

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение

высшего образования

«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра \_\_\_\_\_ «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

## **ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему «Проблемы правового регулирования договора подряда»

Студент

В.Н. Токунов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

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

## Аннотация

Выпускная квалификационная работа на тему «Проблемы правового регулирования договора подряда». Состоит из введения, трех глав в основной части, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

В введении указаны объект, предмет и цель моего исследования. Теоретическая и методологическая основа исследования, используемая правовая база.

В первой главе рассмотрены понятие, элементы и содержание подрядных правоотношений. Дана общая характеристика подрядных правоотношений. Проведено сравнение договора с другими видами правоотношений, рассмотрена судебная практика по спорным вопросам.

Во второй главе рассмотрено правовое регулирование договора подряда. Проанализировано содержание договора подряда, права и обязанности сторон, порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда. Рассмотрена судебная практика по существующим пробелам в правовом регулировании.

В третьей главе рассмотрены основные проблемы при заключении и исполнении договоров подряда, с которыми сталкиваются стороны. Приведена судебная практика по спорным ситуациям, возникающим в отношениях между сторонами, также рассмотрена практика разрешения споров, выделены основные проблемы правового регулирования, предложены варианты по их решению.

В заключении приведено обобщение итогов исследования.

Руководитель работы: Стародубова Л.В.

Объем работы: 52 страницы

Библиографический список состоит из 31 источника.

## Оглавление

Введение .....	4
Глава 1 Понятие, элементы и содержание подрядных правоотношений .....	6
1.1 Общая характеристика подрядных правоотношений .....	6
1.2. Элементы подрядных правоотношений.....	10
1.3 Содержание подрядных правоотношений .....	12
Глава 2 Правовое регулирование, порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда .....	17
2.1 Общие положения о подряде .....	17
2.2 Содержание договора подряда.....	19
2.3 Порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда.....	27
Глава 3 Проблемы правового регулирования договора подряда .....	30
3.1 Основные проблемы при заключении и исполнении договоров подряда.....	30
3.2 Практика разрешения споров, вытекающих из подрядных правоотношений.....	41
Заключение .....	51
Список используемой литературы и используемых источников.....	54

## Введение

Развитие рыночной экономики ведет к увеличению числа взаимодействующих субъектов гражданского права. Каждый из них действует в своих интересах, связанных, в первую очередь, с получением товаров, работ или услуг высокого качества, повышением собственной прибыли. Данные об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей субъектов данных отношений отражаются в договоре. Законодательное регулирование договора заключается в установлении для него специального правового режима, зависящего от определенной модели взаимодействия субъектов. Каждый договор обладает в зависимости от модели взаимодействия субъектов своими, присущими только ему признаками.

Особое место в гражданском обороте, в частности, в сфере имущественных отношений занимает договор подряда. Регулирование подрядных правоотношений является на сегодняшний день актуальной темой, так как в рамках этих правоотношений строятся новые и реконструируются уже существующие промышленные производства, жилые районы, объекты социально-культурного назначения, производится ремонт автотранспорта, проектируются новые уникальные здания и сооружения, оказываются услуги населению. Область применения договора подряда велика, но представление о подряде часто является неоднозначным, так возникают расхождения в понимании его существенных условий: предмете договора, прав и обязанностей сторон. Последние исследования, позволяющие выявить проблемы правового регулирования договора подряда, проводились в условиях плановой экономики, существенно отличающейся от существующей рыночной системы. Для актуализации соответствия законодательной базы с развившейся за годы рыночной экономики областью подрядных правоотношений, следует проанализировать существующую законодательную базу, правоприменительную практику, выявить актуальные проблемы правового регулирования договора подряда чему и посвящено данное исследование.

Объектом исследования являются отношения, возникающие при выполнении работ по договору подряда.

Предмет исследования - нормы законодательства РФ, регулирующие договор подряда, их практическое применение.

Цель исследования - анализ норм законодательства РФ, изучение имеющихся трудностей правоприменения, поиск предложений по повышению эффективности существующего законодательства в рамках подрядных правоотношений.

Достижение указанной цели возможно при решении следующих задач:

- изучение понятия, элементов и содержания подрядных правоотношений,
- изучение законодательных норм, регулирующих порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда,
- поиск и анализ проблем правового регулирования договора подряда.

Теоретической основой исследования являются работы российских авторов, изучающих области гражданского законодательства. Методологической основой исследования является система общенаучных и частнонаучных методов познания. Были использованы методы синтеза и анализа составных частей, дедукции и классификации. В ходе исследования также применялись методы сравнительного правоведения, метод анализа судебной практики. Нормативно-правовой базой работы является действующее на момент исследования законодательство РФ в области регулирования договора подряда Конституция РФ, ГК РФ, ГПК РФ, Градостроительный кодекс РФ, ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений». Результаты исследования можно использовать для ознакомления с существующим законодательством РФ в области регулирования договора подряда, встречающихся проблем, возможного дальнейшего совершенствования законодательства о подряде.

Работа состоит из: введения, трех глав, заключения и списка используемой литературы.

# **Глава 1 Понятие, элементы и содержание подрядных правоотношений**

## **1.1 Общая характеристика подрядных правоотношений**

В гражданском обороте помимо отношений собственности распространены отношения, в которых одна сторона по заданию другой выполняет определённые работы. Данные отношения возникают во всех экономических сферах деятельности человека, среди них особое место занимают подрядные правоотношения.

Гражданским правоотношением принято считать общественное отношение, которое регулируется нормой гражданского права. Подрядные правоотношения известны гражданскому праву ещё со временем римского права. В РФ подрядные правоотношения, в основном, регулируются нормами главы 37 ГК РФ. Основной правовой формой данных правоотношений выступает договор подряда [1].

Подрядные правоотношения являются имущественными, потому что имеют экономическое содержание и поддаются денежному выражению, им присущ материальный характер. Также их можно классифицировать как обязательственные, так как существуют отношения между обязанным субъектом и кредитором, в которых обязанный субъект совершает определенные действия в пользу кредитора, и кредитор вправе требовать выполнения этих действий. В данных правоотношениях четко определен круг управомоченных субъектов, и соответствующих им обязанных субъектов, поэтому отношения можно считать относительными [2].

Для возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений, должно быть основание. Как правило, этим основанием является комплекс взаимосвязанных юридических явлений, из-за которых возникают гражданские правоотношения, в данном случае подрядные. В состав данного комплекса входят соответствующие подрядным отношениям нормы права, праводеспособные субъекты, которые вступают в подрядные правоотношения, а также необходимые юридические факты для субъектов

подрядных правоотношений. Данные юридические факты устанавливают, изменяют и прекращают подрядные правоотношения. В своей совокупности данный комплекс юридических явлений составляет договор подряда [6].

Договор подряда схож трудовым договором, договором возмездного оказания услуг, договором купли-продажи.

Наиболее похожим на договор подряда является трудовой договор. По трудовому договору работник выполняет работу для нанимателя, получая оплату за свой труд. Трудовые отношения между работником и нанимателем регулируются правилами внутреннего трудового распорядка организации нанимателя. В трудовых отношениях перечень трудовой деятельности работника регламентирован его должностной инструкцией, в подрядных отношениях подрядчик самостоятелен в организации и условиях выполнения необходимой работы. Наемный работник получает заработную плату, размер которой фиксирован для его должности, подрядчик же получает оплату только по результатам качественного выполнения работ. Трудовой договор практически всегда заключается на неопределенный срок, договор подряда является срочным [12].

На работодателе лежит ответственность за страхование своих работников, перечислении денежных средств в фонд социальной защиты. В подрядных отношениях страхование результатов своей работы осуществляется подрядчиком самостоятельно. В трудовых отношениях нормы законодательства являются императивными и диспозитивными.

Подрядные отношения регулируются, по большей части, диспозитивными нормами, которые дают возможность в большей степени определять содержание своих отношений.

Как работник, так и подрядчик выполняют определенные действия, приводящие к конкретному полезному результату. Поэтому возникает огромное количество споров из-за классификации отношений между сторонами. Часто не удается определить являются ли такие отношения трудовыми или гражданско-правовыми. Трудностей добавляет и то, что иногда

за договором подряда скрываются полноценные трудовые отношения. Возникает вопрос о том, какие меры правового регулирования необходимо применять в данном случае, ГК РФ или ТК РФ.

Если проанализировать судебную практику по данному вопросу, в частности, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 01.03.2016 N Ф01-97/2016 по делу N А82-407/2015, можно сказать, что если физические лица выполняли определенную работу, которая принималась по актам приемки и оплата производилась в размерах, указанных в договоре, при этом не были указаны условия трудового распорядка, различного рода социальные гарантии, то суды считают отношения подрядными [21].

Разница договора подряда от договора купли-продажи в том, что договор купли-продажи связан только с передачей вещи в собственность другому лицу, в договоре подряда предметом является не только результат работы, но и сам ее процесс.

На практике встречаются ситуации, когда сложно разграничить договор купли-продажи и договор подряда, из-за того, что стороны заключают договор по передаче какого-либо имущества до его фактического создания, при этом у одной из сторон появляется обязанность по созданию этого имущества. Проанализировав судебную практику, в частности Постановление ФАС Поволжского округа от 07.09.2011 по делу N А12-24656/2010, можно сказать, что суды по данному вопросу считают, что разница заключается в самом предмете договора, так по договору подряда, создается индивидуально-определенная вещь, а по договору купли-продажи предметом выступает имущество, которое можно охарактеризовать родовыми признаками.

Также суды считают, что разница в условиях договоров, в договоре подряда условиями определяется как будут между собой взаимодействовать стороны, при выполнении работ, а в договоре купли-продажи основным содержанием является передача предмета договора [21].

Подрядный договор также схож с договором возмездного оказания услуг. Отличие их в том, что в договоре подряда, в конечном счете, важен результат



работы, выраженный материально. В договоре возмездного оказания услуг акцент идет на сам процесс, а результат работы не выражен материально. Заказчик в подряде удовлетворен проделанной работой после передачи ему результата работы, выполненной надлежащим образом, а заказчик считается удовлетворенным в самом процессе оказания услуг.

Схожесть статьи 702 ГК РФ и статьи 779 ГК РФ, приводит к тому, что возникают проблемы соотношения договора подряда и договора возмездного оказания услуг, стоит отметить, что заказчика по договору возмездного оказания услуг интересует сам процесс деятельности исполнителя, тогда как по договору подряда заказчик хочет получить конечный результат, который передаётся ему от исполнителя [8].

Так считают и суды, говоря о том, что в договоре подряда значение имеет исключительно получение подрядчиком вещественного результата, о чем говорится в Постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 07.07.2015 N Ф06-24865/2015 по делу N А55-10845/2014 [21].

