

Утверждена Научно-консультативной
комиссией (протокол от 02.04.2021 № 10)

Аналитическая справка

по вопросу порядка выплат страхового возмещения по договору страхования ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора строительного подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров, и финансовых рисков, возникающих вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов

Аналитическая справка подготовлена рабочей группой, сформированной в следующем составе:

Члены рабочей группы:

- 1) Л.Г. Постнова – руководитель рабочей группы;
- 2) Н.А. Дубинина;
- 3) Д.А. Коконов;
- 4) Д.В. Некрасов;
- 5) О.В. Носкова;
- 6) В.В. Панарина.

Описательно-мотивировочная часть.

Научно-консультативной комиссией Ассоциации «Национальное объединение строителей» (далее – Научно-консультативная комиссия) проведено исследование по вопросу порядка выплат страхового возмещения по договору страхования ответственности за неисполнение или ненадлежащее

исполнение договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров, и финансовых рисков, возникающих вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов. В данном исследовании под договорами подряда понимаются договоры строительного подряда (часть 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации), договоры подряда на осуществление сноса (пункт 1 части 3 статьи 55⁴ Градостроительного кодекса Российской Федерации), заключенные 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 законодательством Российской Федерации проведение торгов (конкурсов, аукционов) для заключения соответствующих договоров является обязательным.

При проведении исследования Научно-консультативная комиссия проанализировала нормы Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ), Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Закона Российской Федерации от 27.11.1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (далее – Закон № 4015-1), положения Стандарта страхования риска ответственности за нарушение членами саморегулируемой организации условий договора подряда на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации, договора строительного подряда, заключенных с использованием конкурентных способов заключения договоров, и финансовых рисков, возникающих вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров, утвержденного Президиумом Всероссийского союза страховщиков (протокол

от 04.09.2019 № 55, далее также – Стандарт). Правоприменительная практика по рассматриваемому вопросу на момент проведения исследования не выявлена.

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

Саморегулируемая организация в соответствии с частью 3 статьи 13 Федерального закона от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» вправе создать систему личного и (или) коллективного страхования в качестве способа обеспечения ответственности своих членов перед потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами.

Согласно части 2 статьи 55⁵ ГК РФ саморегулируемой организацией могут быть разработаны и утверждены внутренние документы:

1) 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;

2) о страховании риска ответственности за нарушение членами саморегулируемой организации условий договора подряда на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации, договора строительного подряда, договора подряда на осуществление сноса, а также условия такого страхования;

3) иные внутренние документы.

Деятельность по заключению/исполнению и прекращению договоров страхования регулируется положениями главы 48 ГК РФ и Законом № 4015-І.

В соответствии со статьей 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора (пункт 1).

Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными

правовыми актами (статья 422 ГК РФ). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (пункт 4).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 2 статьи 929 ГК РФ по договору имущественного страхования может быть застрахован риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов - предпринимательский риск (статья 933 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона № 4015-І объектами страхования финансовых рисков в имущественном страховании могут быть имущественные интересы страхователя (застрахованного лица), связанные с риском неполучения доходов, возникновения непредвиденных расходов физических лиц, юридических лиц (страхование финансовых рисков).

Согласно пункту 1 статьи 929 ГК РФ по договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона № 4015-І страхователями признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие

со страховщиками договоры страхования, либо являющиеся страхователями в силу закона.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона № 4015-І добровольное страхование осуществляется на основании договора страхования и правил страхования, определяющих общие условия и порядок его осуществления. Правила страхования принимаются и утверждаются страховщиком или объединением страховщиков самостоятельно в соответствии с ГК РФ, указанным Законом и федеральными законами и содержат положения о субъектах страхования, об объектах страхования, о страховых случаях, о страховых рисках, о порядке определения страховой суммы, страхового тарифа, страховой премии (страховых взносов), о порядке заключения, исполнения и прекращения договоров страхования, о правах и об обязанностях сторон, об определении размера убытков или ущерба, о порядке определения страховой выплаты, о сроке осуществления страховой выплаты, а также исчерпывающий перечень оснований отказа в страховой выплате и иные положения.

04.09.2019 Президиумом Всероссийского союза страховщиков утвержден Стандарт страхования риска ответственности за нарушение членами саморегулируемой организации условий договора подряда на выполнение инженерных изысканий, на подготовку проектной документации, договора строительного подряда, заключенных с использованием конкурентных способов заключения договоров, и финансовых рисков, возникающих вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Страховые компании обязаны привести в соответствие с данным Стандартом правила страхования.

Учитывая вышеизложенное, порядок осуществления выплаты страхового возмещения, а также выгодоприобретатели, в пользу которых может производиться выплата, предусматриваются в договоре страхования и/или правилах страхования, на основании которых он заключен.

Раздел № 1. Страхование риска ответственности за нарушение членами саморегулируемой организации условий договоров подряда, заключенных с использованием конкурентных способов заключения договоров.

