признаками.

Введение такой особой категории субъектов саморегулирования, как субъекты профессиональной деятельности в строительстве без самостоятельного

членства, позволит определить место специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства в общей системе субъектов саморегулирования, а также отделить специалистов по организации инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, обладающих специальной правоспособностью, от такой же категории лиц, не обладающей ею.

Согласно пункту 3 части 6 статьи 55.5-1 ГрК РФ, для внесения сведений в Национальный реестр специалистов в области строительства кандидат должен представить доказательства:

- наличия общего трудового стажа по профессии, специальности или направлению подготовки в области строительства не менее 10 лет;
- наличия стажа в организациях, выполняющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, на инженерных должностях не менее чем 3 года.

Действующим законодательством не установлены критерии отнесения организации к строительной, проектной, или инженерно-изыскательской. Указание в учредительных документах на осуществление в качестве основного вида деятельности работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству также не может являться безусловным критерием отнесения (или не отнесения) организации к строительной, проектной, инженерно-изыскательской, поскольку действующее законодательство не содержит императивной нормы, предусматривающей указание в уставе юридического лица исчерпывающего перечня видов его деятельности, ввиду чего организация, имеющая иную направленность согласно учредительным документам, если в них предусмотрен открытый перечень осуществляемой деятельности, не лишена возможности заключения договоров строительного подряда, в связи с чем может претендовать на признание ее строительной организацией. Также стоит отметить, что в законодательстве не раскрыто понятие «инженерные должности». Все изложенное свидетельствует о том, что установленные законодателем требования к лицам, подлежащим включению в Национальный реестр специалистов, не

являются однозначно конкретными, что может вызвать проблемы при принятии решений о включении сведений о физических лицах в указанный реестр.

Если общий трудовой стаж по профессии, специальности или направлению подготовки в области строительства можно исчислять с момента начала трудовой деятельности, то с определением стажа работы на инженерных должностях (специального трудового стажа), дело обстоит более сложно. Трудовое законодательство не определяет понятия «стаж работы по специальности» и порядок его исчисления, поскольку он имеет юридическое значение лишь в отдельных случаях, которые устанавливаются законодательством.

Например, особое значение имеет трудовой стаж по таким направлениям, как осуществление лечебной и иной деятельности по охране здоровья населения в учреждениях здравоохранения, осуществление педагогической деятельности в учреждениях для детей, поскольку с ним связывается право на досрочное назначение трудовой пенсии по старости. Постановлением Правительства РФ от 29.10.2002 года № 781 «О списках работ, профессий, должностей, специальностей и учреждений, с учетом которых досрочно назначается трудовая пенсия по старости...»¹⁹² установлен не только перечень должностей, подпадающих под льготную категорию для назначения досрочной пенсии по старости, требований к учреждениям, работа в которых засчитывается в «специальный трудовой стаж» данной особой категории работников, но и правила исчисления периодов работы в указанных организациях (в зависимости от сложности условий выполнения работ, местности, где работы выполнялась и т.д.).

Для судей, имеющих определенный стаж работы по юридической профессии (помимо требований к стажу работы в должности судьи), Законом РФ

¹⁹² О списках работ, профессий, должностей, специальностей и учреждений, с учетом которых досрочно назначается трудовая пенсия по старости в соответствии со статьей 27 Федерального закона «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», и об утверждении правил исчисления периодов работы, дающей право на досрочное назначение пенсии по старости в соответствии со статьей 27 Федерального закона «О трудовых пенсиях в Российской Федерации»: Постановление Правительства РФ от 29.10.2002 года № 781 (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.11.2002. - № 44. - ст. 4393.

«О статусе судей в Российской Федерации» (ст. 19)¹⁹³ предусмотрены льготы – право на назначение ежемесячного пожизненного содержания. Порядок определения трудового стажа по юридической профессии для исчисления размера ежемесячного пожизненного содержания судей установлен Инструкцией о порядке назначения и выплаты ежемесячного пожизненного содержания судьям федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов и мировым судьям, утвержденной приказом ВС РФ и Судебного департамента при ВС РФ от 10.08.2015¹⁹⁴.

Статьей 119 Конституции РФ¹⁹⁵ также определены требования к кандидатам на должности судей федеральных судов в части наличия стажа работы по юридической профессии. Для указанной цели стаж работы кандидата определяется Инструкцией о порядке определения стажа работы по юридической профессии для кандидатов на должности судей федеральных судов¹⁹⁶.

Таким образом, устанавливая определенные требования к субъектам того или иного вида деятельности в части наличия специального трудового стажа, в зависимости от целей, для которых такой стаж исчисляется, нормативными документами устанавливается порядок его исчисления.

В отношении специалистов по организации инженерных изысканий, по организации архитектурно-строительного проектирования, по организации строительства часть 6 статьи 55.5-1 ГрК РФ также устанавливает требование о наличии специального трудового стажа на инженерных должностях и в определенной категории организаций (строительных). Однако, действующие

¹⁹³ О статусе судей в РФ: Закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 29.07.1992. - № 170.

¹⁹⁴ Приказ ВС РФ № 669кд, Судебного департамента при ВС РФ № 234 от 10.08.2015 «Об утверждении Инструкции о порядке назначения и выплаты ежемесячного пожизненного содержания судьям федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов и мировым судьям, ежемесячного возмещения в связи с гибелью (смертью) судьи, в том числе пребывавшего в отставке, нетрудоспособным членам семьи судьи, находящимся на его иждивении»// Бюллетень актов по судебной системе. – 2015. - № 11.

¹⁹⁵ Конституция РФ (принята всенародным голосованием 23 декабря 1993г.) (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 25.12.1993. - № 237.

¹⁹⁶ Инструкция о порядке определения стажа работы по юридической профессии для кандидатов на должности судей федеральных судов (утв. Минюстом РФ, ВС РФ и ВАС РФ от 27.12.1996 № 10). Зарег. в Минюсте РФ 04.02.1997г. № 1250// Вестник ВАС РФ. -1997. -№ 5.

нормативные акты не устанавливают порядок исчисления специального трудового стажа для данной категории лиц.

Письмом Министерства труда и социальной защиты РФ от 10.04.2017 года № 14-0/10/В-2727 «О порядке исчисления стажа работы по профессии, специальности или направлению подготовки в строительстве»¹⁹⁷ по вопросу определения стажа работы на инженерных должностях в организациях, осуществляющих подготовку проектной документации, выполняющих инженерные изыскания, реконструкцию, строительство, указано на необходимость определения порядка исчисления и зачета стажа специалистов в области строительства, а также отличительные признаки строительных организаций от иных организаций в соответствующем нормативном правовом акте отраслевого ведомства.

Письмом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 11.08.2017 г. № 28560-ТБ/02¹⁹⁸ даны разъяснения, что под профессией, специальностью, направлением подготовки, согласно Общероссийскому классификатору специальностей по образованию¹⁹⁹ понимается совокупность компетенций, приобретенных в результате получения среднего профессионального или высшего образования, в связи с чем общий трудовой стаж по профессии, специальности или направлению подготовки в области строительства может исчисляться с момента начала трудовой деятельности при приобретении рабочей специальности в области строительства.

Буквальное толкование данного положения позволяет сделать вывод, что началом исчисления трудового стажа по профессии, специальности или направлению подготовки может являться приобретение рабочей специальности и в рамках среднего профессионального образования, несмотря на то, что

¹⁹⁷ Письмо Министерства труда и социальной защиты РФ от 10.04.2017 года № 14-0/10/В-2727 «О порядке исчисления стажа работы по профессии, специальности или направлению подготовки в строительстве»// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

¹⁹⁸ Письмо Минстроя России от 11.08.2017 № 28560-ТБ/02 «Об исчислении трудового стажа в области строительства»// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

¹⁹⁹ «ОК 009-2016. Общероссийский классификатор специальностей по образованию» (принят и введен в действие Приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2007-ст)// М.: Стандартинформ. – 2016

специалист в области строительства должен иметь на момент внесения о нем сведений в Национальный реестр специалистов именно высшее образование по соответствующей специальности, направлению подготовки.

До 1 июля 2017 года квалификационные требования, закрепленные в ст. 55.5 ГрК РФ, предусматривали требования именно к индивидуальным предпринимателям, работникам индивидуального предпринимателя и работникам юридического лица. Соответствие указанным требованиям проверяла саморегулируемая организация на этапе приема соответствующего субъекта в члены.

С введением ст. 55.5.1 ГрК РФ с 1 июля 2017 года предусмотрено ведение Национального реестра специалистов, при внесении в который Национальное объединение СРО в сфере строительства (НОСТРОЙ) и Национальное объединение инженерных изыскателей, проектировщиков (НОПРИЗ) проверяет соответствие кандидата требованиям о наличии у него высшего образования по соответствующей специальности, общего трудового стажа и специального трудового стажа, а также иным требованиям, закрепленным в указанной статье.

Отдельно, в ч. 6 статьи 55.5 ГрК РФ закреплены минимальные требования к членам саморегулируемой организации, а именно: наличие у индивидуального предпринимателя или юридического лица специалистов в сфере инженерных изысканий, проектирования, строительства, трудовая функция которых включает выполнение определенных должностных обязанностей, и сведения о которых внесены в Национальный реестр специалистов – не менее чем 2 специалиста по месту основной работы. Вторым требованием часть 6 указанной статьи предусматривает квалификационные требования к индивидуальным предпринимателям и руководителям юридического лица, самостоятельно организующим выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства – наличие высшего образования соответствующего профиля и стажа работы по специальности не менее 5 лет.

Изложенное свидетельствует, во-первых, о том, что выделены отдельно квалификационные требования к субъектам (руководителям юридического лица или к индивидуальному предпринимателю), самостоятельно организующим выполнение работ в сфере строительства, то есть без привлечения подрядных организаций; во-вторых, данные лица (индивидуальный предприниматель, руководители юридического лица) не должны быть включены в национальный реестр специалистов в порядке, предусмотренном ст. 55.5-1 ГрК РФ), и проверку своего члена на соответствие изложенным квалификационным требованиям должна проверять саморегулируемая организация.

