

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры полностью)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль))

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

на тему «Договор подряда на выполнение проектных и изыскательных работ»

Студент

А.Н. Рандин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

А.В. Сергеев

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой канд. юрид. наук, доцент, А.Н. Федорова

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

« » 20 г.

Тольятти 2018

Аннотация

К ВКР по теме: «Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ».

Актуальность темы связан с тем, что на сегодняшний день институт подрядных отношений все еще остается в стадии становления, многие дискуссионные вопросы не нашли своего должного урегулирования законодателем, часть правовых ситуаций не освещена надлежащим образом, в связи с чем зачастую на практике возникает много дискуссионных вопросов, которые проявляются в судебных процессах и создании противоречивой судебной практики.

Целью выпускной квалификационной работы является всестороннее исследование механизма правового регулирования договорных отношений в подрядных отношениях на выполнение проектных и изыскательских работ.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие **задачи**: проанализировать нормативно-правовые акты, регулирующие договор подряда на проектные и изыскательские работы; рассмотреть понятие, содержание, существенные условия, исполнение договора, порядок сдачи и приемки работ, порядок разрешения споров между сторонами договора.

Нормативной и эмпирической базой квалификационной работы стали нормы Конституции РФ, Гражданского кодекса РФ, иных федеральных законов, Указов Президента РФ, Постановлений Правительства РФ, а также материалы судебной практики.

Работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка нормативно-правовых актов и литературы.

Объем выпускной квалификационной работы 59 страниц, 48 источников литературы.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	4
ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ, ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ПОДРЯДНЫХ ОТНОШЕНИЙ НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ.....	7
1.1. Общие положения договора подряда на проектные и изыскательские работы.....	7
1.2. Нормы, регулирующие подрядные отношения проектных и изыскательских работ	12
ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ПОДРЯДА НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ.....	17
2.1. Существенные условия договора подряда на проектные и изыскательские работы.....	17
2.2. Содержание договора подряда на проектные и изыскательские работы	25
ГЛАВА 3. ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРА ПОДРЯДА НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ.....	35
3.1. Порядок сдачи и приемки работ.....	35
3.2. Порядок разрешения споров по договору подряда на проектные и изыскательские работы.....	42
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	50
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ И ИСТОЧНИКОВ.....	54

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы связан с тем, что на сегодняшний день институт подрядных отношений все еще остается в стадии становления, многие дискуссионные вопросы не нашли своего должного урегулирования законодателем, часть правовых ситуаций не освещена надлежащим образом, в связи с чем зачастую на практике возникает много дискуссионных вопросов, которые проявляются в судебных процессах и создании противоречивой судебной практики.

Любому строительству предшествуют инженерные изыскания и проектные работы. То есть, для того чтобы воплотить строительную идею в определенном месте, необходимо понять, а можно ли здесь проводить строительные работы. На этот вопрос отвечает изыскатель, с которым заказчик заключает договор на изыскательские работы. Далее на основании результатов, полученных изыскателем, выполняется проектирование объекта и далее собственно начинается строительство.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и в теории, и на практике рассматривается как составляющая часть процесса строительства, как промежуточное звено. И поэтому данным отношениям не уделяется должного внимания, нет достаточной разработанности этого института. В Гражданском кодексе РФ законодатель выделил обязательству по выполнению проектных и изыскательских работ один параграф, состоящие всего из пяти статей, а также возможно применение общих положений о подряде в отсутствие специального регулирования.

В теоретических исследованиях нет единого подхода к определению предмета договора подряда на проектные и изыскательские работы, и это вызывает множество проблем правового регулирования данного договора, о чем свидетельствует также судебная практика. Сложности возникают в связи с несогласованием предмета договора подряда на проектные и

изыскательские работы между заказчиком и исполнителем. В связи с этим возникают споры и конфликты, связанные с использованием средств защиты.

Анализ правоприменительной практики показывает, что основная масса споров по данной категории дел вытекает из неисполнения, либо ненадлежащего исполнения предусмотренных законом обязанностей, как со стороны подрядчика, так и со стороны заказчика, что осложняет процесс передачи выполненных работ подрядчиком заказчику.

Кроме этого, действующим законодательством не предусматриваются обязательные для обеих сторон документы, наличие которых необходимо для заключения договора подряда на проектные и изыскательские работы, что осложняет процесс подготовки проектных материалов для заключения договора.

Целью выпускной квалификационной работы является исследование договора подряда на проектные и изыскательские работы.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие **задачи**:

- проанализировать нормативно-правовые акты, регулирующие договор подряда на проектные и изыскательские работы;
- рассмотреть понятие, содержание, существенные условия, исполнение договора подряда на проектные и изыскательские работы;
- рассмотреть порядок сдачи и приемки работ;
- рассмотреть порядок разрешения споров между сторонами договора подряда на проектные и изыскательские работы;
- выявить проблемы правового регулирования.

Объект исследования составляют отношения, складывающиеся в процессе заключения, исполнения договора подряда на проектные и изыскательские работы.

Предметом исследования являются нормы гражданского права, регулирующие договор подряда на проектные и изыскательские работы, а также правоприменительная практика, основные доктрины по проблемам в

изучаемой сфере, а также труды российских цивилистов и правоведов, исследующих договор подряда на проектные и изыскательские работы.

Нормативной и эмпирической базой квалификационной работы стали нормы Конституции РФ, Гражданского кодекса РФ, иных федеральных законов, Указов Президента РФ, Постановлений Правительства РФ, а также материалы судебной практики.

В выпускной квалификационной работе использованы работы Л.А. Алиповой, О.Г. Ершова, Т.В. Зыряновой, Е.Е.Кокшаровой, Е.Г. Козаренко., К. Кондрашева, В.А. Рассудовского и др.

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка используемых источников и литературы.

ГЛАВА 1 ПОНЯТИЕ, ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ПОДРЯДНЫХ ОТНОШЕНИЙ НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ

1.1. Общие положения договора подряда на проектные и изыскательские работы

Практика составления договоров известна давно. Например, существовало определение договора, которое, практически не изменилось со временем: «Договором называется соглашение двух или более лиц, направленное к установлению, изменению или прекращению правоотношений».

Хоть сегодня понятие договора в гражданском праве более многозначно: договор трактуется как совпадающее волеизъявление (соглашение) его участников (сторон), направленное на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей; договор как правоотношение, которое является результатом сделки; также договор – юридический факт - сделка, фиксирующая права и обязанности сторон.

Таким образом, суть понятия со временем практически не изменилась. Так, Гражданско-правовой договор -это, как и прежде, соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК РФ), т.е. это специальный документ, на основании которого наступают правоотношения.

Что касается договора подряда на проектные и изыскательские работы, то соответствии с договором подрядчик обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (ст.758 ГК РФ).

Отсюда вывод о том, что договор может заключаться на выполнение всего комплекса работ по объекту проектирования, так и на отдельные стадии, части, разделы проекта, например такие как: предпроектные

исследования, проектная документация на строительство разведочных скважин¹, инженерные изыскания², составление технико-экономических обоснований инвестиций (бизнес-планов), выбор площади (трассы) строительства, подбор подрядной организации, осуществление авторского и технического надзора за строительством и т.д.

Впервые договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ как самостоятельный вид договора подряда законодатель выделил и дал легальное определение в 1991 году в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик. До этого момента понятие такого договора давалось только в юридической литературе, где он определялся как плановый договор между социалистическими организациями на изготовление по заданию заказчика документации, которая необходима для осуществления капитального строительства.

Применение данного договора непосредственно связано со сферой строительства.

В ст. 47 Градостроительного кодекса Российской Федерации³ устанавливает императивное правило о том, что подготовка проектной документации, строительство, реконструкция объектов капитального строительства в соответствии с проектной документацией не может быть осуществлена без выполнения инженерных изысканий.

Для того чтобы определить место данного договора в системе договоров, необходимо понять, чем данный договор отличается от ему подобных, а именно выделить его видообразующие признаки.

В.В. Витрянский⁴ выделяет следующие признаки договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ:

¹ Договор № 814 УР РГД ООО «Геобурсервис»

² Договор субподрядный с Геобурсервис- ОЗГБС-2017.

³ Градостроительный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : от 29 дек. 2004 г. № 190-ФЗ : (ред. от 7 марта 2017 г.) // Там же.

⁴ Витрянский В. Договор строительного подряда и иные договоры в сфере строительства // Хозяйство и право. Приложение. 2005. № 7. С. 27.

- особый характер работ, выполняемых подрядчиком, которые отличаются от иных видов подрядных работ;
- специфические черты результата работ, подлежащего передаче заказчику, выражающийся в разработанной технической документации и иных специальных документах.

Для дальнейшего рассмотрения договора необходимо понять, что собой представляют инженерные изыскания и проектные работы.

Основанием для выполнения инженерных изысканий является заключенный договор на выполнение изыскательских работ между застройщиком или техническим заказчиком и исполнителем. К договору должны прилагаться задание и программа выполнения изысканий.

На основании задания застройщика или технического заказчика могут быть выполнены отдельные виды инженерных изысканий. Состав, объем и метод их выполнения устанавливается с учетом требований технических регламентов, программой инженерных изысканий.

После завершения изыскательских работ заказчику передается результат инженерных изысканий в виде заключений, описаний, технических обмеров, справочных материалов и других документов.

Проектная документация состоит из текстовой и графической частей. В текстовой части содержатся сведения относительно объекта капитального строительства, описание принятых технических и иных решений, пояснения, ссылки на нормативные и (или) технические документы, которые использовались при ее подготовке, а также результаты расчетов, обосновывающих принятые решения. Графическая часть выполняется в виде чертежей, схем, планов, и иных документов в графической форме и отображает принятые технические и иные решения. При этом подготовка проектной документации, которая имеет важное оборонное или

экономическое значение, должна осуществляться в соответствии с Законом РФ «О государственной тайне»⁵.

Состав и требования к содержанию отдельных разделов проектной документации установлены Правительством РФ, что связано с источником финансирования проектных и изыскательских работ. Необходимость разработки остальных требований к содержанию разделов, наличие которых не является обязательным, стороны согласуют между собой.

В ФЗ «О внесении изменений в ГрК РФ»⁶ была введена ст. 48.2, где указано, что возможно повторное использование проектной документации объекта капитального строительства, получившей положительное заключение экспертизы, при подготовке проектной документации для строительства аналогичного по назначению и проектной мощности объекта капитального строительства.

