

## ИНОСТРАННЫЕ СТРОИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ В СРО: ВОПРОСЫ АДМИНИСТРИРОВАНИЯ

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы членства иностранных строительных организаций в саморегулируемых организациях в строительстве, проводится анализ норм действующего российского законодательства, регулирующего отношения в связи с допуском иностранной организации к строительной деятельности. Предметом исследования становятся отличия и совпадения в предъявляемых квалификационных требованиях, проводимых процедурах допуска, статусе в СРО, которые можно выявить у иностранных строительных организаций и строительных организаций – резидентов. В центре внимания вопросы обеспечения безопасности строительства административными, публично-правовыми методами. Исследования проводятся с позиций административного и предпринимательского права, при той посылке, что проблематика саморегулирования в вопросах безопасности строится на сочетании регулирования путем публично-правовых и цивилистических начал. Автор приходит к выводам о том, регулирование правового статуса иностранных строительных организаций в РФ производится в первую очередь подзаконными актами, содержит множество пробелов; при этом вступление в СРО, с точки зрения закона, не требует создания филиала и представительства в России. Действующие правовые нормы, возможно, косвенно ограничивают право иностранных строительных организаций на получение допусков на организацию строительных работ (генподряд).

**Ключевые слова:** строительство, проектирование, сро, иностранные строительные организации, филиал, представительство, безопасность, инвестиции, технологии, международное частное право.

**Abstract.** The article considers the issues of foreign construction companies' membership in self-regulated organizations in the field of construction. The author analyzes the provisions of the current Russian legislation regulating relations in the field of a foreign organization's admission to construction activity. The research subject includes the differences and similarities between qualification requirements, procedures and the status of self-regulated organizations of foreign construction organizations and residing organizations. The author pays attention to the issues of safety ensuring in construction via administrative public legal methods. The study is carried out from the position of administrative and entrepreneurial law, taking into account that the problem of self-regulation in safety ensuring is based on the combination of regulation by public-legal and civilized means. The author concludes that the foreign construction organizations' legal status regulation in the Russian Federation is carried out primarily by statutory acts and contains numerous gaps; still the self-regulated organization membership, from the point of law, doesn't require the establishment of a branch or representational office in Russia. The current legal provisions, perhaps, indirectly restrict the right of foreign construction organizations' permit to construction activities (general contract).

**Key words:** private international law, technologies, investments, safety, representational office, branch, foreign construction organizations, self-regulated organization, design, construction.

Развитие технологий в сфере строительства и архитектуры, мировая интеграция в отрасли, особенности реализации инвестиционных проектов в соответствующей сфере, необходимость защиты национальных интересов в сфере строительства, актуализируют тему получения иностранными строительными компаниями в России допусков к производству работ, связанных с повышенными требованиями к безопасности. Важным также является вопрос администрирования соответствующих допусков СРО.

Строительная деятельность включает в себя собственно деятельность строительных организа-

ций, проектирование, в том числе разработку документации стадий «Проектная документация» и «Рабочая документация», а также инженерно-исследовательские работы.

Обязательное соблюдение всех относящихся к строительной деятельности правовых и технических норм – условие обеспечения безопасности человека.

Участие иностранной строительной организации в рассматриваемой сфере предопределяет особенности правового положения и специфику ответственности такого участника. Изучение правового положения иностранной строительной организа-

ции как члена СРО и носителя допуска по безопасности к проведению работ, имеет особое значение, так как позволяет выявить противоречия правового регулирования, обосновать предложения, направленные на упорядочение участия иностранных субъектов предпринимательства в предпринимательской деятельности на территории РФ.

Правоотношения, регулирующие статус иностранных строительных организаций в СРО близки предмету нескольких научных отраслей. Институт специальной правоспособности, основополагающий для установления статуса СРО, относится к предмету гражданского права; в регулировании градостроительной деятельности (Градостроительных кодексах РФ и города Москвы) преобладают публично-правовые и административно-правовые начала.