Таким образом, можно выделить следующие специфические черты договора подряда:

- удовлетворение индивидуальных требований заказчика подрядчиком,
- результат работ материален, чаще всего изготавливается новая вещь или перерабатывается уже существующая,
- вещь, которая была создана, находится в собственности у подрядчика до момента принятия работы заказчиком, если иное не предусмотрено законом или договором,
- подрядчик самостоятельно, если иное не предусмотрено договором, определяет, как он будет производить работы, какие средства и методы будет использовать,
- при невозможности продолжить уже начатую работу, или при уничтожении, повреждении результатов уже произведенных работ без вины субъектов договора, на подрядчика возлагается риск потерь.

## 1.2 Элементы подрядных правоотношений

Подрядное правоотношение сложное правовое явление, со своей структурой. В состав данной структуры выходит три элемента:

- субъектов правоотношения,
- объекта,
- содержание правоотношений.

К субъектам подрядных правоотношений относится подрядчик и заказчик. В качестве их могут выступать физические и юридические лица. Специальные требования к субъектам подрядных правоотношений отсутствуют, поскольку они должны отвечать общим требованиям законодательства. Физические лица должны быть правоспособными, также стороной может выступать эмансипированное несовершеннолетнее лицо. По большей части в подрядных правоотношениях физические лица выступают в качестве заказчика [11].

Юридические лица также должны обладать правоспособностью. Прием заказов на выполнение работ организациями по договорам подряда, должен осуществляться при условии соответствия целям деятельности и наличии действующей лицензии [7]. В статье 763 ГК РФ говорится о выполнении подрядных работ для нужд государства и муниципалитетов. Таким образом, в качестве заказчика также могут выступать органы государства и муниципалитеты.

В ходе исполнения обязательств по договору подряда, у подрядчика существует право привлечь к работам третьих лиц, делегируя им обязанности по производству работ, если в договоре не указана обязанность подрядчика выполнять работы единолично. При производстве работ третьими лицами - они называются субподрядчиками, а подрядные правоотношения называются отношениями генерального подряда. Субподрядчиками могут являться правоспособные физические, а также юридические лица.

При отношениях генерального подряда между заказчиком и

субподрядчиками отсутствуют договорные отношения, поэтому они не имеют права предъявлять друг другу какие-либо требования. Ответственность перед заказчиком за действия субподрядчиков лежит на генеральном подрядчике, при этом генеральный подрядчик также несет ответственность перед субподрядчиками за действия заказчика [14].

В определенных, сложных по своей структуре подрядных правоотношениях, может быть несколько генеральных подрядчиков, например, по каждому отдельному направлению проекта, которые, в свою очередь, имеют право, если иное не указано в договоре, заключать договоры с субподрядчиками на выполнение работ.

Объектом подрядных правоотношений является подлежащая выполнению работа и полученный в итоге результат этой работы. Он должен в момент передачи заказчику иметь свойства, которые стороны определили заранее.

Объект подрядного договора можно считать динамическим явлением так как он развивается и проходит несколько стадий, данные стадии неотделимы друг от друга, от их постепенного выполнения зависит конечный результат. Первоначальная модель, которая описывается в виде технического проекта, технического задания, рабочей документации, чертежей должна наиболее подробно отражать пожелания заказчика, для того, чтобы конечный результат был именно таким, каким его хочет видеть заказчик. Непосредственно деятельность подрядчика, которая преобразует первоначальную модель в конечный материальный результат. Эти стадии неотделимы друг от друга, поэтому их стоит рассматривать как единый процесс [15].

В подрядных правоотношениях участники имеют субъективные права и обязанности. Благодаря этому они достигают поставленных целей. Таким образом, стороны взаимодействуют в соответствии с принадлежащими им субъективными правами. Наличие прав и обязанностей у субъектов составляет содержание гражданского правоотношения. Более подробно возникающие права и обязанности сторон рассмотрены далее.

## **1.2 Содержание подрядных правоотношений**

Под субъективным правом принято понимать юридическую возможность какого-либо лица действовать определённым образом.

В подрядных правоотношениях участники имеют субъективные права и обязанности. Благодаря этому они достигают поставленных целей. Таким образом, стороны взаимодействуют в соответствии с принадлежащими им субъективными правами. Наличие прав и обязанностей у субъектов составляет содержание гражданского правоотношения.

Под субъективным правом принято понимать юридическую возможность какого-либо лица действовать определённым образом.

Основной обязанностью подрядчика является своевременное выполнение указанных в договоре работ в надлежащем качестве, с надлежащим результатом. В частности, следует отметить, что при обнаружении некачественности либо материалов, переданных заказчиком, либо при невозможности выполнении тех или иных работ, подрядчик должен незамедлительно уведомить об этом заказчика, также подрядчик обязан выполнять работы с соблюдением принципа экономичности [6].

В действующем законодательстве существует понятие экономия подрядчика, подрядчик обязан выполнять работы с учетом экономичности, максимально экономя ресурсы, в том числе, и трудовые, и материальные.

Если в результате выполнения работ остаётся некий материал, например, строительные материалы, которые были предусмотрены в смете, но не были использованы подрядчиком, при этом качество выполненных работ не пострадало, то экономия подрядчика подлежит разделу между заказчиком и подрядчиком, если другое не указано в договоре, то в равных долях. Если подрядчик укажет в договоре, что вся экономия, которая будет им достигнута в результате выполнения данного договора будет передана ему, то такое правило будет соблюдаться в договорном порядке [16].

Данная норма является диспозитивной поэтому стороны могут ее изменить своим соглашением, таким образом, у подрядчика с одной стороны

появляется дополнительный стимул к экономии ресурсов, с другой стороны, существуют риски, что он будет экономить за счет качества.

Также можно указать, что вся экономия, которую получит подрядчик, будет оставлена заказчику после окончания действия договора. Таким образом, подрядчик будет лишен какого-либо стимула к экономии материалов, тем самым, возможно повышение качества выполняемых работ. Также подрядчик обязан наряду с самим результатом работ передать информацию, касающуюся эксплуатации данного результата работ, потому как, при ненадлежащей эксплуатации возможно возникновение дефектов, определить природу которых в последующем будет достаточно сложно [17].

При надлежащей эксплуатации сложного технического оборудования, которое по договору подряда подрядная организация собирала и устанавливала, в последующем возможно возникновение, в результате неправильной эксплуатации, тех или иных дефектов. Причем иногда природу таких дефектов сложно определить, а иногда даже при установлении того, что они возникли в результате неправильной эксплуатации, заказчик в суде имеет хорошие шансы доказать, что он эксплуатировал данное оборудование в соответствии с той минимальной информацией, которую ему передал подрядчик [9]].

Если документация носила скудный характер, то есть не полностью охватывала все возможные риски эксплуатации, то заказчик может переложить на подрядчика часть ответственности за компенсацию принесенного ущерба.

Кроме того, подрядчик в праве требовать своевременной оплаты выполненных работ, причем как правило если выполнение работ осуществляется поэтапно, то и оплата производится также поэтапно, следовательно, при качественном выполнении того или иного этапа работ подрядчик в праве требовать оплаты за данный этап, если оплаты не поступает, он в праве произвести удержание того или иного результата или приостановить выполнение работ.

В данном случае не будет просрочки, поскольку подрядчик оформляет

официальное письмо, направляемое заказчику, в котором указано, что в определенный период времени были в срок сданы определенные работы, а оплата по ним получена не была, в связи с этим к следующему этапу выполнения работ, в рамках данного договора, подрядчик не преступает до момента получения оплаты по предыдущему этапу.

Такой режим является законным, кроме того, если подрядчик дважды предупреждал заказчика о необходимости произвести оплату, а заказчик дважды не отреагировал на данное требование, подрядчик вправе реализовать результат работ, то есть продать результат третьим лицам, таким образом, компенсировав себе понесенные издержки. Если же был какой-либо авансовый платеж то, такой авансовый платеж подлежит возврату заказчику [20].

Обязанностью заказчика, наряду с оплатой результата работ и промежуточных этапов их выполнения, является оказание содействия подрядчику. Такое содействие предполагает предоставление возможности производить работу, например, доступ к строительной площадке, предоставление доступа к технической документации, технического доступа к тому или иному объекту.

При неоказании содействия, заказчик попадает под ответственность. Подрядчик в праве на определённый период задержать выполнение работ, отказаться от их выполнения, либо требовать компенсацию понесенных расходов, если такое содействие было необходимо, то есть заказчик не предоставил информацию, но эту информацию получил из других источников, для своевременного исполнения договора. Затраты, понесенные им на приобретение этой информации из вне, могут быть возложены на заказчика [31].

Заказчик также вправе требовать надлежащего выполнения работ. Приемка работ осуществляется в один, либо несколько этапов, по соглашению сторон. В ГК РФ нет норм, регулирующих данный вопрос, но практика исходит из того, что приемка по количеству и внешнему виду осуществляется в момент передачи объекта, то есть в момент передачи о вещественного

результата работ. Приемка по качеству может быть отсрочена, так как стороны могут какой-то период времени осуществлять комплексную техническую экспертизу с привлечением специалистов, так как заказчик, как правило, не в состоянии точно оценить характеристики передаваемого ему результата. Поэтому приемка по качеству может занимать достаточно длинный период времени [9].

Следует иметь в виду, что в договоре подряда присутствует понятие существенности недостатков. Если тот или иной недостаток выявлен уже после приемки, но при этом он носит существенный характер, то есть проявляется неоднократно после его устранения, либо устранение такого недостатка в принципе невозможно, например, в силу конструктивных особенностей. При обнаружении такого недостатка заказчик вправе предъявить требование подрядчику к возврату всех уплаченных денежных средств, неустойки, понесенных убытков и компенсации. Дальнейшее исполнение договора в этом случае невозможно. Для всех остальных недостатков выполненных работ применяется общий принцип.

Если заказчик обнаруживает такие недостатки, и они не являются существенными, то он вправе выбрать один из нескольких вариантов поведения. Самостоятельно устранить недостатки, с последующим возложением стоимости устранения недостатков на подрядчика. Потребовать от подрядчика устранения недостатков, либо установить срок, в течении которого подрядчик или третьи лица устранят недостатки. Как правило заказчик требует устранения недостатков непосредственно от подрядчика, чтобы подрядчик в суде не ссылаясь на самостоятельное устранение недостатков заказчиком по завышенной цене[27].

Стороны вправе предусмотреть гарантийные обязательства, устанавливаются они добровольно, как правило, они не могут быть менее одного года, в договоре строительного подряда срок обычно составляет от 3 до 5 лет. Гарантийные обязательства распространяются только на дефекты, которые возникли на предмете договора, в результате недобросовестности

действия подрядчика. Заказчик вправе требовать устранения данных недостатков. В рамках гарантийных обязательств устраняются только дефекты, возникшие не по вине заказчика, и не по вине третьих лиц, эксплуатирующих объект. По соглашению сторон, гарантийные обязательства распространятся, если недостатки возникли по вине подрядчика [9].

Таким образом, обобщив вышесказанное, можно сказать, что подрядные отношения достаточно распространены, имеют свои специфические черты и особенности, отличающие их от других видов отношений. При этом подрядные отношения из-за пробелов в единстве терминологии часто неверно соотносят с другими видами правоотношений, что приводит к возникновению спорных ситуаций, при этом анализ судебной практики показал, что существуют конкретные позиции судов, позволяющие разграничивать данные отношения.



