

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра _____ «Гражданское право и процесс» _____

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Договор подряда»

Студент

С.А. Черепова

(И.О. Фамилия)

_____ (личная подпись)

Руководитель

к.ю.н. О.С. Лапшина

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2022

Аннотация

Темой данной выпускной квалификационной работы является: «Договор подряда». Актуальность работы обусловлена тем, что договор подряда один из самых востребованных договоров, в связи с этим является частым объектом рассмотрения споров в судах.

Объектом исследования являются общественные отношения, непосредственно связанные с договором подряда.

Предметом исследования выступает совокупность правовых норм, регулирующих правоотношения подряда.

Целью данной работы является изучение правового регулирования договора подряда и его видов в законодательстве РФ. Для достижения поставленной цели поставлены следующие задачи:

- рассмотреть историю развития договора подряда;
- изучить общие положения о подряде, включая понятие, существенные условия, стороны, форму, цену права и обязанности сторон;
- провести разграничение подряда со смежными договорами;
- выявить особенности разновидностей подряда.

Методами исследования являются общенаучные (анализ и индукция) и специальные методы познания (сравнительный метод).

Теоретическая база исследования: Брагинский М.И, Витрянский В.В, Беспалов Ю.Ф, Гонгало Б.М, Алексеев С.С., Алексеева О.Г., Беляев К.П., Иванчак А.И, Суханов Е.А и другие.

Нормативно – правовая база исследования: Конституция РФ, Гражданский Кодекс РФ, Градостроительный кодекс РФ, закон «О защите прав потребителей» и другие.

Структура работы. Работа состоит из введения, двух глав, заключения, списка используемой литературы и источников.

Объём выпускной квалификационной работы составляет 54 страницы .

Оглавление

Введение	4
Глава 1 История развития института подряда и общая характеристика договора подряда.....	6
1.1 История развития договора подряда.....	6
1.2 Понятие, стороны и форма договора подряда	12
1.3 Соотношение договора подряда со смежными договорами.....	20
Глава 2 Виды договора подряда.....	26
2.1 Бытовой подряд.....	26
2.2 Строительный подряд.....	31
2.3 Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд.	39
2.4 Договор подряда на выполнение проектных и изыскательных работ.	44
Заключение	51
Список используемой литературы и используемых источников	53

Введение

Институт подряда является одним из древнейших договорных конструкций, известных ещё со времен римского права. Данный договор является одним из самых востребованных и часто заключаемым в различных сферах. Договор подряда неразрывно связан с удовлетворением потребностей заказчика в бытовых нуждах, строительстве или реконструкций зданий, проектировании, а также с содействием государству в реализации целевых программ и иных целях.

Актуальность темы обусловлена тем, что вопреки широкому законодательному регулированию договор подряда требует постоянного изучения и восполнения пробелов в законодательстве, так как российские суды часто сталкиваются с вопросами о предмете договора, отнесении цены к существенным условиям, о допустимости оплаты работ в отсутствие заключенного государственного или муниципального контракта, а также с проблемами разграничения подряда со смежными договорами и другие.

Целью исследования является изучение правового регулирования договора подряда и его видов в законодательстве РФ.

Для реализации поставленной цели были поставлены следующие задачи:

- рассмотреть историю развития договора подряда;
- изучить общие положения о подряде, включая понятие, существенные условия, стороны, форму, цену права и обязанности сторон;
- провести разграничение подряда со смежными договорами;
- выявить особенности разновидностей подряда;
- проанализировать судебную практику применения правовых норм, связанных с правоотношениями подряда;
- выявить проблемные аспекты и предложить пути решения.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие по договору подряда.

Предметом исследования – совокупность правовых норм, регулирующие общие положения подряда, а также его разновидности.

При написании данной работы нормативно – правовую базу составили: Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Закон «О защите прав потребителей» и другие, а теоретической основой послужили труды ученых – правоведов, среди которых Брагинский М.И, Гонгало Б.М, Беспалов Ю.Ф, Алексеев С.С, Алексеева О.Г, Беляев К.П, Иванчак А.И, Суханов Е.А и другие. Были также использованы материалы судебной практики и интернет – ресурсы.

Методологическую основу составили общенаучные и специальные методы познания, такие как: диалектический метод, системный, структурно - функциональный, формально-логический, метод сравнительного правоведения, анализа документов.

Данная выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

Глава 1 История развития института подряда и общая характеристика договора подряда

1.1 История развития договора подряда

Договор подряда имеет длительный путь становления и развития, его истоки уходят в эпоху римского права. В то время система договоров состояла из договора найма, предусматривающая разделение на три самостоятельных договора: наем вещей, подряд, наем услуг. Последние два договора объединяло то, что речь шла о возмездном выполнении работы, однако были и существенные отличия, выражающиеся в цели работы и ее организации.

Целью договора услуг являлось предоставление труда, направленного на удовлетворение интересов заказчика, где объектом становится личная рабочая сила наемщика на протяжении определенного времени. А договор подряда был направлен на выполнение определенной работы за денежное вознаграждение, имеющей материальный результат, как изготовление платья, или создание сооружения, статуи. Организация деятельности по договору услуг напоминали нынешние отношения между работником и работодателем, так как рабочий находился под руководством, подчиняясь указаниям работодателя. Организатором по договору подряда выступает подрядчик, он самостоятельно направляет свои действия по достижению материального результата. Уже тогда у римлян прослеживался принцип свободы договора, который выражался в возможности согласования порядка оплаты результата, он мог быть произведен как единой суммой, так и частями.

Стоит отметить интересный аспект разграничения договора подряда от договора купли – продажи в римском праве – разделение осуществляется посредством определения принадлежности существенности материала, из которого должна быть выполнена работа, подрядчику или заказчику. Если материал принадлежал подрядчику, то такой договор относили к купле –

продаже. Римские юристы исходили из того, что именно заказчику следует предоставлять материал для выполнения работ, например, если заказчик предоставит золото для заказа кольца, то это следует классифицировать как подряд, но если работу предстоит выполнить из золота мастера, то это договор купли-продажи.

В римском праве также прослеживались существенные условия подряда, это «законченные» результаты работы и срок. Если срок не указан в договоре, то римляне исходили из промежутка времени, который был бы признан необходимым добропорядочным человеком. На подрядчика возлагалась ответственность за выполненную работу, в том числе и «легкая вина». Под отсутствием вины подразумевалось принятие всяких мер по предосторожности, которые совершил бы «самый заботливый человек». Римские юристы уделяли внимание риску случайной гибели, указывая, что до передачи результата работы риск несет подрядчик, а после передачи – заказчик. Порча результата работы до ее принятия заказчиком вследствие стихийного бедствия, по их мнению, возлагались на счет нанимателя.

Как мы видим, уже в эпоху римского права институт подряда был довольно широко распространен и изучен. Прослеживались отличительные черты от иных видов договоров, выделялись существенные условия договора.

Появление и развитие подрядных отношений в России прослеживалось уже в древнее время. Ряд специалистов придерживаются мнения, что институт подряда можно уже заметить в одном из первых кодифицированных источников отечественного права на тот период времени – Русской правде. Ю.П. Титов указывает, что в Русской правде был закреплен «Урок мостиков, предусматривающий заключение подряда на сооружение или ремонт мостовых» [11, с. 26]. Договор заключался в устной форме, а сторонами являлись государь и мастер «наймит».

К 1547 стремительно развивался строительный подряд, форма договора представляла собой подрядную грамоту или запись. Спустя несколько лет в

1595 году был издан царский наказ «О заготовлении материалов для строения Смоленской крепости». Этот наказ закрепил особенность субъектного состава – государство, которое является обязательным участником для данного вида договора. Такие особенности указывают на то, что договор подряда рассматривался как договор государственного заказа.

В Соборном Уложении 1649 года были отдельные статьи, посвященные подрядным отношениям. В частности, уложение позволяло обращаться за судебной защитой, если работник, принявший заказ, ссылается на его отсутствие, с целью завладения результатом работы. Также уложение предоставляло возможность крестьянам наниматься на выполнение подрядных работ, форма соглашения не имела значение, об этом как могли быть сделаны записи, так и нет. Уделялось внимание и распределению риска среди сторон, так на мастера в случае порчи имущества, к примеру, алмаза или изумруда, писалась челобитная и взыскивалась цена этого драгоценного камня. Цена камня могла быть определена посредством ее оценки посторонними людьми.

В связи с активным ростом промышленности и торговли договор подряда был просто необходим для всевозможных работ, связанных с постройкой и ремонтом зданий. Поэтому восемнадцатый и первая половина девятнадцатого веков для института подряда характеризуется созданием множества нормативно – правовых актов, регулирующих данные правоотношения. Среди таких актов можно выделить указ Петра 1 «О подрядах» 1714 года, Сенатский указ 1716 г «О подрядных и договорных письмах», устав и регламент Камер – Коллегий, том X «Свод о законах гражданских» 1835 г и иные.

Подрядные отношения в этот период времени подвергались серьезному контролю со стороны государства. Петром 1 была учреждена Камер – коллегия, в полномочия которой входило заключение строительного подряда для государственных нужд. Форма договора была письменная посредством проведения торгов. Личный найм все ещё присутствовал, но он был

распространен в тех подрядах, которые не были связаны с государственным назначением, а больше отражали бытовые нужды.

Стоит отметить, что в тот период гражданское право не отличало друг от друга договор подряда и договор поставки. Их объединяло передача вещи через определенное количество времени. Основным заказчиком являлось государство или крупные предприятия, перед которыми компании – исполнители имели обязательную отчетность по заключенному государственному заказу. А вот на стороне подрядчика произошли изменения, с 1731 года крестьянам запретили вступать в подряды, духовенство также не имело на это право. Право на вступление в подряды с принятием жалованной грамоты в 1785 году перешло к дворянам и купцам. Выполнение подряда или поставки обеспечивались неустойкой или поручительством, но были и уголовно – правовые санкции – тюрьма, побои, пытки.

