

Настоящим разъяснением предоставляется ответ на замечания члена СРО, высказанное на внеочередном собрании СРО АП СОПО 02.02.22 по изменениям положения «О системе мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО АП СОПО к своим членам»:

<p>Действующая редакция положения «О системе мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО АП СОПО к своим членам», утв. Протоколом ОС № 43 от «16» июня 2020 г.</p>	<p>Проект положения «О системе мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО АП СОПО к своим членам» 2022г. Обсуждаемый на внеочередном общем собрании СРО АП СОПО 02.02.22</p>	<p>Замечания членов СРО, поступившие на внеочередном общем собрании СРО АП СОПО 02.02.22 в обсуждении в проекта положения «О системе мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО АП СОПО к своим членам» 2022 г.</p>	<p>Разъяснения в соответствии с нормами права, действующего законодательства РФ</p>
<p><u>2.5. Рекомендация о приостановлении права осуществлять работы по подготовке проектной документации, по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров:</u>  <b>2.5.1.</b> данная мера дисциплинарного воздействия является предшествующей применению Ассоциацией меры дисциплинарного воздействия в виде приостановления права осуществлять работы по подготовке проектной документации по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров и предоставляющая 7-дневный срок члену Ассоциации для исправления выявленных нарушений;  <b>2.5.2.</b> подлежит применению Ассоциацией:  - <b>в случае не устранения</b> членом Ассоциации в установленные в предписании/предупреждении сроки нарушений, выявленных при исполнении им обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;  - <b>в случае неисполнения</b> членом Ассоциации в 5-дневный срок вынесенного предупреждения о превышении уровня</p>	<p><u>2.5. Рекомендация о приостановлении права осуществлять работы по подготовке проектной документации, по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров:</u>  <b>2.5.1.</b> данная мера дисциплинарного воздействия является предшествующей применению Ассоциацией меры дисциплинарного воздействия в виде приостановления права осуществлять работы по подготовке проектной документации по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров и предоставляющая 7-дневный срок члену Ассоциации для исправления выявленных нарушений;  <b>2.5.2.</b> подлежит применению Ассоциацией:  - <b>в случае не устранения</b> членом Ассоциации в установленные в предписании/предупреждении сроки нарушений, выявленных при исполнении им обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров;  - <b>в случае неисполнения</b> членом Ассоциации в 5-дневный срок</p>		<p><b><u>Обоснование принятого решения о внесении дополнения в Положение:</u></b>  Предлагаемое дополнение п. 2.5 Положения указанием на возможность приостановить право на заключение договоров подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, обусловлено желанием не допустить выплаты из компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств (далее КФ ОДО) по итогу работы конкретного члена СРО в рамках конкретного договора подряда, когда все спорные моменты между заказчиком и подрядчиком были рассмотрены в рамках судебного процесса, состоялось и вступило в законную силу судебное решение, на основании которого заказчиком получен исполнительный лист. Логично по итогу полученных на основании судебного решения конкретным членом пени и штрафов за ненадлежащее исполнение договорных обязательств, самому члену, нарушившему обязательства, их выплатить, без привлечения средств общего фонда всех членов СРО. Вносимое изменение в Положение нацелено на предотвращение возникновения обязанности для всего членского состава СРО восполнить КФ</p>

<p>ответственности по обязательствам и требования о необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до уровня ответственности, соответствующего совокупному размеру обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключенным им с использованием конкурентных способов заключения договоров.</p>	<p>вынесенного предупреждения о превышении уровня ответственности по обязательствам и требования о необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до уровня ответственности, соответствующего совокупному размеру обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключенным им с использованием конкурентных способов заключения договоров;</p> <p>- <b>в случае неисполнения</b> членом Ассоциации в 5-дневный срок вынесенного предупреждения о необходимости получения уровня ответственности по обязательствам и требования о необходимости внесения им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств исходя из уровня ответственности, соответствующего совокупному размеру обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключенным им с использованием конкурентных способов заключения договоров;</p> <p>- <b>при наличии</b> выданного исполнительного листа в отношении члена Ассоциации по судебному решению о взыскании пени, штрафов вследствие ненадлежащего исполнения обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров</p>		<p>ОДО его собственными денежными средствами, о чем прямо указано в ч.8 ст.55.16 ГрК РФ.</p>
--	--	--	--