## **Глава 2 Правовое регулирование, порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда**

### **2.1 Общие положения о подряде**

Гражданское законодательство РФ определяет подряд как договор, согласно которому: «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» [5].

Договор подряда имеет самое широкое применение. Он используется в ситуациях, в которых речь идет о работах, имеющих определенный, отдельный от них результат, а сторона, которая выполняет работы, самостоятельно их и организует.

Несмотря на то, что к отдельным видам договора подряда предъявляются дополнительные требования, например, по договору бытового подряда в качестве заказчика может выступать только физическое лицо, а по договору строительного подряда сторона подрядчика должна иметь лицензию на определенный вид деятельности, сторонами могут выступать государство, юридические лица и граждане [5].

Одной из особенностей договора подряда является принцип генерального подряда, отраженный в ст. 706 ГК РФ, согласно которому подрядчик, если иное не установлено законом или не указано в договоре подряда, вправе привлечь к исполнению своих обязанностей третьих лиц, неся при этом ответственность за выполнение работ перед заказчиком. Привлеченные лица при этом именуются субподрядчиками, а подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

Договор подряда можно охарактеризовать как консенсуальный, возмездный, взаимный. Отличие договора подряда от других консенсуальных договоров заключается в моменте исполнения договора.

Для получения результатов работы по договору должно пройти определенное время, по этой причине, исполнение договора невозможно в

момент его заключения. Договор признается заключенным с тех пор, когда стороны согласуют все его существенные условия.

Возмездность договора заключается в получении платы за исполнение своих обязательств одной из сторон. Взаимность договора связана с тем, что у каждой из сторон возникают права и обязанности. Договор подряда представляет собой волевой акт, со своими присущими только ему специфическими особенностями [29].

Договор подряда – это единое волеизъявление всех сторон договора, выражающее их общую волю.

От характера выполняемой подрядчиком работы, а также полученного результата, зависит вид используемого договора подряда. Различают подряд направленный на создание новых вещей, а также восстановление или изменение качеств уже произведенной вещи. Договоры, по которым создается новая вещь, называют договорами подряда. Договоры, по которым подрядчик должен изменить свойства уже созданной вещи, называют договорами на выполнение работ.

В существующем законодательстве, в частности, ГК РФ выражены наиболее часто встречающиеся виды договора подряда. Так, в пункте 2 статьи 702 ГК РФ указан договор бытового, строительного подряда, также говорится о договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, подряде для государственных нужд [26].

Помимо общих норм о подряде, к отдельным видам договора, в частности, к бытовому подряду и подряду для государственных нужд применяются нормы о защите прав потребителей и нормы регулирующие поставки товаров и выполнение работ для государственных нужд.

Проанализировав общие положения о договоре подряда, можно сказать, что основополагающими признаками подрядных правоотношений являются:

-удовлетворение подрядчиком индивидуальных требований, указанных заказчиком в задании,

-подрядчик выполняет работу, которая направлена на создание новой

вещи или модернизации уже существующей,

-до момента принятия результата работ заказчиком, результат работы принадлежит подрядчику,

-подрядчик самостоятельно выбирает какими методами и способами выполнять задание заказчика,

-выполнение работы подрядчиком осуществляется на свой риск, вознаграждение он получает по успешному результату выполнения работ.

## **2.2 Содержание договора подряда**

Как и в большинстве договоров, к существенным условиям относится предмет договора (работы) и сроки выполнения указанных работ.

Выполнение подрядчиком определенной работы и передача результатов этой работы заказчику является предметом договора подряда. В ст.128 ГК РФ работа указана как один из видов гражданских прав. При этом согласно ГК РФ, только для двух типов обязательств работа выступает объектом, для договора подряда и договора на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ. [5].

Результатом выполнения работы, в большинстве случаев, является новая вещь, либо уже существующая, но с увеличенной потребительской ценностью.

Огромную важность в договоре подряда вызывает определение сроков, так как, в большинстве случаев, заказчику важно увидеть результаты выполненной работы к определенной дате. Поэтому в договоре подряда в соответствии с ч. 1 ст. 708 ГК РФ быть указаны начальный и конечный сроки выполнения работы, а также промежуточные [5]. Данные сроки определяются по соглашению сторон, минимальная и максимальная продолжительность в законодательстве не указана. В силу ст. 190 ГК РФ срок может определяться календарной датой, истечением определенного периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами, или указанием на неизбежное наступление какого-либо события. Из определения Верховного

суда РФ от 03 февраля 2015 года № 52-КГ14-1 следует, что стороны, которые не согласовали существенные условия договора, но при этом осуществили действия, фактически подтверждающие условия договора, могут считать, что договор был заключен [3].

После заключения договора сроки становятся обязательными и не подлежат изменению, за исключением случаев, указанных в договоре. Если срок принятия работы по договору не указан, заказчик должен принять работу у подрядчика сразу после извещения о ее завершении. Если работа к установленному сроку не выполнена, или не принята заказчиком, то данный факт считается нарушением обязательства и называется просрочкой [3].

Помимо общих правил, предусмотренных ст. 406 ГК РФ, существуют специальные правила, связанные с просрочкой, если просрочка связана с заказчиком, то за подрядчиком сохраняется право на получение оплаты по результатам выполненной работы, даже несмотря на возможную гибель результатов работы, так как риск подрядчика переходит на заказчика [23].

Простая письменная форма договора наиболее распространена, так как придает длящимся во времени отношениям сторон большую стабильность. В главе 37 ГК РФ нет правил о форме договора подряда, требования к форме данного договора определены соответствии со ст. ст. 160, 161 ГК РФ. Почти все договоры подряда заключаются в письменной форме, дело в том, что устно зафиксировать существенные условия, такие как предмет, практически невозможно.

В ГК РФ говорится о четырех видах договора подряда. К ним относится договор бытового подряда, договор подряда для государственных и муниципальных нужд, договор строительного подряда, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ. Единая классификация договора подряда отсутствует. Подряд можно классифицировать по субъектному составу (бытовой подряд, подрядные работы для государственных и муниципальных нужд), либо по характеру работы (строительный подряд, проектные и изыскательские работы).

Цена не является существенным условием договора подряда, ею считают денежную сумму, которую заказчик обязуется уплатить подрядчику за выполнение работы. Цена определяется соглашением сторон, указывается в договоре в виде конкретной суммы, либо указывается способ ее определения. Также в качестве цены в договоре подряда может выступать иное встречное представление в натуральной или иной форме согласно п. 1 ст. 423 ГК РФ. Если сторонами не указаны конкретные суммы и способ определения цены договора, то цена определяется в соответствии с правилом, указанным в п. 3 ст. 424 ГК РФ. Если заказчиком выступает организация, для которой тарифами установлены определённые расценки, то при заключении договора подрядчик обязан руководствоваться этими расценками в противном случае заказчик может отказаться от заключения договора с данным подрядчиком [24].

Конечная цена договора складывается из денежной суммы, выплачиваемой подрядчику за выполненную работу, компенсацию издержек подрядчика. К ним относятся стоимость материалов и оборудования, стоимость услуг, которые предоставляются подрядчику третьими лицами.

Если комплекс работ, который должен выполнить подрядчик технически сложен и достаточен по объему, то цена в таком случае определяется из предварительно составленной сметы. Так как конечная цена фиксируется общим соглашением сторон, необходимо чтобы заказчик согласовал составленную смету, иначе она не будет иметь юридической силы. Это регламентирует п. 3 ст. 709 ГК РФ.

Если у заказчика имеются исходные данные, четко определены все необходимые виды работ, то составляется твердая смета. Отклонение от составленной сметы как в сторону увеличения, так и в сторону уменьшения недопустимо. По общему правилу предусмотренная договором подряда смета, является твердой. Приблизительной она считается только при наличии в договоре подряда специального указания об этом (п. 4 ст. 709 ГК РФ). Такое указание возможно, когда заранее невозможно определить перечень всех необходимых для выполнения работ, при этом, приблизительная смета

уточняется в ходе выполнения работ, расчеты производятся по фактическим затратам подрядчика, если нет существенного отклонения от приблизительной сметы.

Твердая смета неизменна. Подрядчик обязан выполнить работу по ней без увеличения цены, даже если на момент заключения договора не было возможности предусмотреть полный объем работ или необходимых для этого денежных расходов [6].

Подрядные отношения классифицируются на отдельные виды в зависимости от характера работы, которую выполняет подрядчик и ее результатов. По результатам работ выделяют подрядные отношения с обязательствами по изготовлению новых вещей, а также с обязательствами по восстановлению, изменению, либо улучшению потребительских свойств уже имеющихся вещей (ст. 703 ГК РФ). Таким образом, договоры, направленные на создание вещей, называют договорами подряда. Договоры, направленные на изменение потребительских свойств вещей, договорами на выполнение работ [5]. В последнем случае под работой понимается деятельность, которая ведет к получению конкретного материального результата. Он, в свою очередь, выражается в создании имущественных ценностей, к которым относятся вещи.

Работа по изготовлению приводит к возникновению вещи как нового объекта гражданского права. Обработка вещи влечет изменение ее свойств при сохранении вещи как объекта права. Переработка направлена на уничтожение одних вещей с одновременным проявлением других.

В законодательстве говорится, что к предмету договора подряда относятся работы по изготовлению, обработке, переработке вещей (ст.703 ГК РФ). Вещь как новый объект гражданского права возникает по завершении ее изготовления. Обработка вещи ведет к изменению ее свойств, сохраняя ее как объект права. Целью переработки вещей является уничтожение одних и появление других новых вещей. Уничтожение каких-либо вещей также может быть предметом договора подряда [25].

Помимо материального результата выполнения работ по договору подряда, существуют нематериальные результаты работ. Этим исключением являются проектные и изыскательные работы. Результаты по данным видам работ выражаются в виде технической документации, отчетах о результатах изысканий, готовых проектах [9].

Характеризуя договор подряда, часто идет его сравнение с другими договорами, например, с договором купли-продажи, трудовым договором и договором оказания услуг. Это сравнение происходит из-за того, что работа, как предмет договора подряда, приравнивается к значению деятельности, к которой относятся такие категории как труд и услуги. Данные понятия присутствуют в гражданском законодательстве, но их точное определение не дано. Таким образом, отсутствуют основания для точных различий между данными понятиями. Для различия работ и услуг традиционно используют правило, согласно которого различие определяется по материальному результату выполненных работ [2].

Отсутствие законодательного определения, смысловая близость значений работ и услуг ведут к созданию трудностей при классификации отдельных видов правоотношений между сторонами. Часто данная сложность возникает при классификации договора оказания услуг и договора подряда. К отношениям, связанным с оказанием услуг, применяются нормы для договора подряда, но, если иное не предусмотрено законом и не вытекает из существа услуг (ст.783 ГК РФ).