Автор придерживается мнения об оптимальности использования подходов предпринимательского права для исследования данного вопроса, так как именно предпринимательское право по своей природе своей построено на сочетании частных и публично-правовых начал регулирования, которые образуют «органический синтез» [7, 5].

В этой связи отмечает Ю.Г.Лескова: «саморегулируемые организации могут наделяться публичными функциями и как следствие должны рассматриваться как юридические лица публичного права, имеющие двойную природу – субъектов гражданского права и субъектов публичных отношений» [8].

Первостепенное значение в регулировании деятельности строительных организаций имеют Гражданский кодекс РФ, Градостроительный кодекс РФ, Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании». Специфика правового статуса иностранных организаций в СРО определяется узким кругом профильных законов и широким кругом подзаконных правовых актов.

С 1991 до 2010 года в России строительная деятельность регулировалась государством путем лицензирования тех или иных видов проектных, строительных, изыскательских работ. С 1 января 2010 года (п. 6.1 ст. 18 Федерального закона от 08.08.01 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности») установлен порядок, при котором строительная отрасль осуществляет внутреннее регулирование посредством механизма саморегулируемых организаций. Подобное изменение охарактеризовалось сокращением роли административно-публичных начал регулирования при увеличении значения гражданско-правовых начал [4].

Строительная деятельность иностранной строительной организации охватывает строительство и реконструкцию объектов капитального строительства, выполнение проектных и инженерно-изыскательских работ.

На отрасль строительства распространяют свою основную компетенцию три вида СРО: СРОС (саморегулируемая организация строителей), СРОП (саморегулируемая организация проектировщиков) и СРОИ (саморегулируемая организация инженеров изыскателей). На сегодняшний день, на территории РФ действуют более двух сотен саморегулируемых организаций в строительстве, более полутора сотен СРО в проектировании, и порядка трех десятков саморегулируемых организаций в сфере инженерных изысканий [1].

Главная задача, которая решается с помощью системы саморегулирования – повышение качества и уровня безопасности выполнения проектных и строительных работ. Кроме того, саморегулирование призвано повысить уровень информированности всех профессиональных субъектов в строительстве.

Эти требования распространяются и на иностранные строительные организации. Для допуска к работам, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства (перечень таких работ определен Приказом Минрегиона России от 30.12.2009 N 624), иностранные строительные организации должны вступать в соответствующие саморегулируемые организации и получать от них свидетельства о допуске к работам, независимо от наличия полученных по своему личному закону лицензий и допусков [1].

Статус членом СРО и обладателей допусков к работам по своей правовой природе не имеет отличий от того статуса, которым наделяются российские юридические лица, созданные с российским капиталом.

Важное практическое и теоретическое значение имеет вопрос, является ли аккредитация филиала или представительства иностранной коммерческой организации обязательным условием для вступления в СРО и получения допусков по безопасности работ. Вопрос представляет, прежде всего, интерес для организаций, осуществляющих деятельность в сфере проектирования. Организации, работающие в сфере строительства и изыскательской деятельности практически неизбежно сталкиваются с необходимостью аккредитации филиала, так как их деятельность связана с необходимостью привлечения персонала в Российской Федерации и ведения обособленного налогового учета, а в случае со строительными организациями еще и с наличием стройплощадки. Проектирование в значительной своей части может выполняться удаленно.

В настоящий момент градостроительным законодательством и законодательством о саморегулируемых организациях не предусмотрено обязательное требование наличия аккредитованного филиала или представительства иностранной организации как условие для вступления в СРО.

Вместе с тем, с 01.01.2015 года после внесения изменений в Федеральный закон от 09.07.1999 года №160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», в часть 3 статьи 4 этого закона было включено положение, согласно которому «иностранное юридическое лицо, цель создания и (или) деятельность которого имеют коммерческий характер и которое несет имущественную ответственность по принятым им в связи с осуществлением указанной деятельности на территории Российской Федерации обязательствам (далее – иностранное юридическое лицо), имеет право осуществлять деятельность на территории Российской Федерации через филиал, представительство со дня их аккредитации, если иное не установлено федеральными законами».