		<p><i>Возражения члена СРО по пункту положения 2.5.2.</i></p> <p><i>«В Градостроительном кодексе нет ничего, чтобы затрагивало СРО и требовало бы со СРО оплачивать ПЕНИ и ШТРАФЫ, которые Подрядчик не заплатил или не оспорил. Это НЕ обязанность СРО»</i></p> <p><i>«избыточный контроль со стороны СРО, который ведет к бесконечной приостановке деятельности члена СРО»</i></p>	<p><b>В соответствии с ч.1. ст. 60.1.ГрК РФ</b> в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения членом СРО обязательств по договорам подряда на подготовку проектной документации с использованием конкурентных способов заключения договора, для СРО установлена <b>субсидиарная ответственность. Субсидиарную ответственность несут:</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- <b>подрядчик</b> (в силу ч.1. ст.399 ГК РФ)</li> <li>- <b>СРО</b> в пределах одной четвертой доли средств компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств;</li> </ul> <p><b><u>Согласно ч. 3 ст.60.1 ГрК РФ</u></b></p> <p><b>Под компенсационной выплатой</b> понимается <b>не только возмещение реального ущерба</b> вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства по договорам подряда на подготовку проектной документации, <b>но и уплата неустойки (штрафа) по договорам.</b></p>
		<p><i>Возражения члена СРО по пункту положения 2.5.2.</i></p> <p><i>«СРО несет субсидиарную ответственность, то СРО в порядке регресса вправе предъявить члену по вине, которого произошла выплата из КФ ОДО иск о взыскании ранее выплаченных денежных средств из КФ ОДО»</i></p>	<p>Регрессные требования СРО в отношении члена, по вине которого произошла выплата, не предусмотрены ГрК РФ, так как в соответствии с ч.8 ст. 55.16 ГрК РФ в течение трех месяцев со дня осуществления выплат (согласно ч.6. ст.55.16.ГрК РФ) из средств такого компенсационного фонда в соответствии со ст. 60.1 ГрК РФ член СРО <b><u>и иные члены СРО</u></b> должны внести взносы в соответствующий компенсационный фонд в целях увеличения размера соответствующего компенсационного фонда в порядке и до размера, которые установлены внутренними документами</p>

			<p>саморегулируемой организации исходя из фактического количества членов такой саморегулируемой организации и уровня их ответственности по обязательствам.</p>
		<p><i>Возражения члена СРО по пункту положения 2.5.2.</i>  <i>«60.1 ГрК РФ предусмотрено дополнительное наличие страхового возмещения, и со СРО возможно взыскать денежные средства из КФ ОДО только в части, не покрытой страховыми возмещениями.»</i></p>	<p>В соответствии ч. 2 ст. 55.5 ГрКРФ СРО могут быть разработаны и утверждены внутренние документы. В случае принятия ОБЩИМ СОБРАНИЕМ членов Ассоциации таких документов, они становятся обязательными для исполнения всеми членами СРО.</p> <p>В рамках СРО АП СОПО разработаны и утверждены «Требования к страхованию членами Саморегулируемой организации Ассоциации проектировщиков «Содействия организациям проектной отрасли» риска гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ по подготовке проектной документации, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», предусматривающие страхование ответственности членов Ассоциации перед Третьими лицами, в случае если происходят выплаты из <b><u>компенсационного фонда возмещения вреда.</u></b></p> <p>Ответственность членов СРО АП СОПО за ненадлежащее исполнение членами СРО договорных обязательств с использованием конкурентных способов заключения договоров - не застрахована. В связи с изложенным, компенсационные выплаты в части, не покрытой страховыми возмещениями из</p>