При Николае I была проведена систематизация законодательства, в результате которой в 1835 году появился X том «Свод законов гражданских». Статья 1737 Свода законов гражданских закрепляло следующее «подряд или поставка есть договор, по силе коего одна из вступивших в оный сторон принимает на себя обязательство исполнить своим иждивением предприятие или поставить известного рода вещи, а другая, в пользу коей сие производится, учинить за то денежный платеж» [2, с. 285]. Данный свод подробно рассматривал предмет договора, включая объёмы работы и строительные материалы, а также срок и оплату работы. Именно в тот момент появилась новая форма расчета, подразумевающая единоразовую оплату после получения результата работы, такая система отличалась от оплаты по договору личного найма, где были периодические платежи. Вопреки тому, что подряд и поставка на тот момент не были выделены в самостоятельные договоры, всё-таки эти понятия не отождествляли, разграничивая их по предмету, как мы видим из определения, к подряду относили исполнение предприятия, имея в виду строительство либо

реконструкцию здания, к поставке же относили предоставление различных вещей, например, материалов и припасов. Стоит заметить, что в то время развитие получил институт подряда. Классик русской цивилистики Д.И. Мейер в своих трудах, посвященных тщательному анализу гражданского права Российской империи 19 века писал следующее: «только нанимающийся подрядчик не обязывается сам производить работу, а имеется в виду, что она будет произведена чрез посредство других лиц, так что работа самого подрядчика обыкновенно не та, которая выговаривается по подряду, а составляет только посредничество между лицом, которое заключает подряд, и рабочими, которые производят работу» [13, с. 342]. Именно это обстоятельство отделяло подряд от личного найма. В 19 веке формируется отношение к форме договора, она должна быть письменной. Отказ от устной формы договора вызван финансовым аспектом, так как подряд обычно заключался на значительные денежные суммы, что позволяло государству с этой суммы производить сбор.

С началом 20 века институт подряда сталкивается с изменениями, он становится самостоятельным договором и отделяется от договора поставки. В нормах Гражданского Кодекса РСФСР 1922 года он закреплен так: «по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется за свой риск выполнить определенную работу по заданию другой стороны (заказчика), последняя же обязуется дать вознаграждение за выполнение задания» [5]. С принятием этой статьи мы видим, что законодатель впервые дает наименование сторонам «подрядчик» и «заказчик». В этом кодексе не были рассмотрены виды договора подряда, их особенности, но внимание было уделено правам и обязанностями сторон, порядку расчета, процедуре предъявления недостатков. Как и любой гражданско-правовой договор подряд в советский период рассматривался как средство выполнения плана. Заказчиком по договору подряда, в основном, были государственные органы, поэтому в 1923 году появился Закон «О государственных подрядах и

поставках». Также была особая система – публичный торговый порядок сдачи подрядов.

Правовое регулирование складывалось противоречивым, так как было выпущено множество актов ведомств и министерств.

К 30 годам роль подряда значительно выросла за счет необходимости развития инфраструктуры, было начато строительство заводов и фабрик в больших масштабах. Субъективный состав со стороны подрядчика был ограничен только социалистическими организациями. Постановление СНК СССР и ЦК ВКП (б) от 11 февраля 1936 г. предлагало сформировать строительные организации, тресты, и стройконторы. Важным моментом является запрет на заключение договора подряда на проектные и изыскательские работы с частными лицами.

В ГК РСФСР 1964 года было похожее определение договора подряда «подрядом договор, по которому «подрядчик обязуется выполнить за свой риск определенную работу по заданию заказчика из его или своих материалов, а заказчик обязуется принять и оплатить выполненную работу» [6]. Важность принятия данного Кодекса связано с тем, что именно в нем законодатель впервые выделяет «подряд» и «подряд на капитальное строительство». Такое разделение было обусловлено особой значимостью строительного подряда. По-прежнему подряд осуществлялся по плановому заданию. Там также содержались нормы о бытовом заказе, направленные на обслуживание людей. Норм Гражданского Кодекса было недостаточно для полного регулирования, поэтому совсем в скором времени были выпущены Правила о договорах подряда на капитальные строительства 1969 года. Особое внимание в них уделялось роли самого договора, рассматривая его как основной документ, регулирующий отношения сторон, указывая на запрет осуществления строительно – монтажных работ вследствие отсутствия договора. Регламентирован порядок заключения и исполнения договора, права и обязанности сторон, ответственность сторон, а также срок, который составлял 2 месяца с момента утверждения государственного плана.

Спустя несколько лет Правила были обновлены в 1986 году.

С принятием Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 31 мая 1991 г был расширен перечень разновидностей подряда. К подряду на капитальное строительство добавились подряд на выполнение проектных и изыскательских работ и договор о выполнении научно – исследовательских и опытно – конструкторских работ.

Важным шагом для развития подрядных отношений, конечно, является принятие Государственной думой в 1995 году второй части современного Гражданского кодекса РФ. Подряду в Кодексе посвящена отдельная 37 глава, в которой подробно регламентированы общие положения о подряде, включая понятие подряда, срок, цену, ответственность сторон и многое другое. В Кодексе также закреплены и урегулированы разновидности подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, договор подряда прошел длительный путь развития, от римского права до современного периода, от единого предмета подряда и поставки в самостоятельный договор, от жесткого субъективного состава к возможности каждому заключить подряд.

Договор подряда несмотря на многовековой путь развития, является развивающимся институтом. Такого мнения придерживаются А.А. Гогин и А. Н. Фёдорова указывая в своей научной работе «С учетом мирового опыта он пополняется новыми, сложными инструментами договорных обязательств, ранее неизвестных отечественной юридической науки и практике. В частности, к ним относятся, присущие для англосаксонского права, проформы ФИДИК, ЕРС, ЕРСМ, ЕРС» [3].

1.2 Понятие, стороны и форма договора подряда

Как мы выяснили в предыдущем пункте, договор подряда прошел длительный этап развития, современное законодательство довольно обширно регламентирует данный вид правоотношений.

Начнем мы рассмотрение договорных подрядных отношений с изучения его правовой природы. Подряд является договором консенсуальным, возмездным, взаимным. Консенсуальность означает, что договор подряда будет считаться заключенным с момента согласования существенных условий, а именно предмета и срока. Возмездный характер подряда предусматривает оплату за выполненную работу подрядчиком. А взаимный характер порождает права и обязанности сторон.

В современном Гражданском Кодексе РФ закреплено легальное определение договора подряда. Согласно статье 702 ГК РФ «По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его» [7].

Как и любого гражданско-правового договора, у подряда есть существенные условия, без согласования которых договор считается незаключенным. У подряда это предмет договора и его срок.

Предмет подряда до сих пор вызывает дискуссии и из – за этого сформулированы две основные точки зрения. Так, Гонгало Б.М. указывает, что предметом данного договора является «как сама работа, так и ее овеществленный результат» [8, с. 352] или предметом можно рассматривать только «результат выполненной работы». Все же многие цивилисты придерживаются первой точки зрения, так как невозможно достичь какого – либо результата без совершения действий подрядчиком, исходя из этого, разумно предположить, что работа и результат образуют единый предмет договора подряда. Брагинский М.И. совершенно не согласен с узким подходом рассмотрения предмета договора подряда как «только к результату работы» и указывает на ее несостоятельность «если бы это было так, заказчик не мог бы осуществлять контроль за ходом и качеством работ» [2].

Отсутствие единого подхода к определению предмета договора порождает проблемы, связанные с разными подходами судов к определению заключенности договора. Поэтому на законодательном уровне необходимо дать разъяснения что же включает в себя предмет договора подряда.

Предмет договора должен быть четко прописан в договоре либо в технической документации. В предмете должно быть прописано содержание работы – стороны решают какую именно работу необходимо осуществить, затем определяется количественный показатель, то есть объем работы и указывается название и характеристика результата работы, что же подрядчик будет передавать как «овеществленный результат». Предмет договора подряда определяется исходя из его разновидностей. Например, если заказчик заключил договор бытового подряда на пошив костюма, то предметом будет являться выполнение подрядчиком действий, направленных на снятие мерок, выкройку костюма, раскрой, и сшивание деталей, после этого заказчик получает материальный результат в виде готового костюма. Именно наличие «овеществленного результата» позволяет отделить подряд от иных договоров. Материальный результат может быть различным, отремонтированная бытовая техника, реконструкция здания, разработанная техническая документация. Соответственно, можно сделать вывод, что подряд направлен на «изготовление или переработку вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику» Вообще в современном гражданском праве подрядчик рассматривается как самостоятельный субъект, который выполняет работу из своих материалов, своими силами, и определяет для себя наиболее удобный и эффективный способ выполнения задания.

Закрепление на законодательном уровне такого условия как срок в качестве существенного для договора подряда было совершено с целью недопущения неопределенности сторон.

Стороны самостоятельно определяют сроки выполнения работ и указывают его в договоре, либо в графиках выполнения работ.

Согласно статье 708 ГК РФ «В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки)» [7].

Из данной гражданско-правовой нормы мы можем отметить, что законодатель уделяет внимание именно начальному и конечному срокам работы. Анализ судебной практики показывает, что суды придерживаются точки зрения, что начальный срок не обязательно должен быть определен календарной датой, а может начать свое исчисление с момента выполнения определенных действий заказчиком и иных лиц, например, уплата аванса подрядчику.

Указанные сроки стороны могут изменить в соответствии с заключенным договором.

Подрядчик несет ответственность за нарушение сроков, а также в случае нарушения конечного срока к нему могут быть применены последствия просрочки исполнения обязательства должником в рамках статьи 405 ГК РФ, что позволяет заказчику отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков.

На данный момент существуют различные мнения об отнесении цены к существенным условиям подряда. Несмотря на то, что такого указания нет в законодательстве, такой подход встречается в судебной практике. Например, в мотивировочной части Постановления Арбитражного суда Московского округа от 23.08.2017 N Ф05-11550/2017 по делу N А40-201385/16 указано следующее «между сторонами отсутствуют договорные правоотношения, поскольку сторонами не были согласованы существенные условия договора подряда – не определены конкретный вид работ, условие о сроке выполнения работ и условие о цене работы» [17]. Исходя из этого, можно сделать вывод, что ряд судов дополняют существенные условия подряда ценой.

