

Утверждена Научно-консультативной
комиссией (протокол от 22.01.2021 № 6)

Аналитическая справка

по вопросу о законности установления внутренними документами саморегулируемых организаций требований к порядку заключения своими членами договоров возмездного оказания услуг

Научно-консультативной комиссией Ассоциации «Национальное объединение строителей» (далее – Научно-консультативная комиссия) проведено исследование по вопросу законности установления внутренними документами саморегулируемых организаций требований к порядку заключения своими членами договоров возмездного оказания услуг.

В частности, данная проблема актуальна, когда речь идет о требованиях саморегулируемых организаций к заключаемым ее членами договорам в рамках обеспечения системы менеджмента качества, договорам страхования, договорам об оказании образовательных и иных сопутствующих основной деятельности услуг.

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 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), Федерального закона от 01.12.2007 г. № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее – Закон № 315-ФЗ), Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон № 7-ФЗ), материалы судебной практики.

В результате исследования Научно-консультативная комиссия пришла к следующим выводам по поставленному вопросу.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона № 315-ФЗ под саморегулированием понимается самостоятельная и инициативная деятельность, которая осуществляется субъектами предпринимательской или профессиональной деятельности и содержанием которой являются разработка и установление стандартов и правил указанной деятельности, а также контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона № 315-ФЗ саморегулируемой организацией признается некоммерческая организация, созданная в соответствии с ГК РФ и Законом № 7-ФЗ, при условии ее соответствия всем установленным настоящим Федеральным законом требованиям, к числу которых отнесено, в том числе, обеспечение саморегулируемой организацией дополнительной имущественной ответственности каждого ее члена перед потребителями произведенных товаров (работ, услуг) и иными лицами.

Согласно положениям пунктов 2,3,7 статьи 4 Закона № 315-ФЗ саморегулируемая организация разрабатывает и утверждает стандарты и правила предпринимательской или профессиональной деятельности (далее - стандарты и правила саморегулируемой организации), под которыми понимаются требования к осуществлению предпринимательской или профессиональной деятельности, обязательные для выполнения всеми членами саморегулируемой организации, которые должны соответствовать федеральным законам и принятым в соответствии с ними иным нормативным правовым актам. Стандартами и правилами саморегулируемой организации могут устанавливаться дополнительные требования к предпринимательской или профессиональной деятельности определенного вида.

При этом, в соответствии с пунктом 2.1. статьи 1 Закона № 315-ФЗ особенности саморегулирования в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства устанавливаются законодательством о градостроительной деятельности.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 55.5 ГрК РФ, пунктом 1 части 1 статьи 6 Закона № 315-ФЗ, саморегулируемая организация обязана разработать и утвердить документ о членстве в саморегулируемой организации, в том числе о требованиях к членам саморегулируемой организации. В соответствии с пунктом 1 части 2 указанной статьи ГрК РФ саморегулируемой организацией могут быть разработаны и утверждены, в частности, внутренние документы о страховании членами саморегулируемой организации риска гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, об условиях такого страхования.

Согласно части 1 статьи 2 Закона № 7-ФЗ некоммерческой организацией является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Цели деятельности саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства определены нормами статьей 55.1 ГрК РФ и среди них отсутствует получение прибыли.

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

Поскольку деятельность саморегулируемой организации к предпринимательской не относится, при установлении требований к членам саморегулируемой организации не свойственно такое нарушение как недобросовестная конкуренция, так как оно в соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона № 135 – ФЗ может быть совершено только хозяйствующим субъектом, коим саморегулируемая организация не является с учетом пункта 5 указанной статьи.

Исходя из вышеизложенного, саморегулируемая организация вправе установить в своих внутренних документах требования к порядку заключения своими членами договоров возмездного оказания услуг.

Указанный вывод подтверждается судебной практикой. В соответствующем тематике споре суд не усмотрел в действиях некоммерческого партнерства по установлению в правилах саморегулирования повышенных требований к страховым организациям нарушения Закона № 135-ФЗ, поскольку указанные действия не являлись, по мнению суда, координацией экономической деятельности. При этом судом было учтено, что названные правила были предусмотрены только для членов партнерства и соответствовали целям создания и содержанию деятельности саморегулируемой организации, предусмотренным в статье 55.1 ГрК РФ. Правила были утверждены решением общего собрания членов партнерства, т.е. члены партнерства установили требования к страховым организациям самостоятельно для себя, третьи лица не повлияли на принятое ими решение и не согласовали действия членов партнерства. Никаких соглашений между партнерством и аккредитованными страховыми организациями не заключалось (Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 28.10.2010 по делу № А32-15910/2010). Аналогичная позиция изложена в решении Арбитражного суда Нижегородской области по делу № А43-6054/2011, постановлении Первого арбитражного апелляционного суда по делу № А43-29459/2010.

Стоит отметить, что ранее действовавшая редакция Закона № 135-ФЗ закрепляла прямую норму о том, что не являются координацией экономической деятельности осуществляемые в соответствии с федеральными законами действия саморегулируемой организации по установлению для своих членов условий доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка. В настоящее время эта норма изменилась: закреплено, что координацией экономической деятельности не являются действия хозяйствующих субъектов, осуществляемые в рамках «вертикальных» соглашений (соглашения между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой

предоставляет (продает) товар). Тем не менее, это не позволяет говорить о том, что установление во внутренних документах саморегулируемой организации требований к порядку заключения своими членами договоров возмездного оказания услуг является нарушением законодательства о конкуренции.

На основании изложенного, по мнению Научно-консультативной комиссии, саморегулируемая организация вправе установить в своих внутренних документах требования к порядку заключения своими членами договоров возмездного оказания услуг, в частности, если речь идет о системах сертификации, страховании, образовательных и иных услугах.

Вместе с тем, необходимо обратить внимание на то, что если саморегулируемая организация устанавливает определенные требования к заключаемым ее членами договорам возмездного оказания услуг, то содержанием таких требований могут быть только обоснованные объективные критерии к условиям заключаемых договоров и выбору контрагентов с учетом целей саморегулирования, а не указание на конкретных лиц, с которыми возможно заключение таких договоров либо установление критериев, не имеющих значения для достижения целей саморегулирования. Подобное может рассматриваться как разновидность злоупотребления правом в виде использования гражданских прав в целях ограничения конкуренции, которое не допускается в соответствии с абзацем 2 пункта 1 статьи 10 ГК РФ.

Председатель Научно-консультативной комиссии

М.В. Федорченко

Ответственный исполнитель

А.В. Мешалов