На локальном уровне Национальное объединение саморегулируемых организаций в сфере строительства (НОСТРОЙ) утвердило Регламент о порядке ведения Национального реестра специалистов в области строительства, включения в него сведений о физических лицах, их изменения и исключения²⁰⁰ (локальный документ). Требованиями указанного Регламента на физическое лицо возложена обязанность по представлению документов, свидетельствующих о наличии у него соответствующего стажа, а также «недвусмысленно свидетельствующих об осуществлении Заявителем трудовой функции в области строительства и что работодатель, у которого был трудоустроен Заявитель, осуществлял деятельность в области строительства»²⁰¹. Таким образом, неясность законодательства в части определения квалификационных требований к лицам, подлежащим включению в Национальный реестр специалистов, возложила на указанных субъектов обязанность по доказыванию своего соответствия этим требованиям, в связи с чем представлением заявителем трудовой книжки, в которой отражается наименование работодателя и должностью работника (без расшифровки его трудовых обязанностей, без ссылки на основную

²⁰⁰ Регламент о порядке ведения национального реестра специалистов в области строительства, включения в него сведений о физических лицах, их изменения и исключения, утвержден решением Совета Ассоциации НОСТРОЙ от 18.05.2017, протокол 97 // URL: http://nostroy.ru/dokumenty/reglament_nrs.pdf [сайт]: (дата обращения 25.03.2018)

²⁰¹ прим. к пункту 7.8.2 Регламента о порядке ведения национального реестра специалистов в области строительства, включения в него сведений о физических лицах, их изменения и исключения// URL: http://nostroy.ru/dokumenty/reglament_nrs.pdf (дата обращения 25.03.2018)

направленность деятельности работодателя и т.д.) – не обойтись. При отсутствии четко закрепленных критериев соответствия заявителя квалификационным требованиям существует риск отсутствия единой правоприменительной практики оценки документов заявителя и вынесения по ним решения.

Согласно части 9 статьи 55.5.1 ГрК РФ, сведения о лице исключаются из Национального реестра специалистов по следующим основаниям:

-на основании заявления такого физического лица (то есть исключение сведений в добровольном порядке);

-в связи со смертью такого физического лица (в данном случае допускается обращение саморегулируемой организации);

-в случае, если по его вине, установленной решением суда, осуществлялись выплаты из компенсационных фондов саморегулируемой организации (в данном случае исключение допускается по обращению саморегулируемой организации);

-в случае привлечения лица к административной ответственности два и более раза за аналогичные правонарушения, допущенные при выполнении инженерных изысканий, проектирования в отношении одного объекта капитального строительства или допущенные при осуществлении строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса одного объекта капитального строительства (допускается исключение, в том числе, по обращению саморегулируемой организации);

-если индивидуальный предприниматель или юридическое лицо включены в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по вине такого специалиста, являющегося работником данного индивидуального предпринимателя или юридического лица, и вина этого специалиста установлена судом (на основании обращения таких индивидуального предпринимателя или юридического лица);

-по истечении срока действия разрешения на временное проживание в РФ и срока действия разрешения на работу у иностранного гражданина.

Независимо от оснований исключения из Национального реестра специалистов, повторное включение в реестр допускается не ранее, чем через 2

года с момента принятия соответствующего решения об исключении из Национального реестра специалистов, а в случае, если основанием для исключения сведений о лице из Национального реестра послужили виновные действия такого лица (по его вине осуществлена выплата из компенсационного фонда СРО, лицо дважды привлекалось к административной ответственности за аналогичные нарушения в период осуществления строительства на одном объекте, выполнении инженерных изысканий, проектирования в отношении одного объекта, или же по вине указанного лица его работодатель включен в реестр недобросовестных поставщиков) – не ранее, чем через 3 года с момента принятия соответствующего решения об исключении сведений из Национального реестра специалистов.

Стоит отметить, что исключение сведений о лице из Национального реестра специалистов не ограничивает его права на осуществление своей «профессиональной» деятельности, не лишает работодателя права привлекать данного специалиста к выполнению работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству, а лишь влечет невозможность заявить данного сотрудника в качестве квалифицированного специалиста.

Исследуя вопрос добровольного исключения лица из Национального реестра специалистов сначала можно прийти к выводу о несправедливости установления одинакового запрета на повторное включение сведений о лице в Национальный реестр специалистов в течение 2-х лет независимо от оснований исключения из реестра, предшествовавшего повторной подаче заявления: будь то добровольное исключение сведений по инициативе самого специалиста, без наличия с его стороны факта совершения противоправных виновных действий при осуществлении строительных работ, или же исключение сведений о лице в качестве негативных последствий допущенных специалистом неоднократных нарушений норм КоАП РФ или нарушений, повлекших выплату из средств компенсационного фонда саморегулируемой организации. В то же время, учитывая, что установление виновности лица в допущенном нарушении в судебном порядке является длительным во времени, не исключена возможность

злоупотребления правами со стороны специалистов и намеренного исключения сведений о себе на основании добровольного заявления до момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Также мотивом к добровольному исключению сведений о лице из Национального реестра специалистов может явиться освобождение от обязанности по регулярному прохождению повышения квалификации (1 раз в 5 лет) в случае, если сведения о таком лице включены в реестр, но оно не заявлено в качестве квалифицированного состава специалистов работодателем – членом СРО, а прохождение повышения квалификации потребует от лица дополнительных затрат. Однако последствия в виде запрета на повторное внесение сведений о лице в Национальный реестр специалистов в течение двух лет могут явиться стимулом для регулярного повышения квалификации специалистами в области инженерных изысканий, проектирования, строительства независимо от факта трудоустройства в специализированной организации, что, безусловно, скажется на повышении уровня образования и квалификации работников строительной отрасли.

Необходимо также отметить, что действующее законодательство не предусматривает в качестве основания исключения сведений о лице из Национального реестра специалистов непредставление сведений о повышении квалификации по направлению подготовки в области строительства в установленный законодательством срок (каждые пять лет), что является существенным пробелом в законодательстве, поскольку член саморегулируемой организации, в силу требований пункта 2 части 6 статьи 55.5 ГрК РФ, обязан предоставить в саморегулируемую организацию лишь доказательства наличия у него в штате двух специалистов, осуществляющих определенные должностные обязанности, сведения о которых внесены в Национальный реестр специалистов, а саморегулируемая организация не вправе проводить проверку соответствия указанных специалистов требованиям статьи 55.5.1 ГрК РФ на момент оценки соответствия своего члена требованиям внутренних стандартов

саморегулируемой организации и минимальным требованиям, закрепленным в части 6 статьи 55.5 ГрК РФ.

Требования пункта 3 части 8 ст. 55.5.1 ГрК РФ, устанавливающие в качестве основания для отказа лицу во внесении сведений о нем в Национальный реестр специалистов наличие у него непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления, подразумевает предъявление к лицам, претендующим на включение в Реестр, на момент подачи соответствующего заявления, требования об отсутствии судимости (непогашенной или неснятой). Однако, последующий контроль за соответствием лиц, сведения о которых уже включены в Национальный реестр специалистов, указанному требованию, не предусмотрен. Таким образом, действующим законодательством закреплены требования к лицам, претендующим на включение в Национальный реестр специалистов, однако механизм осуществления контроля за соответствием лиц указанным требованиям на протяжении всего периода размещения информации о них в Национальном реестре специалистов как о действующих специалистах, не предусмотрен.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что установленные законодателем требования по созданию Национальных реестров специалистов в сфере инженерных изысканий, проектирования и в сфере строительства, и установленные принципы ведения данного реестра свидетельствуют о переходе на новый уровень персональной ответственности работников в сфере строительства за качество выполнения работ, ведения учета допущенных ответственными квалифицированными работниками в сфере строительства нарушений и отражения соответствующих сведений в общедоступном Национальном реестре специалистов, в то же время законодателем закреплены неоднозначные требования (при отсутствии закрепленных критериев оценки соответствия тем или иным требованиям) к лицам, сведения о которых подлежат включению в реестр. В частности, установление требования к специальному трудовому стражу (по профессии) в организации, осуществляющей инженерные изыскания, проектирование, строительство, на инженерных должностях, при том,

что критерии отнесения организации к соответствующему виду, не установлены, а также не раскрыто понятие «инженерных должностей». Следовательно, необходимая регламентация порядка исчисления специального трудового стажа на законодательном уровне не установлена. Также, ни на законодательном уровне, ни на уровне локального нормотворчества Национального объединения саморегулируемых организаций в сфере строительства, ответственного за ведение Национального реестра специалистов, не установлен последующий контроль за соответствием лиц, сведения о которых включены в Национальный реестр специалистов, в частности требованиям регулярного повышения квалификации, и последствия для указанных лиц за несоответствие данным требованиям, для чего автором предложено внести дополнения в часть 9 статьи 55.5.1 ГрК РФ, а именно:

- включить в качестве дополнительного основания исключения сведений о лице из Национального реестра специалистов – непредставление в установленный срок сведений о соответствии требованиям, закрепленным в пункте 4 части 6 ст. 55.5.1 ГрК РФ, - повышении квалификации по направлению подготовки в области строительства не реже 1 раза в 5 лет;
- с целью обеспечения мониторинга соответствия лиц, сведения о которых включены в Национальный реестр специалистов, требованиям об отсутствии судимости (непогашенной или неснятой) за совершение умышленных преступлений целесообразно установить порядок осуществления периодических проверок соблюдения лиц указанному требованию или посредством возложения обязанностей ежегодно представлять справки об отсутствии судимости или посредством периодических запросов со стороны Национального объединения саморегулируемых организаций в сфере строительства в уполномоченные органы о предоставлении соответствующей информации в отношении лиц, сведения о которых внесены в Национальный реестр специалистов.

Заключение

Анализ законодательства, регламентирующего деятельность саморегулируемых организаций как в целом, так и в строительной отрасли, в частности, показал, что наблюдается тенденция увеличения потенциала института саморегулирования и повышения престижа данных объединений субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности. При этом количество сфер деятельности, в которых предусмотрено обязательное членство в саморегулируемой организации, постоянно растет, что может свидетельствовать о признании государством и обществом данного института эффективным регулятором и достойной альтернативой государственному регулированию.

Саморегулирование строительной отрасли по сравнению с другими сферами деятельности, в которых установлено обязательное членство, имеет свою специфику: например, региональный принцип членства в СРО, установление требований дополнительной имущественной ответственности СРО по обязательствам своих членов не только вследствие причинения вреда, но и за неисполнение договорных обязательств, распространение требований к членству в саморегулируемой организации в сфере строительства не на всех хозяйствующих субъектов.

Федеральным законом от 03.07.2016 года № 372 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»²⁰², вступившим в силу 1 июля 2017 года, расширены основания освобождения субъектов строительной деятельности от обязательного членства в саморегулируемой организации, что, по мнению автора, не соответствует изначально заданным принципам и целям введения института саморегулирования.

Если ранее критерием установления обязательства субъекта строительной деятельности был характер и вид выполняемых им работ (оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства), то Федеральный закон №

²⁰² СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (ч. II). - ст. 4305.

372-ФЗ от 03.07.2016 года предусматривает освобождение отдельных категорий субъектов строительной деятельности от обязательного членства в саморегулируемой организации по таким критериям, как 1) вид учредителей и участников хозяйствующего субъекта, 2) вид объекта, на котором выполняются работы, 3) стоимостной ценз работ по каждому заключенному договору подряда, 4) способ заключения договора строительного подряда, что не может являться обоснованным, поскольку указанные критерии не изменяют характера и степени общественной опасности выполняемых данными субъектами работ, в связи с чем риски наступления вреда жизни, здоровью граждан, имуществу граждан и юридических лиц, окружающей среде сохраняются.