Стороны вправе по своему усмотрению устанавливать, как конкретную сумму денежных средств за выполненную работу, так и указать в договоре

способ исчисления. Цена по договору подряда складывается из компенсации издержек подрядчика, выражающиеся в расходовании денежных средств для выполнения обязательства по договору, к примеру, заказ на доставку необходимого строительного материала, и ещё одного элемента, вознаграждения подрядчика, то есть оплата труда.

Цена работы может быть определена в соответствии со сметой – документ, в котором содержится перечень работ и этапы выполнения, и итоговой суммой. Смета является неотъемлемой частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком. Смета имеет две разновидности – твердую денежную сумму, которая известна сразу при заключении договора, изменение которой не допускается и приблизительную – «плавающую», если невозможно сразу же определить перечень работ, поэтому цена становится известна на момент сдачи результата. Может случиться так, что возникает необходимость в проведении дополнительных работ, выполнение которых может существенно превысить обговоренную цену. При наличии такого обстоятельства подрядчик обязан предупредить об этом заказчика, так как последний может не согласиться с увеличением цены и отказаться от исполнения договора, заплатив при этом подрядчику сумму пропорционально выполненной работы к тому моменту. Если же подрядчик не выполняет данную обязанность об уведомлении о повышении цены и не согласует это условие с заказчиком, то на подрядчика возлагается обязанность по исполнению договора, однако заказчик имеет полное право оплатить выполненную работу по цене, указанной в договоре. В рамках увеличения цен на материалы и оборудование, подрядчик имеет право увеличить как приблизительную, так и твердую смету, а при отказе – расторгнуть договор с заказчиком. Несмотря на то, что по общему правилу твердую смету нельзя увеличить или уменьшить, все же есть ряд обстоятельств, позволяющих ее пересмотреть. Такими условиями могут быть экономия подрядчика, ненадлежащее выполнение работ подрядчиком, а также неиспользование подрядчиком всех закупленных материалов.

Если стороны не указали цену в договоре, то она оплачивается с учетом сравнимых обстоятельств за аналогично выполненную работу.

Стороны по договору подряда именуется заказчиком и подрядчиком. Заказчиком является лицо, которое дает задание подрядчику на выполнение работы. По общему правилу – заказчиком может быть любое лицо, обладающее дееспособностью, соответственно ими могут быть физические лица, юридические лица, а также публично – правовые образования, использующие подряд для выполнения государственных нужд. Подрядчиком также могут выступать субъекты гражданского права, однако для отдельных разновидностей подряда, в частности, для бытового – установлены специальные требования, заключающиеся в приобретении статуса индивидуального предпринимателя или юридического лица. Также подрядчику необходимо обладать необходимыми знаниями, чтобы осуществлять работу надлежащим образом. А для осуществления ряда работ подрядчику требуется лицензия.

Если стороны не установили, что работа должна быть осуществлена только трудом подрядчика, то у подрядчика возникает право воспользоваться институтом субподряда, представляющий собой возможность привлечь к исполнению своих обязательств других лиц. Для таких лиц подрядчик будет являться генеральным подрядчиком. Несмотря на то, что работа будет осуществлена субподрядчиками, генеральный подрядчик несет ответственность за выполненную ими работу. Стоит отметить, что субподрядчики не будут рассматриваться стороной договора с заказчиком, между ними не возникает договорных правоотношений, если они сами не предусмотрели иное. Из вышесказанного, можно сделать вывод, что отсутствие оплаты за выполненные работы со стороны заказчика генеральному подрядчику не является основанием для отказа оплаты субподрядчикам за выполненную работу.

К форме договора подряда законодательство РФ подходит свободно, так как основное требование заключается в соответствии с общими

положениями о сделках. Стоит отметить, что для каждого вида подряда на практике сформировались индивидуальные формы. Для бытового подряда, в целом, не свойственно заключение договора между сторонами, на него указывает чек или квитанция. Для договора подряда или для подряда на изыскательские работы характерно заключение договора в письменной форме, используя типовую форму договора. Для подряда на исполнение государственных нужд предусмотрено заключение государственного или муниципального контракта, содержание которого четко определено в контрактной системе и регулируется соответствующим Федеральным законом.

Стороны, как и в любом гражданско-правовом договоре обладают правами и обязанностями.

Заказчик, обращаясь к подрядчику, имеет следующие права:

- проверять ход и качество работ. Данное право особенно распространено в договоре строительного подряда, когда заказчики заинтересованы в надзоре за осуществлением процесса выполнения задания подрядчиком с целью уменьшения рисков;

- отказаться от договора и требовать возмещения убытков, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора или медленно выполняет работу, что приводит к невозможности закончить работу в срок;

- назначить разумный срок для устранения недостатков, а в случае невыполнения – потребовать расторжения договора, поручить исполнение задания иному лицу за счет подрядчика, требовать возмещения ущерба.

Помимо прав у заказчика есть и обязанности:

- уплатить подрядчику обговоренную цену за выполненную работу способом, указанным в договоре – либо сразу при заключении договора, либо по частям после выполнения отдельных этапов в случае большого объема задания, либо по завершению работ и ее сдаче подрядчиком в установленном порядке;

– предоставить необходимые материалы для выполнения работ, если такой пункт предусмотрен договором. Например, передать золото для создания ювелирного украшения или уникальную ткань для пошива платья;

– оказывать содействие в объёме и на условиях, предусмотренных в договоре, в частности, по договору строительного подряда заказчик обязан предоставить земельный участок или передать необходимые исходные данные для разработки технической документации;

– для подряда на выполнение проектных и изыскательских работ установлены дополнительные обязанности на заказчика, выражающиеся в использовании технической документации только в соответствии с целями, для которых она была разработана, не разглашая при этом сведения третьим лицам, указанные в ней, а также в установленных законом случаях вместе с подрядчиком обращаться в государственные органы для согласования технической документации;

– осмотреть и принять выполненную работу, а в случае обнаружения недостатков незамедлительно сообщить об этом подрядчику.

Подрядчик, осуществляя выполнение задания, имеет право:

– самостоятельно определять способы выполнения порученной работы;

– привлекать к работе других лиц – субподрядчиков, если договором такая возможность не запрещена;

– требовать оплаты по цене, предусмотренной договором, в случае, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы, при экономии подрядчика;

– удерживать результат работы, если заказчик не уплатил денежную сумму за исполнение договора;

– требовать оплату за выполненную работу;

– не приступать к выполнению работы и потребовать возмещение убытков, если заказчик не выполнил свои обязанности по содействию.

Подрядчик же, в свою очередь, имеет следующие обязательства:

- выполнять работу в соответствии с условиями договора или технической документацией, и в установленный срок;
- выполнять работу из своих материалов, своими силами и средствами, если иное не предусмотрено договором;
- выполнять работу по цене, определенной в договоре или смете;
- экономично и расчетливо использовать материал, предоставленный заказчиком;
- предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении обстоятельств, грозящих годности или прочности результатов выполняемой работы либо невозможности завершения ее в срок;
- предоставить необходимую и достоверную информацию о работе, включая общую характеристику: материал, стоимость, правила безопасного и эффективного использования результата работы, а также о себе: наименование организации, режим работы, лицензия;
- выполнять работу надлежащим образом, без дефектов.

Если подрядчик не исполнил работу или выполнил ее ненадлежащим образом, то общими положениями Гражданского кодекса на него возлагается ответственность. В рамках статьи 723 ГК РФ предусмотрены такие формы, как: устранение недостатков в разумный срок и на безвозмездной основе, соразмерное уменьшение цены, возмещение расходов заказчика на устранение недостатков, если подрядчик был осведомлен о наличии недостатков и не предпринял попыток для их устранения. Пределы ответственности подрядчика могут расширяться в зависимости от разновидностей подряда. Российское законодательство также возлагает риск случайной гибели или повреждения вещи до приемки результата работы на подрядчика.

1.3 Соотношение договора подряда со смежными договорами

Подробно изучив содержание подряда, его существенные условия и отличительные черты, мы рассмотрим соотношение подряда с другими договорами. На сегодняшний день, на практике суды часто сталкиваются с проблемами отнесения предмета договора, например, к подряду или возмездному оказанию услуг или признания отношений по договору трудовыми или подрядными.

Договор подряда и договор возмездного оказания услуг объединяет причастность к договору личного найма. Основное разграничение состоит в предмете договора, в договоре подряда обязательно должен быть «овеществленный» результат работы, в то время как договор возмездного оказания услуг направлен на сам процесс деятельности. Исходя из этого, договор подряда следует относить к обязательствам по получению результата, а договор возмездного оказания услуг к обязательствам по приложению усилий. Такое разграничение подтверждается и судебной практикой.

Так, в Постановлении Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 10.09.2019 N Ф04-4003/2019 по делу N А67-11198/2018 содержится следующее в мотивировочной части решения «Из буквального толкования данных норм следует, что по договору подряда для заказчика прежде всего имеет значение достижение подрядчиком определенного вещественного результата. При возмездном оказании услуг заказчика интересует именно деятельность исполнителя, не приводящая непосредственно к созданию вещественного результата» [16].

Однако у многих юристов такой подход вызывает сомнения. Как точно подмечает Н.Б. Щербаков «ряд услуг порождает деятельность без результата, а некоторые просто немислимы без результата» [12, с. 113]. Например, сложно представить исполнение договора аудиторских услуг без заключения соответствующего аудиторского заключения, которое как раз и является результатом работы.

