



ДОГОВОР ПОДРЯДА

Стороны договора

- По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (ст. 702 ГК РФ).
- По общему правилу, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами (ст. 704 ГК РФ).

Работы, выполняемые по договору подряда

- Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.
- По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику.
- Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика.
- К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательных работ, подрядные работы для государственных нужд) применяются положения, предусмотренные ГК РФ.

Форма договора

Договор подряда с участием юридического лица должен быть заключен в простой письменной форме.

Согласно ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы договора влечет его недействительность.

Существенные условия договора

- ❖ *В договоре подряда должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить работы выполняемые подрядчиком, т.е. работы должны быть конкретизированы.*
- ❖ *В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. При отсутствии этих данных в договоре подряда, он не считается заключенным. Согласно ст. 708 ГК РФ, по согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).*

Национальное правовое регулирование договора подряда

- ✦ *Договоры подряда представлены в национальном законодательстве такими разновидностями, как строительный и бытовой подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ и подрядные работы для государственных или муниципальных нужд. Ко всем этим видам договоров подряда применяются нормы ст. 702-729 ГК, образующие общую часть законодательства, регулирующего отношения в сфере производства работ, и составляющие § 1 гл. 37 ГК.*
- ✦ *Особенно важным представляется изучение договора подряда с участием иностранного элемента, так называемый договор международного подряда, когда субъектный состав договорных отношений значительно осложнен и следует учитывать не только подчиненность нормам национального права, но и влияние нормативно-правовых актов других государств, а также международных соглашений в области рассматриваемого вопроса.*

Правовое регулирование международного договора подряда

- ✦ Отношения по международному подряду регулируются нормами национального права (главным образом коллизионными и гражданско-правовыми), нормами международных договоров и обычаями международного делового оборота, сложившимися в сфере подрядных отношений.
- ✦ В международной практике наиболее широко применяются следующие виды договоров:
 - договор на выполнение строительных работ, в том числе договор о сооружении объекта «под ключ»;
 - договор на выполнение научно-изыскательских, геолого-разведочных работ;
 - договор об оказании технического содействия.

Цена работы

Значительное место в главе 37 ГК РФ РФ занимает цена работы (ст.709), хотя и не являющаяся существенным условием договора. Так, цена работ определяется в основном тремя способами.

- * Первый способ - указание цены в самом тексте договора, что характерно для небольших объемов работ.
- * Второй вариант - цена определяется по курсу котировки какой-либо биржи или рынка, что встречается крайне редко.
- * Третий вариант - цена определяется сметой, составленной подрядчиком, которая становится частью договора подряда и приобретает силу с момента подтверждения ее заказчиком (абз.2 п.2 ст.709 ГК).

Цена в договоре подряда включает в себя компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение (п.2 ст.709 ГК). Цена работы (сметы) может быть приблизительной или твердой. При этом различие между ними имеет важное практическое значение. Так, согласно п.5 ст.709 ГК, при приблизительной цене подрядчик вправе ставить перед заказчиком вопрос о повышении цены. В этом случае заказчик может отказаться от договора и уплатить подрядчику цену за фактически выполненную работу. Но факт увеличения цены может иметь место только при двух условиях, а именно:

- *а) если необходимо провести дополнительные работы, требующие существенного повышения цены;
- *б) сам факт необходимости повышения цены должен быть обоснованным и об этом должен быть предупрежден заказчик.

Ответственность сторон

1)

Принципиально важным является распределение риска между сторонами (ст.705). Если иное не предусмотрено Кодексом или Законом, работы выполняются за риском подрядчика. В п.1 ст.705 ГК названы два случая риска в договоре подряда:

- риск случайной гибели или повреждения используемых во исполнение договора материалов (имущества) несет сторона, предоставившая такое имущество;
- риск случайной гибели или случайного повреждения результата подрядной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. Поэтому п.2 ст.703 ГК делает оговорку, что данное правило распространяется на подряд, имеющий своим предметом изготовление вещи. Он не действует тогда, когда вещь передается заказчиком подрядчику для обработки (переработки). В этом случае собственником вещи остается заказчик, сохраняющий на вещь правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению. Тем не менее, это не исключает ответственности подрядчика за случайную гибель вещи, переданной ему заказчиком.

2)

В случаях гибели (повреждения) результата работ по вине заказчика (предоставление заказчиком материалов ненадлежащего качества или предоставление хотя и качественных материалов, но не вовремя, и т.п.). следует руководствоваться нормами обязательственного права: ст.404 ГК (смешанная ответственность) либо ст.401 (гибель имущества по вине заказчика).

3)

Сторона, допустившая просрочку передачи или приемки результата подрядных работ, несет риск случайной гибели или повреждения предмета подряда (п.2 ст.705 ГК).

Ответственность сторон

- 4) *Подрядчик не вправе требовать увеличения твердой цены, согласованной им с заказчиком (п.6 ст.709 ГК).*
- 5) *При определении требований, предъявляемых к качеству работ, за основу принимаются условия договора. Включенные в договор условия, отступающие от указанных требований, признаются недействительными.*
- 6) *К требованиям, вытекающим из неисполнения договора, применяется общий трехлетний срок исковой давности. Если же речь идет о ненадлежащем качестве результата работ, то на такие требования трехлетний срок распространяется только тогда, когда предметом служат выстроенные здания и сооружения. Для всех других требований установлен годичный срок.*

Обязанности заказчика

- ✦1) Если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в срок (ст.711 ГК РФ).
- ✦2) Заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы (ст.718 ГК РФ).
- ✦3) Заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу, а при обнаружении недостатков в работе немедленно сообщить об этом подрядчику (ст.720 ГК РФ).
- ✦4) В случае отказа от исполнения договора подряда, заказчик обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу (ст.717 ГК РФ).

Характеристика обязательства подрядчика:

- 1) *подрядчик выполняет работу по заданию заказчика с целью удовлетворения тех или иных индивидуальных запросов и требований заказчика;*
- 2) *подрядчик обязуется выполнить определенную работу, результатом которой является создание новой вещи, либо восстановление, улучшение, изменение уже существующей вещи;*
- 3) *вещь, созданная по договору подряда, принадлежит на праве собственности подрядчику до момента принятия выполненной работы заказчиком;*
- 4) *подрядчик самостоятелен в выборе средств и способов достижения обусловленного договором результата;*
- 5) *подрядчик обязуется выполнять работу за свой страх и риск, т.е. он выполняет работу своим иждивением и может получить вознаграждение лишь в том случае, если в ходе выполнения работы он достигает оговоренного договором результата;*
- 6) *подрядчик выполняет работу за вознаграждение, право на получение которого у него возникает по выполнению и сдаче, как правило всей работы заказчику, кроме случаев установленных законом или договором.*

Обязанности подрядчика

- 1) Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены работы, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенно в договоре (ст.709 ГК РФ).
- 2) Подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономически и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала, а также вернуть его остаток (ст.713 ГК РФ).
- 3) Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:
 - ✦ непригодности или недоброкачества предоставленного заказчиком материала, оборудования, технической документации, переданной для обработки вещи;
 - ✦ возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе выполнения работы;
 - ✦ иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы (ст.716 ГК РФ).
- 4) Подрядчик, предоставивший материал для выполнения работы, обязан отвечать за его качество по правилам об ответственности продавца за товары ненадлежащего качества (ст.475 ГК РФ) (ст.723 ГК РФ).
- 5) Подрядчик обязан передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда (ст.726 ГК РФ).
- 6) В случаях, когда заказчика основании п.2 ст.715 или п.3 ст.723 ГК РФ расторгает договор подряда, подрядчик обязан вернуть предоставленные заказчиком материалы, оборудование и иное имущество либо передать их указанному заказчиком лицу, или же возместить стоимость этого имущества и материалов (ст.729 ГК РФ).

Права заказчика

- 1) С согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. В этом случае указанные лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед заказчиком (ст.706 ГК РФ).
- 2) Если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном превышении определенной приблизительно цены работы, заказчик вправе отказаться от договора (ст.709 ГК РФ).
- 3) Заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность (ст.714 ГК РФ).
- 4) Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу не к сроку, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (ст.714 ГК РФ).
- 5) Если во время выполнения работы станет очевидным, что она будет выполнена ненадлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков (ст.714 ГК РФ).