Проектные работы (в том числе изыскательские) должны соответствовать минимальным требованиям, установленным федеральным законодательством⁷, в частности механической, пожарной безопасности, безопасности при опасных природных процессах и явлениях, и техногенных воздействиях, безопасности для пользователей зданиями и сооружениями, доступности зданий, сооружений для групп населения с ограниченными возможностями и другие.

Далее рассмотрим отличительные признаки договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, среди которых особое место занимает то, что результат исполнения договора, может стать объектом авторских прав, хотя и не все авторы придерживаются данной точки зрения.

⁵ О государственной тайне [Электронный ресурс] : закон от 21 июля 1993 г. № 5485-1 : (ред. от 8 марта 2015 г.) // Консультант Плюс : справ. правовая система. Версия Проф. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

⁶ О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 3 июля 2016 г. № 368-ФЗ // Там же.

⁷ Технический регламент о безопасности зданий и сооружений [Электронный ресурс] : федер. закон от 30 дек. 2009 г. № 384-ФЗ : (с изм. и доп. от 2 июля 2013 г.) // Гарант.ру : информ.-правовой портал. Электрон. дан. М., 2017. URL: <http://ivo.garant.ru/#/document/12172032/paragraph/1:4> (дата обращения: 24.02.2017).

Например, А.П. Сергеев считает, что подготовка проектной документации и получение изыскательских данных могут быть осуществлены любым специалистом соответствующей квалификации.

Но нельзя согласиться с данной точкой зрения. Ведь, неважно какое количество «творческих усилий» было вложено в создание проектной документации. Важно, что автор проекта, путем применения своих профессиональных навыков, смог создать уникальный проект, он вложил свой авторский замысел в него. При этом объектом авторского права является не вся техническая документация, а только ее часть в виде архитектурного решения.

Заказчиками исследовательских, проектных, опытно-конструкторских, технологических работ могут выступать юридические и физические лица.

При анализе понятия договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, напрашивается вывод, о том, что в основе заключения договоров подряда для проектно-изыскательской деятельности, особенно для изысканий, является то обстоятельство, что они основаны на специальных разрешительных документах, например, свидетельствах о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Такие свидетельства выдаются саморегулируемыми организациями (СРО) только юридическим лицам.

Поэтому договора подряда на инженерные изыскания, в подавляющем большинстве, заключаются между юридическими лицами (организациями) и только на отдельные виды работ — с частными (физическими) лицами. Особенно это касается подрядчиков. Договора эти объединяют широкий спектр вопросов, поэтому заключение и ведение договоров такого типа очень часто требуют значительной подготовительной работы и специальной инженерной, экономической и юридической подготовки.

Договор подряда имеет срочный характер и является консенсуальным (заключение договора происходит с момента достижения сторонами соглашения о его условиях); возмездным.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ является взаимным, так как содержит наличие субъективных праву обеих сторон договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

Договор подряда является не только официальным документом - это, прежде всего, акт, выражающий обоюдное (многостороннее) согласие действовать совместно в интересах всех сторон. Поскольку договор не может быть составлен без взаимного согласия, поэтому Гражданский кодекс не позволяет понуждения к заключению договора. Основным смыслом и содержанием договора является свобода волеизъявления сторон его заключающих.

1.2. Нормы, регулирующие подрядные отношения проектных и изыскательских работ

В настоящее время создана обширная правовая база различных уровней (от федерального, до ведомственного и муниципального). Сюда входят: кодексы, неcodифицированные законы федерального уровня, подзаконные акты, законы регионального уровня, муниципальные правовые акты, ведомственные и отраслевые приказы, инструкции, рекомендации, положения, ГОСТы, ОСТы, СНИПы, СП и т.д.

Гражданский кодекс РФ (ГК РФ) - свод федеральных законов страны, регулирующих гражданско-правовые отношения, имеет приоритет перед другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами в сфере гражданского права.

Так, применительно к отношениям по договорам на выполнение проектных и изыскательских работ законодатель дополнительно предусмотрел лишь возможность приоритета действия норм иных законов в вопросе правового регулирования возмещения заказчику причиненных убытков (п. 2 ст. 761 ГК РФ).

Можно говорить о том, что договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ является смешанным договором, содержащим элементы договора авторского заказа, договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора, что позволяет применять к регулированию отношений по рассматриваемому договору не только нормы § 4 гл. 37 ГК РФ и общие положения о подряде, но и ст. ст. 1270, 1285, 1286, 1288, 1294 ГК РФ.

Кроме того, к отношениям по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ может быть применена ст. 1297 ГК РФ, если подрядчик в процессе исполнения договора создал какое-либо произведение, которое не было предусмотрено договором. По общему правилу исключительное право на такое произведение принадлежит подрядчику, если стороны не определили в договоре, что исключительное право переходит заказчику или третьему лицу.

Рассматривая область строительного подряда, можно так же отметить, что она регулируется большим количеством нормативно-технических актов, созданных для регулирования порядка разработки и утверждения технической документации, а так же регулирования проведения изыскательских работ.

Среди подзаконных актов необходимо выделить:

- Правила безопасности в нефтяной и газовой промышленности⁸;
- ВСН 39-86 «Инструкция о составе, порядке разработки, согласования и утверждения проектно-сметной документации на строительство скважин на нефть и газ» содержит положения, регламентирующие состав, порядок разработки, согласования и утверждения проектно-сметной документации на строительство скважин на нефть и газ на суше и в морских условиях, а также на строительство специальных скважин станками нефтяного ряда

⁸«Правила безопасности в нефтяной и газовой промышленности». Серия 08. Выпуск 19. — М.: Закрытое акционерное общество «Научно-технический центр исследований проблем промышленной безопасности», 2013. — 288 с

- Положение о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87⁹.

- Постановление Правительства Российской Федерации от 21.03.2002 № 174 «О лицензировании деятельности в области проектирования и строительства»¹⁰.

Наиболее часто встречаются и применимы в повседневной работе федеральные правовые акты, издаваемые с целью регламентации отдельных, специфических подрядных работ и сопутствующих им мероприятий. К ним относятся: влияние на окружающую среду, противопожарные мероприятия, обустройство подъездных путей, ограждение производства буровых и опытных работ, соблюдение техники безопасности, предупреждающие, запрещающие и информационные знаки, проекты производства работ (ППР), организация движения транспорта на площадке изысканий и т.д.

Правовое регулирование договоров подряда на проектные и изыскательские работы имеет одну особенность — обязательное наличие двух видов нормативных актов, не только рассмотренных выше нормативно-правовых актов, но и нормативно-технических. Нормативно-технические (ГОСТы, СНиПы, СП, МГСН, рекомендации, инструкции и т.д.) составляются специализированными научными и производственными организациями и утверждаются министерствами и ведомствами. Все они не имеют характера закона, но подлежат обязательной регистрации в Министерстве Юстиции Российской Федерации (Минюсте РФ). В эту схему не вписываются многие ГОСТы, СНиПы, СП, РДС, МДС и т.д., поскольку, подавляющее большинство из них, исключено из разряда обязательных к применению, в том числе и для уникальных и особо опасных зданий и сооружений.

⁹ Собрание законодательства Российской Федерации, 2008 № 8, ст. 744.

¹⁰ Собрание законодательства Российской Федерации, 2002, №12, ст. 1149.

А пока в технических заданиях, являющихся обязательной составляющей проектирования и инженерных изысканий, а, следовательно, и договоров подряда проектировщики пишут, что работы должны выполняться в соответствии с действовавшими ранее ГОСТами, СНиПами, СП, но не вошедшими в перечень документов обязательных к применению в соответствии с Законом о техрегулировании. Тем более что лицензирование в отрасли отменено, вместо него законодательно введены саморегулируемые организации (СРО) со свидетельствами о допуске организаций к тем или иным видам строительной и соответственно, проектно-изыскательской деятельности. Разработка разделов, например, выполняется в соответствии с требованиями действующего законодательства с учетом требований РД 39-01 48052-537-87 «Макет рабочего проекта на строительство скважин на нефть и газ», ВСН 39-86 «Инструкция о составе, порядке разработки, согласования и утверждения проектно-сметной документации на строительство скважин на нефть и газ».

В соответствии с Положением о подрядных торгах в настоящее время получили широкое распространение тендерные торги на проведение проектных и изыскательских работ. Для этого заказчиком (генеральным подрядчиком) заинтересованным лицам, как правило, руководителям организаций проектных и (или) изыскательских организаций направляются, нередко, по электронной почте, извещения с предложением об участии в торгах. Обычно эти извещения сопровождаются приложением перечня документов необходимых для участия в торгах и документов необходимых для заключения договора, в случае победы на торгах

Подведем итог первой главе.

Основанием для выполнения проектных и изыскательских работ является заключенный договор на выполнение данных работ между застройщиком или техническим заказчиком и исполнителем. К договору должны прилагаться задание и программа выполнения изысканий.

Проектирование и инженерные изыскания (геотехника) сложнейший синтез наук и дисциплин, каждая из частей которого предполагает строгое соблюдение действующей нормативной документации с учетом многовекового строительного опыта и требует от специалистов высокой квалификации, предопределяя кооперацию проектных и изыскательских организаций различных направлений. Несомненно, что эти работы требуют весьма значительных временных и материальных затрат, а также четкого понимания специфики проектирования и инженерных изысканий, без чего, практически, невозможно грамотное составление договора подряда.

Договоры подряда являются неотъемлемой частью гражданского права, регулирующего имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения, предусмотренные гражданским законодательством между субъектами этих отношений.

ГЛАВА 2 ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ПОДРЯДА НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ

2.1. Существенные условия договора подряда на проектные и изыскательские работы

В связи с тем, что договор на выполнение проектных работ является разновидностью договора подряда, правовое регулирование такого договора осуществляется нормами, содержащимися в § 4 гл. 37 ГК РФ, а также общими правилами о подряде.

Следовательно, существенными условиями договора на выполнение проектных работ являются:

- предмет договора;
- начальный и конечный сроки выполнения работы.

На примере судебной практики - Постановления ФАС ВВО от 25.02.2013, можно сделать вывод, что суд исходит из того, что предмет договора подряда на выполнение проектных работ составляют выполнение соответствующих работ (задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации) и передача их результата - проекта - заказчику. При согласовании сторонами этих нюансов договор признается заключенным.

Рассмотрим пример из судебной практики:

«...Объединение (исполнитель) и Общество (заказчик) заключили договор от 08.02.2008 N 46-45-08, по условиям которого исполнитель обязался выполнить работы по разработке проектно-сметной документации ... согласно заданию на проектирование, а заказчик - принять и оплатить их...