Изучив историю развития подряда, мы выяснили, что долгий промежуток времени подряд и поставка рассматривались вместе, образуя единый предмет договора. Несмотря на их отделения в самостоятельные договоры в 20 веке, до сих пор возникают сложности в их разграничении. Множество судебных споров связано с передачей имущества, которое ещё не создано. Анализ судебной практики позволил выделить критерии, по которым можно разграничить подряд с поставкой. В первую очередь это касается предмета договора – по договору подряда предметом является деятельность, направленная на создание индивидуально – определенной вещи, так как работа осуществляется для заказчика по его заданию, а по договору поставки предмет договора представляет собой в большинстве случаев, имущество с родовыми признаками. Взаимоотношения сторон по договорам тоже отличаются. Как отмечено в Постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.09.2021 N 18АП-9709/2021, 18АП-10123/2021 по делу N А76-36197/2020 «Условия договора подряда направлены прежде всего на определение взаимоотношений сторон в процессе выполнения обусловленных работ, а при купле-продаже (поставке) главное содержание договора составляет передача (поставка) предмета договора другой стороне - покупателю» [20]. Документация в этих видах договоров разная, предмет договора же наиболее полно отражается в проектно-сметной документации, а при приемке результата работы сторонами подписывается акт приема-передачи, важное место в бухгалтерской отчетности занимают справки о стоимости работ и затрат, в поставке же деятельность осуществляется посредством подписания товарных накладных, доверенностей на получение товара, а также счета – фактуры. Порядок установление цены тоже происходит разными способами, при поставке цена указывается за единицу товара, при подряде же цена устанавливается согласию сторон, и дополнительно может быть составлена твердая или приблизительная смета.

Зачастую возникают споры, связанные с отнесением правоотношений к трудовым или подрядным. Общие черты связаны с осуществлением деятельности, направленной на результат за вознаграждение. Но есть множество оснований, которые позволяют их разграничить. Начнем с оформлением правоотношений, подрядные отношения оформляются договором подряда, а трудовые с помощью заключения трудового договора. Однако формального оформления недостаточно, так как возникают случаи, когда договор подряда прикрывает трудовые отношения, тогда суды исследуют содержание правоотношений. Самым важным разграничением является подчинение внутреннему трудовому распорядку или отсутствием такой обязанности. По трудовому договору работники соблюдают режим работы, время отдыха, а также права и обязанности, закрепленные в правилах внутреннего распорядка, да и в целом работник находится в подчинении у работодателя. За несоблюдение такого порядка работник несет ответственность. По договору подряда у подрядчика не возникает обязанности по соблюдению внутреннего распорядка, он самостоятельно выбирает режим работы и способы ее осуществления, природа этого договора также не предусматривает отношений власти – подчинения сторон, у заказчика предусмотрено только право надзора. Прослеживается разница и в предмете договора, так как подряд направлен на осуществление деятельности, направленной на достижение материального результата, и договор заканчивается с момента как раз достижения «овеществленного» результата, в то время как трудовой договор предусматривает процесс выполнения трудовой функции, и как правило, более длительный по времени. Порядок оплаты по договорам разный, заработная плата по трудовому договору регулярная и законодательно должна быть не менее 2 раз в месяц, подряд же предусматривает согласие сторон касательно оплаты работы, и может быть выбран удобный для сторон способ – оплата при заключении договора, оплата по частям, либо оплаты после приемки работ.

Сложности квалификации договоров относятся и к договору подряда с договором мены. В большинстве случаев возникают споры, когда продукция, например, сырье, полученная по договору мены, передается другой стороне для последующей переработки, а затем этот результат работы передается обратно в виде готовой продукции. Получается, что результат переработки сырья будет рассматриваться как исполнение обязательства. Однако судебная практика показывает, что данные правоотношения нельзя рассматривать исключительно подрядными. В данном случае сторонам следует заключать смешанный договор, содержащий в себе элементы и договора мены, и договора подряда, с целью наиболее полного отражения предмета договора.

Последнее соотношение, которое мы рассмотрим, относится к договору подряда и договору комиссии. Тут сложности возникают в предмете договора. Так как на практике возникают случаи, когда в предмет договора комиссии добавляют не только обязанность заключить договор с подрядчиком, но также предусматривается обязанность обеспечить исполнение такого договора с соблюдением всех строительных норм и надлежащего качества в установленный срок. В Постановлении Президиума ВАС РФ от 30.07.2012 N 1456/12 суд определил такие правоотношения подрядными, указав следующее: «В отличие от договора комиссии, предметом которого являются юридические действия, договор подряда направлен на совершение фактических действий, имеющих материальный результат» [23]. Получается, что в данном случае стороны расширили круг обязанностей комиссионера и вышли за пределы предмета договора комиссии, что послужило основанием для признания такого договора подрядным.

Таким образом, в данной главе мы рассмотрели историю становления института подряда с учетом развития законодательства до современного времени. Изучили общие положения о подряде, включая существенные условия подряда – предмет и срок, цену, форму, стороны, их основные права

и обязанности, а также ответственность. Также был проведен тщательный анализ, позволяющий выделить основные критерии разграничения подряда со смежными договорами: трудовым, поставки, возмездного оказания услуг, мены и комиссии.

Глава 2 Виды договора подряда

2.1 Бытовой подряд

Бытовой подряд является одним из самых заключаемых договоров, данный вид известен ещё со времен Советского союза и находил свое отражение в Гражданском кодексе РСФСР 1964 года. Он рассматривался как «бытовой заказ», который был направлен на обслуживание граждан. В современное время он не утратил свою популярность, и практически каждый гражданин обращался в ателье за пошивом и ремонтом одежды или в сервисный центр починить автомобиль или бытовую технику. В связи с этим бытовой подряд широко распространен, и выделен в самостоятельный вид договора с принятием части второй Гражданского Кодекса РФ в 1996 году.

Согласно статье 730 ГК РФ «По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу» [7].

Бытовой подряд обладает рядом особенностей, которые отделяют его от иных видов договора подряда. В первую очередь, это субъективный состав договора. Как мы видим из гражданско-правовой нормы, подрядчиком может быть не любой субъект гражданского права, а только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. В качестве такого лица может быть коммерческая организация, некоммерческая организация, если она вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, а также гражданин, зарегистрированный как индивидуальный предприниматель. Помимо этого, учитывается систематичность выполнения работ подрядчиком, а в отдельных случаях – наличие лицензии на выполнение отдельных категорий работ. Это связано с тем, что не каждая помощь, оказываемая подрядчиком гражданину, с выполнением работы может рассматриваться как договор бытового

подряда. Заказчиком же может являться любой гражданин, обладающий правосубъектностью. Следующая особенность этого договора заключается в его целевом направлении. Гражданин должен использовать результат работы только в целях личного, бытового, семейного использования. Например, если гражданин заключил договор на пошив партии костюмов, а затем их использует для перепродажи, то данный случай нельзя рассматривать как договор бытового подряда.

Правовое регулирование бытового подряда составляет: 37 глава Гражданского Кодекса РФ, включающая в себя специальные нормы, относящиеся к бытовому подряду, общие положения о подряде, а также в части неурегулированных отношений Кодексом применяется Закон о «Защите прав потребителей» и нормативно – правовые акты, принятые в соответствии с ним. На сферу бытового обслуживания также распространяется Постановление Правительства РФ от 21.09.2020 N1514 «Об утверждении Правил бытового обслуживания населения»

Общая правовая характеристика для подряда распространяется и на бытовой – это договор консенсуальный, возмездный, взаимный. Но стоит уделить внимание, что этот договор также относится к публичному договору, что также является своеобразной чертой. Приобщение бытового подряда к публичным договорам связано с неравенством субъективного состава договора. Как верно отмечает Юрий Фёдорович Беспалов «Поскольку заказчик является экономически более слабой стороной, возникает необходимость в таком правовом регулировании, при котором правовая защита заказчика была бы повышенной. Это достигается расширением прав и уменьшением ответственности заказчика по сравнению с общими положениями о подряде, с одной стороны, а также повышением ответственности и расширением обязанностей подрядчика - с другой» [1].

Публичный характер бытового подряда обязывает подрядчика заключить договор с каждым обратившимся к нему гражданином, без оказания предпочтений каким-либо категориям граждан или отдельным

лицам, кроме случаев, когда это прямо предусмотрено законодательством, по одинаковой цене. Отказ от заключения бытового подряда не допускается, за исключением случаев, когда фактическое выполнение задания не представляется возможным. Кроме того, подрядчик обязан предоставить заказчику достоверную и подробную информацию о выполняемой работе, включая ее общую характеристику, материал, стоимость, срок, о правилах безопасного и эффективного использования результата работы и иные сведения, относящиеся к предмету договора. Подрядчик также обязан предоставить информацию о себе: наименование организации, ее местонахождение, режим работы, а в отдельных случаях номер лицензии и срок ее действия. Информация предоставляется заказчику независимо от того будет ли заключен договор или нет. Недостоверная или неполная информация, не свойственная предмету договора, может служить основанием для расторжения такого договора без оплаты.

Существенными условиями бытового подряда помимо общепризнанных для подряда - предмета и срока, является ещё и цена.

Предметом бытового подряда – является комплекс работ, совершаемых подрядчиком, имеющий материальный результат, предназначенный для удовлетворения бытовых, личных, семейных потребностей заказчика. Например, изготовление индивидуальной мебели на заказ, ремонт обуви или одежды, пошив костюма. По общему правилу, работа осуществляется из материалов подрядчика. Материал оплачивается по договоренности, любым из способов: при заключении договора, частями, даже может быть заключена рассрочка. Обговоренная цена не подлежит изменению, и изменение цены на материал не является основанием для перерасчета. По соглашению работа может быть выполнена и из материала заказчика, об этом делается соответствующая отметка в договоре или квитанции, в которой содержится информация о наименовании материала, его подробное описание, стоимость.

Цена в договоре бытового подряда имеет значение, так как этот договор публичный, и цена в данном договоре должна быть одинаковой для

всех обратившихся заказчиков. Более того, цена не должна превышать государственные нормы (тарифы). Цена также определяется по соглашению сторон. Порядок оплаты устанавливается сторонами самостоятельно, по общему правилу оплата производится после окончательной сдачи результата, но с согласия заказчика, он вправе оплатить работу в момент заключения договора или выдать аванс.

