

ПРАВОВОЕ ОБОСНОВАНИЕ ПОЗИЦИИ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬНОМ УЧЕТЕ ГОСУДАРСТВЕННЫМ И
МУНИЦИПАЛЬНЫМ ЗАКАЗЧИКОМ ТРЕБОВАНИЙ К ПОДРЯДЧИКУ, УЧАСТВУЮЩЕМУ В
КОНКУРЕНТНЫХ ПРОЦЕДУРАХ ЗАКЛЮЧЕНИЯ КОНТРАКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ С
01.07.2017

В соответствии с ч. 1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

На основании ч. 2 ст. 55.16 ГрК РФ саморегулируемая организация в случаях, установленных настоящим Кодексом, в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации или по договорам строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров, дополнительно формирует компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случаях, предусмотренных частями 2 и 4 статьи 55.4 настоящего Кодекса. Саморегулируемая организация в пределах средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств несет субсидиарную ответственность по обязательствам своих членов в случаях, предусмотренных статьей 60.1 настоящего Кодекса.

Порядок формирования указанного компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств (КФ ОДО) определен в ч. 4 ст. 1 Федерального закона от 03.07.2016 № 372-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», согласно которой в случае, если не менее чем тридцать членов некоммерческой организации, указанной в части 3 настоящей статьи, подали в саморегулируемую организацию заявления о намерении принимать участие в заключении договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, такая некоммерческая организация на основании заявлений указанных членов по решению ее постоянно действующего коллегиального органа управления обязана дополнительно сформировать компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств. Размер данного компенсационного фонда рассчитывается как сумма определенных для каждого уровня ответственности по обязательствам членов саморегулируемой организации произведений количества членов некоммерческой организации, указавших в заявлении о намерении одинаковый уровень ответственности по обязательствам, и размера взносов в данный компенсационный фонд, установленного в соответствии со статьей 55.16 настоящего Кодекса для данного уровня ответственности по обязательствам.

Частью 7 указанной нормы установлено, что некоммерческая организация, указанная в части 1 или 3 настоящей статьи, в процессе своей деятельности не утрачивает статуса саморегулируемой организации в случае:

- 1) если саморегулируемой организацией не сформирован компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, предусмотренный частями 2 и 4 настоящей статьи;
- 2) снижения не более чем в два раза в процессе деятельности саморегулируемой организации минимального количества членов саморегулируемой организации, выразивших намерение принимать участие в заключении договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации, договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров и уплативших взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, если такое снижение не привело

к уменьшению размера компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, первоначально сформированного такими членами саморегулируемой организации с учетом их фактического уровня ответственности по обязательствам.

При этом, член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Согласно ч. 13 ст. 55.16 ГрК РФ минимальный размер взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);

5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

Член саморегулируемой организации ежегодно в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры и градостроительства, обязан уведомлять саморегулируемую организацию 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. Данное уведомление направляется членом саморегулируемой организации в срок до 1 марта года, следующего за отчетным, с приложением документов, подтверждающих такой фактический совокупный размер обязательств данного члена. 5. Член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса, обязан вносить

дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации (ч. 4 ст. 1 ФЗ № 372-ФЗ).

Член саморегулируемой организации, не уплативший указанный в части 5 настоящей статьи дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не имеет права принимать участие в заключении новых договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров (ч. 6 ст. 1 ст. 372-ФЗ).

В соответствии с ч. 1 ст. 55.15 ГрК РФ в отношении члена саморегулируемой организации, допустившего нарушение требований законодательства Российской Федерации о градостроительной деятельности, требований технических регламентов, обязательных требований стандартов на процессы выполнения работ по инженерным изысканиям, подготовке проектной документации, строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, утвержденных соответствующим Национальным объединением саморегулируемых организаций, стандартов саморегулируемой организации и внутренних документов саморегулируемой организации, саморегулируемой организацией могут применяться меры дисциплинарного воздействия, предусмотренные Федеральным законом "О саморегулируемых организациях".

Член саморегулируемой организации, в отношении которого применена мера дисциплинарного воздействия в виде приостановления права выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства, имеет право продолжить соответственно выполнение инженерных изысканий, осуществление подготовки проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства только в соответствии с договорами подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорами строительного подряда, заключенными до принятия решения о применении указанной меры дисциплинарного воздействия (ч. 2 ст. 55.15 ГрК РФ).