- Застрахованным лицом считается страхователь (член саморегулируемой организации).
- Выгодоприобретателем считается заказчик по договору подряда, перед которым по условиям данного договора страхователь должен нести гражданско-правовую ответственность.
- Выплата страхового возмещения производится выгодоприобретателю (заказчику).
- Объектом страхования являются имущественные интересы страхователя, связанные с риском наступления ответственности за нарушение (неисполнение или ненадлежащее исполнение) договора подряда в виде обязанности возместить возникший вследствие этого реальный ущерб выгодоприобретателя, в т.ч. возратить аванс (часть аванса) по такому договору подряда.

Кроме того, с учетом части 3 статьи 60¹ ГрК помимо реального ущерба возможно также страхование неустойки (штрафа) по договору подряда.

Раздел № 2. Страхование финансовых рисков, возникающих вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договора подряда, заключенного с использованием конкурентных способов заключения договоров.

- Застрахован финансовый риск самого страхователя (члена саморегулируемой организации), а также иных членов саморегулируемой организации, внесших взносов компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (застрахованные лица). В случае, если страхователем является

саморегулируемая организация, страхуется финансовый риск членов саморегулируемой организации, внесших взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (застрахованные лица).

- Выгодоприобретателем является страхователь и/или застрахованные лица.

- Объектом страхования являются имущественные интересы страхователя/застрахованных лиц, связанные с возникновением непредвиденных расходов в размере дополнительного взноса, необходимого к внесению в соответствии с частью 8 статьи 55¹⁶ ГрК РФ или уставом саморегулируемой организации, если в нем предусмотрена обязанность членов саморегулируемой организации вносить дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации для его пополнения в случае выплаты при условии, что его размер не стал ниже минимального размера, определяемого в соответствии с ГрК РФ, в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации вследствие выплаты из этого фонда возмещения реального ущерба, а также неустойки (штрафа) выгодоприобретателю по Разделу № 1 настоящей Аналитической справки в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения страхователем договора подряда.

При этом, объектом страхования не являются имущественные интересы, связанные с выплатами в рамках гарантийных обязательств по договорам подряда.

- Выплата страхового возмещения по Разделу № 2 может осуществляться в следующем порядке:

1. Выплата напрямую страхователю/ застрахованному лицу –члену саморегулируемой организации.

Согласно п. 5.10 Стандарта договор страхования заключается в отношении риска возникновения у страхователя (застрахованных лиц) обязанности вносить дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных

обязательств саморегулируемой организации для его пополнения в случае выплаты из этого компенсационного фонда возмещения заказчику по договору подряда реального ущерба, а также неустойки (штрафа) в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения страхователем договора подряда:

- в соответствии с частью 8 статьи 55¹⁶ ГрК РФ, или

- в соответствии с уставом саморегулируемой организации, если в нем предусмотрена обязанность членом саморегулируемой организации вносить дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств саморегулируемой организации для его пополнения в случае выплаты при условии, что его размер не стал ниже минимального размера, определяемого в соответствии с ГрК РФ.

Порядок восполнения компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств членом саморегулируемой организации (страхователем/застрахованным лицом) предусмотрен частями 6, 8 статьи 55¹⁶ ГрК РФ. Частью 6 статьи 55¹⁶ ГрК РФ определены порядок и срок внесения взносов: при снижении размера компенсационного обеспечения договорных обязательств ниже минимального размера, определяемого в соответствии с ГрК РФ, лица, указанные в части 8 статьи 55¹⁶ ГрК РФ, в срок не более чем три месяца должны внести взносы в компенсационный фонд в целях увеличения размера соответствующего компенсационного фонда в порядке и до размера, которые установлены внутренними документами саморегулируемой организации исходя из фактического количества членом такой саморегулируемой организации и уровня их ответственности по обязательствам.

Согласно части 8 статьи 55¹⁶ ГрК РФ в случае, если снижение размера компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств возникло в результате осуществления выплат из средств такого компенсационного фонда в соответствии со статьей 60¹ ГрК РФ, член саморегулируемой организации, вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения которым обязательств по договору подряда осуществлялись такие выплаты, а также иные члены саморегулируемой организации, внесшие взносы в такой

компенсационный фонд, должны внести взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в установленный частью 6 указанной статьи срок со дня осуществления указанных выплат.

При этом в соответствии с частью 3 статьи 55¹⁶ ГрК РФ не допускается освобождение члена саморегулируемой организации, подавшего заявление о намерении принимать участие в заключении договоров подряда от обязанности внесения взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в случае, если саморегулируемой организацией принято решение о формировании такого компенсационного фонда. Не допускается уплата взноса (взносов) в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации в рассрочку или иным способом, исключающим единовременную уплату указанного взноса (взносов), а также уплата взноса (взносов) третьими лицами, не являющимися членами такой саморегулируемой организации.

2. Выплата одному или нескольким членам саморегулируемой организации (застрахованным лицам) при наличии в договоре страхования такой возможности и действующих управомочий от членов саморегулируемой организации.

Относительно наличия управомочий следует отметить следующее.