			<p>компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств в СРО АП СОПО НЕВОЗМОЖНЫ.</p>
		<p><i>Возражения члена СРО по пункту положения 2.5.2.</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- «исп. листы выдаются по результатам заочного решения»</li> <li>- «исп. листы превосходно отзываются и решения обжалуются»</li> </ul> <p>«Отзыв исполнительного листа возможен на основе отмены судебного решения, на основе которого был выдан исполнительный лист»</p>	<p><b>Судебные споры в отношении СРО</b> в соответствии ст. 225.1 АПК РФ являются Корпоративным видом спора и рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, которое не предусматривают заочного производства, но предполагают упрощенное производство согласно п.1.ч.2 ст.227 АПК РФ.</p> <p><b>Заочное производство</b> согласно ГПК РФ (глава 22) – это порядок рассмотрения гражданского дела в судах общей юрисдикции. Рассмотрение с учетом изложенного к рассмотрению споров, относящихся к спорам по взысканию КФ ОДО и КФ ВВ с саморегулируемой организации, данное производство (<b>Заочное производство</b>) не имеет никакого отношения.</p> <p>В соответствии ч.3. ст.319 АПК РФ <b>Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу</b>, за исключением случаев немедленного исполнения.</p> <p>В соответствии с ч.7 ст.319 АПК РФ <b>Исполнительный лист, выданный до вступления в законную силу судебного акта</b>, за исключением случаев немедленного исполнения, является ничтожным и подлежит отзыву судом, вынесшим судебный акт.</p> <p>Согласно п.1.ч.1.ст.46. Федерального закона №229-ФЗ «Об исполнительном производстве» отзыв исполнительного листа возможно осуществить исключительно <b>взыскателю,</b></p>

			<p><b>предоставив об этом заявление с указанием причин.</b></p> <p>В соответствии с ч.4.ст.46 Федерального закона №229-ФЗ «Об исполнительном производстве». Возвращение взыскателю исполнительного документа не является <b>препятствием для повторного предъявления исполнительного документа к исполнению в пределах срока.</b></p>
		<p><i>Возражения члена СРО по пункту положения 2.5.2.</i></p> <p><i>«Существуют «Постановление о прекращении исполнительного производства»</i></p>	<p>Согласно формулировки п. 2.5.2. Положения «о наличии исполнительного листа в отношении члена Ассоциации», речь идет ТОЛЬКО о членах Ассоциации, у которых в наличии <b>ДЕЙСТВУЮЩИЙ</b> исполнительный лист по судебному решению, вступившему в законную силу. Если исполнительное производство в соответствии с Федеральным законом № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» будет прекращено, а именно: судебный пристав – исполнитель оформит постановление о прекращении исполнительного производства, ТО пункт 2.5.2 Положения <b>НЕ МОЖЕТ БЫТЬ</b> применен в отношении члена Ассоциации.</p>
		<p><i>Вопрос члена СРО:</i></p> <p><i>Как эти меры п.2.5.2.положения будут работать в отношении члена СРО, который наделен функциями технического заказчика?</i></p>	<p>В п.22.ст1. ГрК РФ дает формулировку Технического заказчика, а именно: Технический заказчик - <b>юридическое лицо, которое уполномочено застройщиком и от имени застройщика</b> заключает договоры о выполнении инженерных изысканий, о <b>подготовке проектной документации</b>, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте, сносе объектов капитального строительства, подготавливает задания на выполнение</p>

			<p>указанных видов работ, предоставляет лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) <b>осуществляющим подготовку проектной документации</b>, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждает проектную документацию, подписывает документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляет иные <b>функции</b>, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности (далее также - <b>функции технического заказчика</b>)  <b>В соответствии с изложенным, возникает конструкция:</b>  <b>Технический заказчик- Подрядчик.</b></p>
--	--	--	---

**Конструкция: Технический заказчик-Подрядчик**  
**Застройщик вправе передать свои функции**, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности, **Техническому заказчику**.  
**При этом Технический заказчик должен быть членом саморегулируемой организации** в силу прямого указания на это в пункте 22 статьи 1 ГрК РФ.  
**1.Функции Технического заказчика**  
Согласно ст. 1 п. 22 Градостроительного кодекса Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 02.07.2021), **технический заказчик – юридическое лицо, которое уполномочено застройщиком и от имени застройщика осуществляет следующие функции:**

- заключение договоров о выполнении инженерных изысканий, подготовке проектной документации, строительстве, реконструкции, капитальном ремонте, сносе объектов капитального строительства;
- подготовку задания на выполнение указанных видов работ;
- предоставление лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, материалов и документов, необходимых для выполнения указанных видов работ;
- утверждение проектной документации;
- подписание документов, необходимых для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию;
- иные функции, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности.

