

№ 5
02.10.13
И/АС
ИСУС

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ДУМА
ФЕДЕРАЛЬНОГО СОБРАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ШЕСТОГО СОЗЫВА

КОМИТЕТ ПО ЗЕМЕЛЬНЫМ ОТНОШЕНИЯМ И СТРОИТЕЛЬСТВУ

Георгиевский пер., д. 2, Москва, 103265 Тел. 8(495)692-36-27 Факс 8(495)692-37-63 E-mail: russkih@duma.gov.ru

21 октября 2013 г.

№ 3 31-22/25

**АССОЦИАЦИЯ
ОБЪЕДИНЕНИЕ ИНЖЕНЕРОВ**

107023, г. Москва, пл. Журавлева, д. 2,
стр. 2

Комитет Государственной Думы по земельным отношениям и строительству рассмотрел Ваше обращение по вопросу о праве саморегулируемых организаций выдавать лицам, изъявившим желание вступить в ее члены, целевые займы для уплаты компенсационного фонда саморегулируемой организации, и сообщает следующее.

Деятельность саморегулируемых организаций в области строительства регламентирована главой 6¹ Градостроительного кодекса Российской Федерации. Вместе с тем, общие положения к саморегулируемым организациям установлены в Федеральном законе от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее – Федеральный закон № 315-ФЗ).

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона № 315-ФЗ саморегулируемая организация не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность.

Понятие предпринимательской деятельности дано в абзаце третьем пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с указанной нормой предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Как пояснил Верховный Суд РФ в Постановлении Пленума от 24.10.2006 N 18 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" (пункт 13) доказательствами, подтверждающими факт занятия деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли, в частности, могут являться показания лиц, оплативших товары, работу, услуги, расписки в получении денежных средств, выписки из банковских счетов лица, привлекаемого к административной ответственности, акты передачи товаров (выполнения работ, оказания услуг), если из указанных документов следует, что денежные

средства поступили за реализацию этими лицами товаров (выполнение работ, оказание услуг), размещение рекламных объявлений, выставление образцов товаров в местах продажи, закупку товаров и материалов, заключение договоров аренды помещений. Вместе с тем само по себе отсутствие прибыли не влияет на квалификацию правонарушений, предусмотренных статьей 14¹ Кодекса об административных правонарушениях РФ, поскольку извлечение прибыли является целью предпринимательской деятельности, а не ее обязательным результатом.

Таким образом, предоставление саморегулируемой организацией процентных займов может быть квалифицировано как незаконная предпринимательская деятельность.

Кроме того, согласно части 3 статьи 8 Федерального закона № 315-ФЗ под конфликтом интересов понимается ситуация, при которой личная заинтересованность членом саморегулируемой организации, лиц, входящих в состав органов управления саморегулируемой организации, ее работников, действующих на основании трудового договора или гражданско-правового договора влияет или может повлиять на исполнение ими своих профессиональных обязанностей и (или) влечет за собой возникновение противоречия между такой личной заинтересованностью и законными интересами саморегулируемой организации или угрозу возникновения противоречия, которое способно привести к причинению вреда законным интересам саморегулируемой организации. При этом под личной заинтересованностью понимается материальная или иная заинтересованность, которая влияет или может повлиять на обеспечение прав и законных интересов саморегулируемой организации и (или) ее членов.

С учетом того, что действие договора займа имеет определенный период во времени, в течение которого заемщик может приобрести статус члена саморегулируемой организации, такая сделка создает угрозу возникновения конфликта интересов.

В соответствии с частью 6 статьи 6 Федерального закона № 315-ФЗ саморегулируемая организация не вправе осуществлять деятельность и совершать действия, влекущие за собой возникновение конфликта интересов саморегулируемой организации и интересов ее членов или создающие угрозу возникновения такого конфликта.

Кроме того, в судебном порядке такая сделка может быть признана притворной, имеющей целью прикрыть другую сделку – поручительство, поскольку в данном случае саморегулируемая организация, выдавая беспроцентный заем для целей внесения денежных средств в компенсационный фонд саморегулируемой организации, фактически поручается своими денежными средствами за заемщика перед лицами, имеющими право на получение средств из компенсационного фонда.

Дополнительно отмечаю, что в соответствии со статьей 55¹ Градостроительного кодекса Российской Федерации, статьями 2, 4, 6, 14 Федерального закона № 315-ФЗ в функции и содержание деятельности саморегулируемой организации не входит предоставление займов для уплаты компенсационного фонда лицам,

С учетом указанного, по мнению Комитета, саморегулируемые организации не вправе заключать указанные сделки.

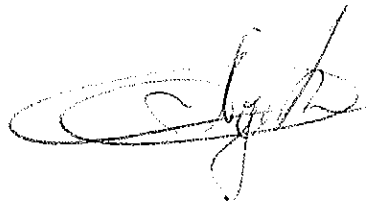
По вопросу о праве национальных объединений саморегулируемых организаций на дачу разъяснений и толкование норм действующего законодательства отмечаю следующее.

Согласно постановлению Конституционного Суда Российской Федерации от 17.11.1997 года № 17-П официальное, имеющее силу закона (то есть обязательное для всех) разъяснение или толкование положений любого федерального закона может быть дано только актом законодательного органа, который должен приниматься, подписываться и обнародоваться в порядке, установленном для федеральных законов.

Также отмечаю, что в настоящее время полный перечень признаков, по которым можно отнести саморегулируемую организацию к коммерциализированной, отсутствует, как отсутствует в действующем законодательстве и само понятие «коммерциализированная саморегулируемая организация».

По получении ответа на Ваше обращение из Федерального агентства по строительству и ЖКХ, прошу направить его копию в Комитет для анализа.

Председатель комитета



А.Ю. Русских