Толкование данного положения стало предметом определенной дискуссии. Автор придерживается той точки зрения, что формула законодателя не содержит формально логического запрета на осуществление иностранной организацией деятельности на территории Российской Федерации без аккредитации филиала.

Независимо от аккредитации филиала и представительства, иностранные организации сохраняют основные черты правоспособности на территории Российской Федерации, такие как право совершать сделки, принимая на себя обязанности и приобретая права, право выступать истцом, ответчиком и третьим лицом в суде, и даже в соответствии с подзаконными актами и сложившейся практикой право открывать счет в банке и совершать по нему операции (для последнего необходимо получение кода иностранной организации – КИО – что отнюдь не является процедурой тождественной аккредитации филиала).

Другой вопрос – законодательство может предусматривать ситуации, в которых необходимо приобретение специальной правоспособности, одним из условий такой правоспособности может являться аккредитация филиала.

Сложившаяся практика, разрешающая принятие иностранных организаций в СРО, до настоящего момента подтверждает высказанную выше точку зрения.

Вместе с тем, существует точка зрения, в соответствии с которой, иностранные организации без организации филиала и представительства, не вправе получить допуск на выполнение функций генерального подрядчика.

Такая точка зрения восходит к положению части 1 статьи 55<sup>6</sup> Градостроительного кодекса Российской Федерации, где установлено что в члены саморегулируемой организации может быть принято юридическое лицо, в том числе иностранное юридическое лицо, и индивидуальный предприни-

матель, соответствующие требованиям к выдаче свидетельств о допуске к одному или нескольким видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. В первую очередь, опираясь на норму части 1 статьи 55<sup>6</sup> ГрК РФ СРО принимают в члены и предоставляют допуски иностранным юридическим лицам. Однако в этой статье нет указаний на то, что указанным категориям лиц, может быть предоставлен допуск к работам по организации строительства и проектирования (т.е. допуск к функциям генпроектировщика и генподрядчика).

Суммируем кратко требования к членству:

**Квалификационные требования.** Минимальные квалификационные требования установлены частями 8-8.2 статьи 55<sup>5</sup> ГрК РФ, частью 9 этой же статьи Правительству Российской Федерации предоставлено право определять дополнительные требования. Постановлением Правительства РФ от 24.03.2011 N 207 (далее – Постановление №207) определены минимальные дополнительные требования, касающиеся работ в сферах строительства объектов атомной энергии и особо опасных объектов. Требования сводятся к необходимости иметь в штате минимальное количество работников по соответствующему виду работ. В случае с допуском к организации работ (генподряд, генпроектирование), минимальное количество работников должны составлять работники, находящиеся в штатном расписании организации, состоящие в трудовых отношениях на постоянной основе. Оформление подобных трудовых отношений для иностранных строительных организаций как правило требует деятельности на территории Российской Федерации полноценного филиала для полноценного соблюдения норм миграционного, трудового и налогового законодательства. Однако императивные нормы, требующие от иностранной строительной организации создания филиала для вступления в СРО, отсутствуют. Выводы о наличии трудовых отношений иностранной организации со специалистами СРО делают на основании данных, получаемых от исключительно от самих иностранных организаций, такие сведения предоставляются в СРО по свободной форме.

Постановлением №207 определены обязательные требования к повышению квалификации, такое повышение должно носить как минимум краткосрочный характер и происходить не менее, чем один раз в пять лет.

- финансовые;
- процедурные;
- требования по качеству;

**Финансовые требования.** В большинстве СРО действует система, состоящая из трех взносов: взносы в компенсационный фонд, членские и вступительные взносы.

Обязательным требованием вступления в СРО и получения допусков является уплата вступительного взноса, аванса ежегодного взноса и взноса в компенсационный фонд. При этом законом установлено только одно императивное требование к уплате разового взноса в компенсационный фонд, не подлежащего возврату.