...Как следует из материалов дела и установили суды, предметом договора является проектная документация по объекту Определение

сторонами предмета договора не противоречит законодательству и выражает согласованную волю сторон.

Договор от 08.02.2008 N 46-45-08 подписан сторонами без разногласий. Преддоговорные споры по поводу условий оспариваемых договоров между сторонами отсутствовали.

Таким образом, суды пришли к обоснованному выводу о согласованности условия о предмете договора и правомерно отказали в удовлетворении требования Общества о признании спорного договора незаключенным...»¹¹.

Проектная документация (проект) представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта (ст. 48 ГрК РФ).

Следует отметить, что задание на проектирование должно быть утверждено заказчиком и являться письменным приложением к договору, а сроки выполнения работ должны соответствовать требованиям ст. 190 ГК РФ, например, нельзя привязывать срок выполнения работ к моменту перечисления аванса или предоставления исходных данных.

К примеру, в Постановлении ФАС ДВО от 08.10.2012 N Ф03-3798/2012 по делу № А37-1895/2011, суд отметил, что по устному согласованию проектировщиком было подготовлено задание на выполнение проектных работ, однако до настоящего времени в связи с замечаниями заказчиком оно не утверждено. Следовательно, предмет договора сторонами согласован не был. Кроме того, указание в договоре на события (представление исходных данных и оплаты работы) нельзя признать событиями, которые неизбежно должны наступить, поскольку эти события зависят от воли сторон. При таких

¹¹ Постановления ФАС ВВО от 25.02.2013 по делу N А43-24001/2010 и от 09.11.2012 по делу N А43-24897/2010

обстоятельствах следует признать, что договор не заключен, поскольку сторонами не было достигнуто соглашение по всем его существенным условиям.

Признание договора незаключенным не является безусловным основанием для освобождения заказчика от оплаты выполненных работ.

Рассмотрим пример из судебной практики:

«...между ОАО "****" (исполнителем) и ОАО "////" (заказчиком) был подписан договор от 18.12.2007 N ***, по условиям которого исполнитель обязался выполнить разработку технического проекта заказчика и сдать ему результат работ, а заказчик обязался принять и оплатить выполненные работы.

Согласно пункту 1.2 договора выполнение проектных работ и оформление проектной документации, осуществляется в соответствии с согласованным техническим заданием. Стоимость работ определена сторонами в сумме 11 800 000 рублей (пункт 3.1 договора).

Сроки выполнения работ предусмотрены сторонами пунктом 2.1 договора и календарным планом. Указанные сроки действительны при условии своевременности перечисления заказчиком авансового платежа, который должен поступить на расчетный счет исполнителя в течение 10 дней со дня подписания договора. Срок выполнения работ в соответствии с календарным планом - 4 месяца от даты поступления авансового платежа.

Платежным поручением от 28.03.2008 N 155 заказчик перечислил исполнителю 5 900 000 рублей.

Во исполнение условий договора исполнитель письмами от 04.07.2008 N 1/11-127-1798 и от 15.07.2008 N 1-11-139-1882 направил в адрес заказчика техническую документацию, накладные N 1, 2, счет N 55, акт сдачи-приемки выполненных работ, счет-фактуру от 28.07.2008 N 33.

Стороны 02.09.2008 подписали без замечаний и претензий по объему и качеству акт сдачи-приемки выполненных работ на сумму 11 800 000 рублей.

Письмом от 01.12.2008 N 31-6/3-212 заказчик признал наличие задолженности по оплате выполненных работ и гарантировал перечисление оставшейся суммы в размере 5 900 000 рублей в апреле 2009.

Суды, проанализировав положения спорного договора, руководствуясь статьями 431, 432, 702, 708, 758 Гражданского кодекса Российской Федерации признали договор незаключенным, поскольку в нем не согласованы сроки начала и окончания работ. Указали, что условия договора об определении начального и конечного сроков выполнения работ не соответствуют требованиям статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации, так как указывают на событие, зависящее от воли стороны - перечисление аванса которое не обладает признаком неизбежности наступления. Кроме того, заказчиком аванс перечислен существенно позже установленного в договоре условия.

Признание договора незаключенным не является безусловным основанием для освобождения заказчика от оплаты выполненных работ...»¹².

Однако, следует отметить, что суды не всегда придерживались точки зрения о том, что согласование начального и конечного срока выполнения работ является существенным условием договора.

В Постановлении ФАС Северо-Кавказского округа от 08.11.2007 № Ф08-7362/07 по делу № А32-28401/06-49/894 суд указал на то, что т.к. Кодекс не содержит прямого указания о том, что срок выполнения работ считается существенным условием договора, а значит его отсутствие в договоре не должно повлечь недействительность договора.

Остановимся еще на таком важном условии договора, как цена выполняемых работ. Цена договора определять сметой (п. 3 ст. 709 ГК РФ).

При этом подрядчику необходимо помнить, что если в процессе работ возникает необходимость выполнения дополнительных работ, не предусмотренных сметой, то подрядчик обязан предупредить заказчика об этом и не выполнять их без его согласия (в письменном виде).

¹² Определение ВАС РФ от 07.06.2010 N ВАС-7051/10 по делу N А76-9817/2009-25-131

В противном случае подрядчик не сможет получить оплату за выполненные дополнительные работы, даже сославшись на неосновательное обогащение заказчика.

В частности, в Постановлении Седьмого арбитражного апелляционного суда от 24.07.2012 по делу N А45-10269/2012 указано:

- проектировщик не доказал наличия неосновательного обогащения заказчика, то есть необоснованного получения им имущества или денежных средств;

- работы, об оплате которых заявлен иск, являются дополнительными и не были предусмотрены контрактом;

- проектировщик не принял разумных мер по уведомлению заказчика о необходимости выполнения дополнительных работ, не учтенных в технической документации, а произвел их без согласия последнего. Заказчик своего согласия на эти работы не давал.

Рассмотрим ситуацию, при которой организация на основании договора выполняла проектные работы в соответствии с техническим заданием и сметной документацией. В ходе исполнения договора возникла необходимость выполнения дополнительных работ, не учтенных в техническом задании и смете, о чем заказчик был уведомлен письменно. Дав устно свое согласие на увеличение стоимости договора, заказчик не представил подрядчику (проектной организации) письменное подтверждение, дополнительное соглашение к договору не было подписано. Поэтому заказчик, приняв результат проектных работ (в том числе дополнительных), отказался полностью оплатить их.

Отказ заказчика оплатить выполненные проектные работы в части не предусмотренных тех заданием и сметой правомерен лишь в том случае, если спорные работы являются дополнительными по отношению к тем, которые являются предметом договора (п. п. 3 и 4 ст. 743 ГК РФ). Если выполненные по устной договоренности работы не могут быть квалифицированы как дополнительные, суд обяжет заказчика произвести их оплату.

Положения п. п. 3 и 4 ст. 743 ГК РФ распространяются не только на СМР, но и на проектные работы.

Данные нормы обязывают подрядчика согласовывать с заказчиком необходимость выполнения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства.

При неполучении согласия заказчика в течение 10 дней (если договором не установлен иной срок) подрядчик обязан приостановить работы. В противном случае он лишается права требовать от заказчика оплаты выполненных дополнительных работ, даже когда такие работы были включены в акт приема, подписанный представителем заказчика (п. 10 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда").

Однако, как разъяснено в Постановлении Президиума ВАС РФ от 20.09.2011 N 1302/11, не любые сверхсметные работы подпадают под действие п. п. 3 и 4 ст. 743 ГК РФ, поскольку не все работы могут быть признаны дополнительными по отношению к работам, названным в договоре подряда. Если результат не предусмотренных сметой работ может быть квалифицирован как самостоятельный объект, названные нормы ст. 743 не применяются. В этом случае при наличии документов, подтверждающих принятие заказчиком результатов сверхсметных работ, подрядчик, основываясь на ст. ст. 1102, 1105 ГК РФ, вправе требовать взыскания с заказчика неосновательного обогащения.

Таким образом, исход спора между заказчиком проектных работ и подрядчиком зависит от квалификации сверхсметных работ.

Поэтому в судебной практике есть случаи вынесения решений в пользу как заказчиков работ:

«...по Контракту Общество (подрядчик) обязалось выполнить в соответствии с техническим заданием (приложение N 1) и сметной документацией (приложение N 2) проектные работы, а Учреждение

(заказчик) - принять и оплатить работы, стоимость которых составляет 450 000 руб....

...Общество письмом от 10.06.2010 N 92/Т-10 уведомило об указанном обстоятельстве и необходимости увеличения стоимости работ по Контракту, исходя из фактического размера площади здания.

Учреждение на полученное письмо не ответило.

Общество письмами от 28.07.2010 N 101/Т-10 и от 02.08.2010 N 102/Т-10 передало Учреждению пять альбомов проектной документации, в том числе три альбома проектной документации на капитальный ремонт системы электроснабжения в доме N 33 по улице Руставели.

Получение указанной документации Учреждение не оспаривает.

Общество, ссылаясь на то, что стоимость фактически выполненных работ превышает стоимость работ по Договору на 496 066 руб., обратилось в арбитражный суд с настоящим иском...

...При таких обстоятельствах суд первой инстанции пришел к правомерному выводу о том, что, поскольку подрядчик не согласовал с заказчиком выполнение дополнительных работ, он не вправе требовать их оплаты...»¹³.

Так и проектных организаций:

«...Дирекция (заказчик) и общество (исполнитель) заключили договор подряда от 20.06.2011 N 755, по условиям которого подрядчик обязуется по заданию заказчика выполнить проектно-изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить результат работ в порядке, предусмотренном договором...

...Из материалов дела следует, что общество нарушило сроки выполнения отдельных видов работ. Данный факт сторонами не оспаривается, однако общество указывает на то, что просрочка исполнения возникла в связи с выполнением дополнительных работ по разработке проекта...

¹³ Постановление ФАС СЗО от 20.09.2012 по делу N А56-29765/2011

...Исследовав представленные в материалы дела доказательства и оценив их по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, установив, что истец выполнил дополнительные работы, которые имеют для дирекции потребительскую ценность, и исполнил обязанность по информированию заказчика о необходимости выполнения дополнительных работ, не учтенных в технической документации, апелляционный суд обоснованно удовлетворил требования общества...»¹⁴.