Срок в договоре определяется в соответствии со статьёй 27 Федерального закона «О защите прав потребителей»: «Срок выполнения работы (оказания услуги) может определяться датой (периодом), к которой должно быть закончено выполнение работы (оказание услуги) или (и) датой (периодом), к которой исполнитель должен приступить к выполнению работы (оказанию услуги)» [9]. Так как срок в договоре подряда является существенным условием, то его нарушение со стороны подрядчика приводит к негативным последствиям и предоставлению заказчику права, например, назначить новый срок для исполнения обязательства, или отказаться от исполнения договора, а также требовать уменьшения цены.

Гражданский Кодекс РФ не предусматривает для договора бытового подряда обязательной формы, а, следовательно, на него распространяются общие положения о сделках. Однако пункт 4 Правил бытового обслуживания указывает, что «Договор о выполнении работ оформляется в письменном виде (квитанция или иной документ» [22]. В данном документе должна содержаться вся подробная информация о том, кто осуществляет выполнение работы, например, для индивидуального предпринимателя это ФИО, сведения о государственной регистрации, ИНН, вид, оказываемой работы, ее стоимость, описание материала, дата приема и исполнения заказа и иное.

Как мы указывали выше, заказчик по договору подряда является наиболее слабой стороной, поэтому на законодательном уровне ему предоставлены гарантии, необходимые для защиты своих прав и законных интересов. Это выражается в запрете на навязывании дополнительных услуг и работ, если такие услуги не предусмотрены в основном договоре, а также в

возможности заказчика в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора в любое время до сдачи работы, но при этом он обязан оплатить ту часть работы, которая была выполнена до уведомления об отказе от исполнения и возместить фактические расходы, понесенные подрядчиком в целях исполнения договора. Но как показывает судебная практика не все расходы подлежат взысканию, Верховный Суд РФ придерживается такой позиции «Если подрядчик закупил материалы, которые предстояло использовать при осуществлении работ, он может потребовать возмещения их стоимости только при условии передачи их заказчику» [15].

Подрядчик должен добросовестно и надлежащим образом исполнить свою работу. Если во время приемки результата работы или после него обнаружены недостатки товара, то заказчик в течение гарантийного срока, а если он отсутствует, то в рамках разумного срока вправе требовать повторного выполнения работы или возмещения расходов на исправление данного дефекта, или соразмерного уменьшения цены. Разумный срок понятие оценочное, но законодательно установлены временные пределы, в течении которых заказчик может защитить свои нарушенные права, для движимого имущества такой срок не должен превышать 2 лет, а для недвижимого 5 лет. Такой срок начинает истекать с момента принятия результата работы, выполненной подрядчиком. Правовая защита при обнаружении существенных недостатков позволяет предъявить требование о их устранении в течение срока службы товара, а при его отсутствии в пределах 10 лет с момента принятия заказчиком результата.

Порой заказчики не возвращаются за результатом работы подрядчика, последствия такой неявки выражаются в возникновении права на продажу этого товара за разумную цену подрядчиком по истечении двух месяцев с уведомления заказчика. Суды единогласно приходят к выводу, что отправление СМС нельзя рассматривать как надлежащее уведомление, оно должно соответствовать письменной форме.

При реализации бытового подряда возникает ряд проблем. Одной из самых значительных является злоупотребление правом со стороны заказчика. Зачастую заказчик не может правильно объяснить какой результат работы ему необходим. Вследствие этого возникает множество споров и недовольство результатом. Для предотвращения данной проблемы предлагаю дополнить положения Гражданского кодекса следующим «Подрядчик освобождается от ответственности вследствие непредоставления заказчиком необходимой и достоверной информации для достижения желаемого результата, с целью введения подрядчика в заблуждение».

2.2 Строительный подряд

Строительный подряд представляет собой ещё одну разновидность подряда. Он является наиболее древнейшим и известен ещё со времен Русской правды. Он также получил свое закрепление в Гражданских Кодексах 1922 и 1964 годов, однако с тех пор он претерпел значительные изменения. В 1964 году строительный подряд рассматривался как подряд на капитальное строительство, где заказчиком выступало государство, которое жестко контролировало область строительных работ. Актуальность этого договора не угасает, в связи с чем получает свое широкое распространение, и является частым объектом рассмотрения споров в Арбитражных судах. Строительный подряд напрямую связан с развитием инфраструктуры и направлен на выполнение социально-экономических целей. Закрепление в современном Гражданском Кодексе РФ получил из-за особенностей характера и области выполняемых работ.

Правовое регулирование строительного подряда довольно объемное, и сочетает в себе нормативно – правовые акты разных уровней. Среди них, конечно, в первую очередь, Гражданский Кодекс РФ, в котором содержатся общие нормы о подряде, и специальные для строительного подряда. Так как строительство должно соответствовать определенным стандартам, то на него

распространяются также нормы Градостроительного Кодекса РФ, где особое внимание уделяется планированию, зонированию, реконструкции территорий и иному. Среди законодательства на строительный подряд распространяются и Федеральные законы, такие как «Об архитектурной деятельности», «Об инвестиционной деятельности в РФ, осуществляемой в форме капитальных вложений», «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов». Строительство также обязано соответствовать СНиПам, ОСН, ОСТАм.

В соответствии со статьёй 740 ГК РФ «По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену» [7].

Несмотря на то, что Гражданский Кодекс даёт легальное определение строительному подряду, оно вызывает множество споров у ученых цивилистов. Большая часть ученых

В частности, С.Н Мокров предлагает другое понятие и рассматривает строительный подряд «в качестве соглашения, согласно которому подрядчиком принимается на себя обязательство в установленный договором срок построить или реконструировать по заданию заказчика объект недвижимости, а заказчиком, соответственно принимается на себя обязанность создания подрядчику необходимых условий для выполнения работ, принятия их результата и оплаты обусловленной стоимости в случае надлежащего выполнения работ» [14 с 7].

Существенными условиями строительного подряда являются предмет и срок. Цена вызывает неоднозначное отношение, судебная практика складывается противоречивой.

В качестве предмета выступает результат работы, выполняемый подрядчиком, который состоит из строительства определенного объекта,

реконструкции зданий и сооружений, монтажа или иного вида строительных работ, имеющей о вещественную форму, с последующей передачей заказчику.

Для успешного выполнения работы законодательством возлагается на заказчика дополнительные обязанности, связанные с предоставлением земельного участка для строительства, соответствующий условиям договора, в частности, площади и состоянию, а также предоставлять подрядчику необходимые здания и сооружения, осуществлять транспортировку грузов и иные действия, направленные на своевременное начало работы, нормальное их ведение и завершение в установленный срок. В строительном подряде особое внимание следует уделить технической документации. Она играет важную роль, так как из-за больших объемов задания, именно в ней отражаются содержание строительных работ, позволяющие наиболее полно описать предмет договора. В проектно-сметной документации содержатся материалы в текстовой форме и схемы, с помощью которых определяются функционально-технические, архитектурные, инженерные аспекты для обеспечения строительства. В договоре прописывается состав и содержание технической документации, а также происходит распределение обязанности на ее предоставление заказчиком или подрядчиком в установленный срок. В современном Гражданском кодексе РФ есть пробел, связанный с отсутствием гражданско-правовой ответственности за несвоевременное предоставление проектно-сметной документации. Непредставление или несвоевременное предоставление такой значимой документации обязанной стороной приводит к затягиванию исполнения обязательств по договору подряда в связи с чем считается необходимым внести дополнения в законодательство. В частности, решение данной проблемы может быть найдено в дополнении пункта второй статьи 743 ГК РФ абзацем 2: «Сторона, в обязанности которой по договору входило предоставление технической документации, лишается права отказаться от договора и потребовать возмещения убытков другой стороной по причине неприступления ею к выполнению работ».

Если в технической документации не отражен весь перечень работ, и возникает необходимость в проведении дополнительных работ, способствующих значительному повышению цены строительства, то подрядчик обязан предупредить об этом заказчика. Не реагирование заказчика на данные обстоятельства позволяют подрядчику в течение 10 дней или иной срок, установленный в договоре, прекратить выполнение строительных работ и требовать возмещения убытков в связи с простоем. Последствия отсутствия предупреждения заказчика о необходимости проведения дополнительных работ выражаются в отсутствии права на требование возмещения убытков и оплаты, связанных с проведением таких работ, за исключением случаев, когда не проведение работ повлекло бы к гибели или повреждению объекта. Подрядчик имеет право отказаться от проведения дополнительных работ, если его уровня профессиональной подготовки недостаточно для успешного выполнения. Изменения в технической документации осуществляются по согласию сторон путем составления дополнительного соглашения к договору, в случаях проведения дополнительных работ, которые повышают общую стоимость на 10 процентов или отражаются на характере выполняемой работы.

Выполнение работ по общему правилу осуществляется из материалов и оборудования подрядчика, однако стороны могут и предусмотреть возложение такой обязанности на заказчика. Стороны несут ответственность за качество, предоставляемого материала. Невозможность применения материала или оборудования из-за ухудшения качества работы позволяет иной стороне требовать замены таких материалов, а в случае отказа – расторгнуть договор с последующей оплатой, пропорциональной части выполненных работ. Несмотря на важность технической документации, судебная практика показывает, что ее отсутствие не является безусловным основанием для признания договора не действительным.

Строительный подряд уникальным договором, включающий в себя элементы множества других договоров, среди которых: купля-продажа,

поставка, хранение, перевозка, страхование. Так, сторона, на которую возлагается риск случайной гибели имеет право застраховать объект и предоставить соответствующие доказательства другой стороне.

В процессе осуществления работ законодательство предоставляет заказчику функцию контроля и надзора за выполнением работ. Эта функция включается в себя возможность запрашивать документацию и сведения у подрядчика, осматривать и проверять объекты, что позволяет следить за качеством и ходом строительных работ, за качеством материала и его правильным использованием, выявлять недостатки, которые могут сказаться на ухудшении качества работ, и предупреждать об этом подрядчика. Заказчик также вправе предоставить круг этих полномочий инженерным организациям. Таким образом заказчик оценивает качество работ, проверяет соблюдение технологии производства ещё до приемки окончательного результата, что несомненно экономит его время впоследствии.