Вышеприведенные правовые нормы позволяют сделать следующие выводы.

1. Юридическое лицо и индивидуальный предприниматель с целью заключения договора строительного подряда обязаны быть членами СРО, независимо от вида осуществляемых работ в области строительства.
2. Получение права указанных хозяйствующих субъектов на заключение государственных и муниципальных контрактов с использованием конкурентных способов заключения договоров, обусловлено обязательным соблюдением ими следующих условий:
 - 2.1. Обязанность внести взнос в КФ ОДО, минимальный размер которого должен соответствовать взятому на себя уровню ответственности до момента заключения соответствующего контракта. При этом члены СРО должны контролировать совокупный размер стоимости заключенных контрактов, взятому на себя уровню ответственности и соответствующему внесенному им взносу в КФ ОДО. Хотя ГрК РФ не ограничивает количество контрактов, которое член СРО вправе заключать, но указывает на то обстоятельство, что в случае превышения совокупного размера и не приведение в соответствие ранее внесенного взноса к размеру, установленному ГрК РФ, этот член не вправе заключать новые контракты. Это означает, что заказчик, как сторона по договору строительного подряда, должен требовать от подрядчика подтверждения внесенного взноса в КФ ОДО сообразно уровню ответственности, который должен соответствовать стоимости как заключаемого с ним контракта, так и совокупному размеру стоимости ранее заключенных контрактов. Необходимо отметить, что в данный совокупный размер не включаются стоимость выполненных контрактов, по которым подписаны акты, подтверждающие такое выполнение.
 - 2.2. Наличие КФ ОДО у СРО, в состав которой входит данный член, в размере, установленном действующим законодательством, и соблюдение СРО минимально необходимого количества членов СРО – участников КФ ОДО, определенного действующим законодательством.

2.3. Член СРО, участвующий в заключении контрактов, обязан уведомлять СРО, в которой состоит, о фактах заключения контрактов и предоставлять соответствующую документацию, подтверждающую его выполнение. СРО, в свою очередь, обязана осуществлять контроль за соблюдением всеми членами сроков выполнения контрактов, качество и объемы выполняемых работ, соответствие внесенного взноса в КФ ОДО заключенного (заключаемых) контрактов, соблюдение технических регламентов, стандартов и иных документов, регламентирующих техническое регулирование строительства, своевременное реагирование на допущенные нарушения указанных нормативных актов, самого договора и внутренних документов СРО, участвовать в разрешении конфликтов, возникающих между заказчиками и членами СРО, а также их предупреждение.

2.4. Член СРО, который намерен заключать или исполняет заключенный контракт обязан отчитываться перед СРО в порядке определенном законом.

Примечание: ГрК РФ отводит СРО функцию общественного контроля, которая должна реализовываться на всех этапах функционирования контрактной системы, в том числе на этапе формирования и обнародования конкурсной документации на предмет ее соответствия требованиям градостроительного законодательства и законодательства о саморегулировании, соответствие победителя торгов и лица с которым заключается контракт, действующему законодательству, особенно в части своевременности и полноты внесения взноса в КФ ОДО в соответствии со стоимостью контракта и уровнем ответственности и, в случае необходимости, предупреждать заказчика о наличии такого несоответствия (при игнорировании заказчиком такого рода информации, последняя вправе обращаться в ФАС, прокуратуру и иные уполномоченные органы), контролировать соблюдение членом СРО сроков и условий контракта, при этом, обращая внимание на своевременность и полноту выполнения обязательств со стороны заказчика, особенно в части качества проектно-сметной документации и ее соответствия предмету договора, а также реальному состоянию объекта капитального строительства, в случае, если он подлежит реконструкции и капитальному ремонту, обеспечивать соблюдение членом СРО требований внутренних документов СРО, в том числе собственных стандартов и, в случае необходимости, правил страхования.

3. Информировать заказчика о принятии в отношении члена СРО дисциплинарной меры, в случае нарушений требований, предъявляемых к нему и к качеству выполняемых работ, что должно приниматься заказчиком во внимание, особенно в случаях, если в результате принятых мер деятельность такого члена СРО приостановлена и, тем более, прекращена.

Президент АСРО «СТРОЙГАРАНТ»



Н.В.Андреев