Минимальный размер взносов компенсационного фонда установлен действующим законодательством, зависит от максимальной цены контракта, предусмотренной в допуске на генподрядные работы.

В вопросе начисления и выплаты взносов иностранные строительные организации имеют перед СРО статус равный резидентам.

Процедурные вопросы. В общем смысле под процедурными вопросами следует понимать последовательность рассмотрения заявлений о приеме в члены СРО новых лиц, требования к соискателям свидетельства о допуске, порядок внесения изменений в свидетельство и порядок хранения полученных документов.

Применительно к иностранным организациям здесь существует своя специфика. ИСО не могут осуществлять архитектурную деятельность в качестве авторов архитектурного проекта, а также в качестве строительных организаций, то есть таких, чья деятельность направлена на строительство архитектурных объектов, наравне с российскими гражданами и юридическими лицами. В статье 3.1 Федерального закона от 17.11.1995 N 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в РФ» установлено, что при отсутствии международного договора иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица могут принимать участие в осуществлении архитектурной деятельности, только с архитектором российскими гражданином или юридическим лицом.

Принимать участие в осуществлении архитектурной деятельности ИСО «могут путем сотрудничества с российскими гражданами и юридическими лицами на основе заключаемых соглашений о сотрудничестве, например, о сотрудничестве на разработку архитектурного проекта» [5]. Разработанные иностранными проектно-строительными организациями архитектурные решения, с правовой точки зрения, вернее относить к предпроектным материалам, которые подлежат доработке (корректировке, адаптации) российскими строительными организациями. Данная проблема поставлена в научной литературе, но не нашла окончательного разрешения [3].

Требования по качеству. Для получения свидетельства о допуске к различным видам работ СРО вводят систему сертификации, определяющую условия сертификации системы контроля качества,

объединяющей все средства обеспечения контроля качества выполняемых работ членом (например, при работах на особо опасных и технически сложных объектах, в том числе в сфере атомной энергии). Подтверждением наличия у лица системы контроля качества выступает сертификация системы менеджмента качества. В градостроительном законодательстве данное правило носит рекомендательный характер. Согласно п. 12 ст. 55.5 «Документы саморегулируемой организации» Градостроительного Кодекса РФ, правилами саморегулирования может быть установлено требование о наличии сертификатов соответствия работ, которые выдаются при осуществлении добровольного подтверждения международных стандартов. Вместе с тем, российское законодательство о закупках для государственных нужд создало условия, при которых требование к наличию сертифицированной системы контроля качества является одним из условий доступа на рынок государственных подрядчиков. Учитывая выдающуюся роль госзаказа в отрасли, это привело к тому, что правило о наличии сертифицированной системы качества у организаций-членов СРО в строительной сфере приобрело характер фактического стандарта – как для российских, так и для иностранных членов СРО.

Выводы.

Иностранная организация, еще до решения о допуске к строительной (проектной, изыскательской) деятельности, должна определиться с формой работы на территории РФ и легализовать своё присутствие в российской правовой системе. При этом аккредитация филиала и/или представительства является оптимальным правовым решением с точки зрения легитимизации присутствия, однако для проектных организаций не единственно возможным.

Иностранная компания может учредить дочернюю компанию на территории РФ и в этом случае юридическое лицо создаётся в соответствии с положениями российского права, его личным законом является право места учреждения (ст. 1202 ГК РФ). На основании личного закона решаются вопросы статуса данного лица, определяется его организационно-правовая форма, содержание правоспособности, ответственности по обязательствам, и др.

В российском законодательстве (Ст. 3.1 Федерального закона от 17.11.1995 N 169-ФЗ «Об архитектурной деятельности в РФ») сформулировано ограничение на самостоятельную архитектурную деятельность для иностранных организаций в России. Пределы этого ограничения, требуют дополнительного изучения и уточняющих толкований; последствия корреспонденций этой нормы с положениями Градостроительного кодекса РФ неясны и здесь может иметься очень широкое поле для судебного усмотрения.