В Приказе Минстроя России от 2 июня 2020 года N 297/пр. «Об утверждении Методики определения затрат на осуществление функций технического заказчика» отражены функции технического заказчика, а именно в Приложение №1. Перечень услуг технического заказчика составляется индивидуально для каждого Заказчика и формулируется в виде требований в техническом задании.

**Отношения между Техническим заказчиком и Подрядчиком возникают на основании заключённого на конкурентной основе договора подряда в соответствии с Федеральными законами № 44-ФЗ, № 223-ФЗ и Постановления правительства РФ № 615 и регулируются нормами гражданского права с применением некоторых особенностей вышеуказанных правовых документов (например, размер штрафных санкций регулируется Постановлением правительства РФ № 1042 от 30.08.2017).**

**Таким образом, отношения Технического заказчика и Подрядчика при исполнении договора подряда на подготовку проектной документации, заключенного конкурентным способом, регулируются ч. 1 и ч.2. ст.60.1.ГрК РФ:**

**1. Ответственность Подрядчика в рамках ответственности СРО наступает со стороны Технического заказчика в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств по договору подряда на подготовку проектной документации как члена СРО в соответствии с ч.1. ст.60.1ГрК РФ;**

**2. Ответственность Технического заказчика в рамках ответственности СРО наступает со стороны Подрядчика в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения функций Технического заказчика по договору подряда на подготовку проектной документации как члена СРО в соответствии с ч.2. ст.60.1ГрК РФ;**

**Первоначальный вариант пункт положения 2.5.2.**

**На основании изложенного, пункт 2.5.2. Положения предлагается скорректировать и изложить в данной редакции: «- при наличии выданного исполнительного листа в отношении члена Ассоциации по судебному решению, вступившему в законную силу, о взыскании пени, штрафов вследствие ненадлежащего исполнения им обязательств Подрядчика или Технического заказчика по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров.»**

*Предложение ООО «Прим Проект» изложить абзац 4 пункта 2.5.2. Положения в следующей редакции:*  
«при наличии сведений о возбуждении в отношении члена Ассоциации исполнительного производства на основании исполнительного листа по судебному решению, вступившему в законную силу, о взыскании пени, штрафов вследствие ненадлежащего исполнения



		<p>им обязательств          Подрядчика или          Технического заказчика по          договорам подряда на          подготовку проектной          документации, заключенным          с использованием          конкурентных способов          заключения договоров, за          исключением случаев          оспаривания          исполнительного листа или          судебного решения, на          основании которого выдан          исполнительный лист».</p>	
--	--	--	--

**Итоговый вариант пункта 2.5.2.**

- при наличии выданного и не исполненного в течение месяца с момента его выдачи исполнительного листа в отношении члена Ассоциации по судебному решению, вступившему в законную силу, о взыскании пени, штрафов вследствие ненадлежащего исполнения им обязательств Подрядчика или Технического заказчика по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключенным с использованием конкурентных способов заключения договоров. Применению настоящей меры дисциплинарного взыскания предшествует обязательная инициация со стороны СРО внеплановой проверки в порядке, установленном Положением о контроле за деятельностью членов СРО. В рамках такой проверки в адрес члена СРО направляется запрос о предоставлении в адрес Ассоциации в месячный срок с момента его получения документов, подтверждающих наступление одного из возможных событий:

- **член СРО оплатил сумму** взысканных по судебному решению пени, штрафов, неустоек;
- **суд, выдавший исполнительный лист, по заявлению члена Ассоциации вынес определение об отсрочке** или о рассрочке исполнения судебного акта;
- **суд кассационной инстанции отменил** состоявшиеся по делу и **вступившие в законную силу судебные акты** о взыскании с члена Ассоциации соответствующих пени и штрафов;
- **стороны, не возбуждая исполнительного производства, пришли к письменному соглашению** об отсрочке либо рассрочке уплаты пени, штрафов, взысканных по судебному решению, вступившему в законную силу.

В случае не предоставления в рамках инициированной внеплановой проверки со стороны члена СРО вышеуказанных документов, СРО выносит рекомендацию о приостановлении права осуществлять работы по подготовке проектной документации, по договорам подряда на подготовку проектной документации, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров.