

Утверждена Научно-консультативной  
комиссией (протокол № 4 от 11.12.2020)

**Аналитическая справка**  
**по вопросу возврата взноса в компенсационный фонд лицам,**  
**прекратившим членство в саморегулируемой организации в**  
**соответствии с частями 6, 7 статьи 3.3 Федерального закона от**  
**29.12.2004 № 191-ФЗ «О введении в действие**  
**Градостроительного кодекса Российской Федерации», в случае**  
**повторного вступления в эту же саморегулируемую**  
**организацию.**

Аналитическая справка подготовлена рабочей группой,  
сформированной в следующем составе:

Члены рабочей группы:

- 1) А.В. Максимов – руководитель рабочей группы;
- 2) Н.В. Андреев;
- 3) Ю.Ю. Бунина;
- 4) А.В. Мешалов;
- 5) В.В. Панарина;
- 6) В.В. Попова;
- 7) Н.М. Разумова;
- 8) В.И. Сало;
- 9) М.Г. Шацкая;
- 10) А.М. Шериева.

**Поставленные вопросы:**

1. Имеет ли право член саморегулируемой организации в области строительства, прекративший членство в соответствии с частями 6, 7 статьи 3.3 Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации», на возврат внесенного им взноса в компенсационный фонд в случае повторного вступления в эту же саморегулируемую организацию?

2. Возможно ли в случае наличия указанного выше права на возврат взноса в компенсационный фонд зачесть оплату взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации в счёт требования члена саморегулируемой организации о возврате взноса?

**Описательно-мотивировочная часть**

Научно-консультативной комиссией Ассоциации «Национальное объединение строителей» (далее – Научно-консультативная комиссия) проведено исследование по вышеуказанным вопросам.

При проведении исследования Научно-консультативная комиссия проанализировала нормы Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Федерального закона от 29.12.2004 № 191-ФЗ «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации» (далее – закон № 191-ФЗ), Федерального закона от 03.07.2016 № 372-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – закон № 372-ФЗ), Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее – закон № 315-ФЗ), а также правоприменительную практику.

В результате исследования Научно-консультативная комиссия пришла к следующим выводам по поставленным вопросам.

В соответствии с частью 6 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ членство в саморегулируемой организации индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, направивших в саморегулируемую организацию уведомление о намерении добровольно прекратить членство (в том числе с последующим переходом в другую саморегулируемую организацию), прекращается с даты, указанной в таком уведомлении, но не позднее 1 июля 2017 года.

Согласно части 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ члены саморегулируемой организации, не выразившие в срок не позднее 1 декабря 2016 года намерение добровольно прекратить или сохранить членство в саморегулируемой организации, исключаются по решению постоянно действующего коллегиального органа управления с 1 июля 2017 года.

При этом в соответствии с частью 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, членство которых в саморегулируемой организации прекращено в соответствии с частью 6 или 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ и **которые не вступили в иную саморегулируемую организацию**, вправе в течение года после 1 июля 2021 года подать заявление в саморегулируемую организацию, членство в которой было прекращено, о возврате внесенных такими лицами взносов в компенсационный фонд.

При формальном подходе к толкованию положений части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ можно предположить, что формулировка «которые не вступили в иную саморегулируемую организацию» допускает возможность возврата взноса в компенсационный фонд юридическим лицам (индивидуальным предпринимателям), которые прекратили членство в саморегулируемой организации согласно частям 6, 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ и повторно вступили в ту же самую саморегулируемую организацию (членство в которой ранее было прекращено). Однако, такой подход заведомо ущемляет права юридических лиц (индивидуальных предпринимателей), которые прекратили свое членство в саморегулируемой

организации и в последующем вступили в иные саморегулируемые организации, чем утратили право на возврат взноса в компенсационный фонд в соответствии с частью 14 статьи 3.3 закона 191-ФЗ. В таком случае возникнет ситуация, при которой члены саморегулируемой организации совершают равные по своим правовым последствиям действия, то есть прекращают членство в саморегулируемой организации, а затем вновь приобретают членство и продолжают деятельность в области строительства, но одни члены вступают в иные саморегулируемые организации и теряют право на возврат взноса, а другие вступают в эту же саморегулируемую организацию и формально получают право на возврат ранее уплаченного взноса в компенсационный фонд.

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 статьи 10 ГК РФ, суд, арбитражный суд или третейский суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом (пункт 3 статьи 10 ГК РФ). Таким образом, повторное вступление бывшего члена саморегулируемой организации в ту же самую саморегулируемую организацию с целью формального использования части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ для возврата взноса в компенсационный фонд должно расцениваться как злоупотребление правом и противоречит целям правового регулирования, установленной законодателем.

Анализ применения части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ представляется необходимым осуществлять в совокупности с нормами закона № 372-ФЗ и положениями законодательства, регламентирующими

вопросы прекращения членства в саморегулируемой организации и возврата внесенных взносов в компенсационные фонды.

Действующим законодательством Российской Федерации предусмотрены общие принципы, согласно которым возврат взносов в компенсационный фонд в связи с прекращением членства в саморегулируемой организации не допускается:

- В соответствии с частью 13 статьи 13 закона № 315-ФЗ не допускается осуществление выплат из компенсационного фонда, за исключением выплат в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами, если иное не предусмотрено федеральным законом. Не допускается возврат взносов членам саморегулируемой организации, если иное не предусмотрено федеральным законом.

- Лицу, прекратившему членство в саморегулируемой организации, не возвращаются уплаченные взнос (взносы) в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации, если иное не предусмотрено Федеральным законом о введении в действие Градостроительного кодекса РФ (часть 5 статьи 55.7 ГрК РФ).

В свою очередь, Федеральный закон от 29.12.2004 № 191-ФЗ «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации» предусматривает такие исключительные случаи, при которых допускается возврат взносов в компенсационный фонд.

Так, положения части 6 и 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ содержат специальные основания прекращения членства в саморегулируемой организации в связи с принятием закона № 372-ФЗ, которым был введен «принцип регионализации» и изменены положения ГрК РФ, определяющие основы саморегулирования в области строительства.

Законом № 372-ФЗ были изменены требования к обязательности членства в саморегулируемой организации в области строительства для

выполнения строительных работ. С 1 июля 2017 года стало не допустимым осуществление предпринимательской деятельности по выполнению строительных работ на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к видам работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (часть 1 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ). Наряду с этим, законом № 372-ФЗ были внесены изменения в статью 52 ГрК РФ, которые установили требования об обязательном членстве в саморегулируемой организации при выполнении работ по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (часть 2 статьи 52 ГрК РФ), а также случаи, при которых членство не требуется. В частности, согласно части 2.1 статьи 52 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает трех миллионов рублей.

Также законом № 372-ФЗ закреплён «принцип регионализации» путем внесения изменений в статью 55.6 ГрК РФ - членами саморегулируемой организации в области строительства могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) юридические лица, зарегистрированные в том же субъекте Российской Федерации, в котором зарегистрирована такая саморегулируемая организация (часть 3 статьи 55.6 ГрК РФ).

В связи с указанными изменениями членам саморегулируемой организации было предоставлено право добровольно прекратить членство не позднее 1 июля 2017 года, в том числе с последующим переходом в другую

саморегулируемую организацию (пункт 1 части 5, часть 6 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ). В случае, если членами саморегулируемой организации не было выражено намерение добровольно прекратить или сохранить членство в саморегулируемой организации, такие члены исключались из саморегулируемой организации с 1 июля 2017 года (часть 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ).

В целях обеспечения гарантий прав членов саморегулируемых организаций в связи с вводимыми законом № 372-ФЗ новеллами, изменяющими основы саморегулирования в области строительства, были предусмотрены нормы о порядке перечисления уплаченного членом саморегулируемой организации взноса в компенсационный фонд в случае перехода в целях регионализации (часть 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ), а также установлена возможность возврата уплаченного взноса в компенсационный фонд для членов, которые в связи с изменением требований законодательства приняли решение прекратить свое членство в саморегулируемой организации в области строительства и не вступать вновь в саморегулируемую организацию (часть 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ).

Таким образом, при толковании части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ в системной связи с иными нормами действующего законодательства, можно прийти к выводу о том, что возможность возврата ранее уплаченного взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации является исключительной и допускается только в случае прекращения членства в саморегулируемой организации в связи с указанными изменениями законодательства при условии, что прекратившее членство лицо не возобновило свое членство в саморегулируемой организации в области строительства и не осуществляет деятельность по строительству, которая требует обязательного членства в саморегулируемой организации.

По рассматриваемому вопросу на сегодняшний день отсутствует судебная практика. Однако, для анализа поставленного вопроса допустимо исследовать практику применения части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ,

которая предусматривает возможность перевода взноса в компенсационный фонд из одной саморегулируемой организации в другую с целью исполнением требования о соответствии члена саморегулируемой организации в области строительства «принципу регионализации».

Необходимо обратить внимание, что до 18.06.2017 года формулировка части 13 аналогично части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ носила неоднозначный характер. Согласно редакции части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ, действовавшей до 18.06.2017 (в редакции закона № 372-ФЗ), юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, добровольно прекратившие членство в саморегулируемой организации **в целях перехода в другую саморегулируемую организацию по месту регистрации** таких юридического лица или индивидуального предпринимателя, вправе со дня принятия решения о приеме их в члены новой саморегулируемой организации, но не позднее 1 сентября 2017 года подать заявление в саморегулируемую организацию, членство в которой было прекращено такими юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем в соответствии со статьей 3.3 закона № 191-ФЗ, о перечислении внесенного такими лицами взноса в компенсационный фонд указанной некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации, в саморегулируемую организацию, в которую переходят такие юридическое лицо, индивидуальный предприниматель.

Неоднозначность толкования части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ, действовавшей до 18.06.2017 года (в редакции закона № 372-ФЗ), вызывала формулировка «в целях перехода в другую саморегулируемую организацию по месту регистрации таких юридического лица или индивидуального предпринимателя», которая при формальном толковании допускала возможность перехода в другую саморегулируемую организацию в пределах одного субъекта Российской Федерации с правом перевода взноса в компенсационный фонд.



Однако, в период действия части 13 статьи 3.3 в редакции закона № 372-ФЗ, Минстроем России была представлена официальная позиция (письмо от 21.11.2016 № 38816-ХМ/02), в которой было указано на неправомерность подобного толкования части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ и необходимость применения части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ только в контексте введенного законом № 372-ФЗ «принципа регионализации». Согласно указанному письму Минстроя России норма части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ не может быть применена в целях перехода юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей в другую саморегулируемую организацию в пределах одного субъекта Российской Федерации, так как до принятия решения о добровольном прекращении членства такие лица уже являлись членами саморегулируемых организаций, которые были зарегистрированы в том же субъекте Российской Федерации, что и указанные лица.

Аналогичная позиция о необходимости применения положений части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ в контексте «принципа регионализации» была поддержана судебной практикой указанного периода (до 18.06.2017, то есть в период действия части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ в редакции закона № 372-ФЗ). В данный период в подавляющем большинстве судебных актов содержится позиция о том, что перечисление взноса в компенсационный фонд из одной саморегулируемой организации в другую невозможен в случае перехода члена саморегулируемой организации в пределах одного субъекта Российской Федерации (например: Постановление арбитражного суда Московского округа от 24.10.2017 по делу № А40-238437/2016, первая инстанция – решение арбитражного суда г. Москвы от 06.04.2017; Постановление арбитражного суда Центрального округа от 22.02.2018 № А62-7196/2016, первая инстанция – решение арбитражного суда Смоленской области от 01.03.2017; Постановление 9ААС от 14.03.2017 № 09АП-5331/2017, первая инстанция - решение арбитражного суда г. Москвы от 30.11.2016).

В последующем, на законодательном уровне указанная позиция Минстроя России и сложившаяся судебная практика способствовали уточнению редакции части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ: «Юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, **зарегистрированные на территории субъекта Российской Федерации не по месту регистрации саморегулируемой организации** и добровольно прекратившие членство в саморегулируемой организации **в целях перехода в другую саморегулируемую организацию по месту регистрации** таких юридического лица или индивидуального предпринимателя ... вправе подать заявление в саморегулируемую организацию, членство в которой было прекращено такими юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем, о перечислении внесенного ими взноса в компенсационный фонд (компенсационные фонды) этой саморегулируемой организации в саморегулируемую организацию, в которую переходят такие юридическое лицо, индивидуальный предприниматель...» (Федеральный закон от 18.06.2017 № 126-ФЗ «О внесении изменений в статью 55.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации и статью 3.3 Федерального закона «О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации»).

После указанных изменений судебная практика по применению части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ продолжала складываться в контексте «принципа регионализации». В частности, в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 12.12.2017 по делу № А40-230997/2016, было отмечено, что установленный законом № 372-ФЗ принцип, согласно которому с 01.07.2017 место нахождения членов саморегулируемых организаций должно совпадать с местом нахождения таких саморегулируемых организаций, является новым в деятельности саморегулируемых организаций и направлен на усовершенствование контроля саморегулируемыми организациями за деятельностью своих членов. В связи с чем положения части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ не

применяются в том случае, если добровольное прекращение членства индивидуального предпринимателя или юридического лица в саморегулируемой организации (основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство) осуществляется в целях перехода в другую саморегулируемую организацию аналогичного вида в пределах одного субъекта Российской Федерации. Аналогичные выводы поддержаны также следующими судебными актами: Постановление арбитражного суда Московского округа от 12.03.2018 по делу № А40-88232/17, Постановление 8ААС от 05.10.2018 № 08АП-10246/2018, Постановление 8ААС от 08АП-13868/2017.

Таким образом, в существующей судебной практике (в том числе, представленной до 18.06.2017 при наличии неоднозначности толкования нормы части 13 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ) было применено системное толкование норм с учетом положений закона № 372-ФЗ и принята во внимание цель правового регулирования, предусмотренная законодателем. В этой связи толкование положений части 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ также должно осуществляться системно с учетом иных положений закона № 191-ФЗ и закона № 372-ФЗ, цели правового регулирования, установленной законодателем. С учетом указанных обстоятельств, действуя разумно и добросовестно, член саморегулируемой организации при вступлении в силу изменений, предусмотренных законом № 372-ФЗ, должен был либо перейти в иную саморегулируемую организацию по месту своего нахождения с перечислением внесенного взноса в компенсационный фонд в иную саморегулируемую организацию; либо прекратить членство в данной саморегулируемой организации без возобновления членства в иной или этой же саморегулируемой организации; либо сохранить членство в данной саморегулируемой организации. При этом предусмотренное частью 14 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ право на возврат взноса в компенсационный фонд имеет только член саморегулируемой организации, который прекратил членство в

данной саморегулируемой организации по установленным основаниям и не вступил вновь в саморегулируемую организацию в области строительства.

Отвечая на второй вопрос о возможности зачета взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации в счёт требования члена саморегулируемой организации к саморегулируемой организации, необходимо отметить, что ГрК РФ не содержит специального механизма «повторного» вступления в саморегулируемую организацию после прекращения членства по пунктам 6 и 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ. Следовательно, такое вступление в саморегулируемую организацию происходит на общих основаниях, предусмотренных ГрК РФ. Так, частью 12 статьи 55.6 ГрК РФ установлено, что решение саморегулируемой организации о приеме в члены саморегулируемой организации вступает в силу со дня уплаты в полном объеме взноса (взносов) в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации, а также вступительного взноса в случае, если внутренними документами саморегулируемой организации установлены требования к уплате такого взноса.

Часть 3 статьи 55.16 ГрК РФ не допускает освобождение члена саморегулируемой организации от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд возмещения вреда, в том числе за счет его требований к саморегулируемой организации и уплату взноса (взносов) в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации в рассрочку или иным способом, исключающим единовременную уплату указанного взноса (взносов), а также уплату взноса (взносов) третьими лицами, не являющимися членами такой саморегулируемой организации, за исключением случая, предусмотренного частью 16 указанной статьи (случаи когда индивидуальный предприниматель или юридическое лицо ранее являлись членами саморегулируемой организации, исключенной из государственного реестра и вступления в

новую саморегулируемую организацию с переводом взноса в компенсационный фонд соответствующим Национальным объединением саморегулируемых организаций).

Буквальное толкование указанных норм не допускает зачёт взаимных денежных требований в качестве оплаты взноса в компенсационные фонды саморегулируемой организации.

Кроме того, право на возврат взноса возникает у лиц после прекращения членства по основаниям, закрепленным частями 6 и 7 статьи 3.3 закона № 191-ФЗ при условии отказа от последующего вступления в саморегулируемую организацию и не ранее наступления 01.07.2021 года, что само по себе делает невозможным их использование в качестве взноса в компенсационный фонд до указанной даты.

Учитывая изложенное, Научно-консультативная комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, членство которых в саморегулируемой организации прекращено в соответствии с частью 6 или частью 7 статьи 3.3 закона №191-ФЗ и впоследствии (до 01.07.2021 года) вступивших в саморегулируемую организацию того же вида, на возврат ранее внесенного взноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации в порядке части 14 статьи 3.3 закона №191-ФЗ. Право на такой возврат для указанных лиц утрачивается с момента вступления в саморегулируемую организацию того же вида. Зачет указанных средств в качестве взноса в компенсационные фонды при новом вступлении не допустим.

**Председатель Научно-консультативной комиссии**

**М.В. Федорченко**

**Руководитель рабочей группы**

**А.В. Максимов**