Права, присущие члену саморегулируемой организации в сфере строительства, в большей степени определяются общими правами члена ассоциации как некоммерческой корпоративной организации. Отсутствие специальных правомочий члена СРО в сфере строительства является следствием существования данного института с обязательным членством, предопределяющим развитие саморегулирования строительной отрасли без ориентации на субъектов строительной деятельности через предоставление им каких-либо правовых привилегий по сравнению с иными участниками рынка.

Особенность правового статуса члена саморегулируемой организации в сфере строительства выражается в наличии у него специальной правоспособности, обусловленной совокупностью следующих факторов:

- наличие членства в региональной СРО в сфере строительства;
- оплата взноса в компенсационный (-ые) фонд (-ы) саморегулируемой организации в соответствии с уровнем ответственности члена, определяемого в соответствии со ст. 55.16 ГрК РФ (с вытекающим обязательством члена по мониторингу соответствия размера оплаченного им взноса уровню ответственности и совокупной стоимости принятых обязательств по заключенным договорам подряда);
- наличие трудовых отношений с лицом, обладающим особым статусом специалиста по организации инженерных изысканий, архитектурно-

строительного проектирования, строительства и включенным в Национальный реестр специалистов соответствующего вида.

Нарушение прав членов СРО в сфере строительства особенно прослеживается ввиду недостаточного обеспечения сохранности средств компенсационных фондов на законодательном уровне, а потому члены не защищены от необходимости повторного внесения взноса в компенсационный фонд при переходе в иную саморегулируемую организацию по основаниям, предусмотренным градостроительным законодательством.

Масштабность проблемы нецелевого использования, растрата средств компенсационных фондов, а также их утрата вследствие проведения рискованной и неэффективной инвестиционной политики саморегулируемыми организациями была выявлена в связи с массовым перераспределением членов саморегулируемых организаций по региональным СРО в связи с введением регионального принципа членства, спровоцировавшего многочисленность обращений членов в саморегулируемые организации с требованиями о перечислении уплаченных ими взносов в компенсационные фонды региональных СРО. В подобной ситуации и выявилось фактическое отсутствие денежных средств компенсационных фондов в необходимом размере.

Эта проблема явилась толчком к установлению новых требований к размещению средств компенсационных фондов на специализированных банковских счетах кредитных организаций, соответствующих установленным требованиям и критериям надежности.

С 1 июля 2017 года разработка и утверждение стандартов на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, проектированию, строительству возложена на Национальные объединения саморегулируемых организаций.

Принятие к обязательному исполнению стандартов на процессы выполнения работ, разработанных Национальными объединениями СРО, субъектами предпринимательской деятельности в сфере строительства устанавливается не в силу корпоративных отношений членов СРО и Национального объединения СРО и не в силу принятых саморегулируемыми

организациями локальных актов, а в силу прямого указания закона, который допускает применение в отношении члена СРО в сфере строительства мер дисциплинарного воздействия (вплоть до исключения из СРО) за нарушение обязательных требований стандартов на процессы выполнения работ, утвержденных Национальными объединениями СРО, наравне с нарушением требований законодательства РФ о градостроительной деятельности, требований технических регламентов.

Делегирование полномочий по разработке стандартов на процессы выполнения работ Национальному объединению СРО, взамен ранее осуществляемой разработки указанных стандартов каждой СРО в отдельности, направлено на унификацию нормативного регулирования. Однако, порядок утверждения стандартов на процессы выполнения работ Национальными объединениями СРО в сфере строительства не закреплен на законодательном уровне. Право членов СРО на участие в их разработке, обсуждении и утверждении не гарантировано. Ввиду отсутствия подробной правовой регламентации деятельности Национального объединения в части принятия внутренних документов (стандартов на процессы выполнения работ), осуществляющих правовое и техническое регулирование деятельности субъектов строительного рынка, невозможно утверждать, что строительная отрасль перешла на саморегулирование в полном смысле этого слова, поскольку саморегулирование предполагает непосредственное участие хозяйствующих субъектов в установлении правил ведения предпринимательской деятельности. В то же время, существующий институт саморегулирования в сфере строительства взял курс на централизацию регулирования отрасли. Например, ранее предоставленные полномочия саморегулируемым организациям в сфере строительства по разработке профессиональных стандартов и правил саморегулирования заменены возложением функций по разработке единых стандартов на процессы выполнения работ на Национальные объединения, с целью обеспечения их единства для строительной отрасли, а в отношении саморегулируемых организаций введено право делегирования полномочий по

разработке стандартов и правил саморегулирования Национальным объединениям и обязанность контроля за соблюдением членами саморегулируемой организации стандартов Национального объединения. Также ранее предусмотренное право саморегулируемой организации на формирование третейского суда для рассмотрения отраслевых споров с участием членов саморегулируемых организаций передано Национальному объединению, функции по обеспечению третейского разбирательства у саморегулируемой организации исключены. Указанные изменения назрели в связи с выявлением на данном этапе реформирования института саморегулирования строительной отрасли необходимости координации деятельности созданных саморегулируемых организаций, причем не на государственном уровне.

Несмотря на то, что член саморегулируемой организации несет расходы на формирование средств обеспечения имущественной ответственности в размере взносов в компенсационный фонд СРО, на обеспечение деятельности аппарата СРО, вызванные его обязательным членством в силу закона, а также, несмотря на созданный механизм контроля за деятельностью СРО как со стороны уполномоченных государственных органов, так и со стороны Национального объединения саморегулируемых организаций, несовершенство правовой регламентации ответственности саморегулируемой организации за вверенные ей денежные средства членов очевидно. Закон возлагает финансовое бремя по обеспечению всего института саморегулирования в сфере строительства исключительно на членов – субъектов предпринимательской деятельности, несмотря на заявленные законодателем публично-правовые цели введения данного института. Так, член СРО в сфере строительства не защищен от необходимости повторного внесения взноса в компенсационный фонд СРО по причинам, не связанным с выплатами из фонда вследствие недостатков работ или причиненного ущерба его действиями или действиями других членов.

Налицо существенные и неоднократные изменения законодательства в части изменения пределов компетенции саморегулируемой организации в сфере

строительства²⁰³, изменение общих принципов формирования саморегулируемых организаций²⁰⁴, изменение способов обеспечения имущественной ответственности членом²⁰⁵, внесение изменений в требования к членам саморегулируемых организаций²⁰⁶, недопустимость возврата уплаченных членами взносов в компенсационные фонды в случае выхода из саморегулируемой организации, а при предоставлении возможностей по возврату средств из компенсационного фонда – усложненный механизм такого возврата и зачастую необходимость защиты прав членом от бездействия со стороны саморегулируемых организаций в судебном порядке. Все это в целом оказывает существенное влияние на правовое положение как саморегулируемых организаций, так и их членом, влечет нестабильное и неблагоприятное положение членом СРО, сказывающееся на осуществляемой ими предпринимательской деятельности в сфере строительства.

Проведенное исследование подтверждает, что институт саморегулирования в сфере строительства, в силу своей специфики, окончательно не устоялся. Несмотря на то, что последние существенные изменения в главу 6.1 ГрК РФ вступили в силу с 1 июля 2017 года, уже готов новый основательный законопроект «О внесении изменений «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» (разработан Минэкономразвития РФ) и законопроект «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)» (разработан Министерством строительства и жилищно-

²⁰³ изменение Перечня видов работ, относящихся к категории оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, освобождение некоторых категорий субъектов от обязанности вступления в саморегулируемую организацию после того, как для них изначально вводилось требование обязательного членства (прим. автора)

²⁰⁴ введение принципа регионального членства (прим. автора)

²⁰⁵ введение требований о формировании дополнительного компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, предусматривающего существенные взносы в данный фонд (прим. автора)

²⁰⁶ введение отдельной категории специалистов, подлежащих учету в Национальном реестре специалистов (прим. автора)

коммунального хозяйства РФ) которые в кратчайшие сроки будут переданы на рассмотрение Государственной Думы.

До настоящего времени любые несовершенства законодательства о саморегулировании в сфере строительства, а также многочисленные изменения отдельных элементов института саморегулирования отрасли оборачивались дополнительной финансовой нагрузкой для субъектов строительной деятельности. И есть основания полагать, что существующая концепция саморегулирования строительной отрасли будет продолжать меняться в поисках наиболее эффективных контрольно-регулятивных механизмов.

При этом, подобные «нововведения» в большей степени возлагают на членов саморегулируемой организации дополнительные обязательства. Членство в саморегулируемой организации в сфере строительства для субъектов не олицетворяется с наделением их дополнительными правами и привилегиями в осуществлении предпринимательской деятельности. Все это свидетельствует о недостаточной эффективности отраслевого саморегулирования.

Мы полностью разделяем мнение Ю.Г. Лесковой, справедливо отмечающей, что «непрекращающееся «реформирование» института саморегулирования строительной деятельности, влечет за собой ничем не оправданное бремя исполнения новых правил непосредственно самими членами СРО, которые и несут весь груз материальных и моральных затрат и не всегда в дальнейшем готовы, а, главное, могут оставаться в этой отрасли экономики»²⁰⁷.

Выявленные в настоящем исследовании недостатки правовой регламентации статуса члена саморегулируемой организации свидетельствуют об актуальности и необходимости дальнейшего развития саморегулирования строительной отрасли с ориентацией на приоритет прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности.

²⁰⁷ Лескова, Ю.Г. Ключевые изменения института саморегулирования строительной деятельности: некоторые вопросы теории и практики/ Ю.Г. Лескова// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017.- № 7. С. 56.

Список сокращений и условных обозначений

АС – Арбитражный суд;

АС Москвы – Арбитражный суд города Москвы;

13 ААС - Тринадцатый Арбитражный Апелляционный суд;

ВАС РФ – Высший Арбитражный суд Российской Федерации;

ВС РФ – Верховный суд Российской Федерации;

ГД – Государственная Дума Российской Федерации;

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации;

ГрК РФ – Градостроительный кодекс Российской Федерации;

др. - другие;

ЖК РФ – Жилищный кодекс Российской Федерации;

Закон о некоммерческих организациях - Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 № 7-ФЗ;

Закон о СРО – Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» от 01.12.2007 года № 315-ФЗ;

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях;

НОСТРОЙ – Национальное объединение саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство;

НОПРИЗ - Национальное объединение саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации;

с изм.и доп. – с изменениями и дополнениями;

СРО – саморегулируемая организация;

ст. – статья;

т.е. – то есть;

ФАС СЗО – Федеральный Арбитражный суд Северо-Западного округа

ч. – часть.