Между приведенными видами правоотношений существуют различия, связанные с последствиями одностороннего расторжения договора по инициативе заказчика. Так, заказчик, расторгнув договор оказания услуг возмещает исполнителю лишь фактически понесенные им расходы (п. 1 ст. 782 ГК РФ). При расторжении договора подряда заказчик возмещает подрядчику фактические расходы, полную стоимость фактически выполненных работ и ту часть убытков, которая связана с отказом от исполнения обязательств (ст. 717 ГК РФ) [4].

Если результатом договора подряда является новая вещь, право собственности на нее остается за заказчиком. При этом правовое регулирование распространяется на передачу прав, на саму вещь, также на процесс ее изготовления.

Подрядчик имеет право контролировать ход выполняемых работ, и обязан при этом содействовать заказчику в исполнении его обязательств. В этом отличие договора подряда от договора купли -продажи, так как для него не характерно регулирование отношений по созданию и изменению вещей до передачи на них имущественных прав [25].

Существенным признаком работ подряда является индивидуальная определенность. В статье 702 ГК РФ указано, что предмет подряда - это определенная работа подрядчика и последующая передача ее результата заказчику. Заказчик должен получить заказанные им работы, и именно те вещи, которые должны быть созданы или изменены по договору, они четко определены. Подрядчик, в свою очередь, изготавливает, обрабатывает или перерабатывает конкретные вещи специально для данного заказчика. Характерные для договора подряда элементы содержания, например, право контроля за выполняемыми работами подрядчиком, обязанности заказчика по содействию подрядчику в ходе выполняемых им работ, реализуются только при условии того, что данные работы удастся выделить из числа аналогичных работ, это относится и к результату, выполненным работ [12].

В договоре подряда права и обязанности сторон взаимны. До приема работ заказчиком подрядчик несет риск случайной гибели или повреждения результата выполненной работы (п. 1 ст. 705 ГК РФ), подрядчик при этом выполняет работу рискуя своими силами, средствами и материалами. При гибели результата работы подрядчик не имеет права требовать от заказчика оплаты выполненной работы [29].

Имущество, которое используется для исполнения договора, например, оборудование, материалы, может быть повреждено или уничтожено, в этом случае риски за данное имущество несет предоставившая их сторона, также



риск переходит на ту сторону, которая просрочила передачу или приемку результатов работы.

В законодательстве содержится ряд требований, которые раскрывают основные обязанности подрядчика по выполнению работы.

Работа выполняется по заданию заказчика, по требованиям, которые он предъявил в договоре или техническом задании, либо квитанции, если речь идет о договоре бытового подряда. Работа должна быть выполнена доброкачественно, без недостатков, в точном соответствии с заданием заказчика.

Результат выполненной подрядчиком работы должен соответствовать требованиям и обладать свойствами, указанным в договоре, а при отсутствии таковых – требованиям, которые обычно предъявляются к работам такого рода. Помимо этого, к выполненной работе предъявляются требования государственных стандартов, технических условий, или иной нормативно - технической документации. На выполненную работу предусматривается гарантийный срок [26].

В зависимости от того, кому принадлежит материал, используемый для выполнения работы, различают несколько вариантов ответственности за его возможную порчу. Так, подрядчик должен принимать меры по сохранению, переданного заказчиком имущества, на нем лежит ответственность за ситуации, повлекшие трату или повреждение данного имущества (ст. 714 ГК РФ), это правило распространяется также на другое переданное заказчиком имущество, используемое подрядчиком для проведения работ. Подрядчик отвечает исключительно за свои возможные упущения и не несет ответственности за случайную гибель имущества заказчика. В договоре могут быть предусмотрены дополнительные требования заказчика, которые касаются сохранности его имущества, по общему же правилу, подрядчик обязан заботиться о предоставленном имуществе заказчика, как о своем собственном. В гражданском кодексе указано, что риск случайной гибели имущества вследствие случая или действия непреодолимой силы несет

предоставившая их сторона (п. 1 ст. 705 ГК РФ).

Основной обязанностью заказчика является принятие выполненной подрядчиком работы и выплата ему вознаграждения. Данные обязанности связаны между собой, так как заказчик обязан произвести оплату, выполненной работы после сдачи ее подрядчиком. По условиям договора или требований закона может быть применен другой порядок выплаты вознаграждения, заказчик может оплатить работу в полном объеме при заключении договора, также выплатить аванс, а окончательный расчет произвести после сдачи работы в полном объеме, подрядчик может требовать оплаты работы при заключении договора, в том числе аванса, только в случаях и размере, предусмотренных законом или договором подряда. [4]

Для исключения возможных спорных ситуаций, подрядчик защищен от невыплат заказчиком правом на удержание результатов выполненной работы, имущества, которое было передано заказчиком для выполнения работ до момента оплаты заказчиком указанных в договоре сумм. (ст. 712 ГК РФ).

Заказчик, при принятии работы обязан выявить недостатки, явные отступления от условий договора, если такие имеются и сообщать о их наличии подрядчику. Если недостатки являются скрытыми и выявлены не при обычном способе принятия работы, а позднее, то заказчик должен немедленно сообщить подрядчику о их обнаружении. (п. 4 ст. 720 ГК РФ). На подрядчика возлагается обязанность по передаче заказчику информации о эксплуатации или ином использовании предмета договора подряда, тоже касается и информации, которая стала известна сторонам в ходе выполнения работ, касающейся охраны коммерческой тайны. (ст. 727 ГК РФ).

С целью своевременного выявления отступления подрядчика от задания заказчика и условий договора, просрочки сроков выполнения работы и устранения выявленных недостатков, заказчик вправе осуществлять контроль за ходом выполнения работ, четко формулировать и конкретизировать требования к результатам их выполнения, не изменяя сущности задания. Если заказчик поймет, что работа не может быть выполнена надлежащим образом,

он вправе вмешаться и отказаться от договора, либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, требуя при этом возмещения убытков (п. 3 ст. 715 ГК РФ). Подрядчик вправе приостановить работы по договору подряда при невыполнении заказчиком своих обязанностей (ст. 719 ГК РФ).

Регулирование отношений сторон из договора подряда устанавливается в зависимости от особенностей предмета договора. Договор подряда не связан с личностью подрядчика если иное не предусмотрено условиями договора или законом в частности (п. 1 ст. 706, ст. 770, 780 ГК РФ). Если в условиях договора отсутствует прямая оговорка о личном исполнении договора, подрядчик имеет право стать генеральным подрядчиком, привлечь к исполнению договора субподрядчиков, путем заключения с ними договора субподряда (ст. 706 ГК РФ).

### **2.3 Порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда**

Если и заказчик, и исполнитель являются физическими лицами, а сумма сделки при это не превышает 10 тысяч рублей, то договор может быть заключён устно. В остальных случаях используют простую письменную форму — без заверения нотариуса.

В документе указывается предмет договора, в предмете договора необходимо прописать вид и объём работ. В судебной практике, например, в постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 22.12.2017 N Ф09-7547/17 по делу N А60-5178/2017 указано, что для определения предмета договора подряда необходимо указать результат, к которому должны привести подрядные работы [21]. По этой причине ожидаемый заказчиком результат является необходимым условием. При формулировании предмета договора, необходимо понимать, что он должен быть отделим от обеих сторон, а качество должно оцениваться при этом по понятным объективным критериям.

Далее необходимо указать срок выполнения работ, точную дату начала и окончания. Промежуточные периоды прописываются по договоренности -это разрешено, но не является существенным требованием.

Далее уточняются стоимость и порядок оплаты выполненной работы, необходимо прописать, когда и сколько заказчик должен заплатить исполнителю и на каких условиях. Денежные средства можно отдать за один раз или разбить оплату на этапы, оплатить наличными или сделать перевод по реквизитам на счёт. Если перечень услуг существенный, и точный объём работ определить невозможно, детали необходимо уточнить в приложениях к договору.

После уточнения стоимости работ, необходимо уточнить порядок сдачи и приемки выполненных работ. Когда и при каких условиях подрядчик уведомляет заказчика о завершении выполнения работ.

Также необходимо указать права и обязанности сторон, в этой части договора следует прописать всё, что касается сделки, даже те моменты, которые кажутся само собой разумеющимся. Например, подрядчик может закрепить обязанность заказчика принять результат работ в определённый срок после окончания работ. Тогда у заказчика не будет соблазна затянуть срок приёмки и срок оплаты, также можно указать, что исполнитель несёт ответственность за состояние рабочего места, где непосредственно происходит выполнение работ. В части ответственности сторон уточняется, за что стороны отвечают и какие меры будут предприняты при нарушении зафиксированных в договоре обязательств. В этой части договора также следует указать все возможные штрафы, пени, неустойки и возмещение ущерба за невыполненные обязательства. В разделе приложения необходимо прикрепить сметы на выполнение работ, проектную документацию, техническое задание и другие документы, на которые идет ссылка в самом договоре [30].

Договор подряда заканчивает свое действие в срок, который был указан сторонами, либо раньше, если стороны выполнили свои обязательства, заказчик принял работу подрядчика. Договор необходимо расторгнуть

досрочно. Гражданский кодекс предусматривает три основания: по соглашению сторон, в одностороннем порядке по инициативе одной из сторон подрядчика или заказчика, в судебном порядке.

Для расторжения договор по соглашению сторон, стороны заключают соглашение в простой письменной форме (п.1 ст.452 ГК РФ). Специальные правила, касающиеся расторжения договора подряда по инициативе подрядчика или заказчика в ГК РФ отсутствуют. Поэтому по данному основанию используют общие положения (п. 1 ст. 450.1 ГК). При одностороннем отказе одна сторона направляет уведомление другой о необходимости расторжения договора. Односторонний отказ ведет к возможности отказа от исполнения обязательств второй стороной. В судебном порядке расторжение договора подряда происходит, если одна из сторон существенно нарушает условия договора. Существенные нарушения при этом, заранее должны быть указаны в договоре. Суды, в спорных ситуациях, существенным нарушением договора считают просрочку оплаты, а также просрочку выполненной работы [18]. В статье 729 ГК РФ существует пробел в правовом регулировании отношений между сторонами при прекращении договора до приемки результата работы, по этой причине возникает множество спорных ситуаций. Согласно постановления Арбитражного суда Поволжского округа от 22.07.2015 N Ф06-25396/2015 по делу N А55-23510/2014 следует считать, что если договор прекращен до приемки результата работ, то подрядчик должен вернуть сумму произведённой предоплаты заказчиком за вычетом своих затрат. [21].

Таким образом, были рассмотрены нормы, регулирующие договоры подряда различных видов, рассмотрены основные положения о договоре подряда, проанализировано содержание договора, основные права и обязанности сторон. Порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда. Приведены примеры из судебной практики, возникшие из пробелов в правовом регулировании.

## **Глава 3 Проблемы правового регулирования договора подряда**

### **3.1 Основные проблемы при заключении и исполнении договоров подряда**

Значительное количество встречающихся спорных ситуаций связано с договором бытового подряда. Данный договор, несомненно, схож с договором подряда, но имеет при этом свои особенности и специальное правовое регулирование.

Действующее законодательство, в частности ст. 730 ГК РФ, говорит следующее: «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» [4].