Приведем пример, когда выполненные подрядчиком сверхсметные проектные работы были квалифицированы судом в качестве дополнительных. Между проектной организацией и учреждением был заключен контракт на выполнение проектных работ по замене систем электроснабжения, освещения и заземления в корпусах зданий учреждения. В ходе исполнения обязательств по контракту подрядчик установил, что фактическая площадь здания значительно превышает указанную в локальной смете. Организация письмом уведомила заказчика об указанном обстоятельстве и необходимости увеличения стоимости работ по контракту исходя из фактического размера площади здания. Учреждение на полученное письмо не ответило. Несмотря на это, проектные работы были выполнены в полном объеме. Арбитры решили, что сверхдоговорные объемы работ являются дополнительными, подпадают под действие п. п. 3 и 4 ст. 743 ГК РФ, при отсутствии документально подтвержденного согласия заказчика на их выполнение подрядчик не вправе требовать их оплаты¹⁵.

В другом деле коллегия судей ВАС решила, что сверхдоговорные проектные работы (по разработке проекта обоснования санитарно-защитных зон) должны быть оплачены, поскольку не являются дополнительными по

¹⁴ Постановление ФАС СКО от 19.03.2013

¹⁵ Определение ВАС РФ от 25.12.2012 N ВАС-16435/12

отношению к заданию на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту строительства¹⁶.

2.2. Содержание договора подряда на проектные и изыскательские работы

Содержание любого договора составляют права и обязанности сторон. На проектировщика и заказчика распространяются права и обязанности сторон договора подряда с некоторыми особенностями. К примеру, заказчик обязан передать проектировщику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации (п. 1 ст. 759 ГК РФ).

Пункт 6 ст. 48 ГК РФ обязывает застройщика (технического заказчика) передать проектировщику градостроительный план земельного участка (проект планировки территории и проект межевания территории в случае подготовки проектной документации линейного объекта), результаты инженерных изысканий (в случае их отсутствия договором должно быть предусмотрено задание на выполнение инженерных изысканий), технические условия (если функционирование проектируемого объекта невозможно обеспечить без подключения (технологического присоединения) к сетям инженерно-технического обеспечения)¹⁷.

В случае не предоставления исходных данных заказчиком проектировщик, руководствуясь ст. 719 ГК РФ, должен приостановить выполнение работ и письменно известить об этом заказчика, в противном случае он несет ответственность за выполнение работ надлежащего качества и в надлежащий срок (Постановление ФАС ВСО от 11.03.2012 по делу N А74-2016/2011¹⁸).

¹⁶ Определение ВАС РФ от 09.07.2013 N ВАС-8361/13

¹⁷ Там же.

¹⁸ СПС «Консультант Плюс. – 2018.

Оставлено в силе Определением ВАС РФ от 02.05.2012 N ВАС-4916/12¹⁹.

Следует отметить, что заказчик, вовремя не передавший необходимые данные проектировщику, не может требовать расторжения договора за невыполнение проектных работ в установленный договором срок. При этом проектировщику рекомендуется письменно уведомлять заказчика о необходимости предоставления необходимых исходных данных. К примеру, в Постановлении ФАС ПО от 19.11.2012 по делу N А12-14875/2011²⁰ указано: из заключения судебной экспертизы следует, что причиной невыполнения проектировщиком проектных работ в полном объеме явилась не передача заказчиком исходных данных для проектирования, а именно градостроительного плана. Кроме того, из писем проектировщика видно, что он просил приостановить работы по проектированию с января по март 2010 г. В связи с этим является обоснованным вывод об отсутствии оснований для отказа заказчика от исполнения договора по причине невыполнения проектировщиком работ в срок, установленный договором. Изменение исходных данных влечет за собой обязанность заказчика возместить проектировщику дополнительные расходы, не предусмотренные договорными отношениями и понесенные последним вследствие изменения исходных данных ввиду обстоятельств, не зависящих от самого проектировщика (абз. 6 ст. 762 ГК РФ). В таких случаях следует обратить внимание на то, что выполнение дополнительных работ, вызванных изменением исходных данных, должно быть согласовано с заказчиком (Постановления ФАС МО от 03.07.2013 по делу N А40-58465/12-40-544, Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.12.2012 N 17АП-12824/2012-ГК по делу N А60-27683/2012²¹). Оптимальным вариантом в данном случае является заключение дополнительного соглашения и утверждение нового технического задания. Заказчик также обязан

¹⁹ Там же.

²⁰ Там же.

²¹ СПС «Консультант Плюс. – 2018.

участвовать вместе с проектировщиком в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами и органами местного самоуправления (абз. 5 ст. 762 ГК РФ). При этом судебная практика исходит из того, что согласование проектной документации может быть возложено на проектировщика на основании поручения заказчика (Постановление ФАС ПО от 19.02.2013 по делу N А65-13555/2012).

Есть примеры, когда арбитры признают нарушением законодательства наличие в аукционной документации условия о возложении на проектировщика обязанности по согласованию проектной документации с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления без условия о том, что в случае необходимости такое согласование проектной документации проводится проектировщиком вместе с заказчиком (Постановление ФАС ПО от 11.06.2013 по делу N А06-5269/2012).

Кроме того, заказчик обязан (ст. 762 ГК РФ): — использовать техническую документацию, полученную от проектировщика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать ее третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия проектировщика; — привлечь проектировщика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику третьим лицом в связи с недостатками составленной технической документации. Главной обязанностью проектировщика является передача заказчику готовой технической документации (п. 1 ст. 760 ГК РФ), которая должна отвечать требованиям законодательства (технические регламенты, СНиП и т.п.).

Проектная документация утверждается застройщиком или техническим заказчиком при наличии положительного заключения экспертизы проектной документации (п. 15 ст. 48 ГрК РФ).

Порядок проведения государственной экспертизы проектной документации установлен Положением, утвержденным Постановлением

Правительства РФ N 145²². Согласно п. 2 этого документа обратиться с заявлением о проведении государственной экспертизы вправе технический заказчик, застройщик или уполномоченное кем-либо из них лицо. Следовательно, обязанность проектировщика по направлению результата выполненных им работ на экспертизу может быть возложена на него только условиями договора. При этом полномочие проектировщика на подачу заявления в соответствующий орган (учреждение) о проведении экспертизы проектной документации и получение согласования со стороны застройщика или заказчика должно быть подтверждено надлежащим документом (доверенностью). В противном случае (если обязанность получения согласований и заключения экспертизы не возложена на проектировщика договором и доверенность ему не выдавалась) заказчик не вправе требовать взыскания штрафных санкций, ссылаясь на отсутствие положительного заключения экспертизы (Постановление ФАС ЗСО от 24.09.2012 по делу N А70-1179/2012. Постановление Правительства РФ от 05.03.2007 N 145 «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий»).

Необходимо понимать, что при выявлении недостатков в проектной документации при проведении государственной экспертизы проектировщик должен устранить нарушения. В противном случае проектировщика ждут негативные последствия, например, суд может сделать вывод, что результат работ не достигнут, поэтому проектировщик обязан вернуть заказчику сумму ранее полученного аванса (Постановления ФАС ПО от 08.05.2013 по делу N А12-10521/2012 и от 26.07.2012 по делу N А12-18576/2011). Ненадлежащим выполнением работ по разработке проектной документации является также ее несоответствие обязательным требованиям, установленным

²² Постановление Правительства РФ от 05.03.2007 N 145 (ред. от 15.03.2018) "О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий" // Собрание законодательства РФ. – 2007. - N 11. - Ст. 1336.

Постановлением Правительства РФ N 87²³. Иначе (если при проведении экспертизы выявлено несоответствие проекта как в части состава разделов проектной документации, так и их содержания) проектировщику придется не только вернуть аванс, но и оплатить проведение экспертизы и перечислить госпошлину за рассмотрение спора арбитрами (Постановление ФАС ПО от 22.08.2013 по делу N А12-18616/2012²⁴).

Постановление Правительства РФ от 16.02.2008 N 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию».

В силу п. 1 ст. 761 ГК РФ проектировщик несет ответственность за ненадлежащее составление технической документации, включая недостатки, обнаруженные впоследствии в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе технической документации. При обнаружении недостатков проектировщик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать техническую документацию, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законом или договором подряда на выполнение проектных и изыскательских работ не установлено иное (п. 2 ст. 761 ГК РФ).

Убытками могут быть, в частности, расходы на оплату работ другого проектировщика, привлеченного для устранения замечаний в проектной документации (Определение ВАС РФ от 21.03.2011 N ВАС-2679/11²⁵), а также расходы на устранение последствий обрушения построенного объекта (Постановление ФАС ВВО от 17.10.2012 N А79-3635/2011²⁶). При этом заказчик должен доказать размер понесенных им убытков, противоправность действий проектировщика и его вину, а также наличие причинно-следственной связи между действиями проектировщика и наступившими убытками (как правило, в таких случаях назначается соответствующая экспертиза).

²³ СПС «Консультант Плюс. – 2018.

²⁴ Там же.

²⁵ Там же.

²⁶ СПС «Консультант Плюс. – 2018.

Ключевым обязательством подрядчика при заключении договора подряда является обязательство по выполнению работ. Его исполнение имеют право производить строго определенные лица - должники по договору. Обычно субъектом исполнения в обязательствах является лицо, непосредственно заключившее договор. Однако существуют и ситуации, когда в процессе исполнения договора появляется лицо, в его заключении не участвовавшее²⁷.

В отношениях из договоров о выполнении работ, как правило, таким третьим лицом бывает субподрядчик. По общему правилу п. 1 ст. 706 ГК РФ подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств иных лиц, если иное не вытекает из закона или условий договора.

Другими словами, для договоров подряда, договоров опытно-конструкторских или технологических работ действует формула «разрешено, если не запрещено». Противоположная ситуация складывается в отношениях по договорам о выполнении научно-исследовательских работ, поскольку согласно п. 1 ст. 770 ГК РФ к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьи лица могут привлекаться только с согласия заказчика.

В этой связи представляется принципиальной правильной квалификация того или иного договора на выполнение работ. На практике зачастую возникают проблемы с разграничением договоров на выполнение научно-исследовательских работ и договоров на выполнение работ, отношения из которых регулируются нормами статей о договоре подряда. Например, в одном из случаев стороны заключили договор, по условиям которого исполнитель обязался по заданию заказчика выполнить археологические исследования на участке предполагаемого строительства.

Исполнителем без согласия заказчика к выполнению работ по договору было привлечено третье лицо. Заказчик отказался оплатить выполненные

²⁷ Доренкова Ю.М. Исполнение договорного обязательства в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2002. - С 211.