Во время строительства объекта могут возникнуть проблемы, например, снижение финансовых возможностей заказчика или банкротство инвестора, приводящие к приостановлению строительства более чем на 6 месяцев, то есть консервации. В таком случае подрядчик имеет право получить оплату за выполненные работы до консервации объекта и расходы, вызванные прекращением работ.

Сторонами в строительном подряде являются заказчик и подрядчик. Заказчиком может быть любой субъект гражданского права, подрядчиком может быть физическое или юридическое лицо, обладающее необходимыми навыками и знаниями в области строительства. Если подрядчиком является юридическое лицо, то объем его полномочий зависит от его правоспособности. Общая правоспособность позволяет заниматься любой хозяйственной деятельностью, в то время как специальная правоспособность допускает осуществление деятельности в рамках устава. На осуществление ряда строительных работ необходима также лицензия, например, для реконструкции объектов капитального строительства. Для исполнения

обязательства по договору подряда подрядчик имеет право привлечь иных лиц для выполнения отдельных монтажных, проектных и иных строительных работ - субподрядчиков. В таком случае подрядчик будет являться генеральным подрядчиком, который несет ответственность перед заказчиком за осуществление ненадлежащей работы субподрядчиком, а также за убытки вследствие выполнения такой работы.

Работы должны быть исполнены в срок, так как без его установления договор будет считаться не заключенным. По согласию стороны устанавливаются начальные, промежуточные и конечные сроки и отражаются либо в самом договоре, либо в графиках выполнения работ.

Насчет цены у судов нет однозначного решения. Так, в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 23.08.2017 N Ф05-11550/2017 договор подряда признан незаключенным «поскольку сторонами строительного подряда не были согласованы существенные условия договора подряда – не определены конкретный вид работ, условие о сроке выполнения работ и условие о цене работы» [17]. Но в то же время не все суды придерживаются такой точки зрения и часто при разрешении споров рассматривают только предмет и срок подряда.

Цена устанавливается в смете, и может быть твердой, не подлежащей изменению, или приблизительной. Стороны по своему усмотрению также вправе выбрать либо конкретную денежную сумму и прописать ее в договоре, или выбрать иной удобный для них способ определения цены. Оплата производится в установленном соглашением порядке и может включать в себя и предварительную оплату, оплату частями за отдельно выполненные работы, или оплату в полной мере после приемки объекта.

На практике возникают сложности с реализацией твердой сметы, ведь ее изменение сторонами не предполагается, и прописывается четкая денежная сумма. Но с учетом жизненных обстоятельств возникают ситуации, которые отражаются на изменениях в цене. Так, может появиться необходимость в дополнительных затратах по независящим от сторон

обстоятельств, например, в связи с проведением военной операции на Украине цены на строительные материалы выросли до 30 %. Многие юристы все же склоняются к тому, что возникшую ситуацию следует решать путем подачи в суд искового заявления об изменении условий договора вследствие существенных изменений обстоятельств. Несмотря на то, что гражданским законодательством предусматривается повышение твердой цены в связи с возрастанием стоимости материалов, предугадать которое было невозможным, проблема остается открытой. Считаем необходимым отметить, что данное оценочное понятие было бы неправильным оставлять на мнение судов. В особенности отсутствия трактовок со стороны Верховного или Конституционного судов. Мы считаем необходимым законодательно закрепить понятие «существенное возрастание стоимости», а также вывести универсальные формулы для возможности подсчета возросшей цены. Такие меры внесут в законодательство грамотное понимание расчёта параметров, из которых устанавливается такая цена. Помимо этого, это существенно сократит время, затрачиваемое судом на рассмотрение материалов дела

Также бывают случаи, когда подрядчик купил материалы по цене ниже чем установлено в твердой смете и требует полной оплаты. В таком случае нельзя говорить об экономии подрядчика, так как изначально закупка материалов должна соответствовать требованиям, установленных в договоре. Закупка материалов по низкой цене отражается в первую очередь на качестве выполняемой работы, поэтому данный метод нельзя рассматривать как эффективный.

Форма строительного подряда должна соответствовать общим положениям о сделках. Наиболее часто договор строительного подряда заключается в простой письменной форме, используя типовую форму договора. Если стороны не заключали договор, то у них есть право ссылаться на иные доказательства, в частности, это могут быть письма.

Законодательство возлагает именно на подрядчика риск случайной гибели или повреждения объекта строительства до приемки результата.

После завершения всех строительных работ подрядчик уведомляет о готовности сдачи объекта заказчика. Согласно статье 753 ГК РФ «Заказчик организует и осуществляет приемку результата работ за свой счет, если иное не предусмотрено договором строительного подряда» [7]. Сдача работы подрядчиком и принятие ее заказчиком оформляется актом выполненных работ. Если одна из сторон уклоняется от подписания такого акта, то об этом делается соответствующая пометка. Если для строительных работ предусмотрена предварительные испытания, то приемка возможна лишь при положительном результате проверки. Заказчик имеет право отказаться от приемки при обнаружении недостатков, влекущих за собой исключение использования данного результата в соответствии с целями заключения договора. Принятие результата работы подрядчика осуществляется подписанием акта приема – передачи, который прилагается к договору. Его значение трудно недооценить, так как именно его подписание подтверждает факт передачи объекта, а также отражается его состояние, которое устраивает заказчика полностью, либо у него имеются замечания к выполненной работе. Но возникают случаи, когда на момент подписания акта приема – передачи сложно выявить недостатки. После подписания акта приема - передачи результата по договору строительного подряда могут возникать проблемы, связанные с выполнением скрытых работ, ведь при приемке работ сложно оценить их надлежащее выполнение, а в некоторых случаях даже невозможно в связи с тем, что это может повлечь полное разрушение объекта строительства или приостановку выполнения работ. На мой взгляд, для избегания подобных проблем сторонам следует дополнять договор строительного подряда пунктом, который специально бы посвящался сдачи – приемки скрытых работ, что позволило бы заказчику снизить риски, связанные с убытками. Ещё одним способом для предотвращения проблем в будущем является дополнительная проверка

специальными лицами – супервайзерами скрытых работ по мере их выполнения, что позволит заказчику своевременно оценить работу подрядчика. Стоит отметить, что подписание акта приема – передачи без замечаний со стороны заказчика не лишает его права впоследствии обращаться за судебной защитой вследствие обнаружения дефектов.

После сдачи объекта заказчику подрядчик несет ответственность за дефекты, обнаруженные в течение гарантийного срока, так как подрядчик является гарантом соответствия объекта строительства показателям, содержащимся в договоре или технической документации, и принимает на себя обязанность по эксплуатации объекта. Заказчик, все-таки обнаруживший недостатки работы после приемки должен известить об этом подрядчика в разумный срок, но не более чем через 5 лет и требовать одно из оснований, предусмотренных статьёй 723 ГК РФ.

На основании статьи 754 ГК РФ «Подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия» [7].

2.3 Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд

Институт подряда для государственных и муниципальных нужд имеет длительный путь развития, получивший законодательное закрепление уже в начале 18 века с принятием Свода законов гражданских, где ранее этот договор назывался казенный подряд.

Своеобразие выполнения подрядных работ для государственных и муниципальных нужд заключается в нескольких аспектах. В первую очередь, как вытекает из его названия, это его целевая направленность,

закрывающаяся в удовлетворении потребностей Российской Федерации и субъектов РФ в выполнении каких – либо строительных работ, на которые государство выделяет финансирование за счет бюджета и внебюджетных средств. Во – вторых, это субъективный состав участников такого договора подряда, где одной из сторон являются органы государственной власти, местного самоуправления. Ну и в-третьих, в соответствии с предыдущими особенностями, стороны заключают договор, именуемый государственным контрактом. На мой взгляд, ещё одним отличием договора является ограничение принципа свободы договора, подрядчик не имеет право устанавливать свои условия договора, ведь четкий перечень необходимых условий договора закреплен законодательно.

В связи с вышеизложенными особенностями, присущими договору подряда для государственных и муниципальных нужд, стоит отметить, что процедура заключения договора значительно отличается от иных договоров подряда. При нуждаемости государства в строительстве, например, в реализации целевой программы по строительству жилья для малообеспеченных, формируется государственный заказ, в котором четко определяется объем и содержание работ. Он размещается в специально созданной единой информационной системе. Затем заказчик в лице органов власти выбирает способ определения подрядчика, может быть выбран конкурс, где победителем будет являться подрядчик, предложивший лучшие условия контракта, выполнив лучше остальных участников задание по разработке технической документации, может быть выбран аукцион, где победителем будет подрядчик, предложивший наименьшую цену, так государственный контракт заключается с победителем конкурса. В отдельных случаях допускается заключение контракта с единственным подрядчиком.

Правовое регулирование осуществляется в рамках общих положений о подряде, специальных норм для подряда для государственных и муниципальных нужд, закрепленных в параграфе пятом главы 37

Гражданского кодекса РФ. Стоит отметить, что рассматриваемый кодекс довольно скудно регулирует данный вид правоотношений и предусматривает всего 6 статей. Значимую роль играет Федеральный Закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 N 44-ФЗ, где подробно рассмотрены способы определения подрядчиков, обязательные условия контракта, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение контракта. Следует подчеркнуть, что законодатель государственный и муниципальный контракт для поставки и подряда не отличает друг от друга, поэтому в специальных нормах есть отсылки к статье 527 и 528 ГК РФ, регулирующие основания и порядок заключения. Данный вид правоотношений также регулирует Бюджетный Кодекс РФ, Положения о подрядных торгах от 13.04.1993 г.

В соответствии со статьёй 763 ГК РФ «По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату» [7].

Существенными условиями договора, как и у общих положений договора подряда является предмет и срок.