Список литературы

Нормативные правовые акты

Действующие нормативные правовые акты

1. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 23 декабря 1993г.) (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 25.12.1993. - № 237.
2. Гражданский кодекс РФ (часть 2): Федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 29.01.1996. - № 5.- ст. 410.
3. Градостроительный кодекс РФ: Федеральный закон от 29.12.2004 № 190-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.01.2005. - № 1 (ч. 1). - ст. 16.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ (с изм. и доп.) //СЗ РФ. - 18.11.2002. - № 46. - ст. 4532.
5. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. - 29.07.2002. - № 30. - ст. 3012.
6. Трудовой кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 30.12. 2001 № 197-ФЗ (с изм. и доп.) // Рос. газ. - 31.12.2001. - № 256.
7. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 07.01.2002. - № 1 (ч. 1). - ст. 1.
8. Об актуарной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 02.11.2013 № 293-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 06.11.2013. - № 249.
9. Об акционерных обществах: Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (с изм. и доп.)//СЗ РФ. - 01.01.1996. - № 1. - ст. 1.
10. Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации): Федеральный закон от 27.07.2010 № 193-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 30.07.2010. - № 168.

11. Об аудиторской деятельности: Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 31.12.2008. - № 267.
12. Об иностранных инвестициях: Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 12.07.1999. - № 28. - ст. 3493.
13. Об исполнительном производстве: Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 06.10.2007. - № 223.
14. Об общественных объединениях: Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 22.05.1995. - № 21. - ст. 1930.
15. Об оценочной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.07.1998 № 135-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 06.08.1998 - № 148-149.
16. Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 03.01.2005. - № 1 (ч. 1). - ст. 40.
17. Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ // Рос. газ. – 37.11.2009. - № 226.
18. О валютном регулировании и валютном контроле: Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 17.12.2003. - № 253.
19. О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации: Федеральный закон от 05.05.2014 года № 99-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 07.05.2014. - № 101.
20. О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 03.08.2018 № 340-ФЗ //Рос. газ. – 07.08.2018. - № 171.
21. О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 03.07.2016 № 372-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.07.2016. - № 27 (часть II). - ст. 4305.

22. О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 22.07.2008 № 148-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 28.07.2008. - № 30 (ч. 1). - ст. 3604.
23. О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и статью 1 Федерального закона «О саморегулируемых организациях»: Федеральный закон от 24.11.2014 № 359-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. - 01.12.2014.- № 48. - ст. 6640.
24. О внесении изменений в статью 55.2 Градостроительного кодекса РФ и статью 3.3 Федерального закона «О введении в действие Градостроительного кодекса РФ»: Федеральный закон от 18.06.2017 № 126-ФЗ // СЗ РФ. - 19.06.2017. - № 25. - ст. 3595.
25. О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 29.12.2014 № 482-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 31.12.2014. - № 299.
26. О внесении изменений в Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» и статью 3 Федерального закона «О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка: Федеральный закон от 20.12.2017 № 397-ФЗ (вступит в силу 21.12.2018)// Рос. газ. - 22.12.2017. - № 291.
27. О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации и Федеральный закон «О некоммерческих организациях»: Федеральный закон от 11.02.2013 года № 8-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 15.02.2013.- № 33.
28. О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 13.08.2001. - № 33 (ч. I). - ст. 3431.
29. О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ: Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 31.12.2006. - № 297

30. О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции: Федеральный закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 29.11.1995. - № 231.
31. О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц: Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 25.07.2011. - № 30 (ч. 1). - ст. 4571.
32. О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля: Федеральный закон от 26.12.2008 № 294-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 29.12.2008. - № 52 (ч. 1). - ст. 6249.
33. О кадастровой деятельности: Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 01.08.2007. - № 165.
34. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 08.04.2013. - № 14. - ст. 1652.
35. О кредитной кооперации: Федеральный закон от 18.07.2009 № 190-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 24.07.2009. - № 136.
36. О некоммерческих организациях: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 15.01.1996. - № 3. - ст. 145.
37. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 02.11.2002. - № 209-210.
38. О патентных поверенных: Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 31.12.2008. - № 267.
39. О рекламе: Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. -15.03.2006. - № 51.
40. О саморегулируемых организациях: Федеральный закон от 01.12.2007 № 315-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. – 03.12.2007. - № 49. - ст. 6076.

41. О саморегулируемых организациях в сфере финансового рынка: Федеральный закон от 13.07.2015 № 223-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 20.07.2015. - № 157.
42. О сельскохозяйственной кооперации: Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. – 16.12.1995. - № 242.
43. О стандартизации в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.06.2015 № 162-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 06.07.2015. - № 27. - ст. 3953.
44. О теплоснабжении: Федеральный закон от 27.07.2010 № 190-ФЗ (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 30.07.2010. - № 168.
45. О техническом регулировании: Федеральный закон от 27.12.2002 № 184-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 30.12.2002. - № 52 (ч. 1). - ст. 5140.
46. Технический регламент о безопасности зданий и сооружений: Федеральный закон от 30.12.2009 № 384-ФЗ (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.01.2010. - № 1. - ст. 5.
47. О защите прав потребителей: Закон Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 16.01.1996. - № 8
48. О статусе судей в РФ: Закон Российской Федерации от 26.06.1992 № 3132-1 (с изм. и доп.)// Рос. газ. - 29.07.1992. - № 170.
49. О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства РФ и нормативных правовых актов органов исполнительной власти: Указ Президента РФ от 23.05.1996 № 763(с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 27.05.1996. - № 22. - ст. 2663.
50. Об утверждении Правил направления Национальным объединением саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, и саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, и Национальным объединением саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, в кредитную организацию требования о переводе на специальные банковские счета указанных национальных объединений саморегулируемых организаций средств компенсационного фонда возмещения вреда и компенсационного фонда

обеспечения договорных обязательств (в случае формирования такого компенсационного фонда) саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, сведения о которой исключены из государственного реестра саморегулируемых организаций, и формы такого требования: Постановление Правительства РФ от 26.01.2017 № 85// СЗ РФ. - 06.02.2017. - № 6. - ст. 933.

51. Об утверждении Правил размещения и (или) инвестирования средств компенсационного фонда возмещения вреда саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства: Постановление Правительства РФ от 19 апреля 2017 г. № 469// СЗ РФ. - 01.05.2017. - № 18. - ст. 2781.

52. Об утверждении перечня национальных стандартов и сводов правил (частей таких стандартов и сводов правил), в результате применения которых на обязательной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений: Постановление Правительства РФ от 26.12.2014 № 1521 (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 12.01.2015. - № 2. - ст. 465.

53. О списках работ, профессий, должностей, специальностей и учреждений, с учетом которых досрочно назначается трудовая пенсия по старости в соответствии со статьей 27 Федерального закона «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», и об утверждении правил исчисления периодов работы, дающей право на досрочное назначение пенсии по старости в соответствии со статьей 27 Федерального закона «О трудовых пенсиях в Российской Федерации: Постановление Правительства РФ от 29.10.2002 № 781 (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 04.11.2002. - № 44. - ст. 4393.

54. О требованиях к кредитным организациям, в которых допускается размещать средства компенсационных фондов саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования,

строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства: Постановление Правительства РФ от 27.09.2016 № 970 (с изм. и доп.)// СЗ РФ. - 10.10.2016. - № 41. - ст. 5824.

55. О Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии: Постановление Правительства РФ от 01.06.2009 № 457 (с изм. и доп.) // СЗ РФ. - 22.06.2009. - № 25. - ст. 3052.

56. Об одобрении Концепции развития национальной системы стандартизации РФ на период до 2020 года: Распоряжение Правительства РФ от 24.09.2012 года № 1762-р// СЗ РФ. - 01.10.2012, № 40. - ст.5485.

57. О Концепции административной реформы в Российской Федерации в 2006-2010 годах и плане мероприятий по проведению административной реформы в Российской Федерации в 2006-2010 годах: Распоряжение Правительства РФ от 25.10.2005 № 1789-р// СЗ РФ. - 14.11.2005. - № 46. - ст. 4720.

58. О Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года: Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 № 1662-р// СЗ РФ. - 24.11.2008. - № 47. - ст. 5489.

59. О Концепции совершенствования механизмов саморегулирования: Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2015 № 2776-р// СЗ РФ. - 11.01.2016. - № 2 (ч. II). - ст. 458.

60. Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства: Приказ Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 624 (с изм. и доп.)// Рос. газ. - № 88. - 26.04.2010

61. Об утверждении перечня документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона от 30.12.2009 г. № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений: Приказ Росстандарта от 30.03.2015 № 365 (с изм. и доп.)// Вестник Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии, № 5. 2015.

62. Об утверждении порядка взаимодействия Национального объединения саморегулируемых организаций и саморегулируемой организации в случае исключения сведений о саморегулируемой организации из государственного реестра саморегулируемых организаций: Приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 08.09.2015 года № 643пр// Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти от 15.02.2016 №7.

63. Об утверждении Порядка уведомления саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации, саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, членом указанной саморегулируемой организации о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, договорам подряда на подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров: Приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 10.04.2017 № 700/пр// опубликован на официальном интернет-портале правовой информации [электронный ресурс]: URL: www.pravo.gov.ru (дата обращения 23.06.2018)

64. О порядке ведения национального реестра специалистов в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования, национального реестра специалистов в области строительства, включения в такие реестры сведений о физических лицах и исключения таких сведений, внесения изменений в сведения о физических лицах, включенные в такие реестры, а также о перечне направлений подготовки, специальностей в области строительства, получение высшего образования по которым необходимо для специалистов по организации инженерных изысканий, специалистов по организации архитектурно-строительного проектирования, специалистов по организации

строительства: Приказ Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 06.04.2017 № 688/пр (с изм. и доп.)// опубликован на официальном интернет-портале правовой информации [электронный ресурс] URL: www.pravo.gov.ru (дата обращения 21.07.2018)

65. Об утверждении Инструкции о порядке назначения и выплаты ежемесячного пожизненного содержания судьям федеральных судов общей юрисдикции, федеральных арбитражных судов и мировым судьям, ежемесячного возмещения в связи с гибелью (смертью) судьи, в том числе пребывавшего в отставке, нетрудоспособным членам семьи судьи, находящимся на его иждивении: Приказ ВС РФ № 669кд, Судебного департамента при ВС РФ № 234 от 10.08.2015// Бюллетень актов по судебной системе, № 11, ноябрь. 2015

66. Инструкция о порядке определения стажа работы по юридической профессии для кандидатов на должности судей федеральных судов (утверждена Минюстом РФ, ВС РФ и ВАС РФ от 27.12.1996 года № 10 (35) – 5.)// Вестник ВАС РФ, 1997, № 5

Нормативно-правовые акты, утратившие силу:

67. О лицензировании отдельных видов деятельности: Федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ// СЗ РФ. - 13.08.2001. - № 33 (ч. I). - ст. 3430.

68. О признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2006 № 252-ФЗ// СЗ РФ. - 01.01.2007. - № 1 (ч. I). - ст. 15.