работы, полагая, что был заключен договор на выполнение научно-исследовательских работ. Однако суды трех инстанций пришли к выводу, что условия договора свидетельствуют, что целью проведения исследований служит сбор информации для возведения объекта капитального строительства, и не требуют от исполнителя признака новизны результата порученных ему исследований. Следовательно, отношения из данного договора должны регулироваться нормами о договоре подряда и исполнитель(подрядчик) имеет право привлечь к выполнению работ третьи лица без дополнительного согласия заказчика²⁸.

Также при реализации права на привлечение к выполнению работ субподрядчика следует обращать внимание, что обязанность подрядчика выполнить работы лично либо необходимость согласования с заказчиком привлечения субподрядчиков может устанавливаться не только непосредственно в договоре или законе, но и, например, в конкурсной (аукционной) документации.

В то же время необходимо иметь в виду, что нарушение подрядчиком запрета на привлечение к выполнению работ субподрядчика не свидетельствует о недействительности договора субподряда (хотя подобная позиция встречается и в некоторых судебных решениях²⁹).

П. 2 ст. 706 ГК РФ предусматривает в качестве последствий нарушения подрядчиком запрета или требований о согласовании привлечения субподрядчика не недействительность сделки, а ответственность подрядчика перед заказчиком за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора. Поэтому попытки недобросовестных генподрядчиков признать договор субподряда недействительным и на этом основании

²⁸ Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 24.09.2010 г. по делу № А11-14368/2009. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 18.05.2018).

²⁹ Сафонова Н.С. Право на выполнение работ по договору подряда: проблемы возникновения и осуществления // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. – 2017. - № 5 - С. 139.

отказаться от оплаты выполненных субподрядчиками работ, как правило, судами пресекаются³⁰.

Следующий важный для подрядчика момент, на который нужно обратить внимание, начиная работы, связан с согласованием задания заказчика. Известно, что при сложном технологическом характере работы и необходимости дополнительного времени и специальных знаний для ее выполнения составление задания может быть поручено подрядчику.

Причем согласование обязанности подрядчика по составлению задания может быть произведено непосредственно в основном договоре на выполнение работ. Однако приступить к осуществлению указанных в таком задании работ подрядчик имеет право только после его утверждения заказчиком, поскольку до того момента договор в части выполнения составляющих задание работ считается незаключенным³¹.

Особый интерес для решения вопроса о начале выполнения работ представляет ст. 719 ГК РФ. Итак, подрядчик вправе не приступать к выполнению работ в случае, если:

- нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности не предоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком;

- при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок.

Во-первых, важным моментом в случае отказа от начала работ на данных основаниях является освобождение подрядчика от уплаты неустойки за нарушение сроков выполнения работ, поскольку согласно п. 5 ст. 405 ГК РФ, просрочившим он не считается.

³⁰ Там же. С. 145.

³¹ Информационный банк «Путеводитель по договорной работе. Подряд. Риски подрядчика при заключении договора». Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.08.2017).

Во-вторых, если подрядчик, не воспользовавшись предоставленными ст. 719 ГК РФ правами, принимает решение о начале работ, следует иметь в виду, что в случае некачественного выполнения работы, например вследствие непредоставления заказчиком технической документации, права требовать оплаты такой работы подрядчик лишается³².

В-третьих, если подрядчик начинает работы, несмотря на наличие соответствующих нарушений со стороны заказчика, и в связи с этим происходит просрочка исполнения договорных обязанностей, то, в соответствии со ст. 404 ГК РФ, размер его ответственности может быть снижен.

В-четвертых, стоит обратить внимание на тот факт, что обращение заказчика в суд с иском о расторжении договора не относится к основаниям, на которых согласно ст. 719 ГК РФ подрядчик имеет право не приступать к выполнению работ.

В-пятых, в случае принятия подрядчиком решения об отказе от начала работ, он должен уведомить об этом заказчика. Напрямую ст. 719 ГК РФ такую обязанность не регламентирует, и некоторые суды не требуют подобного уведомления. Однако в большинстве случаев судьи дополнительно обращаются к п. 1. чт. 716 ГК РФ. Причем зачастую производится расширительное толкование соответствующей нормы - необходимость уведомления распространяется и на иные зависящие от заказчика причины невозможности начала работ³³.

В-шестых, отметим, что сложившаяся в судебной практике установка, связывающая возникновение на основании п. 2 ст. 719 ГК РФ права подрядчика требовать возмещения убытков с прекращением договорных отношений, иногда являет исключения. Так, например, ФАС (ныне АС) Центрального округа в одном из своих определений указал, что «правила ст.

³² Постановление ФАС Поволжского округа от 21.06.2010 г. по делу № А55-13585/2009. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.05.2018).

³³ Информационный банк «Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения». Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения: 15.05.2018).

719 ГК РФ не лишают подрядчика, не прибегая к приостановке работ и не отказываясь от договора, при бездействии заказчика требовать от него надлежащего исполнения его обязательств и возмещения причиненных таким нарушением убытков»³⁴.

Таким образом, делаем вывод, что, даже при наличии соответствующих предпосылок к заключению договора, факт его заключения непосредственного начала выполнения работ не гарантирует. Предпосылки, определяющие возможность или невозможность приступить к работам, достаточно разнообразны и предлагают подрядчику как императивные (должен или не вправе), так и диспозитивные (может) правила поведения.

Подведем итог второй главе.

В связи с тем, что договор на выполнение проектных работ является разновидностью договора подряда, правовое регулирование такого договора осуществляется нормами, содержащимися в § 4 гл. 37 ГК РФ, а также общими правилами о подряде (п. 2 ст. 702 ГК РФ).

Следовательно, к существенным условиям договора на выполнение проектных и изыскательских работ относятся предмет договора, а так же срок начала и окончания выполнения работ.

Предмет договора подряда на выполнение изыскательских работ в науке представлен несколькими различными точками зрения. Одни авторы безоговорочно считают предметом договора результат производственной деятельности изыскателя, другие — саму эту деятельность и ее результат.

Содержание любого договора составляют права и обязанности сторон. На проектировщика и заказчика распространяются права и обязанности сторон договора подряда с некоторыми особенностями. К примеру, заказчик обязан передать проектировщику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления технической документации (п. 1 ст. 759 ГК РФ).

³⁴ Постановление ФАС Центрального округа от 31.03.2011 г. по делу № А08-6586/06-28-12-5. Доступ к ее предельно // Vestnik ehkonomicheskogo pravosudiya iz spravochno-pravovoy sistemy «КонсультантПлюс» Rossijskoj Federacii. 2014. № 9.

ГЛАВА 3. ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРА ПОДРЯДА НА ПРОЕКТНЫЕ И ИЗЫСКАТЕЛЬСКИЕ РАБОТЫ

3.1. Порядок сдачи и приемки работ

Деятельность, осуществляемая подрядчиком (проектировщиком, изыскателем), заключается в выполнении специальных подрядных работ - разработке технической документации, выполнении изыскательских работ.

Заказчику, прежде чем принять выполненную подрядчиком работу, необходимо осуществить тщательную проверку. От этого напрямую зависит возможность, в дальнейшем составить претензию.

Необходимо в обязательном порядке заносить все замечания в акт о приеме работы. Подробное описание замечаний, которые выявлены после работы указываются непосредственно перед тем, как акт будет подписан сторонами соглашения. Есть возможность также составить это в отдельном документе, только при этом необходимо сделать соответствующую пометку в акте.

Следует также отметить, что существуют и некоторые исключения. Они имеют прямое отношение к скрытым дефектам. В том случае, если такие обнаружены, заказчик должен обязательно проинформировать об этом подрядчика.

П. п. 1 - 4 ст. 720 ГК РФ содержит обязанность заказчика известить подрядчика обо всех отступлениях от условий договора, ухудшающих результат работы, и иных недостатках работы, выявленных как при приемке (явные недостатки), так и после нее (скрытые недостатки).

Недостатки, которые могут быть обнаружены при обычном способе приемки (проверки), в том числе при визуальном осмотре (п. п. 1 - 3 ст. 720 ГК РФ) называются явными недостатками.

Недостатки, которые не могут быть установлены при обычной приемке и выявляются в ходе использования результата работы. К ним относятся также недостатки, которые подрядчик умышленно скрыл (п. 4 ст. 720 ГК РФ)- называются скрытыми.

Сторонам следует согласовать порядок извещения о недостатках, который включает в себя:

- сроки, форму, порядок составления и подписания актов о недостатках.

По смыслу п. 1 ст. 720 ГК РФ акты должны быть подписаны обеими сторонами. В договоре может быть указано, что недостатки, выявленные при приемке, отражаются в акте приемки выполненной работы.

Заказчик, получивший сообщение подрядчика о готовности к сдаче выполненных работ, должен немедленно приступить к приемке их результата. На заказчика возлагается обязанность организовать и осуществить приемку результата работ за свой счет, если иное не предусмотрено договором строительного подряда. В приемке результата выполненных работ должны участвовать представители обеих сторон договора: заказчика и подрядчика, а в предусмотренных законодательством случаях также представители государственных органов и органов местного самоуправления.

Казалось бы, все просто и понятно, однако, при передаче Заказчику технической документации выявляются определенные проблемные вопросы. Обозначим их.

1. Проведение согласования технической документации при передаче ее Заказчику.

Порядок передачи технической документации Заказчику устанавливается в договоре подряда. В договоре определяются сроки и количество экземпляров передаваемой Заказчику документации, а также, при необходимости, оговаривается передача подлинников (калек) этой документации или ее копий.

Проблема возникает в связи с тем, что в одних нормативных актах существует требование согласования проектной документации с одними органами, в других, - другими. Так, например, требования проведения согласования проектной документации содержит СНиП 11-01-95 (пп. 3.4 и 3.6). Оно состоит в следующем. В пунктах СНиП 31-01-95 установлено, что проектная документация, разработанная в соответствии с исходными данными, техническими условиями, выданными органами надзора и заинтересованными организациями, а также нормами и правилами и удостоверенная соответствующей записью ответственного лица за проект, согласованию не подлежит, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В то же время ст. 760 и 762 Гражданского кодекса РФ содержат обязанность подрядной организации (Проектировщика) по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ проведения при необходимости согласования технической документации с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления. Это требование ГК РФ не является нормой прямого действия, поскольку другими законодательными актами, в частности Законом об общих принципах организации местного самоуправления, такая норма не установлена, а Градостроительным кодексом РФ предусматривается проведение согласований с соответствующими органами архитектуры и градостроительства (ст. 61). Кроме того, необходимость проведения согласований проектной документации установлена рядом других законов. Приемка и оценка проектно-сметной документации осуществляется в соответствии с техническими, экономическими, экологическими и другими требованиями действующих нормативных документов (ГОСТы ЕСКД, ГОСТы СПДС, СНиПы, МГСНы и др.).