**Библиография:**

1. Вопросы СРО [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [www.nostroy.ru](http://www.nostroy.ru). (Дата обращения 20.05.2016).
2. Все о саморегулировании: [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.all-sro.ru>. (Дата обращения 20.05.2016)
3. Ершов О.Г. Правовое положение архитектора в строительстве: сравнительный анализ французского и российского права // Право и экономика. 2014. № 2. С. 24-27.
4. Ганеев Р.Р. Строительство как разновидность предпринимательской деятельности // Юрист. 2014. № 18. СПС «Консультант Плюс».
5. "Комментарий к Федеральному закону от 17.11.1995 N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" (постатейный) (Бирюкова (Цисс) Т.А.) (отв. ред. М.Ю. Лобанова) (Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2012). СПС Консультант Плюс.
6. Лаптев В.В. Предпринимательское (хозяйственное) право и реальный сектор экономики. М., 2010, 88 с.
7. Лаптев В.В. Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права // Предпринимательское право в XXI веке: преемственность и развитие – М., 2002, с.5
8. Лескова Ю.Г. Концептуальные и правовые основы саморегулирования предпринимательских отношений, «Статут», 2013, 384 с. // СПС «Консультант Плюс».
9. Петрова А.В. Современные аспекты формирования инновационно-инвестиционной стратегии развития предприятия // Экономика и менеджмент инновационных технологий. – 2015. – № 2 (41). – С. 107-111.
10. Райников А.С. Основные частноправовые семьи: общие черты // Журнал российского права. 2013. № 9. с.72-80.

**References (transliterated):**

1. Voprosy SRO [Elektronnyi resurs]. – Rezhim dostupa: [www.nostroy.ru](http://www.nostroy.ru). (Data obrashcheniya 20.05.2016).
2. Vse o samoregulirovanii: [Elektronnyi resurs]. – Rezhim dostupa: <http://www.all-sro.ru>. (Data obrashcheniya 20.05.2016)
3. Ershov O.G. Pravovoe polozhenie arkhitekтора v stroitel'stve: sravnitel'nyi analiz frantsuzskogo i rossiiskogo prava // Pravo i ekonomika. 2014. № 2. S. 24-27.
4. Ganeev R.R. Stroitel'stvo kak raznovidnost' predprinimatel'skoi deyatel'nosti // Yurist. 2014. № 18. SPS «Konsul'tant Plyus».
5. "Kommentarii k Federal'nomu zakonu ot 17.11.1995 N 169-FZ "Ob arkhitekturnoi deyatel'nosti v Rossiiskoi Federatsii" (postateinyi) (Biryukova (Tsiss) T.A.) (otv. red. M.Yu. Lobanova) (Podgotovlen dlya sistemy Konsul'tantPlyus, 2012). SPS Konsul'tant Plyus.
6. Laptev V.V. Predprinimatel'skoe (khozyaistvennoe) pravo i real'nyi sektor ekonomiki. M., 2010, 88 s.
7. Laptev V.V. Sovremennye problemy predprinimatel'skogo (khozyaistvennogo) prava // Predprinimatel'skoe pravo v XXI veke: preemstvennost' i razvitie – M., 2002, s.5
8. Leskova Yu.G. Kontseptual'nye i pravovye osnovy samoregulirovaniya predprinimatel'skikh otnoshenii, «Statut», 2013, 384 s. // SPS «Konsul'tant Plyus».
9. Petrova A.V. Sovremennye aspekty formirovaniya innovatsionno-investitsionnoi strategii razvitiya predpriyatiya // Ekonomika i menedzhment innovatsionnykh tekhnologii. – 2015. – № 2 (41). – S. 107-111.
10. Rainikov A.S. Osnovnye chastnopravovye sem'i: obshchie cherty // Zhurnal rossiiskogo prava. 2013. № 9. s.72-80.