69. О внесении изменений в статьи 17 и 18 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» по вопросам лицензирования строительной деятельности: Федеральный закон от 19.07.2007 № 136-ФЗ// СЗ РФ. - 23.07.2007. - № 30. - ст. 3750.

70. О введении государственного лицензирования строительной деятельности на территории РСФСР: Постановление Совмина РСФСР от 08.11.1991 № 593

(утратило силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 08.05.2002 № 302)// СП РФ. – 1992. -№ 3. - ст. 18.

71. О лицензировании отдельных видов деятельности: Постановление Правительства РФ от 11.02.2002 № 135// СЗ РФ. - 04.03.2002. - № 9. - ст. 928.

72. Об организации лицензирования отдельных видов деятельности: Постановление Правительства РФ от 26.01.2006 № 45// СЗ РФ. - 06.02.2006. - № 6. - ст. 700.

73. Об организации лицензирования отдельных видов деятельности Постановление Правительства РФ от 21.11.2011 № 957// СЗ РФ. - 28.11.2011. - № 48. - ст. 6931.

74. Об утверждении положения об организации контроля за соблюдением лицензиатами лицензионных требований и условий по видам деятельности, лицензирование которых отнесено к полномочиям Госстроя России// Приказ Государственного комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу от 19.06.2002 г. № 107// Доступ из информационно-справочной системы «ГРАНД-СтройИнфо»

75. Об утверждении положения о лицензировании строительной деятельности: Постановление Правительства РФ от 25.03.1996 № 351 (утратило силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 25.06.2012 № 635)// СЗ РФ, 01.04.1996, № 14, ст. 1456.

76. Об утверждении положения о государственном надзоре за деятельностью саморегулируемых организаций: Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 № 1202// СЗ РФ. - 26.11.2012. - № 48. - ст. 6709.

77. О мерах по обеспечению контроля за соблюдением лицензиатами лицензионных требований и условий: Приказ Госстроя РФ от 19.06.2002 № 107 (фактически утратил силу в связи с прекращением с 01.01.2010 года лицензирования деятельности по строительству)// Рос. газ. - 13.08.2002 - № 149-150

78. О мерах по усилению влияния лицензионных органов на соблюдение налогового законодательства в строительстве: Письмо Минстроя РФ от 11.01.1997

№ БЕ-19-13/1 (утратил силу в связи с изданием письма Минстроя России от 28.10.2016 № 35704-АБ/08)// Бухгалтерское приложение, № 4 к «Экономика и жизнь». – 1997. - № 22

79. О признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.2006 № 252-ФЗ (утратил силу)// СЗ РФ. - 01.01.2007. - № 1 (1 ч.), ст. 15.

Концепции, законопроекты, пояснительные записки:

80. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07 октября 2009)//Вестник ВАС РФ. – 2009. - №11.

81. Пояснительная записка к законопроекту № 435294-4 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: duma.gov.ru. – URL: [http://asozd2.duma.gov.ru/arhiv/a_dz_5.nsf/ByID/71F835D7030AA8CDC32572EA002C6128/\\$File/435294%20%D0%9F%D0%BE%D1%8F%D1%81%D0%BD%D0%B8%D1%82%D1%8C.doc?OpenElement](http://asozd2.duma.gov.ru/arhiv/a_dz_5.nsf/ByID/71F835D7030AA8CDC32572EA002C6128/$File/435294%20%D0%9F%D0%BE%D1%8F%D1%81%D0%BD%D0%B8%D1%82%D1%8C.doc?OpenElement) (дата обращения: 18.03.2018).

82. Проект федерального закона № 126184-5 «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации»// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: duma.gov.ru. – URL: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/126184-5> (дата обращения: 18.03.2018).

83. Проект федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации» подготовлен Минэкономразвития (в ред. по сост. на 17.04.2018)// Федеральный портал проектов нормативно-правовых актов

[электронный ресурс]: <http://regulation.gov.ru> (дата обращения 23.05.2018). По состоянию на 23.10.2018 года на рассмотрение Государственной Думы не вносился.

84. Проект федерального закона № 513907-7 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и статью 13 Федерального закона «О саморегулируемых организациях» (внесен на рассмотрение 19.07.2018)// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: [duma.gov.ru](http://sozd.duma.gov.ru). - URL: <http://sozd.duma.gov.ru/bill/513907-7> (дата обращения: 15.09.2018). По состоянию на 23.10.2018 года законопроект не рассматривался.

85. Проект федерального закона «О внесении изменений в Градостроительный кодекс РФ и отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части совершенствования законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства)» подготовлен Министерством строительстве и жилищно-коммунального хозяйства РФ// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения 19.09.218). По состоянию на 23.10.2018 на рассмотрение Государственной Думы не вносился.

86. Замечания и предложения Российского союза промышленников, Совета Торгово-промышленной палаты по саморегулированию и предпринимателей к проекту федерального закона «О внесении изменений в Федеральный закон «О саморегулируемых организациях» и в отдельные законодательные акты Российской Федерации», разработанные по итогам обсуждения 17 апреля 2018 года на V Международной конференции «Практическое саморегулирование - 2018» [электронный ресурс]: URL: <http://tpprf.ru/ru/news/v-torgovo-promyshlennoy-palate-rossiyskoy-federatsii-nachala-rabotu-v-mezhdunarodnaya-konferentsiya--i247107> (дата обращения: 23.05.2018)

87. Заключение Комитета Государственной Думы по вопросам собственности от 18.11.2014 года на проект федерального закона № 546788-6 «О национальных объединениях саморегулируемых организаций»// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: [duma.gov.ru](http://sozd.parlament.gov.ru). – URL: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/546788-6> (дата обращения 28.03.2018)

88. Заключение Комитета Государственной Думы по вопросам собственности от 13.10.2015 № 3.9-101/3 «О проекте Федерального закона № 715650-6 «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации» (в части совершенствования правового регулирования обеспечения ответственности членов саморегулируемых организаций)// Официальный сайт Государственной думы РФ: [электронный ресурс]: duma.gov.ru. – URL: <http://sozd.parlament.gov.ru/bill/715650-6> (дата обращения: 25.03.2018)

Диссертации и авторефераты диссертаций

89. Басова, А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Басова Анна Владимировна. – М., 2008. – 218с.
90. Беляков, С.И. Механизм обеспечения организационно-экономической устойчивости саморегулируемых организаций в строительной отрасли: дис. ... канд. экон. наук: 08.00.05/ Беляков Сергей Игоревич. – М., 2011. – 122с.
91. Варданян, М.Л. Правовой механизм участия иностранных компаний в предпринимательской деятельности на территории России: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Варданян Маринэ Леоновна. – М., 2009. – 205с.
92. Викторов, М.Ю. Саморегулирование как фактор устойчивого развития строительной сферы: теория, методология, практика: дис. ... д-ра экон. наук: 08.00.05/ Викторов Михаил Юрьевич. – М., 2010. – 347с. : ил.
93. Герасимов, А.А. Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Герасимов Андрей Алексеевич. – М., 2011. – 24с.
94. Грачев, Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Грачев Дмитрий Олегович. – М., 2008. – 22с.

95. Еременко, М.А. Правовое положение субъектов предпринимательской деятельности в строительной отрасли: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Еременко Максим Александрович. - М., 2013. – 202с.
96. Журина, И.Г. Гражданско-правовой статус саморегулируемых организаций в Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Журина Ирина Геннадьевна. - М., 2009. – 196с. : ил.
97. Зурабян, А.А. Корпоративные правоотношения как вид гражданских правоотношений: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Зурабян Артур Акопович. - М., 2007.- 219с.
98. Казинец, Л.А. Механизм формирования и обеспечения конкурентоспособности саморегулируемых организаций в строительной отрасли: дис. ... канд. экон. наук: 08.00.05/ Казинец Леонид Александрович. – М., 2010. – 163с.
99. Крючкова, П.В., Саморегулирование как дискретная институциональная альтернатива регулирования рынков: дис. ... д-ра экон. наук: 08.00.01/ Крючкова Полина Викторовна. – М., 2005. – 283с. : ил.
100. Лескова, Ю.Г. Саморегулирование как правовой способ организации предпринимательских отношений: проблемы теории и практики: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03/Лескова Юлия Геннадьевна. - М., 2013. – 432с.
101. Ломакин, Д.В. Корпоративные правоотношения как составная часть системы гражданско-правовых отношений: на примере хозяйственных обществ: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03/ Ломакин Дмитрий Владимирович. - М., 2009. – 514с.
102. Максимович, О.Н. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Максимович Олег Николаевич. - Казань, 2007. – 21 с.
103. Поцебнева, И.В. Методы и алгоритмы управления рисками в саморегулируемых строительных организациях: дис. ... канд. техн. наук: 05.13.10/ Поцебнева Ирина Валерьевна. - Воронеж, 2012. - 135 с. : ил.

104. Петров, Д.А. Правовой статус саморегулируемой организации в сфере предпринимательства: дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03/ Петров Дмитрий Анатольевич. - Казань, 2016. – 416с.
105. Романов, Ю.А. Правовое положение саморегулируемых организаций в строительной сфере по законодательству Российской Федерации: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Романов Юлиан Андреевич. – М., 2012. – 197с.
106. Сунгатуллина, Л.А. Участие субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях: цивилистическое исследование: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Сунгатуллина Лилия Азатовна. - Казань, 2015. - 229 с. : ил.
107. Сунгатуллина, Л.А. Участие субъектов предпринимательской и профессиональной деятельности в саморегулируемых организациях: цивилистическое исследование: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Сунгатуллина Лилия Азатовна. - Казань, 2015. – 23с.
108. Ушницкий, Р.Р. Гражданско-правовая форма корпоративного отношения: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Ушницкий Рум Румович. – Якутск, 2013. - 203с.
109. Фархутдинов, Р.Д. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в строительстве и его эффективность в условиях саморегулирования: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Фархутдинов Руслан Дамирович. – М., 2013. – 29с.
110. Фроловский, Н.Г. Управление предпринимательскими корпорациями в Российской Федерации (правовой аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ Фроловский Николай Геннадьевич. - Белгород, 2004. – 27с.

Монографии и иные научные труды

111. Анализ перспектив замены отдельных видов государственного и муниципального контроля саморегулированием и страхованием: монография/ Цыганов А.А. [и др.], под ред. Булыги Р.П.- М., КНОРУС. - 2018. – 152с.