Согласно статье 956 ГК РФ страхователь вправе заменить выгодоприобретателя, названного в договоре страхования, другим лицом, письменно уведомив об этом страховщика. Выгодоприобретатель не может быть заменен другим лицом после того, как он выполнил какую-либо из обязанностей по договору страхования или предъявил страховщику требование о выплате страхового возмещения или страховой суммы.

В силу пункта 1 статьи 431² ГК РФ сторона договора вправе явно и недвусмысленно заверить другую сторону об обстоятельствах, как связанных, так и не связанных непосредственно с предметом договора, но имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения, и тем

самым принять на себя ответственность за соответствие заверения действительности дополнительно к ответственности, установленной законом или вытекающей из существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств. Если сторона договора заверила другую сторону об обстоятельствах, непосредственно относящихся к предмету договора, последствия недостоверности заверения определяются правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в ГК РФ и иных законах, а также статьей 431² ГК РФ, иными общими положениями о договоре и обязательствах (пункт 1 статьи 307¹ ГК РФ) (п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора»).

Согласно статье 312 ГК РФ если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев или существа обязательства, должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования. Если представитель кредитора действует на основании полномочий, содержащихся в документе, который совершен в простой письменной форме, должник вправе не исполнять обязательство данному представителю до получения подтверждения его полномочий от представляемого, в частности до предъявления представителем доверенности, удостоверенной нотариально, за исключением случаев, указанных в законе, либо случаев, когда письменное уполномочие было представлено кредитором непосредственно должнику (пункт 3 статьи 185) или когда полномочия представителя кредитора содержатся в договоре между кредитором и должником (пункт 4 статьи 185).

Таким образом, выдача уполномочий возможна в силу положений, изложенных в статьях 312, 431², 956 ГК РФ.

Возможность восполнения компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств одним или несколькими членами саморегулируемой

организации, получившим (получившими) страховое возмещение, за остальных членов саморегулируемой организации допустима в силу положений части 3 статьи 55¹⁶ ГрК РФ, согласно которой допускается уплата взноса (взносов) в компенсационный фонд (компенсационные фонды) саморегулируемой организации третьими лицами, являющимися членами такой саморегулируемой организации.

3. Выплата саморегулируемой организации при наличии в договоре страхования такой возможности и действующих управомочий от членов саморегулируемой организации.

У некоторых саморегулируемых организаций во внутренних документах о страховании указано, что в договоре страхования может быть предусмотрена возможность получения саморегулируемой организацией от страховщика страхового возмещения, выплачиваемого при наступлении страховых случаев при наличии управомочий страхователя и застрахованных лиц, при условии, что страхователь (застрахованные лица) обязуется не прекращать управомочие в течение всего периода действия обязательств страховщика по выплате страхового возмещения по страховым случаям.

Относительно возможности саморегулируемой организацией, получившей страховое возмещение, внести дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств за членов такой организации следует обратить внимание на часть 3 статьи 55¹⁶ ГрК РФ.

На эту же норму ссылается Минэкономразвития России в письме от 04.02.2021 № Д24и2871, согласно которому саморегулируемая организация, в случае получения страхового возмещения, не уполномочена вносить дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в силу части 3 статьи 55¹⁶ ГрК РФ.

Кроме того, по мнению Минстроя России (письмо от 19.03.2021 № 10837-ТБ/02) уплата взносов в соответствующий компенсационный фонд саморегулируемой организации, в том числе в случае его снижения в результате выплат на основании статей 60 и 60¹ ГрК РФ, допускается только членом такой

саморегулируемой организации (часть 5 статьи 55⁸, части 6-9, 12, 13 статьи 55¹⁶ ГрК РФ).

На основании изложенного Научно-консультативная комиссия пришла к следующим **выводам**:

1. В договоре страхования необходимо предусмотреть порядок выплат страхового возмещения с учетом требований внутренних документов саморегулируемой организации и требований законодательства Российской Федерации.
2. Рекомендуются сторонам прийти к соглашению, что при наличии обязанности страхователя (застрахованных лиц) внести дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, полученное одним или несколькими членами саморегулируемой организации страховое возмещение зачитывается в счет внесения страхователем (застрахованными лицами) такого дополнительного взноса.
3. Научно-консультативная комиссия не рекомендует использовать возможность выплаты страхового возмещения саморегулируемым организациям в связи с тем, что саморегулируемая организация не вправе вносить дополнительные взносы в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в силу части 3 статьи 55¹⁶ ГрК РФ.
4. Научно-консультативная комиссия пришла к выводу о целесообразности обращения в Экспертный совет Ассоциации «Национальное объединение строителей» по вопросам совершенствования законодательства в строительной сфере для подготовки предложений о внесении изменений в статьи 55¹⁶ и (или) 60¹ ГрК РФ, а именно: предусмотреть возможность саморегулируемой организации, получившей страховое возмещение по договору страхования, внести дополнительные взносы в компенсационный фонд

обеспечения договорных обязательств за членов такой организации в целях его восполнения.

Председатель Научно-консультативной комиссии

М.В. Федорченко

Руководитель рабочей группы

Л.Г. Постнова