Договор бытового подряда является взаимным, консенсуальным и возмездным. Договор бытового подряда часто включает элементы других существующих договоров, приобретая их черты. В нем можно увидеть признаки договора-купли продажи, признаки договора коммерческого кредита, признаки договора присоединения. Данный факт говорит о смешанной природе договора.

Договор бытового подряда является публичным (ст. 426 ГК РФ), этот факт обязывает подрядчика выполнять работы для всех граждан на одинаковых условиях, кроме льготных категорий граждан. Также из-за публичности договора, на подрядчика возложена обязанность предоставления заказчику «необходимой достоверной информации о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, иные относящиеся к предмету договора сведения» [4].

Работы по договору бытового подряда выполняются из материала подрядчика и его средствами (п. 1 ст. 704 ГК РФ), если у подрядчика необходимых материалов нет, то данный факт является основанием для отказа в заключении договора.

Источником правового регулирования договора бытового подряда является гл. 37 ГК РФ. Отличительной чертой договора бытового подряда является то, что данные отношения при невозможности регулирования нормами ГК, регулируются законом о защите прав потребителей и иными актами, принятыми в соответствии с ним, но приоритетными являются нормы ГК РФ. Данная отличительная черта необходима для правовой защиты гражданина как более слабой стороны.

Вопрос выбора той или иной нормы для регулирования отношений бытового подряда стоит достаточно остро, так как часто встречаются противоречия между применением данных норм.

Если заказчик обнаруживает недостатки во время приемки результата работы или во время его использования, он в течение общих сроков, или при наличии гарантийных сроков может потребовать безвозмездного повторного выполнения работы. При этом согласно ст. 739 ГК РФ, заказчик может воспользоваться правами, которые предоставляются покупателю в соответствии со ст. ст. 503-505 ГК РФ, а именно требовать замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества, при условии, если его недостатки не были оговорены продавцом.

Верховный Суд РФ для исключения противоречий со ст. 503 ГК РФ пришел к заключению, что граждане вправе требовать именно замены переданных им по договору бытового подряда вещей ненадлежащего качества, а не устранения имеющихся у них недостатков.

Договор бытового подряда является специфичным по субъектному составу. Это связано с тем, что сторона подрячика представлена лицом, которое ведёт предпринимательскую деятельность, направленную на удовлетворение личных потребностей граждан. Данным лицом может быть, как коммерческая организация, так и индивидуальный предприниматель. Не может выступать подрячиком предприниматель, деятельность которого, не связана с удовлетворением личных потребностей граждан, тоже относится и к коммерческим организациям.

Подрядчик должен указать в договоре, какое конкретное лицо будет выполнять работу, если это связано с характером и требуемым результатом работы.

Заказчиком выступает гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, который намеревается использовать результат работы подрядчика в личных целях, но не в коммерческих [10].

Предмет является существенным условием договора бытового подряда. Предмет - это результат, который должен быть получен по окончании работ подрядчиком. Наличие результата подтверждается общим определением подряда, а также содержанием ст. ст. 737 и 738 ГК РФ.

Результат работ должен отвечать целям, для которых он используется, а также обязательным требованиям к его качеству.

Цена для данного договора является существенным условием и определяется до его заключения по соглашению сторон. Стороны сами определяют цену договора, кроме случаев, когда существует установленный тариф. При долгосрочных работах цена определяется твердой или приблизительной сметой, данная норма указана в законе «О защите прав потребителей». Изменение твердой цены не допускается, кроме случаев существенного роста цен на материалы и оборудование, который невозможно было предусмотреть при заключении договора.

Повышение цены приблизительной сметы подрядчиком допустимо при условии своевременного предупреждения об этом заказчика. Если заказчик отказывается от повышения приблизительной сметы, то подрядчик вправе отказаться от выполнения работ и требовать оплаты цены за уже выполненную работу. Если подрядчик своевременно не проинформировал заказчика об изменении приблизительной цены, то исполнение обязательства должно произойти в пределах приблизительной сметы.

Договор бытового подряда подчиняется положениям ГК РФ о форме сделок. Он заключается в простой письменной форме.



Надлежащее исполнение обязательств невозможно без соблюдения сроков выполнения работ. Для определения сроков применяют два способа: нормативный и договорный.

Нормативный срок устанавливается на основе постановления Правительства РФ. К сожалению, Правительством РФ не приняло ни одного нормативного акта, который как-то регламентировал нормативные сроки. Поэтому на практике применяют договорный способ, согласно общим положениям о подряде (ст. 708 ГК РФ). В договоре указывается фактическая дата начала выполнения работ.

Из выше сказанного следует, что исполнение договора бытового подряда невозможно без взаимного сотрудничества сторон. В данном договоре это проявляется значительно сильнее, чем в других видах подряда. При обнаружении каких-либо препятствий при исполнении договора стороны должны сделать все зависящее для их устранения. Сторона, не исполнившая свои обязанности, лишается права на возмещение убытков. Убытки стороны, связанные с исполнением своих обязанностей, подлежат компенсации другой стороной, если это было указано в договоре.

Договор подряда схож с другими договорами, часто используется в гражданском обороте, имеет свои характерные признаки, что подчеркивает его уникальную правовую природу и сложность.

Основными проблемами при заключении и исполнении договоров подряда является то, что стороны не всегда подробно прописывают предмет договора подряда, сроки выполнения работ, стоимость выполнения работ и иные определенные условия, которые необходимы для надлежащего исполнения договора. Такие проблемы зачастую появляются, когда заказчик не является специалистом в той или иной сфере, например сфере строительства.

Для заказчика важен результат, который он желает достигнуть, но он не в состоянии определить конкретный перечень работ, которые необходимо поручить подрядчику со своей стороны. Строители подрядчики также не

желают тратить долгое время на оформление договора, ведь для них подписания договора является формальным моментом начала выполнения работ. В таком случае стороны предполагают урегулировать возникающие противоречия путем подписания дополнительных соглашений, но не всегда такие ситуации сглаживаются легко.

Зачастую недобросовестные заказчики используют такие неопределенности в договорах подряда как основание для того, чтобы не выплачивать подрядчикам стоимость выполненных работ, либо выплачивать их в меньшем размере. В этом случае подрядчик рискует не получить оплату и не получить возмещение понесенных им убытков, тем не менее, действующее законодательство и судебная практика позволяют подрядчику защитить свои права и законные интересы, взыскать понесенные убытки в размере стоимости выполненных работ. В этом случае возникает два варианта развития событий [9].

Первый вариант, когда суд может посчитать договор подряда незаключенным, то есть таким, который не вызывает правовых последствий. В данном случае для того, чтобы подрядчик взыскал стоимость выполненных работ, ему необходимо доказать два обстоятельства — это факт выполнения работ и факт принятия этих работ заказчиком.

Факт выполнения работ может быть подтвержден проведенной по делу строительно-технической экспертизой, которая определяет объем выполненных работ и их качество. Экспертиза может быть подтверждением не только двустороннее подписанного акта. Она является доказательством того, что заказчик фактически принял работы хоть и не подписал акт и существующий результат имеет для него потребительскую ценность, то есть он использует результат данных работ в своей постоянной деятельности. Стоит отметить, что при достижении положительного результата в виде взыскания понесенных убытков и взыскании стоимости выполненных работ, подрядчик в не сможет взыскать неустойку, либо применить иную меру ответственности к недобросовестному заказчику, но в данном случае, он сможет взыскать так

называемые проценты за незаконное пользование чужими денежными средствами и таким образом дополнительно компенсировать потраченное время и понесенные убытки [9]].

Второй сценарий, по которому может двигаться данная ситуация, заключается в том, что суд признает наличие фактических подрядных отношений и будет взыскивать понесенные убытки уже как стоимость по договору подряда. В данном случае, любые неопределенности в договоре подряда будут сглажены его исполнением, учитывая нововведения в ГК РФ, вступившие в законную силу в 2014 году, заказчик, принявший результаты работ без замечаний, уже не сможет сослаться на замечания и лишается возможности не платить подрядчику.

Рекомендации, которые можно дать сторонам по договору подряда, во-первых, не жалеть потратить лишнее время, для того чтобы более подробно прописать условия в договоре подряда, как можно точнее сформулировать предмет договора, то есть перечень работ, которые будут поручены подрядчику. Обязательно прописать их объем, прописать материалы, которые должны быть использованы при выполнении работ, указать сроки и стоимость выполнения работ максимально подробно. Необходимо прописывать в договоре подряда порядок приемки выполненных работ, какой заказчику дается период времени на принятие работ. По истечению этого периода времени, в случае отсутствия какого-либо отказа, работа считается принятой и подлежащей оплате. Если какой-либо вариант приведенных условий в договоре подряда, по каким-то причинам невозможен, необходимо сразу же прописать все возможные в дополнительных соглашениях. Максимально полно конкретизировать условия в дополнительных соглашениях. В том случае, если этот вариант у сторон не получается по каким-либо причинам, необходимо оформлять выполнение работ односторонним актом и направлять их заказчику [12].

По данным судебной статистики за 2021 год было рассмотрено 105 141 дело по спорам, связанных с договором подряда, 27 144 дел по спорам,

связанных с договором строительного подряда. Суммарная взысканная сумма по данным спорам составила почти 512,5 миллиардов рублей.

Если говорить о договоре строительного подряда, то можно сказать, что строительство любого крупного объекта никогда не обходится без проблем, поскольку всегда появляются какие-то дополнительные работы, конфликты между сторонами. Сторон, как правило, достаточно много - это и заказчики, и подрядчики, и субподрядчики, и различный технический надзор, иные компании- это видно количеству дел и по объему взысканных сумм.

Институт строительного подряда и соответствующий договор существует уже достаточно давно, но несмотря на это, возникает масса споров. Стороны не учитывают в своих отношениях условия, которые можно было бы прописать заранее в договоре подряда, тем самым избежать каких-то спорных ситуаций. В конечном итоге, споры заканчиваются плачевно для всех, потому что любой конфликт -это потеря денежных средств и ресурсов.

Для того, чтобы избежать конфликтов, необходимо прописать все существенные условия договора подряда, в частности, предмет и сроки начала и окончания работ, что касается цены, то, как правило, считают, что она не является существенным условием договора подряда. Если цена не согласована в договоре, тогда должна быть произведена оплата исходя из стоимости работ за аналогичные работы на рынке. Некоторые суды все-таки считают, что и цена является существенным условием договора подряда, потому что у нас есть условие о необходимости составления сметы.

Если у нас не будут согласованы существенные условия, то договор будет незаключенным, будет проблема с тем, кто должен платить за эти работы, должен ли за них платить заказчик. Если заказчик принял результат работ, то этот результат и работа имеет для него потребительскую ценность, поэтому он должен за него заплатить.

Как правило, те кто столкнулся с взысканием задолженности по договору подряда, направляли иски с требованием о взыскании неосновательного обогащения. В конце января 2019 года ВС РФ дал разъяснение о том, что даже

если нет договора, то все равно нужно подавать иск как по требованию из договора, а не из неосновательного обогащения.