112. Алексеев С.С. Гражданское право: учебник, 4-е изд., перераб. и доп. - М., Изд-во Проспект. Институт частного права. - 2017. – 440с.
113. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. - М. : Госюриздат, 1950. – 367с.
114. Егорова, М.А. Концепция совершенствования механизмов саморегулирования: pro et contra: монография/ М.А. Егорова. - М.: Юстининформ. - 2017. – 180с.
115. Ершова, И.В. Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: единство и дифференциация: монография/ И.В. Ершова, Р.Н. Аганина, Л.В. Андреева [и др.], отв. ред. И.В. Ершова. – М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2016. – 256с.
116. Кайль, А.Н. Комментарий к федеральному закону от 1 декабря 2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (постатейный)/ А.Н. Кайль, А.А. Батяев. – 2009 //Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»
117. Козлова, Н.В. Правосубъектность юридического лица: учебник. /Н.В. Козлова. - М.: Статут.-2005.- 220с.
118. Комментарий к Градостроительному кодексу РФ. Постатейный: научное издание/ коллектив авторов; отв. ред. С.А. Боголюбов – 5-е изд., перераб. и доп.- М.: ПРОСПЕКТ; КНОРУС, 2016 – 752с.
119. Корпоративное право: учебный курс. В 2 т. Т.1/ Е. Г. Афанасьева, В. А. Вайпан, А. В. Габов [и др.]; отв. ред. И.С. Шиткина. М.: Статут, 2017. – 976с.
120. Красавчиков, О.А. Юридические факты в советском гражданском праве/ О.А. Красавчиков. - М.: Госюриздат, 1958. - 182 с.
121. Крючкова, П.В. Издержки и риски саморегулирования/ П.В. Крючкова, А.Ю. Обыденков - Международная конфедерация о-в потребителей. М.: СПРОС, 2003 - 104 с.
122. Крючкова, П.В. Саморегулирование хозяйственной деятельности как альтернатива избыточному государственному регулированию/ П.В. Крючкова - М.: Институт нац. проекта «Общественный договор»: ИИФ «СПРОС», 2001 – 95с.
123. Ларионов, А.Н. Формирование системы саморегулирования в строительстве: монография /А.Н. Ларионов, М.Ю. Викторов – Москва: МГСУ: Изд-во Ассоц. строит. вузов, 2010. - 168 с.

124. Лескова, Ю.Г. Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений: монография/ Ю. Г. Лескова - Москва : Статут, 2013. – 382с.
125. Ломакин, Д.В. Корпоративные правоотношения: общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах/ Д.В. Ломакин. - М.: Статут, 2008. – 512с.
126. Майфат, А.В. Особенности инвестирования в предпринимательскую деятельность. Вопросы теории и правоприменения/ А.В. Майфат. - Екатеринбург, РИК Реал, 2001. - 187с.
127. Научно-практический постатейный комментарий к Градостроительному кодексу РФ от 29.12.2004 № 190-ФЗ (по состоянию на 5 августа 2017 года)/ Н.Н. Мельников, Р.В. Амелин, Р.С. Султанов [и др.]; отв. ред. Н.Н. Мельников // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»
128. Мерсиянова, И.В. Негосударственные некоммерческие организации: институциональная среда и эффективность деятельности/ И. В. Мерсиянова, Л. И. Якобсон. - Москва: ИД ГУ-ВШЭ (Серия «Мониторинг гражданского общества». Вып. II), 2007. – 169с.
129. Могилевский, С.Д. Корпорации в России: правовой статус и основы деятельности: учебное пособие/ С.Д. Могилевский, И.А. Самойлов. - М.: Дело, 2006.- 480с.
130. Мицкевич, А. В. Субъекты советского права/ А.В. Мицкевич. - М.: Госюриздат, 1962. – 211с.
131. Некоммерческие организации в международном и национальном праве: монография / С. Е. Нарышкин, Т. Я. Хабриева, А. Я. Капустин [и др.]; под ред. Т. Я. Хабриевой, С. В. Чиркина. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ: Норма: ИНФРА-М, 2017. – 304с.
132. Никитина Е.Е. Некоммерческая организация как субъект конституционного права. Сборник материалов к XII Ежегодным научным чтениям памяти профессора С.Н. Братуся «Правосубъектность: общетеоретический, отраслевой и международно-правовой анализ»/ В.Ф. Яковлев, Т.Я. Хабриева, В.К. Андреев [и

- др.] - М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ: Статут. М., 2017. – 434с.
133. Правовое регулирование капитального строительства в СССР / Ю.Г. Басин, М.И. Брагинский, О.Н. Садилов [и др.]; отв. ред.: Садилов О.Н. - М.: Юрид. лит., 1972. - 296 с.
134. Правосубъектность некоммерческих организаций: монография/ В. Н. Сидоров. - Гос. образовательное учреждение высш. проф. образования Российская правовая акад. Министерства юстиции РФ. - Москва: РПА МЮ РФ, 2007. – 113с.
135. Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: единство и дифференциация: монография/ отв. ред. И.В. Ершова. – М.: Норма; ИНФРА-М, 2016. – 256с.
136. Синенко, А.Ю. Эмиссия корпоративных ценных бумаг: правовое регулирование, теория и практика/ А.Ю. Синенко, М.: Статут, 2002. – 223с.
137. Скловский, К.И. Собственность в гражданском праве. - 5-е изд., перераб. – М.: Статут, 2010. – 893с.
138. Суханов, Е.А. Российское гражданское право: учебник в 2 т. Том 1. /Е.А. Суханов, В.С. Ем, И.А. Зенин; под ред. Суханова Е.А. М., Статут, 2016. - 958с.
139. Чернявский, А.Г. Развитие саморегулируемых организаций в Российской Федерации: учебное пособие/ А.Г. Чернявский. - М.: Альфа-М: ИНФРА-М, 2017. - 221с.
140. Черепашин, Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву/ Б.Б. Черепашин. - М.: Госюриздат, 1962, - 162 с.
141. Фархутдинов Р.Д. Эффективность саморегулирования в строительстве: монография/ Р.Д. Фархутдинов.- М.: Юстицинформ, 2016. – 127с.
142. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т.1/ Г.Ф. Шершеневич. - М.: Статут, 2005. 461с.
143. Юридические лица в российском гражданском праве: монография. В 3 т. Т.1. Общие положения о юридических лицах//А.В. Габов, О.В. Гутников, Н.Г. Доронина [и др.]; отв. ред. А.В. Габов, О.В. Гутников, С.А. Сеницын. – М.:

Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ: ИНФРА-М, 2015. – 384с.

Статьи в периодических изданиях:

144. Андреева, Г.Н. Проблемы правового регулирования публичной собственности в государствах с переходными экономиками и возможные пути их решения/ Г.Н. Андреева // Реформы и право. - 2010. - № 2. С.13 - 17
145. Басова, А.В. Правила и стандарты саморегулируемых организаций как источники предпринимательского права/ А.В. Басова // Юридический мир.- 2008.- № 4.- С. 59-63
146. Белоусов, А.И. Установление обязанности страхования гражданской ответственности внутренними документами саморегулируемой организации в строительстве/ А.И. Белоусов, И.А. Худзинская // Законы России. Опыт. Анализ. Практика. - 2015. - № 5. - С. 39-45
147. Власова, А.С. Внутренние документы, регулирующие корпоративные отношения, в системе внутренних актов юридического лица/ А.С. Власова // Право и экономика. - 2015. - № 5. – С. 45-52
148. Гриднева, О.В. К вопросу о прекращении права собственности некоммерческих организаций/ О.В. Гриднева// Социально-политические науки. – 2017. - № 2. С. 67-73
149. Гущин, А.В. Лицензирование предпринимательской деятельности/ А.В. Гущин// Вестник МГИУ. Серия «Гуманитарные науки». № 1. – М.: МГИУ, 2003. - С. 108 - 122
150. Гусева, Т.А. О роли саморегулируемых организаций в обеспечении государственных и муниципальных закупок в сфере строительства/ Т.А. Гусева, А.В. Забелин // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 11. - С. 52-57
151. Долинская, В.В. Основные положения о юридических лицах: новеллы гражданского законодательства/ В.В. Долинская // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2015. - № 6. – С. 3-11

152. Егорова, М.А. Роль национальных объединений саморегулируемых организаций в регулировании предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов/ М.А. Егорова // Право и экономика. - 2016. - № 10. – С. 4-7
153. Ершова, И.В. Саморегулирование предпринимательской и профессиональной деятельности: вопросы теории и законодательства/ И.В. Ершова // Актуальные проблемы российского права. - 2014. - № 10. - С. 2142- 2150
154. Забелин, А.В. Современные тенденции развития законодательства о саморегулируемых организациях в сфере строительства/ А.В. Забелин // Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 7. – С. 101 - 104
155. Карапетян, Г.Г. Объект регулирования внутренних документов акционерного общества/ Г.Г. Карапетян // Юрист.- 2016.- № 10.- С. 33 – 36
156. Кванина, В.В. Профессиональная и предпринимательская деятельность/ В.В. Кванина// Цивилист. - М.: АНО «Юридические программы», 2011, № 2. - С. 27-33
157. Красавчиков, О.А. Гражданские организационно-правовые отношения/ О.А. Красавчиков// Советское государство и право. - 1966. - № 10. – С. 50-57
158. Кружкова, С.В. Компенсационный фонд саморегулируемых организаций: правовые основы формирования и распоряжения средствами/ С.В. Кружкова// Журнал российского права. – 2013.- № 1.- С. 109 - 116
159. Лескова, Ю.Г. Стандарты и правила саморегулируемых организаций и их объединений в строительной сфере: вопросы теории и практики/ Ю.Г. Лескова// Законы России: опыт, анализ, практика.- 2017.- № 8. – С. 44-47
160. Лескова, Ю.Г. Ключевые изменения института саморегулирования строительной деятельности: некоторые вопросы теории и практики/ Ю.Г. Лескова// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017.- № 7. С. 54 - 63
161. Лескова, Ю.Г. Влияние регионального принципа образования саморегулируемых организаций на состояние конкуренции в строительной отрасли/ Ю.Г. Лескова// Конкурентное право. – 2017. - № 4. - С. 36 – 39
162. Могилевский, С.Д. Правовые основания для развития положений о корпоративном контроле в гражданском законодательстве// С.Д. Могилевский,

- М.А. Егорова. - Сборник научно-практических статей III Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы предпринимательского и корпоративного права в России и за рубежом» (25 апреля 2016, г. Москва). - М.: Юстицинформ, 2016. - С. 16 – 32
163. Мрясова, Ю.Р. Саморегулирование в системе государственного регулирования/ Ю.Р. Мрясова // Предпринимательское право. - 2009. - № 1. – С. 47 - 51
164. Мухонин, Ю.М. Правовой режим средств компенсационных фондов саморегулируемых организаций по теории публичной собственности: перспективы развития/ Ю.М. Мухонин //Законы России: опыт, анализ, практика. - 2016. - № 9. – С. 94-98
165. Оболонкова, Е.В., Реформа законодательства о некоммерческих организациях: проблемы и перспективы/ Е.В. Оболонкова, Е.Е. Никитина// Журнал российского права.- 2018.- № 2.- С. 38 - 49
166. Петров, Д.А. Правовой режим компенсационного фонда саморегулируемой организации/ Д.А. Петров // Арбитражные споры. - С.-Пб. 2014. - № 3. - С. 119-127
167. Рожкова, М.А. Корпоративные отношения и возникающие из них споры/ М.А. Рожкова// Вестник ВАС. - 2005. - № 9.- С. 136-148
168. Ростовцева, Н.В. Правовое положение саморегулируемых организаций в Российской Федерации/ Н.В. Ростовцева // Журнал российского права. - 2006.- № 11.- С. 39 - 48
169. Свит, Ю.П. Место и роль национальных объединений СРО в системе саморегулирования строительной деятельности/ Ю.П. Свит// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017. - № 4. - С. 66-70
170. Серкова, Ю.А. Развитие законодательства о лицензировании строительной деятельности/ Ю.А. Серкова // Правовые вопросы строительства. - 2007.- № 1. – С. 45-47