2. Ответственность подрядчика после передачи Заказчику выполненных работ.

Проблемным вопросом является ответственность подрядчика за ненадлежащее составление технической документации, включая недостатки, обнаруженные впоследствии в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе технической документации и данных изыскательских работ (Статья 761 ГК РФ).

При обнаружении недостатков в технической документации или в изыскательских работах подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать техническую документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законом или договором подряда на выполнение проектных и изыскательских работ не установлено иное.

3. Последствия отрицательного результата экспертизы.

Проблема связана с отрицательной оценкой результата экспертизы, которую подрядчик должен предоставить Заказчику при передаче результата работ. Законом предусмотрено соглашение сторон о том, что разработанная подрядчиком документация проходит экспертизу (государственную экспертизу проектной документации и результатов инженерных изысканий, экспертизу промышленной безопасности, экологическую экспертизу, внутреннюю экспертизу заказчика, ведомственную экспертизу).

Наиболее часто встречающимся при рассмотрении споров видом экспертизы является государственная экспертиза проектной документации и результатов инженерных изысканий. В ходе проведения государственной экспертизы оценивается соответствие разработанной проектной документации техническим регламентам, в том числе санитарно-эпидемиологическим, экологическим требованиям, требованиям государственной охраны объектов культурного наследия, требованиям пожарной, промышленной, ядерной, радиационной безопасности, а также результатам инженерных изысканий.

Что делать, если подрядчиком получен отрицательный результат экспертизы? На этот вопрос получим ответ в материалах судебной практики.

В практической деятельности, при выявлении недостатков в проектной документации при проведении государственной экспертизы проектировщик должен устранить нарушения. В противном случае проектировщика ждут негативные последствия, например, суд может сделать вывод, что результат работ не достигнут, поэтому проектировщик обязан вернуть заказчику сумму ранее полученного аванса³⁵. Ненадлежащим выполнением работ по разработке проектной документации является также ее несоответствие обязательным требованиям, установленным Постановлением Правительства РФ N 87. Иначе (если при проведении экспертизы выявлено несоответствие проекта как в части состава разделов проектной документации, так и их содержания) проектировщику придется не только вернуть аванс, но и оплатить проведение экспертизы и перечислить госпошлину за рассмотрение спора арбитрами³⁶.

4. Проблема гарантийных сроков на результаты работ.

Особо следует остановиться на проблемных вопросах, связанных с гарантийным сроком на результат работ в случае его отсутствия в договоре, а также сроках обнаружения недостатков в проектной документации.

Общими положениями о подряде, в частности, пунктом 2 статьи 724 ГК РФ предусмотрено, что если на результат работы не установлен гарантийный срок, то требования, связанные с недостатками результата работы, могут быть предъявлены заказчиком при условии, что они были выдвинуты в разумный срок, то есть в пределах двух лет со дня передачи результата работы, если другие сроки не установлены законом, договором или обычаями делового оборота. Если иное не предусмотрено договором подряда, гарантийный срок начинает течь с момента, когда результат выполненной работы был принят или должен был быть принят заказчиком (п.5 ст.724 ГК РФ).

Рассмотрим пример из судебной практики:

³⁵Постановления ФАС ПО от 08.05.2013 по делу N A12-10521/2012 и от 26.07.2012 по делу N A12-18576/2011

³⁶Постановление ФАС ПО от 22.08.2013 по делу N A12-18616/2012 // СПС Консультант - 2018.

«...ООО "Евраз Сервис" обратилось в Арбитражный суд города Москвы с иском к ООО "Группа Модуль о взыскании убытков в размере 1 960 000 руб.

02.02.2011 между истцом (Заказчиком) и ответчиком (Исполнителем) был заключен договор N 02.02.11-Ппр-М, согласно которому исполнитель в соответствии с техническим заданием на перепланировку помещений здания, расположенного по адресу: Москва, ул. Беловежская, д. 4, блок "В" (1-7 этажи), блок Б (комнаты 17, 18, 19, 20, 21 на первом этаже) обязуется выполнить разработку проектной продукции стадии "Рабочая документация", в том числе по разделу противопожарных систем с корректировкой технических решений, реализованных на стадии проекта "shell&core" (л.д. 22-46, т. 1).

Результаты работ ООО "Группа Модуль" приняты истцом 30.05.2011 г. без замечаний согласно актам сдачи-приемки работ (л.д. 16-21, т. 1).

В ходе проведения плановой проверки 2-го Регионального отдела надзорной деятельности Управления по ЗАО Главного управления МЧС России по г. Москве, в период с 06.10.2014 г. по 24.11.2014 г. истцу вынесено предписание N 420/1/1 от 24.11.2014 г. об устранении нарушений требований пожарной безопасности (л.д. 104-105, т. 1)....

...Ссылка истца на то, что ему стало известно о выявленных недостатках только в 2014 г. при составлении акта проверки МЧС, также правомерно судом отклонена в силу ст. 724 ГК РФ.»³⁷.

В то же время специальные нормы параграфа 4 главы 37 ГК РФ, регулирующей отношения по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, сроки для обнаружения недостатков и предъявления заказчиком подрядчику связанных с этих требований не установлены.

Данное несоответствие должно быть законодательно исправлено и определено.

³⁷ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2016 N 09АП-17520/2016 по делу N А40-202135/15

Следующим этапом передачи подрядчиком Заказчику результатов работ -составление акта сдачи – приемки. Здесь существует определенный порядок. При передаче документации, исполнителю необходимо составить акт сдачи-приема и, помимо основной, приложить и указать в нем следующую сопроводительную документацию: всю должным образом оформленную проектно-сметную документацию согласно заданию и условиям договора; копии протоколов заседания научно-технического совета от исполнителя с заключением, что выполненная работа соответствует поставленному заданию.

Для тех договоров строительного подряда, которыми предусмотрены промежуточные сроки выполнения отдельных этапов работ, особое значение имеют правила о последствиях принятия заказчиком результата отдельного этапа работ (п. 3 ст. 753 ГК). Принятие заказчиком отдельного этапа работ влечет переход к нему и риска последствий гибели или повреждения принятого результата, которые имели место не по вине подрядчика. Данное правило не будет действовать в том случае, когда договором подряда, не содержащим условия о приемке заказчиком отдельных этапов работ, предусматривается составление промежуточных актов, в которых фиксируется объем фактически выполненных подрядчиком работ. Подписание таких промежуточных актов приемки работ не означает перехода к заказчику риска гибели объекта.

После получения пакета оговоренных документов и акта приемки, заказчику необходимо подписать данный акт и отправить его исполнителю.

Если же одна из сторон отказывается от подписания акта о приемке результата работ, то об этом делается отметка в акте, который в этом случае подписывается только одной стороной. При этом необходимо учитывать, что заказчик вправе отказаться от приемки результата работ лишь в случае обнаружения таких недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

В случае, если заказ выполняется досрочно, заказчик имеет право после принятия оплатить его вдвойне или выдать исполнителю премию. Если проектно-сметную документацию необходимо выполнить в сжатые сроки и от ее применения увеличится отдача и возрастут технико-экономические показатели, то в договоре отдельным пунктом устанавливается доплата. Материальная ответственность предусматривается за нарушение каждого пункта и лежит на обеих сторонах, заключивших договор на выполнение проектных и изыскательских работ. Остальные условия оговариваются, в зависимости от сложности проекта и прочих пожеланий участвующих сторон.

Оплата выполненных подрядчиком работ по договору производится заказчиком в размере, определенном сметой, в сроки и в порядке, которые предусмотрены законом или договором (п. 1 ст. 746 ГК). При этом в договоре может быть указана как цена работ, так и способы ее определения.

Осуществление заказчиком оформления акта сдачи-приемки и окончательного платежа в установленной договором сумме означает его отказ от всех претензий к подрядчику, но не освобождает подрядчика от необходимости проведения авторского надзора и ответственности за конечный результат по реализации проектно-сметной документации (ст. 761 ГК РФ).

Принятие окончательного платежа подрядчиком означает его отказ от всех претензий к заказчику.

3.2. Порядок разрешения споров по договору подряда на проектные и изыскательские работы

Рассмотрение споров по договорам возможно двумя способами:

- досудебным порядком;
- судебным порядком.

Досудебный порядок разрешения споров по договорам. Осуществляется без участия судебных органов. Включает следующие формы разрешения споров сторон в договоре:

- претензионный порядок урегулирования разногласий;
- административный порядок.

С 1 июня 2016 года вступил в силу ФЗ РФ от 02 марта 2016 года № 47-ФЗ « О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс РФ»³⁸. Данные поправки ввели в АПК РФ обязательный претензионный порядок урегулирования гражданско-правовых споров.

Досудебный (претензионный) порядок урегулирования — споров- это временная мера, одной из целей которой является предоставление сторонам возможности урегулирования спора в досудебном порядке.

Основанием, при котором можно предъявлять претензию может быть предусмотрено не только действующим законодательством, но и непосредственно самим договором.

Отметим, что основания могут быть следующие:

- обнаружение каких-либо недоработок либо дефектов в процессе приема работ;
- нарушения, связанные с несоблюдением сроков;
- отступления в работе, которые не предусмотрены действующим договором;
- выявления какого-либо скрытого брака;
- несоблюдение дополнительных пунктов соглашений.

Существует определенное мнение, что при договоре подряда ответственность несет исключительно подрядчик. Но это не так: договор подряда это, прежде всего, двустороннее обязательство, при котором обе стороны имеют свои права и обязанности. Именно по этой причине, исполнитель имеет полное право предъявлять претензии к заказчику.

³⁸ СПС Консультант Дата обращения 2018.

Подрядчик имеет полное право предъявлять к заказчику претензию при таких ситуациях, как:

- отсутствие всяческого содействия заказчика по отношению к исполнителю. В этой ситуации можно требовать либо возмещение убытков, либо же повышение цены по выполнению работ;
- просрочка, при которой материал был доставлен позже установленного срока (это касается и оборудования, и других вещей, которые предусмотрены действующим договором);
- задержка выплаты за выполненную работу либо отсутствие выплаты в целом. Однако здесь должны быть выполнены все условия по соглашению непосредственно самим подрядчиком.

В договоре могут быть предусмотрены и другие обязательства перед самим заказчиком. В случае нарушения какого-либо из пунктов, подрядчик имеет право предъявить претензию.