При согласовании предмета обязательно уточнить точный перечень, вид, объем работ, чтобы никаких сомнений относительно того, что требуется сделать, какой результат получить в результате у нас не возникало. На практике получается, что предмет договора и техническое задание в приложениях к договору часто отличаются. Это связано с тем, что техническое задание составляется инженерами, различными техническими специалистами, юристы не всегда читают техническое задание. Перед подписанием договора, заказчику следует обратиться за консультацией к техническому специалисту - это очень важно, поскольку, если что-то согласовано в техническом задании, но противоречит тексту договора, то возможны споры относительно того согласовано ли у нас существенное условие.

Объем содержания требований к работам должен быть в технической документации, однако, если технической документации все-таки нет, это не является основанием для признания договора подряда незаключенным.

Если существует возможность, следует установить календарные даты начала и окончания работ, тогда проблем возникает меньше всего, также можно установить календарный график выполнения работ. Сложности возникают, когда в договоре идет ссылка на какое-то событие, в отношении которого нельзя однозначно сказать, наступит оно или нет. ВС РФ считает, что, если событие наступило, тогда срок согласован. Проблемы начинаются, когда событие не наступило, поэтому необходимо прописать какие-то конкретные сроки и сделать оговорки, что в случае, если заказчик что-то не предоставил или не выполнил какое-то встречное обязательство, то этот срок автоматически пролонгируется.

Цена договора по умолчанию твердая, она может быть также приблизительной. Твердой она является по закону, на практике твердой цены никогда не бывает, часто, даже если в договоре прописаны твердые цены, подрядчик будет настаивать на изменении цены, например, из-за

дополнительных работ, либо каких-то обстоятельств, которые должны влиять на цены, поэтому в договоре сразу следует прописать строгие основания, по которым можно менять эту твердую цену. Если есть возможность необходимо указать твердую цену, но, если заказчик вносит изменения в техническую документацию, также при иных обстоятельствах, можно увеличить эту твердую цену, но обязательно подписать дополнительное письменное соглашение к договору. Если такого соглашения нет, ни о какой оплате и речи быть не может, некоторые суды считают, что твердую цену в целом нельзя менять такие решения не единичные. Как правило, если подрядчик может обосновать необходимость увеличения твердой цены, то её взыскивают, поэтому в договоре следует прописать все возможные варианты и все условия.

Цена, которая прописана в договоре должна соответствовать техническому заданию. В большинстве случаев, в техническом задании у нас установлен определенный объем работ, но он не согласован ни с ценой, ни со сметой. Иногда считают, что какой-то объем работ входит в представленную смету, а по факту эти работы там не отражены и не указаны. У подрядчика появляются большие проблемы, потому что по техническому заданию он должен все выполнить, а в смете эти объемы работ он не заложил, появляются дополнительные расходы. Чтобы подрядчик избежал судебных споров, а заказчик не тратил время на доказывание того, что он не должен платить - следует проверять, заложены ли в смете те объемы работ, которые указаны в техническом задании.

Еще одной ошибкой является указание стоимости нескольких видов работ, следует, помимо общей цены, указывать конкретную стоимость каждого вида работ. Очень часто, когда проект не завершен, а договор расторгают до момента его исполнения, возникает вопрос об определении стоимости всех работ, которые были не выполнены, либо выполнены частично. В этом случае, если в договоре установлена только общая цена, заявляют экспертизу. При этом появляется риск получить стоимость меньше той, на которую рассчитывали. Это зависит от того, как эксперты оценят стоимость исходя из

цены, которая была по договору или на основании сметных расценок, которые могут быть сильно занижены [46].

Чтобы не стать заложником ситуации следует расписать цену каждого вида работ, потому суд будет решать какая из представленных цен соответствует стоимости работ.

Условия, которые не являются существенными также следует указать. Во-первых, это четкое разграничение обязанностей и компетенций заказчика, подрядчика и технического надзора. На стройке часто присутствует технический надзор, и как правило, подрядчик согласовывает все с техническим надзором. Когда доходит до спора, когда заказчик идет в суд, обнаруживается, что с ним ничего не согласовано. Потому что подрядчик согласовывал работы с техническим надзором. Заказчик и подрядчик в этой ситуации очень часто являются незащищенными, то есть, по сути, получается, что они не направляют необходимых и считают, что добросовестно выполнили обязанности по договору, а по факту несут экономические потери для другой стороны. Это связано с тем, что сторонам неясно кому они должны отчитываться. Поэтому со стороны подрядчика необходимо дублировать информацию всем сторонам договора. Уточнять у заказчика, правильным ли способом и в тех ли объемах производится работа, соответствует ли она его указаниям, иначе потом будет очень сложно доказать, что подрядчик уведомлял заказчика, и он дал согласие на производство каких-то дополнительных работ [46].

Раньше ВС РФ считал, что если заказчик не выплачивает аванс, нарушает какие-то сроки платежей, то это продлевает срок выполнения работ, потому оплата аванса - это встречное обязательство. На данный момент ВС РФ считает, что оплата аванса - это встречное обязательство, только если это прямо установлено договором. То есть продление сроков произойдет только в том случае, если срок будет привязан к выплате аванса, либо будет указано, что если аванс не выплачивается своевременно, то будет продление срока [19].

Не следует выплату аванса привязывать к срокам сдачи отдельных этапов работ. Со стороны заказчика желательно оплачивать не отдельные этапы, а весь результат работы как можно позже. Чем позже, тем для заказчика лучше.

Иногда забывают прописать неустойку за нарушение неденежных обязательств, законная неустойка за нарушение неденежного обязательства у нас отсутствует.

Следует проверить полномочия подписантов и собрать сведения о контрагенте.

Когда возникают дополнительные работы по договору это значит, что была ошибка в составлении техзадания, либо сметы, то есть что-то было неучтено. Очень много вопросов относительно того влекут ли дополнительные работы изменения цены договор. Подрядчик должен помнить, что никаких дополнительных работ он не выполняет без согласия и уведомления заказчика, за исключением ситуаций, когда это угрожает существованию результата выполненных работ.

При сдаче-приеме работ очень важно соблюдение всех формальных моментов, если что-то не направлено вовремя, то это будет считаться нарушением порядка сдачи и при выполненных работах суд может отказать во взыскании стоимости.

Такие обстоятельства как девальвация, либо повышение курса валют, не являются форс-мажором и не являются основанием для изменения договора подряда, так как это относится к предпринимательскому риску.

Общие ошибки, как у заказчика, так и у подрядчика, которых следовало бы избегать - отсутствие качественного проекта, отсутствие управленца и координатора, единого менеджера проекта, который управлял бы процессом в целом. Как итог - неорганизованность. Отсутствие ответственного за корреспонденцию, через которого должны проходить все входящие письма. Отсутствие инструкций для работников, в частности, сотрудников бухгалтерии о запрете на отправку писем и подтверждения актов без согласования с



менеджером проекта. Всю переписку по значимым моментам договора следует вести, дублируя её в бумажном виде. К типовым ошибкам заказчика относится заказ необходимых документов у разных организаций, например, заказчик поручил одной организации разработку какой-то проектной документации или технической документации, но строительство поручил другому лицу. Если объект не под ключ, то получается, техническая документация не соответствует фактическому состоянию дел на строительной площадке. Поэтому следует вести надзор со стороны тех, кто документацию делал для того, чтобы в конечном итоге, заказчик мог предъявить претензии [13].

Для того, чтобы снизить риски и избежать проблем достаточно назначить менеджера проекта, ввести внутренние процедуры получения подтверждения полномочий представителей, проверки контрагентов, организовать документооборот, все фиксировать письменно, наладить все процессы в организации. Заказчику следует грамотно подойти к выбору подрядчика, вести контроль за его деятельностью, избегать поэтапной оплаты. На этапе принятия решения о том, стоит ли вступать в проект необходимо реально оценить свои силы и понять, соответствует ли техническая документация сметам, узнать положение дел на площадке, изучить ее, например, на наличие зон, где строительство запрещено. Оценить доступность сроков. Уведомлять обо всех этапах исполнения договора, своевременно для всех сторон [28].

Если конфликт все-таки возник, необходим аудит документов, выявление спорные моменты и их устранение, большинство недостатков зачастую можно успешно устранить. Если получены мотивированные отказы, начались досудебные переговоры, их тоже обязательно нужно вести, потому что сохраняется шанс договориться.

### **3.2 Практика разрешения споров, вытекающих из подрядных правоотношений**

Современное законодательство постоянно обновляется и совершенствуется, поэтому крайне важна работа по обобщению судебной

практики, с целью единообразного применения норм действующего законодательства на всей территории РФ. Далее приведена судебная практика, касающаяся договора подряда с соответствующими выводами.

Согласно Постановлению Арбитражного суда Уральского округа от 22.12.2017 N Ф09-7547/17 по делу N А60-5178/2017 «для определения предмета договора подряда необходимо указать результат, к которому должны привести подрядные работы» [21].

Согласно Постановлению ФАС Западно-Сибирского округа от 13.05.2009 N Ф04-2055/2009(3997-А70-38) по делу N А70-6322/2008 «отсутствие проектно-сметной документации, определяющей перечень и объем работ, не свидетельствует о несогласованности условия договора строительного подряда о предмете, если обязанность по разработке такой документации лежит на подрядчике» [21].

Согласно Постановлению Арбитражного суда Дальневосточного округа от 05.04.2019 N Ф03-799/2019 по делу N А73-11024/2018 «фактическое выполнение работ подрядчиком свидетельствует о том, что предмет договора согласован сторонами» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 16.02.2011 по делу N А28-18570/2009 «подписание сторонами соглашения о признании договора незаключенным не влечет правовых последствий, поскольку оценка заключенности договора относится к вопросам применения судом правовых норм, а не к фактам, требующим доказывания сторонами» [21].

Согласно Постановлению Арбитражного суда Уральского округа от 25.10.2021 N Ф09-6146/21 по делу N А07-30125/2020 «приемка работ заказчиком свидетельствует о возникновении отношений по подряду при отсутствии заключенного договора подряда» [21].

Согласно Постановлению ФАС Северо-Кавказского округа от 07.10.2009 по делу N А32-10953/2008 «акт приемки выполненных работ, составленный подрядчиком в одностороннем порядке и не направленный заказчику, не

является доказательством возникновения отношений по подряду, если договор подряда отсутствует как таковой или суд его признал незаключенным» [21].

Согласно Постановлению ФАС Западно-Сибирского округа от 01.07.2009 N Ф04-3854/2009 (9733-А81-42) по делу N А81-3106/2008 «договоры являются договорами подряда, а не трудовыми, если физическими лицами выполнялась конкретная работа, договоры не содержали каких-либо условий относительно трудового распорядка, социальных гарантий, а физические лица при выполнении работы ограничивались исключительно качеством этих работ и сроком их исполнения, выполненные по договорам работы принимались по актам приемки и оплачивались в размере, согласованном сторонами в договорах» [21].