Предметом по данному договору является выполнение строительных, проектных, изыскательных работ и иных, связанных со строительством и ремонтом работ. Важным моментом является именно целевая направленность выполнения строительных и иных работ, включающая в себя госбезопасность, целевые программы, обороны, которая позволяет отграничить данный вид подряда от строительного. Предмет договора

считается согласованным, когда в государственном контракте подробно прописаны, объем и виды предстоящих работ.

Как отмечалось выше, субъективный состав участников договора отличается от состава лиц по иным договора подряда. Согласно статье 764 ГК РФ «заказчиками могут выступать государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, а также казенные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования», [7]. Местное самоуправление и иные получатели средств местных бюджетов являются заказчиками по муниципальному контракту. Подрядчиком же могут быть физические и юридические лица, обладающие необходимыми знаниями в области строительства, а в отдельно предусмотренных законом случаях лицензию на осуществление ряда строительных работ.

Цена в данном договоре является существенным условием, и определяется не по согласию сторон, как это было в предыдущих видах подряда, а на основании проведения подрядных торгов, где цена является твердой, и не подлежит изменению во время исполнения контракта. Оплата по договору происходит за счет средств финансирования бюджета и внебюджетных источников, поэтому необходимым условием является составление сметы.

При уменьшении финансирования стороны имеют право согласовать новые сроки или иные условия.

Срок в договоре также является существенным условием, поэтому в государственном или муниципальном контракте должны быть четко определены начало и окончание работ. Необходимость важности срока связана с государственным характером, ведь государство не может затягивать реализацию целевых программ, или создание объектов жизнеобеспечения. За нарушение сроков предусмотрена ответственность.

Форма договора является письменной, представляет собой подписание сторонами государственного или муниципального контракта. Такой контракт отличается от обычного договора подряда тем, что подлежит более строгой регламентации. По общему правилу – в контракте нельзя изменить существенные условия, в нем должна быть определена твердая цена, определены сроки подписания контракта подрядчиком. Обязательно должно быть условие и об ответственности сторон, например, за неисполнение своих обязательств заказчиком или подрядчиком предусмотрена неустойка в размере 1/300 в соответствии с ключевой ставкой Центрального банка за каждый день просрочки, а размер штрафа определяется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.08.2017 N1042.

На практике возникают проблемы, связанные с отсутствием заключения контракта между сторонами. По этому поводу практика складывается из двух абсолютно противоречивых подходов. Допустим, стороны не заключали контракт, однако подрядчик выполнил работы, а также ещё произвел дополнительные. Одни суды придерживаются мнения о том, что отсутствие контракта может служить основанием для отказа в исковых требованиях подрядчика в части оплаты дополнительных работ, так как требования к форме договора закреплены на законодательном уровне, исходя из этого стороны знали о необходимости заключения государственного или муниципального контракта, поэтому действия сторон можно рассматривать как недобросовестные и направленные на обход закона. Такую позицию можно наблюдать в Постановлении Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2020 N21АП-697/2020 по делу N А – 4118/2019, где указывается о следующем: «в условиях отсутствия государственного контракта, заключенного с соблюдением требований, предусмотренных Законом N 44-ФЗ, фактическое оказание истцом услуг ответчику не может повлечь возникновения на стороне ответчика неосновательного обогащения. Никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения» [21]. Абсолютно другой

точки зрения придерживаются иные суды, которые считают, что хоть и дополнительные работы совершены в отсутствие контракта, но их выполнение было согласовано в рамках пункта 3 статьи 743 ГК РФ. Эта позиция содержится в Постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 19.10.2021 N Ф09-7135/21 по делу N А76-20488/2019 «если заказчик согласовал действия по проведению дополнительных работ, необходимых для завершения технологического цикла и обеспечения годности и прочности их результата, последующий отказ в оплате дополнительных работ создавал бы возможности для извлечения им преимуществ из своего недобросовестного поведения, что противоречит пункту 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации» [18].

Расторжение договора допускается по соглашению сторон или решению суда. В случае одностороннего отказа должна быть соблюдена определенная процедура уведомления, так при контракте, заключенном при проведении электронных процедур, заказчику необходимо разместить решение об одностороннем отказе с электронной подписью на единой информационной системе, а в остальных случаях такое решение вручается подрядчику либо уполномоченному лицу под расписку или направляется по адресу подрядчика.

2.4 Договор подряда на выполнение проектных и изыскательных работ

Отнесение данного договора в отдельный вид произошло не так давно, а именно в 1991 году в Основах Гражданского Законодательства Союза ССР и республик. Ранее этот договор рассматривался как плановый, заключаемый между социалистическими организациями, направленный на выполнения задания заказчика, суть которого состояла в разработке документации для капитального строительства. Свое закрепление он нашел и в современном Гражданском Кодексе РФ.

Этот договор напрямую связан со строительством, и его важность нельзя недооценивать, так как он направлен на обеспечение безопасности при последующей эксплуатации объекта. Стоит отметить, что данная разновидность имеет тесную связь со строительным подрядом, тем самым дополняя его, ведь предмет по договору строительного подряда, как мы выяснили, получает свое закрепление именно в технической документации, в соответствии с которой и осуществляются строительные работы.

Правовое регулирование осуществляется общими положениями о подряде, специальными нормами для проектных и изыскательных работ, закрепленные в Гражданском Кодексе РФ, особую важность играет Градостроительный Кодекс РФ, так как регламентирует цели разработки технической регламентации, субъективный состав договора и иные моменты, строительным нормам и правилам, а в некоторых случаях и нормы об интеллектуальной собственности. Немалое значение относится и к Постановлению Правительства РФ от 16.02.2008 г. «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию», где рассмотрены текстовые и графические части документации, классификация объектов капитального строительства с учетом их функциональной роли и необходимые для них требования к содержанию, и Постановление Правительства РФ от 19.01.2006 г. N20 «Об инженерных изысканиях для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства»

В соответствии со статьёй 758 Гражданского кодекса РФ «По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат» [7].

Как и любой иной договор, подряд на выполнение изыскательных и проектных работ обладает характерными особенностями. В первую очередь, это связано с своеобразным предметом договора, его характером, который

отличается от других разновидностей подряда, где результат работы выражается в разработке технической документации. Во-вторых, это субъективный состав договора.

Существенными условиями данного договора, как и у иных договоров подряда является предмет и срок.

Предметом договора является выполнение работ, осуществляемые проектировщиком или изыскателем, направленные на разработку и передачу проектно-сметной документации или предоставление заказчику данных о проведенных изысканиях, включающих в себя заключение о возможном строительстве объекта.

Проектно-сметную документацию мы подробно рассматривали в предыдущем пункте, в строительном подряде, это совокупность документов, в которых определяется объем и содержание предстоящих строительных работ, состоящая из текстовой и графической частей, например, чертежи, схемы, пояснительные записки.

Изыскательными работами следует считать работы, проводимые изыскателем с целью технико-экономического обоснования выбора района и конкретного места строительства, комплексного изучения природных условий местности, источников водоснабжения. Цель таких работ сводится к рациональному и безопасному использованию территорий и земельных участков. По окончании изыскательных работ выносится заключение о возможности будущего строительства и необходимых условиях, затем подлежит разработке технический проект и смета.

Для осуществления подрядчиком работы заказчик обязан вместе с заданием, в котором содержится основная характеристика объекта, например, количество этажей, статус жилого или нежилого объекта, нуждаемость в подключении к водоснабжению, предоставить исходные данные, для разработки технической документации, отступить от которых подрядчик не имеет право, за исключением случаев, когда заказчик дал на это согласие.

В юридической науке существуют споры об отнесении проектных и изыскательных работ к договору подряда, так как они представляют собой не готовый объект, а техническую документацию. Так, С.С. Занковский отмечает, что «правовая природа проектных работ не позволяет отнести их, как это сделано в главе 37 Гражданского кодекса РФ, к обязательствам подряда по той причине, что такие работы не дают сходного с подрядом вещественного результата» [10, с 19].

Сторонами являются подрядчик и заказчик. В качестве заказчика может быть любой субъект права, в основном это застройщик, который впоследствии после получения технической документации на ее основании будет осуществлять строительные работы. К подрядчику же на законодательном уровне предъявляются специальные требования. Ранее в соответствии с Федеральным законом «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001г. предусматривалось получение лицензии на проведение проектных и изыскательных работ, связанных со строительством объектов первых и вторых уровней ответственности, однако в связи с развитием области строительства и принятием нового Федерального закона в 2011 году произошли изменения. Согласно пункту 4 статьи 48 Градостроительного кодекса РФ «работы по договорам о подготовке проектной документации должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области архитектурно-строительного проектирования» [14].

То есть, мы наблюдаем переход от государственного регулирования к негосударственным саморегулируемым организациям. Помимо обязательного членства в такой организации, направленной на повышение качества выполняемых работ, а также предупреждение причинения вреда жизни, здоровью или имуществу, подрядчик также обязан иметь свидетельство о допуске к определенному виду или видам работ. Стоит отметить, что такой переход послужил развитию проблемы, связанной с

регулированием квалификации работников в организации и их учета в едином всероссийском реестре. Все чаще набирают обороты ситуации, когда лицо, имеющее соответствующее образование, предоставляют копию своего диплома строительным организациям, чтобы она могла вступить в саморегулируемую организацию для осуществления своей деятельности.

Хоть упоминание о сроках и нет в специальных нормах для договора подряда на проектные и изыскательные работы, но это вытекает из общих положений и подряда, соответственно, условия, касающиеся сроков отражены в статье 708 Гражданского кодекса РФ. В данной статье говорится о следующем: «В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы» [7].

Оплата работ производится по согласию сторон, поэтому они вправе самостоятельно выбрать удобный для них порядок: либо по отдельным этапам выполнения работы, либо после завершения всех необходимых процессов, то есть получения результата.