Важно подметить, что, во-первых, претензионный порядок обязателен, во-вторых, претензионный порядок по договору подряда продолжается не более 30 дней.

Следует также отметить, что существуют и некоторые исключения. Они имеют прямое отношение к скрытым дефектам. В том случае, если такие обнаружены, заказчик должен обязательно проинформировать об этом подрядчика.

Мнение эксперта: при обнаружении скрытых дефектов, рекомендуется уведомить подрядчика в письменном виде в первые дни после обнаружения недостатков.

Претензионный порядок в договоре подряда является лучшим вариантом для устранения дефектов мирным путем.

Так как претензионный порядок урегулирования споров в первую очередь, направлен на мирное разрешение конфликтных ситуаций, а сама претензия в дальнейшем может служить доказательством соблюдения

досудебного порядка, следует соблюдать выработанные деловой и судебной практикой рекомендации по ее составлению.

Участниками гражданского оборота в деловой практике и судами в практике рассмотрения гражданских дел выработаны правила, которых следует придерживаться при составлении соглашения о претензионном порядке рассмотрения споров, составления и направления претензий, урегулирования возникших разногласий и для дальнейшего беспрепятственного обращения в суд.

До вступления в силу изменений в АПК РФ при необходимости заключения такого соглашения нужно избегать неточных формулировок, которые судами могут быть признаны не свидетельствующими о согласовании между сторонами договора обязательного претензионного порядка. Например, суд может не признать таким соглашением следующие формулировки:

«все споры и разногласия между сторонами, разрешаются путем переговоров. Срок ответчика на претензию устанавливается в 10 рабочих дней. При не достижении согласия путем переговоров, стороны вправе обратиться в Арбитражный суд города Москвы»³⁹:

Споры, возникающие при исполнении договора разрешаются по соглашению сторон в письменном виде⁴⁰.

В тексте рассматриваемого соглашения должны быть оговорены следующие необходимые условия:

- обязательность претензионного порядка рассмотрения споров;
- порядок направления претензии;
- срок рассмотрения претензии (устранения нарушений или выполнения требований).

³⁹Постановление 9 ААС от 24.11.2015 № 09АП-47896/2015-ГК по делу № А40- 67632/15) // СПС Консультант. Дата обращения 2018 г.

⁴⁰Постановление 19 ААС от 28.10.2015 № 19АП-5595/2015 по делу № А14-422/2015) // СПС Консультант. Дата обращения 2018 г.

Претензия может быть направлена любым способом, предусмотренным договором, а если такой способ не указан, то рекомендуется вручать претензию уполномоченному представителю под роспись либо направлять её по адресу.

В ряде случаев направление претензии может порождать правовые последствия, связанные с определением сроков исполнения или датой возникновения обязательств. Например, в Гражданском кодексе РФ предусмотрено следующие случаи:

1. Когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условия, позволяющие определить этот срок, а равно и в случаях, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования (п. 2 ст. 314). В таком случае обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования (претензии) о его исполнении.

2. При неосновательности приобретения или сбережения чужих денежных средств⁴¹. В этой ситуации проценты по ст. 395 ГК РФ на сумму неосновательно приобретенного или сбереженного будут начисляться с

3. момента получения должником претензии.

Урегулирование спора в претензионном порядке влияет на течение сроков исковой давности в следующих случаях:

1. Согласно п. 3 ст. 202

ГК РФ при урегулировании спора в претензионном порядке срок исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом для проведения⁴этой процедуры, а при отсутствии такого срока — на шесть месяцев со дня начала соответствующей процедуры (п. 16 Постановления Пленума ВС РФ от 29.09.2015 №43).

2. При признании должником претензии. В таком случае течение срока

⁴¹п. 26 Постановления Пленума ВС РФ № 13, Пленума ВАС РФ № 14 от 08.10.1998 // СПС Консультант, дата обращения 18.05 2018.

исковой давности по требованиям, изложенным в претензии, прерывается⁴². Это означает, что после перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

С принятием Постановления Пленума ВС РФ от 21.01.2016 № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с «рассмотрением дела» окончательно поставлена точка в вопросе о возможности взыскания в качестве судебных издержек расходов на составление и отправку претензии. В силу пункта 4 указанного постановления расходы на соблюдение обязательного претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора признаются судебными издержками и подлежат возмещению исходя из того, что у истца отсутствовала возможность реализовать право на обращение в суд без несения таких издержек.

Судебный порядок разрешения споров включает в себя:

- 1) арбитражный порядок разрешения имущественных (экономических) споров;
- 2) разрешение споров в судах общей юрисдикции;
- 3) разрешение споров в третейских судах.

Арбитражный порядок разрешения споров является основным правовым способом разрешения споров по договорам.

Он разрешается в большинстве случаев в арбитражном процессе – т.е. особом гражданском процессе. Особенность арбитражного процесса в том, что объект защиты – нарушенные права сторон договора, которые защищаются в созданных специально арбитражных судах по их разрешению, и в том, что применяется специальное арбитражно-процессуальное законодательство.

⁴²ст. 203 ГК РФ, п. 20 Постановления Пленума ВС РФ от 29.09.2015 № 43 // СПС Консультант, дата обращения 2018.

Арбитражным судам субъектов РФ подведомственны все дела, за исключением отнесенных к подсудности ВАС РФ (ст. 34 АПК РФ).

Производство в арбитражном суде первой инстанции возбуждается путем предъявления иска.

Исковое заявление оплачивается государственной пошлиной (ст. 102-105 АПК, Налоговый Кодекс ч. 2 гл. 25,2 (ст. 333.21)).

Судам общей юрисдикции подведомственны все дела, за исключением тех, которые отнесены к ведению арбитражных судов (ст. 4 АПК РФ).

По АПК РФ (от 24.07.2002 № 95 ФЗ) разграничение подведомственности между судами общей юрисдикции и арбитражными судами произведено по предметному признаку.

Арбитражному суду подведомственны:

- все споры, связанные с осуществлением экономической деятельностью;
- споры между гражданами-акционерами и хозяйственными товариществами и обществами;

Споры, подлежащие разрешению в арбитражном суде, по соглашению сторон, могут быть переданы на рассмотрение третейского суда, если это указано в условиях договора в арбитражных (третейских) оговорках.

Если истец подает заявление в арбитражный суд, то ответчик может:

- а) представить отзыв на исковое заявление, тогда спор решает арбитражный суд;
- б) возражать против рассмотрения дела арбитражным судом и заявлять ходатайство о передаче спора в третейский суд в соответствии с третейской оговоркой, тогда арбитражный суд оставит иск без рассмотрения.

Возражение подается не позднее первого заявления ответчика по существу спора.

С 1 сентября 2016 г. вступил в силу Федеральный закон от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской

Федерации», целью которого является доведение российских третейских судов до мировых стандартов.

Согласно закону если стороны согласны, чтобы их судил третейский суд, они указывают это в третейской оговорке или арбитражном соглашении⁴³. Арбитражное соглашение может быть заключено в отношении всех или некоторых споров. Первый вариант - безальтернативная оговорка, когда спор может рассмотреть только третейский суд. Вторым вариантом - оговорка с альтернативой обращения в государственный или третейский суд. Закон запрещает давать преимущества одной из сторон: кому-то разрешать обращаться в третейский суд, а кому-то нет. Однако стороны могут выбрать, по каким спорам они обращаются в третейский, а по каким — в государственный суд.

Подведем итог.

При передаче Подрядчиком Заказчику выполненные работы возникают следующие проблемы:

Проведение согласования технической документации при передаче ее Заказчику.

Ответственность подрядчика после передачи Заказчику выполненных работ

Последствия отрицательного результата экспертизы

Проблема гарантийных сроков на результаты работ.

Все это требует совершенствования норм законодательства, направленных на решение проблемных вопросов, уточнения отдельных положений, приведение нормативных актов к единообразию.

⁴³ФЗ РФ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» от 29.12.2015 N 382-ФЗ // СПС Консультант. Дата обращения 2018.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Договора подряда являются неотъемлемой частью гражданского права, регулирующего имущественные отношения и связанные с ними личные неимущественные отношения, предусмотренные гражданским законодательством между субъектами этих отношений. Договор подряда на проектные и изыскательские работы, является гражданско-правовым договором, в соответствии с которым одна сторона (подрядчик, осуществляющий проектирование и (или) изыскания) принимает на себя обязательство по заданию второй стороны (заказчика) разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результаты.

Проектирование и инженерные изыскания (геотехника) сложнейший синтез наук и дисциплин, каждая из частей которого предполагает строгое соблюдение действующей нормативной документации с учетом многовекового строительного опыта и требует от специалистов высокой квалификации. Несомненно, что эти работы требуют весьма значительных временных и материальных затрат, а также четкого понимания специфики проектирования и инженерных изысканий, без чего, практически, невозможно грамотное составление договора подряда.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ является самостоятельным договором подрядного типа, который регулируется нормами параграфа 4 гл. 37 ГК РФ, а в неурегулированной части к нему могут быть применены общие положения о подряде.

Результат выполненных проектных работ может стать объектом авторского права, то к данным отношениям могут также применяться и нормы об авторском праве. В частности, нормы об исключительных правах, об авторском заказе, о произведениях, созданных по заказу и произведениях созданных при выполнении работ по договору и т.п.

При этом исполнение договора на выполнение проектных и изыскательских работ не всегда завершается передачей результата выполненных работ заказчику и их оплатой. Проектировщик имеет право, а в установленных законом случаях обязан, осуществлять авторский надзор за возведением объекта строительства по разработанной проектной документации.

В результате соотношения договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ с ему подобными договорами выяснилось, что наиболее близким к нему оказался договор на выполнение опытно-конструкторских работ, в котором результат отделен от работ и носит материальный характер. К тому же результат выполненных работ по сравниваемым договорам обладает творческим характером, только этот характер различен по количеству затраченных творческих усилий.

Соотношение договора на выполнение проектных и изыскательских работ с договором авторского заказа позволило сделать вывод, что исследуемый договор является смешанным и к нему могут быть применимы ст. ст. 1270, 1285, 1286, 1288, 1294 ГК РФ.

Следовательно, существенными условиями договора на выполнение проектных работ являются: — предмет договора (ст. 758 ГК РФ); — начальный и конечный сроки выполнения работы (п. 1 ст. 708 ГК РФ).

В ходе исследования были выявлены особенности данного договора, которые отличают его от иных договоров, а также проведено соотношение с близкими к нему по правовой природе договорами.