Согласно Постановлению ФАС Уральского округа от 05.06.2008 N Ф09-4122/08-С4 по делу N А76-23793/2007-4-581/31 «предметом договора подряда является изготовление индивидуально-определенного изделия, в то время как предметом поставки, как правило, выступает имущество, характеризующее родовыми признаками. Условия договора подряда направлены прежде всего на определение взаимоотношений сторон в процессе выполнения обусловленных работ, а при поставке главное содержание договора составляет передача предмета договора другой стороне - покупателю» [21].

Согласно Постановлению Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 10.09.2019 N Ф04-4003/2019 по делу N А67-11198/2018 «в отличие от договора возмездного оказания услуг, в рамках которого важна сама деятельность исполнителя, в договоре подряда имеет значение достижение подрядчиком вещественного результата» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 28.03.2005 N А82-3162/2004-4 «в случае гибели материалов, оборудования, предназначенных для переработки (обработки) вещи или иного имущества и переданных заказчиком подрядчику, не при непосредственном выполнении работ риск случайной гибели несет последний» [21].

Согласно Постановлению, ФАС Волго-Вятского округа от 24.09.2010 по делу N А11-14368/2009 «подрядчик может поручить выполнение работ по договору подряда другому лицу, если в договоре не установлено, что он должен выполнить эту работу лично» [21].

Согласно Постановлению ФАС Московского округа от 19.02.2009 N КГ-А40/27-09 по делу N А40-25081/08-31-250 «расторжение договора генподряда не влияет на отношение сторон по договору субподряда, поскольку они носят самостоятельный характер» [21].

Согласно Постановлению Президиума ВАС РФ от 30.07.2012 N 1456/12 по делу N А41-44375/10 «договор, согласно которому сторона обязуется организовать выполнение подрядных работ с привлечением третьих лиц и передать результат этих работ заказчику, квалифицируется как договор генерального подряда» [21].

По вопросу о том, может ли срок начала или окончания выполнения работ определяться моментом подписания (заключения) договора или периодом времени с момента подписания (заключения) договора, в судебной практике существует две позиции.

Позиция первая, согласно Постановлению ФАС Московского округа от 16.02.2007, 26.02.2007 N КГ-А40/443-07 по делу N А40-49934/06-41-284. «срок начала или окончания выполнения работ не может определяться моментом подписания (заключения) договора или периодом времени с момента подписания (заключения) договора» [21].

Позиция вторая, согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 26.10.2010 по делу N А39-6452/2009 «срок начала или окончания выполнения работ может определяться моментом подписания (заключения) договора или периодом времени с момента подписания (заключения) договора» [21].

По вопросу о том, могут ли сроки выполнения работ определяться указанием на событие, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет, существует две позиции судов.

Позиция первая, согласно Постановлению ФАС Центрального округа от 06.12.2012 по делу N А62-719/2012 «сроки выполнения работ не могут определяться указанием на событие, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет» [21].

Позиция вторая, согласно Постановлению ФАС Центрального округа от 18.05.2010 N Ф10-1713/10 по делу N А09-7114/2009 «сроки выполнения работ могут определяться указанием на событие, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 04.05.2010 по делу N А28-13601/2009 «определение сроков начала выполнения работ указанием на момент или период времени с момента исполнения обязанности заказчиком или действий третьих лиц является надлежащим способом согласования таких сроков» [21].

По вопросу о том, достаточно ли в договоре подряда определить срок окончания выполнения работ, чтобы условие договора о сроке выполнения работ было признано согласованным, существует две позиции судов.

Позиция первая, согласно Постановлению ФАС Центрального округа от 18.10.2004 N А14-2295/04/92/8 «чтобы условие договора подряда о сроке выполнения работ было признано согласованным, достаточно определить срок их окончания» [21].

Позиция вторая, согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 30.03.2010 по делу N А82-8136/2009-26 «чтобы условие договора подряда о сроке выполнения работ было признано согласованным, необходимо определить сроки начала и окончания их выполнения» [21].

Согласно Постановлению Президиума ВАС РФ от 18.05.2010 N 1404/10 по делу N А40-45987/09-125-283 «срок выполнения работ признается согласованным, а договор заключенным, если одна сторона в разумный срок совершает действия по исполнению договора, а другая принимает их без каких-либо возражений» [21].

Согласно Постановлению ФАС Московского округа от 18.03.2009 N КГ-А40-13282-08 по делу N А40-22080/08-100-154 «если осуществление работы в срок зависит от выполнения работы иных подрядчиков, то за нарушение срока по этому основанию подрядчик не несет ответственности» [21].

Согласно Постановлению Арбитражного суда Московского округа от 16.02.2016 N Ф05-18213/2015 по делу N А40-8318/15 «подрядчик не несет ответственности за невыполнение работы в срок, если просрочка возникла вследствие увеличения заказчиком объема дополнительных работ» [21].

Единого подхода относительно существенности условия о цене выполняемых работ в договоре подряда в судебной практике нет.

Позиция первая, согласно Постановлению Арбитражного суда Поволжского округа от 22.08.2018 N Ф06-36132/2018 по делу N А06-5122/2017 «цена работ не является существенным условием договора подряда» [21].

Позиция вторая, согласно Постановлению ФАС Центрального округа от 25.02.2010 N Ф10-6018/09 по делу N А09-6210/2009 «цена работ является существенным условием договора подряда» [21].

В судебной практике нет единого подхода по вопросу определения цены работ, если цена в акте приема-передачи либо в справке о стоимости выполненных работ отличается от твердой цены по договору.

Позиция первая, согласно Постановлению Арбитражного суда Московского округа от 16.01.2019 N Ф05-21393/2017 по делу N А40-21739/2017 «если в акте приема-передачи либо в справке о стоимости выполненных работ цена отличается от цены по договору, то применяется твердая цена по договору» [21].

Позиция вторая, согласно Постановлению ФАС Западно-Сибирского округа от 16.09.2009 N Ф04-5557/2009(19570-А27-10) по делу N А27-2745/2009 «если в акте приема-передачи и в справке о стоимости выполненных работ цена отличается от твердой цены по договору, то применяется цена по акту вне зависимости от того, превышает ли она цену по договору или она меньше такой цены» [21].

Согласно Постановлению ФАС Московского округа от 13.10.2009 N КГ-А41/10355-09 по делу N А41-22123/08 «изменение цены по видам работ в пределах сметной стоимости должно согласовываться сторонами договора подряда» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 20.07.2012 по делу N А79-6052/2011 «если заключен договор с приблизительной ценой, то применяется цена по актам приема-передачи. При этом заказчик может доказывать в суде ее завышение» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 15.02.2010 по делу N А43-33608/2008 «подрядчик должен согласовать с заказчиком выполнение дополнительных работ по договору с приблизительной ценой. Если заказчик не будет извещен о проведении таких работ, то он не обязан их оплачивать» [21].

Согласно Постановлению ФАС Волго-Вятского округа от 12.03.2014 по делу N А39-839/2013 «отсутствие дополнительного соглашения на проведение дополнительных работ не освобождает заказчика от их оплаты, если работы были приняты либо представляют потребительскую ценность для заказчика, и он намерен ими воспользоваться» [21].

Согласно Постановлению Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.08.2007 N А56-273/2006 «работы, объем которых был увеличен в связи с тем, что заказчик представил проект после заключения договора, не нужно согласовывать как дополнительные» [21].

Согласно Постановлению ФАС Московского округа от 13.08.2012 по делу N А40-60947/11-89-399 «проведение дополнительных работ по договору подряда с твердой ценой может быть согласовано на основании писем заказчика» [21].

Согласно Постановлению ФАС Поволжского округа от 09.11.2010 по делу N А65-19098/2009 «подрядчик вправе требовать увеличения твердой цены при существенном удорожании материалов только до подписания акта приема-передачи» [21].

Согласно Определения ВАС РФ от 05.02.2010 N ВАС-9393/09 по делу N А34-693/2008 «в случае отсутствия договора подряда или признания его незаключенным стоимость выполненных работ можно установить заключением эксперта» [21].

Согласно Определения ВАС РФ от 26.02.2010 N ВАС-796/10 по делу N А50-6407/2009 «отказ заказчика от увеличения договорной цены не является основанием для возникновения у подрядчика права требовать расторжения договора, если такое увеличение обусловлено существенным повышением стоимости работ, выполняемых самим подрядчиком» [21].

По вопросу о том, уплачивается ли НДС сверх цены, установленной в договоре, если в нем нет указаний на то, включен ли НДС в цену, существует две позиции судов.

Первая позиция, Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 N 33 «если из условий договора и обстоятельств, предшествующих заключению такого договора, не следует, что НДС не включен в цену, то указанный налог не уплачивается сверх цены, установленной в договоре» [21].

Вторая позиция, согласно Информационному письму Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 «если в договоре не указано, что НДС включен в цену, то указанный налог уплачивается сверх цены, установленной в договоре» [21].

Согласно Постановлению ФАС Северо-Западного округа от 19.11.2010 по делу N А56-4333/2010 «отсутствие акта о приемке всего комплекса выполненных работ не освобождает заказчика от их оплаты, если все этапы работ были приняты заказчиком, а объект введен в эксплуатацию или используется заказчиком по назначению» [21].

Обзор судебной практики Верховного Суда РФ N 3 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.11.2020) «если договор подряда признан недействительным или незаключенным либо вообще не заключался, то заказчик должен оплатить работы (а если оплатил, не может требовать деньги обратно), при условии, что они были им приняты либо представляют для него потребительскую ценность» [21].



По вопросу о том, лишает ли подписание акта приемки работ без замечаний заказчика права ссылаться на недостатки в выполненных работах, существует три позиции судов.

Первая позиция, согласно Постановлению Арбитражного суда Дальневосточного округа от 14.10.2021 N Ф03-5163/2021 по делу N А51-20361/2020 «заказчик вправе заявить возражения по качеству работ, даже если акт приемки работ по договору подряда был подписан без замечаний» [21].

Вторая позиция, согласно Постановлению Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 18.04.2019 N Ф08-2480/2019 по делу N А32-33424/2014 «заказчик не вправе заявить возражения, связанные с явными недостатками выполненных работ, если работы приняты без замечаний» [21].

Третья позиция, согласно Постановлению Арбитражного суда Московского округа от 31.08.2018 N Ф05-12864/2018 по делу N А40-207894/17 «заказчик не вправе заявить возражения по качеству работ, если работы приняты без замечаний» [21].

В результате анализа судебной практики были обнаружены недостатки правового регулирования, часто существует две и более позиции судов по одному и тому же вопросу, для устранения данных недостатков следует внести изменение в действующее законодательство.

Следует устранить противоречие в ГК РФ, создать единство терминологии, в частности, дать четкое определение самого предмета подряда, ввести единый для п. 1 ст. 704 ГК РФ, ст.ст. 708 – 710 ГК РФ термин «работа и ее результат».

Следует внести изменение в ГК РФ, в частности дополнить п.1 и п.2 ст.703, формулировкой «по договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает заказчику как саму вещь, так и права на нее».

Для устранения пробела в правовом регулировании при распределении рисков случайной гибели или случайного повреждении результата выполненной работы до ее приемки из материалов заказчика, следует

дополнить п. 1 ст.705 ГК РФ «до момента получения результата выполненной работы».

Для исключения противоречий между заказчиком и подрядчиком при принятии работ, следует установить единый срок принятия работ, при отсутствии такого в договоре. Внести изменения в п. 1 ст. 720 ГК РФ, дополнив данный пункт «Заказчик обязан в течение 10 рабочих дней с момента представления подрядчиком актов сдачи-приемки работ подписать их, либо направить мотивированный отказ».

Следует более подробно рассмотреть вопрос о регулировании отношений между сторонами при прекращении договора подряда до момента приемки результата работы, так в ст.729 ГК РФ, существует пробел, связанный с отсутствием какого-либо регулирования отношений сторон при такой ситуации. Предлагается в содержании нормы указать обязанность подрядчика по возврату суммы предоплаты, произведенной заказчиком.

Так как в судебной практике и законодательстве нет определения понятия «мелкие отступления», и их конкретного размера, следует внести изменения в п. 2 ст. 754 ГК РФ «Мелким признается отступление, не влияющее на технические характеристики сдаваемого объекта, не влекущее за собой проблем с последующей эксплуатацией данного объекта».

## Заключение

В ходе исследования были изучены основные понятия, элементы и содержание подрядных правоотношений различных видов. Было выяснено, что договор подряда используется в различных сферах человеческой деятельности.

Подрядные правоотношения имеют свои специфические черты и особенности, которые отличают их от других видов отношений. Так, выполнение работы подрядчиком осуществляется исключительно по заданию заказчика, при этом подрядчик самостоятелен в выборе средств и способов выполнения работы, которая имеет определенный отдельный от неё самой результат. Работа при этом направлена на создание новой вещи, реконструкцию или модернизацию уже существующей.

Несмотря на свои специфические особенности договор подряда схож с другими видами договоров, такими, как трудовой договор, договор-купли продажи, договор возмездного оказания услуг из-за чего часто возникают спорные ситуации. В ходе исследования была проанализирована судебная практика по вопросу соотношения договора подряда с другими видами договоров, обобщив заключения судов, можно сказать, что суды имеют четкую позицию по дифференциации подрядных правоотношений, в качестве примера приведено Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 01.03.2016 N Ф01-97/2016 по делу N А82-407/2015 в котором рассматривались трудовые правоотношения, прикрытые подрядными.

В ходе исследования были рассмотрены нормы, регулирующие договоры подряда различных видов, в частности, глава 37 ГК РФ, рассмотрены основные положения о договоре подряда, проанализировано содержание договора, основные права и обязанности сторон. Порядок заключения, изменения и прекращения договора подряда.

Анализ судебной практики позволил определить наиболее часто встречающиеся проблемы правового регулирования подрядных правоотношений, к ним относятся проблемы, связанные отсутствием у сторон единого понимания предмета договора, отсутствием указаний на результат,

который должен быть получен в ходе выполнения работ, несмотря на то, что предмет является существенным условием договора.

Существует несколько противоположных друг другу позиций судов по вопросам определения сроков начала или окончания выполнения работ из-за отсутствия точных формулировок в законодательстве. Аналогичная ситуация складывается с определением сроков, связанных с указанием на наступление конкретного события, в отношении которого неизвестно наступит оно или нет, данная ситуация никак не урегулирована в ГК РФ.

Большое количество споров рассматривается судами по вопросу признания цены договора подряда его существенным условием, так проанализировав судебную практику, можно сказать, что не существует единого подхода относительно условия о цене, определения цены при отличии ее от твердой в договоре, а также уплаты НДС сверх цены, установленной в договоре. Нет единого мнения по поводу предъявления претензий со стороны заказчика после подписания акта приемки работ, в судебной практике, по данному вопросу я обнаружил три отличающиеся друг от друга позиции.

Отношения между сторонами в процессе исполнения договора достаточно сложны, большого количества спорных ситуаций можно было бы избежать, если бы стороны более подробно указывали условия договора, в частности, существенные условия, такие как предмет и сроки выполнения работ.

Остальные наиболее часто встречающиеся трудности правоприменения, связаны с нечеткими и неполными формулировками в самом законодательстве, на фоне этого были предложены варианты изменения существующих норм, с целью повышения эффективности действующего законодательства в рамках подрядных правоотношений. Так, следует устранить противоречие в ГК РФ, создать единство терминологии, дав единое и четкое определение самого предмета подряда, для этого ввести единый термин «работа и ее результат» в ст.704 ГК РФ, ст.ст. 708 – 710 ГК РФ. Установить единый срок принятия работ при представлении подрядчиком актов сдачи-приемки работ, если он

отсутствует между сторонами в договоре, внося изменения в п. 1 ст. 720 ГК РФ, дополнив данный пункт указанием на конкретное количество дней в течении которого необходимо подписать акты, либо направить отказ. При прекращении договора до момента приемки результата работ необходимо урегулировать отношения сторон, внося в ст.729 ГК РФ обязанность подрядчика по возврату суммы предоплаты, произведенной заказчиком.

В ходе работы мной были изучены отношения, возникающие при выполнении работ по договору подряда. Проанализировано содержание норм законодательства РФ, судебная практика, касающаяся подрядных правоотношений, изучены имеющиеся трудности правоприменения, результатом моего исследования стали предложения по повышению эффективности существующего законодательства в рамках подрядных правоотношений, приведенные выше.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Актуальные проблемы гражданского права: сборник работ выпускников Российской школы частного права. Вып. 15 / сост. и отв. ред. Д. В. Дождев, Е. А. Павлова, А. А. Сироткина, А. М. Ширвиндт; Исслед. центр частн. права им. С. С. Алексеева, Рос. школа частн. права. М.: Статут, 2021. 370 с.

2. Белов В. А. Гражданское право. В 4 томах. Том 3. Особенная часть. Абсолютные гражданско-правовые формы. В 2 книгах. Книга 1. Формы отношений принадлежности вещей. Учебник. М.: Юрайт, 2017. 320 с.

3. Булаевский Б. А. Гражданское право. Сроки. Исковая давность. Учебное пособие для бакалавров. М.: Проспект, 2019. 80 с.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.12.2020) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс».

5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2020) (с изм. и доп. от 06.08.2021) [Электронный ресурс] // Справочная правовая система «Консультант плюс».

6. Гражданское право. Практикум: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся, по направлению «Юриспруденция» / под ред. А. Н. Кузбагарова, Н. Д. Эриашвили. — 3-е изд., перераб. и доп. - Москва: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2021. 367 с.

7. Гражданское право. Учебник. В 3 томах. Том 2 / под ред. Сергеева А. П. М.: Проспект, 2020. 880 с.

8. Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 14 ноября 2002 г. №138-ФЗ: // Собрание законодательства РФ. – 2002. – 18 ноя. - №46. – ст. 4532.

9. Гринев, В. П. Новое в саморегулировании в строительной отрасли: правовые аспекты: науч.-практич. пособие / В.П. Гринёв. М.: ИНФРА-М, 2018. 422 с.

10. Долинская В. В., Моргунова Е. А., Шевченко О. М. Гражданское право. Объекты прав. Учебное пособие для бакалавров. М.: Проспект, 2020. 128 с.
11. Ефимов, А. В. Гражданско-правовая ответственность участников корпоративных отношений: учебное пособие / А. В. Ефимов, М. С. Синявская, И. Ю. Целовальникова. М.: РГУП, 2018. 167 с.
12. Качалова, А. В. Проблемы участия юридических лиц в гражданском обороте: учебное пособие для магистратуры / А.В. Качалова, Т.В. Сойфер. М.: Норма: ИНФРА-М, 2021. 224 с.
13. Книга, Е.В. Проблемы гражданско-правового регулирования проектной и изыскательской деятельности: монография / Е.В. Книга; под. ред. С.Т. Максименко. М.: Юстицинформ, 2019. 232 с.
14. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, от 05 февраля 2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
15. Корякин В. М., Потапов Н. А. Гражданское право в схемах. Особенная часть. Учебное пособие. М.: Проспект, 2019. 96 с.
16. Корякин В. М., Тарадонов С. В. Гражданское право в схемах. Общая часть. Учебное пособие. М.: Проспект, 2020. 288 с.
17. Острикова, С.В. Экономика строительства: учебное пособие / С.В. Острикова. М.: РИПО, 2019. 342 с.
18. Покровский, И. А. Основные проблемы гражданского права / И. А. Покровский. 8-е изд. М.: Статут, 2020. 351 с.
19. Предпринимательское право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Н. Д. Эриашвили, Ф. Г. Мышко, А. П. Горелик [и др.]; под ред. А. В. Баркова, Н. Д. Эриашвили, Ю. С. Харитоновой. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. 535 с.

20. Проблемы осуществления и защиты гражданских прав / отв. ред. Е. А. Суханов, А. Е. Шерстобитов; Московский гос. ун-т им. М.В. Ломоносова, юрид. фак., кафедра гражданского права. М.: Статут, 2021. 492 с.
21. Радько Т. Н. Основы гражданского права. Учебное пособие. М.: Проспект, 2016. 16 с.
22. Романец, Ю. В. Система договоров в гражданском праве России: Монография / Ю.В. Романец; Вступ. ст. В.Ф. Яковлев. - 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма: НИЦ ИНФРА-М, 2019. 496 с.
23. Российское гражданское право. В 2 томах. Том 2. Обязательственное право / под ред. Суханов Е. А. М.: Статут, 2016. 1208 с.
24. Рыжевская, М.П. Организация строительного производства: учебник / М.П. Рыжевская. М.: РИПО, 2019. 308 с.
25. Саенко Л. В., Щербакова Л. Г. Актуальные проблемы гражданского права и процесса. М.: Юрайт, 2019. 266 с.
26. Сергеев А. П. Гражданское право. Учебник. В 3 томах. Том 3. М.: Проспект, 2020. 736 с.
27. Серов, В. М. Экономика строительно-монтажных организаций: учебник / В.М. Серов, Е.А. Богомолова, Н.А. Моисеенко; под общ. ред. В.М. Серова. М.: ИНФРА-М, 2021. 272 с.
28. Суханов, Е. А. Проблемы гражданского права в судебной практике и законодательстве: сборник статей, посвященный юбилею проф. В. В.Витрянского / отв. ред. Е.А. Суханов. - Москва: Статут, 2021. 420 с.
29. Филиппова, С. Ю. Юридические факты в гражданском праве. Часть 1. Правомерные юридические действия: гражданско-правовые проблемы квалификации / С. Ю. Филиппова. М.: Статут, 2020. 368 с.
30. Фомичева Н. В., Строкова О. Г. Гражданское право. Общая часть. Учебник и практикум для бакалавриата. М.: Юрайт, 2019. 408 с.
31. Цатурян, Е. А. Государственный контракт в гражданском праве России: проблемы теории и практики: монография / Е. А. Цатурян. М.: Статут, 2020. 224 с.