Стоит обратить внимание, что именно для этой разновидности договора подряда отдельно закреплены обязанности подрядчика в статье 760 Гражданского кодекса РФ. Помимо общих обязанностей, включающих выполнение работы в соответствии с заданием и передачей результата заказчику, в Кодексе предусмотрена особая обязанность, которая гласит о том, что подрядчик должен согласовывать документацию «при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления» [7].

Также стороны по своему желанию или в соответствии с законодательством проводят экспертизу составленной подрядчиком

документации. В законе закреплены случаи, когда государственная экспертиза необходима, в основном это касается объектов государственной собственности или особо опасных и технических сложных. Основная задача экспертизы заключается в проверке технической документации на соответствие нормативно-правовым актам, включая нормы пожарной безопасности, виду разрешенного использования земель и иным. Правильно составленная документация необходима для выполнения задач проекта, а также для избегания рисков инвестиционного проекта. Любому заказчику хочется иметь надлежащий результат выполненной работы, поэтому в ряде случаев заказчики идут на некую уловку, прописывая в договоре зависимость оплаты договора от положительных результатов государственной экспертизы. Рассмотрим на примере судебной практики. Между ГУП «Белгородоплпроект» и ООО «Трансюжстрой» заключен договор подряда, где объектом договора является корректировка проектной документации на реконструкцию автомобильной дороги. В договоре содержались пункты 2.2 и 2.3 согласно которым 70% от цены договора заказчик оплачивает в течение 20 дней после подписания акта сдачи-приемки работ, а окончательный расчет в размере 30% производится заказчиком в течение 30 дней с даты получения положительного заключения государственной экспертизы проектной документации. Суд с данным пунктом не согласился, указав, на его неправомерность, так как достижение положительного результата экспертизы нельзя рассматривать как событие, которое неизбежно должно наступить. [19]

Как и при любом виде подряда подрядчик несет ответственность за результаты своей работы, в данном случае за составление проектно-технической документации и заключение изыскательных работ. Если эти работы выполнены ненадлежащим образом и обнаружены недостатки, то заказчик имеет право требовать безвозмездного их исправления, а в ряде случаев и проведения дополнительных работ, а также возмещения причиненных убытков.

Обязанности заказчика также находят свое регламентирование в специальной статье 762 ГК РФ. Среди них уплачивать установленную цену за выполненные работы, целевое использование технической документации, оказание содействия подрядчику и совместное их участие в согласовании документации в государственных органах и органах местного самоуправления, а в отдельных случаях возмещать дополнительные расходы, если таковые имелись, и привлекать подрядчика к участию в деле по иску. [7]

Таким образом, в данной главе нам удалось рассмотреть некоторые виды договора подряда. К рассмотренным видам относятся: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных и муниципальных нужд. А также выделили особенности для каждой из разновидностей по разным критериям: правовая характеристика, предмет, субъектный состав, права и обязанности и другие. Помимо этого, нам удалось выделить и рассмотреть некоторые проблемные аспекты, возникающие при применении норм подряда, а также выделили пробелы в законодательстве и предложили собственные рекомендации, внедрение которых поспособствовало бы улучшению правовой грамотности населения и ликвидации указанных проблем.

Заключение

Подводя итоги, хочется сказать, что подряд является популярным и востребованным договором, который требует постоянного изучения и восполнения пробелов в законодательстве с целью избегания затяжных споров в суде. Поэтому тема моей выпускной квалификационной работы обладает актуальностью, так как подряд есть развивающийся институт.

В выпускной квалификационной работе была рассмотрена история развития института подряда, изучены общие положения о подряде, проведен анализ соотношения подряда со смежными договорами, исследованы виды подряда с выделением отличительных признаков, а также изучена судебная практика по наиболее сложным вопросам. При написании работы мной были выделены проблемные аспекты, которые встречаются при применении норм о подряде, выявлены пробелы в законодательстве и предложены пути решения.

Мы выяснили, что в Гражданском Кодексе РФ закреплено легальное определение, в соответствии с которым «одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.»

Мы рассмотрели правовую характеристику присущую данному договору: консенсуальность, возмездность, взаимность. А также выделили для договора подряда дополнительную особенность, выражающуюся в публичном характере. Были изучены существенные условия договора, без согласования которых договор подряда будет считаться незаключенным. Это предмет и срок договора.

Предмет договора подряда вызывает дискуссии в юриспруденции, так как существует спор о том, что же под ним следует понимать. Одни ученые придерживаются мнения, что предметом договора является только «результат работы», другие же подходят более обширно, указывая не только

на полученный конечный результат, но и на сам процесс выполнения работы. Важным аспектом предмета подряда является внимание именно к наличию «овеществленного», то есть материального результата, например, реконструкция или строительство здания, который и передается заказчику как исполнение договора.

Срок в договоре подряда, как правило, устанавливается по соглашению сторон, и указывается в самом договоре, в смете или иных актах, непосредственно связанных с выполнением задания. Законодатель предусматривает обязанность на указание начальных и конечных сроков, а также на возможность указания промежуточных – для отдельных этапов работ.

Сторонами по договору подряда являются подрядчик и заказчик. Согласно общим положениям о подряде в качестве сторон могут быть любые дееспособные лица. Но как показало тщательное изучение разновидностей подряда, для каждого вида есть свои особенности по субъектному составу.

Цена же по договору подряда выражается в твердой или приблизительной смете. Но стоит заметить, что некоторые судебные инстанции рассматривают цену как существенное условие.

К форме договора подряда законодательство требует только ее соответствие общим положениям о сделках.

В данной работе также подробно рассмотрены основные права и обязанности сторон, выделены виды подряда и определены их отличительные признаки.

Анализируя судебную практику, удалось провести соотношение подряда со смежными договорами, а также рассмотреть спорные моменты на примере реальных дел.

В ходе написания выпускной бакалаврской работы все поставленные задачи выполнены, а цель достигнута.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Беспалов Ю.Ф. Договорное право: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»/Ю.Ф. Беспалов, О.А. Егорова, П.А. Якушев; под редакцией Ю.Ф. Беспалова – Москва: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 551с.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о передаче имущества. – М.: Издательство Статут, 2002. – 682с.
3. Гогин А.А., Федорова А.Н. Договор подряда: Историко-правовые периоды становления, развития и современного состояния // Основы экономики, управления и прав. №2(27). – 2021. - С.38-44.
4. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 30.12.2021) // Собрание законодательства РФ, 03.01.2005, N 1 (часть 1), ст. 16.
5. Гражданский кодекс Российской Советской Федеративной Социалистической Республики от 31 ноября 1922 г. // Собрание узаконений и распоряжений Рабочего и Крестьянского Правительства РСФСР. – 1922. - № 71. - Ст.904. – (Утратил силу).
6. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. - 1964. - № 24. - Ст. 407. – (Утратил силу).
7. Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26 января 1996 г. ФЗ № 14 – ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) // Собрание законодательства РФ от 29 января 1996, N5, ст.410.
8. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. 2-е изд. перераб. и доп.- М.: Статут, 2017.
9. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 11.06.2021) «О защите прав потребителей»// Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, N 3, ст. 140.
10. Занковский С.С. Предпринимательские договоры в России. Проблемы теории и законодательства: автореферат диссертации доктора

юридических наук: 12.00.03 Ин-т государства и права РАН, Москва, 2004, с.421.

11. История государства и права России: учебник для бакалавров / под общ. ред. Ю.П. Титова – М.: ООО «ТК Велби», 2017. —544 с.

12. Комментарий к § 1,3, и 4 главы 37 «Подряд» Гражданского Кодекса Российской Федерации под ред. Н.Б Щербакова, М.А Пшечникова – М: Статут, 2019. — 550 с.

13. Мейер Д.И. Русское гражданское право (по изд. 1902 г.). – М., 2015. – 670 с.

14. Мокров С.Н. Динамика обязательственных отношений сторон, основанных на договоре строительного подряда: Дис. канд. юрид. наук. – М., 2008. – С. 7.

15. Определение Второго кассационного суда общей юрисдикции от 30.06.2020 N 88 – 14888/2020 по делу N 2 – 319/2019. Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=KSOJ002&n=11143> (дата обращения 05.03.2022).

16. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 10.09.2019 N Ф04-4003/2019 по делу N А67-11198/2018.Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=AZS&n=158819#YzP7s4TG2dqNuVXN1>. (дата обращения 15.03.2022).

17. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 23.08.2017 N Ф05-11550/2017 по делу N А40-201385/2016.Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=AMS&n=275003#ugE8s4TUgQWbvIrl>. (дата обращения 19.03.2022).

18. Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 19.10.2021 N Ф09-7135/21 по делу N А76-20488/2019. Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=12I7f3TiPJnfGzno&cacheid=6E9485E7A5FB719359637A6BAB467D89&mode=splus&rnd=rBq5wA&base=AUR&n=231987#WjO7f3TQRWait7By>. (Дата обращения 05.03.2022).

19. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 13.02.2018 N Ф10-181/2018 по делу N А08-4988/2017.Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ACN&n=108630#TFV9f3TorG0I9dyc1>. (Дата обращения 02.04.2022).

20. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 09.09.2021 N 18АП-9709/2021, 18АП-10123/2021 по делу N А76-36197/2020.Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=RAPS018&n=177377#5tTxe3TVtFFnSboB>. (дата обращения 05.04.2022).

21. Постановление Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2020 N21АП-697/2020 по делу N А – 4118/2019. Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&ts=mZL6f3TSBalTetij&cacheid=47559963E907FE160D1F42790EF64CEF&mode=splus&rnd=rBq5wA&base=RAPS021&n=17246#Kde6f3Tkj3gIggY11>. (дата обращения 22.03.2022).

22. Постановление Правительства РФ от 21.09.2020 N 1514 «Об утверждении Правил бытового обслуживания населения»// «Собрание законодательства РФ», 05.10.2020, N 40, ст. 6255.

23. Постановление Президиума ВАС РФ от 30.07.2012 N 1456/12 по делу N А41-44375/10 Консультант плюс. [Электронный ресурс] <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=298463#wpHyе3TjlliF4bY8>. (дата обращения 16.03.2022).