В результате рассмотрения существенных условий договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, стало ясно, что судебная практика неоднозначна по вопросу какие условия данного договора являются существенными. И если условие о сроке исполнения договора все же признано судами существенным, поскольку к договору на выполнение проектных и изыскательских работ применяются общие положения о

подряде, где указано, что срок должен быть согласован сторонами, то вопрос о существенности условия о цене, так и остается открытым.

Несмотря на то, что в общих положения о подряде сказано, что в договоре подряда должна быть указана цена подлежащей работы или способы ее определения судебная практика не всегда признает существенность этого условия. К тому же положение о том, что при отсутствии согласования сторонами цены, оплата производится по цене, устанавливаемой за аналогичные товары, работы или услуги не может быть применено к договору на выполнение проектных и изыскательских работ, исходя из специфики данного договора. Ведь цены на выполняемые работы определяются по справочникам, предусматривающим базовые, фиксированные расценки.

Исследование предмета договора позволило выявить его особенность, которая состоит в том, что он имеет двуединую природу. К предмету относится материальный объект, выраженный в результатах, полученных в процессе изысканий и техническая документация, а также юридический объект, выраженный в непосредственной проектной и изыскательской деятельности.

В работе были учтены изменения, касающиеся статуса проектировщика и изыскателя, где на смену лицензированию пришло саморегулирование. Теперь, для того чтобы выполнять определенные виды работ, подрядчик должен иметь членство в саморегулируемой организации.

Предмет договора подряда на выполнение изыскательских работ в науке представлен несколькими различными точками зрения. Одни авторы безоговорочно считают предметом договора результат производственной деятельности изыскателя, другие — саму эту деятельность и ее результат.

Содержание любого договора составляют права и обязанности сторон. На проектировщика и заказчика распространяются права и обязанности сторон договора подряда с некоторыми особенностями. К примеру, заказчик обязан передать проектировщику задание на проектирование, а также иные

исходные данные, необходимые для составления технической документации (п. 1 ст. 759 ГК РФ).

При передаче Подрядчиком Заказчику выполненные работы возникают следующие проблемы:

- Проведение согласования технической документации при передаче ее Заказчику.

- Ответственность подрядчика после передачи Заказчику выполненных работ

- Последствия отрицательного результата экспертизы

- Проблема гарантийных сроков на результаты работ.

Все это требует совершенствования норм законодательства, направленных на решение проблемных вопросов, уточнения отдельных положений, приведение нормативных актов к единообразию.

Рассмотрение споров по договору подряда в 2018 году осуществляется в судебном порядке. Знание норм российского законодательства предоставляет возможность защитить персональные интересы.

В период действия договора подряда могут возникать различные спорные ситуации, которые без обращения в судебный орган невозможно решить.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ И ИСТОЧНИКОВ

1. Нормативные правовые акты

1. Конституция РФ. – М.: Новая волна, 2014 – 64 с.
2. Гражданский кодекс РФ. Часть 1 [Электронный ресурс] : федер. закон от 26 янв.1996 г. № 14-ФЗ : (в ред. от 28 марта 2017 г. № 39-ФЗ) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.
3. Гражданский кодекс РФ. Часть 2 [Электронный ресурс] : федер. закон от 26 янв.1996 г. № 14-ФЗ : (в ред. от 28 марта 2017 г. № 39-ФЗ) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.
4. Градостроительный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : от 29 дек. 2004 г. № 190-ФЗ : (ред. от 7 марта 2017 г.) // Консультант Плюс: справ. Правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.
5. Федеральный закон от 23.11.95 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» // Собрание законодательства Российской Федерации, 1995, № 48, ст. 4556.
6. О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 3 июля 2016 г. № 368-ФЗ// Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.
7. О лицензировании отдельных видов деятельности [Электронный ресурс] : федер. закон от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ : (ред. от 30 дек. 2015 г.; с изм. и доп., вступ. в силу с 1 янв. 2017 г.) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.
8. О промышленной безопасности опасных производственных объектов [Электронный ресурс] : федер. закон от 21 июля 1997 г. № 116-ФЗ : (ред. от 7 марта 2017 г.; с изм. и доп., вступ. в силу с 25 марта 2017 г.) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.

9. Об архитектурной деятельности в Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 17 нояб. 1995 г. № 169-ФЗ : (ред. от 19 июля 2011 г.) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.

10. Технический регламент о безопасности зданий и сооружений [Электронный ресурс] : федер. закон от 30 дек. 2009 г. № 384-ФЗ : (с изм. и доп. от 2 июля 2013 г.) // Гарант.ру : информ.-правовой портал. – Электрон. дан. – М., 2017. – URL: <http://ivo.garant.ru/#/document/12172032/paragraph/1:4> (дата обращения: 24.03.2018).

11. О государственной тайне [Электронный ресурс] : закон от 21 июля 1993 г. № 5485-1 : (ред. от 8 марта 2015 г.) // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан. – М., 2017.

12. Об утверждении свода правил "Положение об авторском надзоре за строительством зданий и сооружений" (вместе с "СП 246.1325800.2016. Свод правил...") [Электронный ресурс] : приказ Минстроя России от 19 февр. 2016 г. № 98/пр // Консультант Плюс : справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.

13. О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию [Электронный ресурс] : постановление Правительства Рос. Федерации от 16 февр. 2008 г. № 87 : (ред. от 28 апр. 2017 г.) // Консультант Плюс: справ. правовая система. – Версия Проф. – Электрон. дан.

2. Специальная литература

14. Аболонин В. О. Судебная медиация: теория, практика, перспективы. Кн. 6. М.: Инфотропик Медиа, 2014. 408 с.

15. Басин Ю. Г. Правовые вопросы проектирования в строительстве / Ю. Г. Басин. – М. : Госюриздат, 1962. – 162 с.

16. Брагинский М. И. Договорное право. Кн. 3 / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. - Изд. 2-е, стер. – М. : Статут, 2008. – 1053 с.

17. Голованов Н. М. Обязательственное право : Система обязательств. Виды договоров. Тесты : учебник. – СПб. [и др.] : Питер : Питер принт, 2002.– 445 с.
18. Доренкова Ю.М. Исполнение договорного обязательства в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2002. – 222 с.
19. Ершов О.Г. Предмет договора подряда на выполнение проектных работ в строительстве // Право. Журнал высшей школы экономики. – М.: Изд-во: Национальный исследовательский университет "Высшая школа экономики". - 2014. - № 4. -С.98-106.
20. Ершов О.Г. Срок выполнения работы как существенное условие договора подряда на проектирование в строительстве // Евразийский юридический журнал. 2013. № 9. С. 74-77.
21. Ершов О.Г. Существенные условия договора на выполнение изыскательских работ в строительстве // <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1748>.
22. Зырянова Т. В., Кокшарова Е. Е. Экспертиза договоров строительного подряда // Все для бухгалтера. 2015. № 1. С. 32–40.
23. Информационный банк «Путеводитель по договорной работе. Подряд. Риски подрядчика при заключении договора». Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.05.2018).
24. Информационный банк «Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения». Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения: 15.05.2018).
25. Иоффе О.С. Обязательственное право. М., 1975. 498 с.
26. Козаренко Е. Г. Вопросы совершенствования правового регулирования договора подряда // Молодой ученый. — 2016. — №20. — С. 516-518. — URL <https://moluch.ru/archive/124/34120/> (дата обращения: 20.02.2018).
27. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 2 / под ред. проф. В.П. Мозолина и проф. М.Н. Малеиной. М., 2006. 490 с.

28. Кондрашев К. Срок договора подряда как существенное условие: новые тенденции в судебной практике // Трудовое право. 2015. № 7. С. 45–54.
29. Мандрюков А.В. Некоторые особенности правового регулирования договора на выполнение проектных работ // «Строительство: бухгалтерский учет и налогообложение». – 2013. - <http://sudeb-expert.ru/analitika/dogovor-na-vypolnenie-proektnyh-rabot/> (дата обращения: 18.05.2018).
30. Мильнер Б.З. Теория организаций. - М.: ИНФРА-М., 2017. – 348 с.
31. Сафонова Н.С. Право на выполнение работ по договору подряда: проблемы возникновения и осуществления // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. – 2017. - № 5 - С. 139-145
32. Утка В.И. Договор подряда на выполнение проектных работ: актуальные проблемы правоприменения // Право и экономика. – 2014. - № 11.

3. Материалы юридической практики

33. Определение Верховного Суда РФ от 03.02.2015 № 52-КГ14–1. Документ официально не опубликован. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения: 30.06.2016).
34. Определение ВАС РФ от 07.06.2010 № ВАС-7051/10 по делу N А76-9817/2009-25-131 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
35. Определение ВАС РФ от 25.12.2012 № ВАС-16435/12 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
36. Определение ВАС РФ от 09.07.2013 № ВАС-8361/13 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
37. Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 31 марта 2005 г. Дело № А33-14262/04- С2-Ф02-1153/05-С2 // СПС «Консультант Плюс»(дата обращения: 18.05.2018).

38. Постановление ФАС Уральского округа от 27 марта 2006 г. № Ф09-2145/06-С6 // СПС «Консультант Плюс»(дата обращения: 18.05.2018).
39. Постановление ФАС Поволжского округа от 21.06.2010 г. по делу № А55-13585/2009. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения: 07.08.2017).
40. Постановление ФАС Центрального округа от Право на выполнение работ по договору подряда 31.03.2011 г. по делу № А08-6586/06-28-12-5. Доступ в ее пределах» // Vestnik ehkonomicheskogo pravosudiya из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» Rossijskoj Federacii. 2014. № 9.
41. Постановление ФАС Западно - Сибирского округа от 26 марта 2009 г. № Ф04-1810(3331-А-70-8) // СПС «Консультант Плюс».
42. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 24.09.2010 г. по делу № А11-14368/2009. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
43. Постановления ФАС ВВО от 25.02.2013 по делу N А43-24001/2010 и от 09.11.2012 по делу N А43-24897/2010 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
44. Постановлении ФАС Северо-Кавказского округа от 08.11.2007 N Ф08-7362/07 по делу N А32-28401/06-49/894// СПС «Консультант Плюс»(дата обращения: 18.05.2018).
45. Постановление ФАС СЗО от 20.09.2012 по делу N А56-29765/2011 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
46. Постановление ФАС СКО от 19.03.2013 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
47. Собрание законодательства Российской Федерации, 2008 № 8, ст. 744. // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).
48. Собрание законодательства Российской Федерации, 2002, №12, ст. 1149.// СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 18.05.2018).