**Изменения в градостроительном законодательстве и взаимодействие с контрактной системой**

Федеральным законом от 3 июля 2016 г. № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - ФЗ № 372-ФЗ), внесены изменения,которые направлены на совершенствование механизмов саморегулирования в сфере строительства.

Указанные изменения касаются сферы государственных и муниципальных закупок в строительной сфере, поскольку существующие цели функционирования саморегулируемых организаций (далее - СРО) дополнены: **саморегулируемые организации обеспечивают исполнение своими членами обязательств по договорам подряда** на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации, по договорам строительного подряда, заключенным с использованием конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, законодательством Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, или в иных случаях по результатам торгов (конкурсов, аукционов), если в соответствии с законодательством Российской Федерации проведение торгов (конкурсов, аукционов) для заключения соответствующих договоров является обязательным (далее - с использованием конкурентных способов заключения договоров).

Возвращаясь к вопросу о введении новой цели функционирования саморегулируемых организаций - обеспечение исполнения контрактов, заключенных с использованием конкурентных способов заключения договоров, необходимо отметить следующее.

Статья 60.1 Градостроительного кодекса РФ (далее – ГрК РФ), которая введена ФЗ № 372-ФЗ и вступила в силу с 1 июля 2017 г., устанавливает субсидиарную ответственность саморегулируемых организаций в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения членом саморегулируемой организации обязательств по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договору строительного подряда, заключенному с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором с использованием конкурентных способов заключения договора (далее - ненадлежащее исполнение договоров подряда, заключенных с использованием конкурентных процедур).

Вместе с тем статьей 96 ФЗ № 44-ФЗ установлена обязанность заказчика включать в качестве обязательного условия для заключения государственного или муниципального контракта обеспечение его исполнения, которое может быть предоставлено в виде залога денежных средств или банковской гарантии. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 8 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» обязательным условием банковской гарантии является право заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией.

Таким образом, договор подряда, заключенный по результатам конкурентных процедур заключения договора, имеет двойное обеспечение: денежными средствами или банковской гарантией, предоставленными в соответствии с ФЗ № 44-ФЗ, а также средствами компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации, членом которого заключен такой контракт.

Для достижения цели **саморегулируемые организации формируют дополнительный компенсационный фонд** - компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, из которого будут производиться выплаты на возмещение ущерба, причиненного неисполнением или ненадлежащим исполнением членом саморегулируемой организации своих обязательств по договору подряда. Несмотря на то, что новая цель создания и функционирования является общей для всех саморегулируемых организаций, формирование компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств не является прямой обязанностью всех саморегулируемых организаций. Необходимость его формирования поставлена в зависимость от наличия в составе конкретной саморегулируемой организации определенного количества членов, планирующих заключение договоров подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров. При их отсутствии саморегулируемая организация не формирует дополнительный компенсационный фонд.

Внесение взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств является фактором, определяющим возможность члена саморегулируемой организации заключать договоры подряда с использованием конкурентных способов заключения договоров. Иными словами, члены саморегулируемых организаций, которые не внесли взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не вправе участвовать в закупках в сфере строительства, осуществляемых в рамках Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ № 44-ФЗ) и Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ № 223-ФЗ), а также в иных случаях в конкурсах и аукционах, если в соответствии с законодательством Российской Федерации проведение торгов для заключения соответствующих договоров подряда является обязательным.

Согласно ч.1 ст.55.8 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 ГрК РФ.

Следует отметить, что ФЗ № 372-ФЗ фактически изменил основание для возникновения специальной правоспособности у лиц, выполняющих инженерные изыскания, проектирование и строительство.

**Так, с 1 июля 2017 г. прекращаются выдача и действие свидетельств о допуске саморегулируемых организаций**. Возможность выполнять соответствующие работы по договору подряда будет определяться фактом членства в саморегулируемой организации.

Подтверждением членства в СРО в силу ч.13 ст.55.20 Градостроительного кодекса РФ служит **выписка из реестра членов саморегулируемой организации*,*** членом которой является заявитель (форма выписки утверждена приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58).

Выписка из реестра членов саморегулируемой организации действительна в течение месяца с момента ее выдачи и содержит сведения о внесении членом такой организации взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Кроме того, в силу ч.1 ст. 3.3 Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации» **с 1 июля 2017 года не допускается осуществление предпринимательской деятельности** по выполнению инженерных изысканий, по осуществлению архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства **на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске** к определенному виду или видам работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Для включения в СРО в штате индивидуального предпринимателя или юридического лица должны быть специалисты, указанные в части 1 статьи 55.5-1 ГрК РФ (п.4 ч.2 ст.55.6 ГрК РФ).

Кроме того, по общему правилу членами СРО, 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 (ч.3 ст.55.6 ГрК РФ).

Требования об обязательном членстве в СРО не распространяются на унитарные предприятия, государственные и муниципальные учреждения, юридические лица с государственным участием в случаях, которые перечислены в ч.2.1 ст.47, ч.4.1 ст.48, ч.2.2 ст.52 ГрК РФ.

Кроме того, не является обязательным членство в СРО для индивидуального предпринимателя или юридического лица, которыми с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным операторомзаключены договоры строительного подряда,на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает трех миллионов рублей (ч.2.1 ст.52 ГрК РФ). Однако следует отметить, что подобных исключений для инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования не предусмотрено.

Также ФЗ № 372-ФЗ устанавливает определенный перечень заказчиков, для заключения договоров подряда с которыми подрядчик должен являться членом саморегулируемой организации. В него входят застройщик, технический заказчик для всех указанных договоров подряда, в случае заключения договора на инженерные изыскания - лицо, получившее в соответствии с Земельным кодексом РФ разрешение на использование земель или земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, для выполнения инженерных изысканий, а также лицо, ответственное за эксплуатацию здания, сооружения, и региональный оператор - в случае заключения договора на проектирование и строительство.

Выполнение работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства лицом, не являющимся членом саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования или строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, или с нарушением требований, установленных законодательством о градостроительной деятельности, к лицам, имеющим право на выполнение таких работ по соответствующему договору, заключенному с использованием конкурентных способов заключения договоров влечет за собой административную ответственность по ст.9.5.1 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток.

Прокуратура Пермского района