171. Сеницын, С.А. Корпоративные правоотношения: содержание и особенности регулирования/ С.А. Сеницын // Журнал российского права.- 2015. - № 6. - С. 52 - 67
172. Сеницын, С. А. Соотношение методов государственного регулирования и саморегулирования/ С.А. Сеницын, Е.В. Позднышева// Журнал российского права.- 2016.- № 4.- С. 71-79
173. Сеницын, С. А. Компенсационный фонд саморегулируемой организации в строительстве: правовой режим, интересы конкурсных кредиторов кредитной организации/ С.А. Сеницын, Е.В. Позднышева// Законодательство и экономика.- 2015. - № 1. – С. 16 – 20
174. Соифер, Т.В. Исключение участников из некоммерческих корпоративных организаций/ Т.В. Соифер //Гражданское право. - 2016. - № 4.- с. 24-28.
175. Сунгатуллина Л.А. Некоторые проблемы реформирования законодательства о саморегулировании в строительной сфере/ Л.А. Сунгатуллина// Законы России: опыт, анализ, практика. - 2017. - № 8.- С. 48-53
176. Суров, А.Ф. Проблемные вопросы права собственности на компенсационный фонд саморегулируемой организации/ А.Ф. Суров// Законы России: опыт, анализ, практика. – 2016. - № 4. - С. 91-96
177. Тихомиров, Ю.А. Публичные функции в экономике/ Ю.А. Тихомиров, Э.В. Талапина // Право и экономика.- М.: Юстицинформ.- 2002.- № 6. - С. 3 - 9
178. Тихомиров, Ю.А. Право и саморегулирование/ Ю.А. Тихомиров// Журнал российского права. – 2005. - № 9. – С. 86-96
179. Филиппова, С.Ю. Корпоративные акты - к вопросу о правовой природе. Тенденции развития законодательства о внутренних документах юридических лиц / С.Ю. Филиппова// Предпринимательское право. - 2013. - № 4. - С. 42-45
180. Хоменко, Е.Г. Правовой режим специального счета компенсационного счета саморегулируемой организации/ Е.Г. Хоменко// Законы России: опыт, анализ, практика.- 2017. -№ 5.- С. 64-67

Судебная практика:

181. Решение АС города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 21.12.2010 г. по делу № А56-52448/2010// Официальный сайт: <http://www.spb.arbitr.ru>
182. Решение АС Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 27.02.2017 по делу № А56-80687/2017// Официальный сайт: <http://www.spb.arbitr.ru>
183. Постановление 13 ААС от 07.04.2011 г. по делу № А56-52448/2010// Официальный сайт: <http://13aas.arbitr.ru>
184. Постановление ФАС СЗО от 22.08.2011 года по делу № А56-52448/2010// Официальный сайт: <http://fasszo.arbitr.ru>
185. Решение АС Москвы от 26.05.2017 № А40-42249/2017// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
186. Решение АС Москвы от 18.08.2017 № А40-29928/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
187. Решение АС Москвы от 23.06.2017 №А40-50167/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
188. Решение АС Москвы от 05.07.2017 №А40-51268/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
189. Решение АС Москвы от 30.06.2017 №А40-61754/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
190. Решение АС Москвы от 01.06.2017 №А40-60361/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
191. Решение АС Москвы от 23.11.2017 №А40-54439/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
192. Решение АС Москвы от 23.11.2017 №А40-50599/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
193. Решение АС Москвы от 05.07.2017 № А40-50594/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>

194. Решение АС Москвы от 21.07.2017 №А40-45693/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
195. Решение АС Москвы от 27.07.2017 №А40-45678/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
196. Решение АС Москвы от 16.11.2017 №А40-50214/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
197. Решение АС Москвы от 19.05.2017 № А40-45613/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
198. Решение АС Москвы от 13.07.2017 №А40-44195/17// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
199. Решение АС Москвы от 16.03.2018 года № А40-191836/17-158-1544// Официальный сайт: <http://www.msk.arbitr.ru>
200. Решение Арбитражного суда Архангельской области от 29.01.2018 года № А05-6501/2017// Официальный сайт: <http://arhangelsk.arbitr.ru>
201. Решение Арбитражного суда Омской области от 05.02.2018 года № А46-15142/2017// Официальный сайт: <http://omsk.arbitr.ru>

Иные источники:

202. Гутников О. В. Предмет и система корпоративного законодательства// URL: <http://www.zakon.kz/4583752-predmet-i-sistema-korporativnogo.html> (дата обращения 19.06.2018)
203. Письмо Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 20.03.2017 года № 8658-ХМ/02 «О праве юридических лиц и индивидуальных предпринимателей перехода из одной саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства в другую по месту своей регистрации// Доступ из справ.-правовой системы «ГАРАНТ»
204. Письмо Министерства труда и социальной защиты РФ от 10.04.2017 года № 14-0/10/В-2727 «О порядке исчисления стажа работы по профессии,

специальности или направлению подготовки в строительстве»// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

205. Письмо Минстроя России от 11.08.2017 № 28560-ТБ/02 «Об исчислении трудового стажа в области строительства»// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

206. Регламент о порядке ведения национального реестра специалистов в области строительства, включения в него сведений о физических лицах, их изменения и исключения, утвержден решением Совета Ассоциации НОСТРОЙ от 18.05.2017// URL: http://nostroy.ru/dokumenty/reglament_nrs.pdf (дата обращения 25.03.2018)

207. Информационная справка о деятельности ассоциации «Национальное объединение строителей» и саморегулируемых организаций, являющихся членами Ассоциации «Национальное объединение строителей», по защите интересов строительных организаций по спорам, связанным с компенсационными фондами саморегулируемых организаций// URL: <http://nostroy.ru/information-disclosure/sudebnaya-po-kfsro> (дата обращения: 14.04.2018)

208. «ОК 009-2016. Общероссийский классификатор специальностей по образованию» (принят и введен в действие Приказом Росстандарта от 08.12.2016 № 2007-ст) // М.: Стандартинформ, 2016

209. ««Трансвааль-парк» обрушил архитектор»: московская прокуратура назвала причины катастрофы аквапарка в Ясенево» //Ежедневная интернет-газета «Лента.ру». – 2005. – 29 марта. - URL: <https://lenta.ru/articles/2005/03/28/transvaal> (дата обращения 09.04.2018)

210. «Москва: У автостоянки магазина «Метро» обрушилась крыша» // интернет-версия ежедневного делового журнала РБК. - 2004. – 28 февраля. - URL: <https://www.rbc.ru/society/28/02/2004/5703bc989a7947afa08ca8db> (дата обращения 09.04.2018)

211. «В Москве обрушилось здание "Басманного" рынка: 57 погибших, 36 раненых» (дата публикации 23.02.2006) // Новостной портал Newsru.com. – вып. 2006. – 23 февраля. - URL: <https://www.newsru.com/russia/23feb2006/dom.html> (дата обращения 09.04.2018)

212. «В связи с утратой средств компенсационного фонда Ассоциации «СРО «Первая гильдия строителей» УМВД России по Омской области ведется следствие» (дата публикации 31.08.2017 года) //URL: http://nostroy.ru/articles/detail.php?ELEMENT_ID=6772 (дата обращения 02.01.2018)
213. «Фонды строительный СРО не досчитаются миллиардов. Контроль за деятельностью саморегулируемых организаций в переходный период возьмет на себя генпрокуратура» //Интернет-версия ежедневной газеты Известия.ру. – 2016. – 31 октября. - URL: <https://iz.ru/news/641194> (дата обращения 02.01.2018)
214. «Потери из фондов СРО оценили в 20 миллиардов» // Информационный интернет - портал «Ради дома PRO». 2016. – 25 июля. - <http://www.radidopro.ru> [сайт]: URL: <http://www.radidopro.ru/ryedktzij/stroytelstvo/kapitalnoye/poteri-iz-fondov-sro-otzenili-v-20-milliardov-34692.php> (дата обращения 02.01.2018)
215. «Около 5% строительных СРО имеют недостачу в компенсационных фондах»// Информационный интернет-портал «Вся правда о СРО». - 2016. – 26 мая. - URL: <http://pravdaosro.ru/news/okolo-5-stroitelnykh-sro-imeyut-nedosta> (дата обращения 02.01.2018)
216. Доклад Департамента развития малого и среднего предпринимательства Минэкономразвития России «Об итогах анализа практики применения законодательства Российской Федерации о саморегулируемых организациях в отдельных сферах и отраслях экономической деятельности», Москва, 2010г.// Официальный сайт Минэкономразвития России: <http://economy.gov.ru/> URL: <http://economy.gov.ru/minec/main> (дата обращения: 21.03.2018)
217. Доклад Министерства экономического развития «О состоянии развития саморегулирования предпринимательской и профессионально деятельности в Российской Федерации», Москва, 2018// Официальный сайт Минэкономразвития России: <http://economy.gov.ru/> URL: <http://economy.gov.ru/wps/wcm/connect/f6ee158f-339f-41f5-b04e-c55caf5aa9b3/reportSRO.pdf?MOD=AJPERES&CACHEID=f6ee158f-339f-41f5-b04e-c55caf5aa9b3> (дата обращения: 17.06.2018)

218. Государственный реестр саморегулируемых организаций, в отношении которых не определен уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю (надзору) за их деятельностью// Официальный сайт Росреестра [электронный ресурс]: URL: https://rosreestr.ru/wps/portal/p/cc_ib_portal_services/cc_ib_opendata2/!ut/p/c5/04_SB8K8xLLM9MSSzPy8xBz9CP0os3gDQ1NHQw8TA08DF3MLA0dHV7-QAG8DIDAHykeaxXu6ewV4eLsbGrgH-hgYeDq7BBsGOJobGAQYENAdDrIPSYW_r7EpUIVziJeveZCRgYUJRB6f-WD9OICjgb6fR35uqn5BboRBZkC6IgC4i9rh/ (дата обращения: 05.03.2018)
219. Устав Национального объединения саморегулируемой организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство в редакции от 28.09.2016 г. //Официальный сайт НОСТРОЙ: <http://nostroy.ru> [сайт]; URL: http://nostroy.ru/reglamentiryusie_documenty_NOSTROY [сайт] (дата обращения: 26.05.2018)
220. Положение о компенсационном фонде возмещения вреда саморегулируемой организации «Ассоциация строителей Урала»// URL:http://www.uralsro.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=23&Itemid=26 (дата обращения 21.05.2018)
221. Сведения о размере компенсационных фондов возмещения вреда и обеспечения договорных обязательств по состоянию на 01.04.2018 саморегулируемой организации Ассоциация «СРО «Альянс строителей»// URL: <http://www.as-sro.ru/fund.html> (дата обращения 21.05.2018)
222. Сведения о размере компенсационных фондов возмещения вреда и обеспечения договорных обязательств по состоянию на 01.04.2018 саморегулируемой организации «Межрегиональное объединение строителей»// URL:http://www.npmos.ru/obespechenie_otvetstvennosti_v_sro/razmer_kompensacionnogo_fonda (дата обращения 21.05.2018)
223. Сведения о размере компенсационных фондов возмещения вреда и обеспечения договорных обязательств по состоянию на 01.04.2018

саморегулируемой организации «Объединение подрядных организаций»// <http://www.opo-np.ru> (дата обращения 21.05.2018)

224. Государственный реестр саморегулируемых организаций Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору РФ [электронный ресурс]// <http://sro.gosnadzor.ru> (дата обращения 06.01.2018)

225. Информационная справка о деятельности ассоциации «Национальное объединение строителей» и саморегулируемых организаций, являющихся членами Ассоциации «Национальное объединение строителей», по защите интересов строительных организаций по спорам, связанным с компенсационными фондами саморегулируемых организаций, возникающим на основании Федерального закона № 372-ФЗ//Официальный сайт Ассоциации «Национальное объединение строителей» [сайт]: <http://nostroy.ru> URL: <http://nostroy.ru/information-disclosure/sudebnaya-po-kfsro> (дата обращения: 14.04.2018)

226. Экономика и право: словарь-справочник / сост. Кураков Л.П., Кураков В.Л., Кураков А.Л. – Москва: Вуз и школа, 2004. - 1288с.

Модели правового регулирования саморегулирования в Российской Федерации

Действующая модель саморегулирования

Специальные нормы
отраслевого
саморегулирования

№ 127-ФЗ от
2002 г.
О несостоят-ти
(банкротстве)

№ 307-ФЗ от
2008 г. Об
аудиторской
деятельности

Спец. нормы о
саморегулировании
с обязательным
членством

**Закон о СРО №
315-ФЗ от 2007г.**
Правовые нормы,
регламентирующие
деятельность СРО.
Членство в СРО
добровольное, если
иное не
предусмотрено
отраслевыми
законодательными
актами.

...

Модель саморегулирования, изложенная в Концепции совершенствования механизмов саморегулирования от 30.12.2015

**Закон о СРО
№ 315-ФЗ от 2007г.
СБЛИЖЕНИЕ МОДЕЛЕЙ
САМОРЕГУЛИРОВАНИЯ
С ДОБРОВОЛЬНЫМ И
ОБЯЗАТЕЛЬНЫМ
ЧЛЕНСТВОМ**

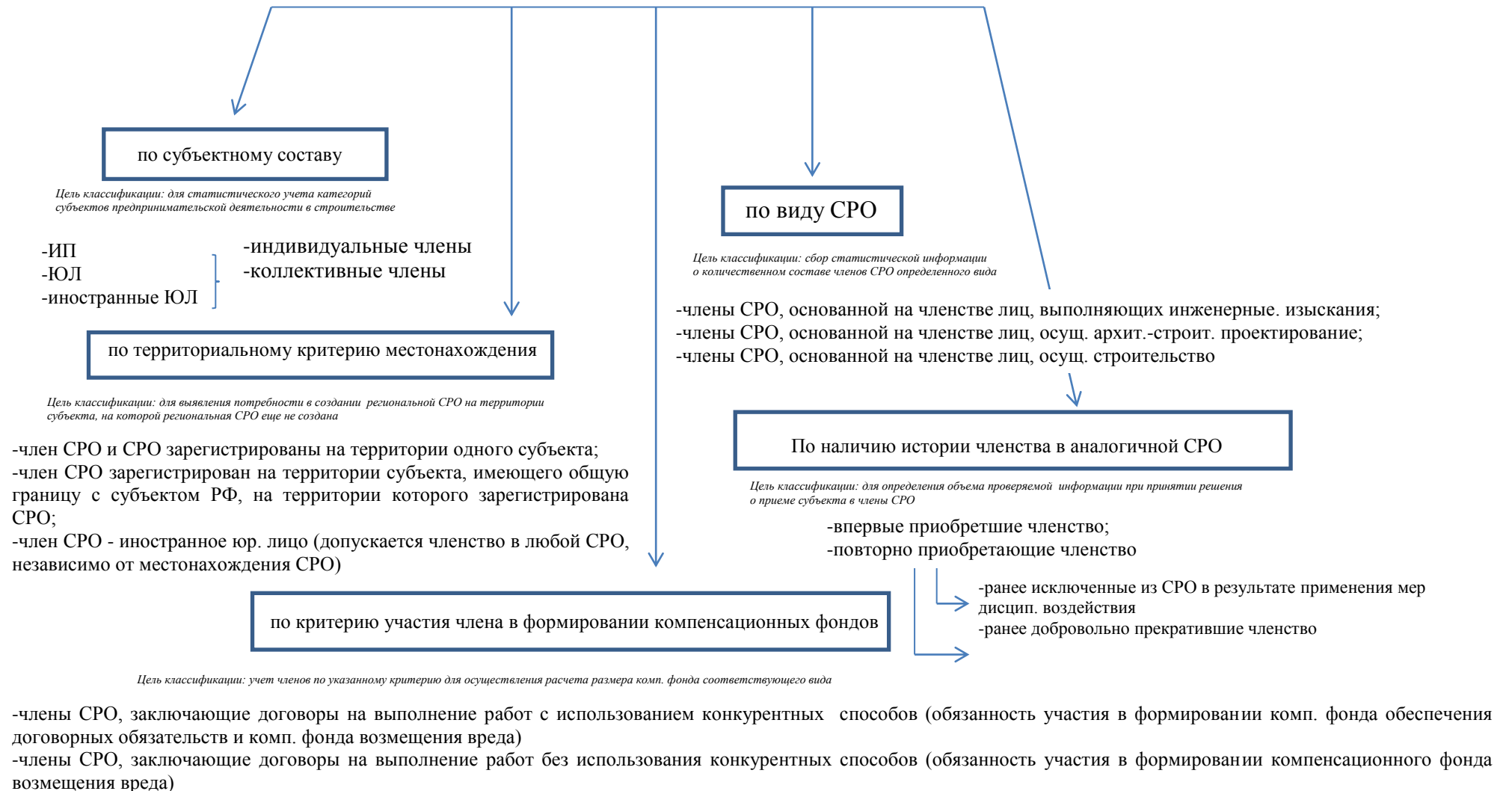
Концепция Закона о саморегулируемых организациях, предложенная автором

Закон о СРО № 315-ФЗ от 2007г.

Саморегулирование с добровольным
членством

Саморегулирование с обязательным
членством

Классификация членов саморегулируемой организации в сфере строительства



Правовая сущность приостановления специального права члена саморегулируемой организации в сфере строительства

ст. 55.8 ГрК РФ

Право члена СРО выполнять инж. изыскания, проектир., строит-во, кап. рем., снос объектов кап. строит-ва

ч.5 Член СРО самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в КФ ОДО до следующего уровня ответственности, обязан вносить доп. взнос в КФ ОДО в порядке, установленном внутренними документами СРО.

ч. 6 Член СРО, не уплативший указанный в ч.5 настоящей статьи дополнительный взнос в КФ ОДО **не имеет права принимать участие в заключении новых договоров подряда на выполнение инж. изысканий, подготовку проектной документации, строит-ва, реконструкции, кап. ремонта, сноса объектов кап. строит-ва** с использованием конкурентных способов заключения договора.

ч.8 **Ограничение права члена СРО выполнять инж. изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, кап. ремонт, снос объектов кап. строительства** по договорам подряда на выполнение указанных работ, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, **по иным основаниям, не предусмотренным настоящей статьей, не допускается.**

Запрет на заключение новых договоров подряда



Ограничение права на выполнение работ

* Законодателем использованы различные по смыслу термины при обозначении фактически одной и той же меры воздействия на члена.

* принятие решения СРО об ограничении права члена на выполнение работ не требуется. Данное ограничение действует в силу закона, до момента увеличения уровня ответственности члена в связи с внесением доп. взноса в КФ ОДО

* указанное ограничение касается только лиц, участвующих в заключении договоров с использованием конкурентных способов заключения договора и обязанных участвовать в формировании КФ ОДО

данная формулировка свидетельствует, что в ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ речь идет о той же мере ограничения

ст. 55.15 ГрК РФ

Применение СРО мер дисцип. воздействия в отношении членов СРО

ч. 2 Член СРО, в отношении которого применена мера дисцип. воздействия в виде **приостановления права выполнять инж. изыскания, осуществлять подготовку проект. документации, строит-во, реконструкцию, кап. ремонт, снос объектов кап. строит-ва**, имеет право продолжить соответственно выполнение инж. изысканий, осуществление подготовки проект. документации, строит-во, реконструкцию, кап. ремонт, снос объектов кап. строит-ва только в соответствии с договорами подряда на выполнение указанных работ, заключенными до принятия решения о применении указанной меры дисцип. воздействия.



* ч.3. ст. 55.15 ГрК РФ – о применении меры дисцип. воздействия принимается решение СРО. То есть приостановлению права члена СРО должен предшествовать механизм применения меры дисцип. воздействия

* ч. 1 ст. 10 Закона о СРО – основанием для рассмотрения дел о применении в отношении члена мер дисцип. воздействия явл. жалоба, обращение о нарушении членом обязательных требований, условий членства и т.д.

* решение о применении меры дисцип. воздействия может быть обжаловано

* из указанной формулировки не следует, что приостановление права на выполнение работ может быть применено только к члену, участвующему в заключении договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договора

*законодателем не раскрыты понятия «ограничение права выполнять работы» (ч. 8 ст. 55.8 ГрК РФ) и «приостановление права выполнять работы» (ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ).

* исходя из ч. 4 ст. 10 Закона о СРО, устанавливающего открытый перечень мер дисцип. воздействия, среди которых нет приостановления/ограничения спец. права члена СРО, установление иных мер воздействия может определяться только внутренними документами СРО, а не специальным отраслевым законодательством. В совокупности с изложенным, можно сделать вывод, что в ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ речь идет об ограничении, установленном ст. 55.8 ГрК РФ, которое мерой дисциплинарного воздействия не является.