

Некоммерческое партнерство «Сахалинское региональное объединение строителей»



ИНН (КПП) 6501201580 (650101001) ОГРН 1086500001312
Расчетный счет 40703810608560008544 в Филиале №2754 ВТБ 24 (ЗАО) г.Хабаровск
БИК 040813827 Корр.счет 30101810300000000827
Адрес: 693000, г.Южно-Сахалинск, ул.К.Маркса, д.20, оф.201,
Телефон (факс): +7 (4242) 311045, 311046
Эл.почта: np@ssros.ru, sakhalinstroy@ya.ru, web-сайт: <http://ssros.ru>

Консультация юридического отдела НП «Сахалинстрой» (К1/Ю/29.01.10)

Вопрос: Что делать муниципальным и государственным заказчиком, если на переходящем на 2010 год объекте, у подрядчика нет, вступившего в законную силу, свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объекта капитального строительства?

Свидетельство о допуске – документ, устанавливающий право выполнять определенные виды работ, влияющие на безопасность объектов капитального строительства, действия которого согласно ч.18 ст. 55⁸, п.2,3 ч.2 ст. 55¹⁷ Градостроительного Кодекса РФ, определяется со дня внесения саморегулируемой организацией сведений о выдаче свидетельства о допуске члена саморегулируемой организации к указанным работам в реестр членов такой саморегулируемой организации на своем сайте в сети «Интернет».

Федеральным законом от 22.07.2008 N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", Федеральным законом от 25.11.2009 N 273-ФЗ "О внесении изменений в статью 3.2 Федерального закона "О введении в действие Градостроительного кодекса Российской Федерации" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" установлено, что с 1 января 2009 г. в строительстве вводится система саморегулирования, в связи с чем, с 1 января 2010 г. действие ранее выданных и продленных лицензий в строительной деятельности полностью отменено.

С 1 января 2010 г., в соответствии с п.1 ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо вправе выполнять работы, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, при наличии выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к таким работам.

В этом случае возникает вопрос о судьбе государственных и муниципальных контрактов, в которых у юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, являющихся подрядчиками, закончилось действие лицензии, а свидетельства о допуске они не получили.

Согласно п.3 ст.49 ГК РФ право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (данное правило применимо и к осуществлению деятельности на основании выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске).

Таким образом, юридические лица, не получившие свидетельства о допуске до 1 января 2010 г., не вправе осуществлять работы, оказывающие влияние на безопасность объектов капитального строительства, которые являются предметом контракта.

Это же относится и к индивидуальным предпринимателям, поскольку согласно п.3 ст.23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего Кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

В соответствии с п.1 ст.11 ФЗ-94 устанавливающей требования к участникам размещения заказа при размещении заказа путем проведения торгов участники размещения заказа должны соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом торгов.

В том случае, если подрядчик не принял надлежащих мер к своевременному получению свидетельства о допуске, дающее ему право на осуществление работ, предусмотренных контрактом, то такое бездействие можно рассматривать как ненадлежащее исполнение подрядчиком своих обязательств по контракту. В соответствии с п.8 ст.9 ФЗ-94 Расторжение государственного или муниципального контракта допускается исключительно по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Таким образом, заказчик вправе расторгнуть договор без согласия подрядчика в судебном порядке.

Следует полагать, что по решению суда договор может быть расторгнут со ссылкой на ст.450 ГК РФ. Согласно п.2. указанной статьи по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной.

Следует также иметь ввиду, что расторжение договора с подрядчиком, это не право, а обязанность заказчика. Это вытекает из анализа п.1 ст.11 ФЗ-94 (участники размещения заказа, это не только лица, претендующие на заключение, контракта, но и лица уже заключившие его). Кроме того заказчик не вправе допускать осуществление деятельности подрядчиком, которая является противоправной. Это напрямую вытекает из содержания ст. 9.5.1 КоАП РФ, которая предусматривает административную ответственность за выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства без свидетельства о допуске к соответствующим видам работ.

Необходимо также обратить внимание и на п.2 ст.61 ГК РФ, который гласит, что осуществление юридическим лицом деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), является основанием для его принудительной ликвидации.

Таким образом, в том случае, если у юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства и являющихся подрядчиками по государственному или муниципальному контракту, нет свидетельства о допуске, то заказчик по такому контракту обязан:

- 1) Обратиться в суд с требованием о расторжении контракта;

- 2) Обратиться в Государственную инспекцию строительного надзора
- 3) Сахалинской области с заявлением о привлечении подрядчика к
- 4) административной ответственности в соответствии со ст. 9.5.1 КоАП РФ;
- 5) Обратиться в органы прокуратуры с заявлением о необходимости ликвидации юридического лица-подрядчика в соответствии со ст.61 ГК РФ.

В дальнейшем заказчику необходимо руководствоваться п.8.1 ст.9 ФЗ-94, который предусматривает последствия расторжения государственного или муниципального контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) своих обязательств по такому контракту.