Права заказчика

- 6) Если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части выполненной работы (ст. 717 ГК РФ).
- 7) Заказчик, обнаруживший недостатки в работе при ее приемке, вправе сослаться на них в случаях, если в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении (ст. 720 ГК РФ).
- 8) В случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, заказчик вправе, если иное не установлено законом или договором, по своему выбору потребовать от заказчика:
- безвозмездного устранения недостатков в разумный срок ;
 - соразмерного уменьшения установленной за работу цены;
 - возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда (статья 397) (ст. 723 ГК РФ).
- 9) Заказчик вправе предъявить требования, связанные с недостатками результатов работы, обнаруженными в течение гарантийного срока (ст. 724 ГК РФ).
- 10) В случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором. До приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком (п. 1 ст. 720), заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат (ст. 729 ГК РФ).

Права подрядчика

- 1) Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, он вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального субподрядчика (ст.706 ГК РФ).
- 2) При существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование – расторжения договора в соответствии со статьей 451 ГК РФ (ст.709 ГК РФ).
- 3) В случаях, когда фактические расходы подрядчика оказались меньше тех, которые учитывались при определении цены работы, подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной договором подряда, если заказчик не докажет, что полученная подрядчиком экономия повлияла на качество выполненных работ (ст.710 ГК РФ).
- 4) Подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и в размере, указанных в законе или договоре подряда (ст.711 ГК РФ).
- 5) При неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, причитающуюся подрядчику в связи с выполнением договора подряда, подрядчик имеет право на удержание в соответствии со статьями 359 и 360 ГК РФ результата работ, а также принадлежащих заказчику оборудования, переданной для обработки (переработки) вещи, материалов и иного имущества заказчика до уплаты им соответствующих сумм (ст.712 ГК РФ).

Права подрядчика

- ❖6) Если результат работы не был достигнут либо достигнутый результат оказался с недостатками по причинам, вызванным недостатками предоставленного заказчиком материала, подрядчик вправе потребовать оплаты выполненной им работы (ст.713 ГК РФ).
- ❖7) Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материалы и не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих годности выполняемой работы, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков (ст.716 ГК РФ).
- ❖8) В случаях, когда исполнение работы по договору подряда стало невозможным вследствие действий или упущений заказчика, подрядчик сохраняет право на уплату ему указанной в договоре цены с учетом выполненной части работы (ст.718 ГК РФ).
- ❖9) Если иное не предусмотрено договором подряда, при уклонении заказчика от принятия выполненной работы подрядчик вправе по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит в порядке, предусмотренном статьей 327 ГК РФ (ст.720 ГК РФ).
- ❖10) Подрядчик вправе вместо устранения недостатков, за которые он отвечает, безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков (ст.723 ГК РФ).

Бытовой подряд

Подразумевается, что в роли подрядчика выступает лицо, которое осуществляет соответствующую предпринимательскую деятельность, а заказчика - тот, кто заключает договор для удовлетворения бытовых и иных личных потребностей (п. 1 ст. 730).

Если состав участников договора не удовлетворяет указанным требованиям, применению подлежат, в зависимости от предмета договора, общие положения о подряде (в определенных случаях - о строительном подряде) или статьи главы о возмездном оказании услуг.

Договор бытового подряда регулируется, помимо норм ГК, также законами о защите прав потребителей и иными изданными в соответствии с ним правовыми актами (обладают субсидиарным действием).

Для бытового подряда в Законе установлен более короткий по сравнению со ст. 724 Кодекса общий срок предъявления требований о качестве - шесть месяцев (в отношении зданий и сооружений срок составляет два года).

На заказчика возлагается обязанность составлять по требованию потребителя смету.

Правовое регулирование бытового подряда во многом совпадает с регулированием в розничной купле-продаже.

Для бытового подряда предусмотрен более широкий, чем для остальных видов подряда, набор последствий обнаружения недостатков в выполненной работе (ст. 737).

Строительный подряд

• Одним из главных признаков подряда, определяющих основы взаимоотношений сторон данного договора, является распределение между ними риска. Решение вопроса в указанного вида договорах совпадает с тем, которое содержится в общих положениях об этом договоре (ст. 705 ГК). Применительно к строительному подряду действует и п. 2 ст. 705, определяющий последствия просрочки в передаче или приемке предмета договора.

• На подрядчика возлагается обязанность в ходе строительства соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. На него возлагается ответственность за нарушение отмеченной обязанности.

• Важно подчеркнуть, что заказчик зачисляет на свой баланс стоимость работ только по окончании всех этапов.

• Пункт 2 ст. 742 ГК, который указывает, что страхование не освобождает соответствующую сторону от обязанности принимать необходимые меры для предотвращения наступления страхового случая, имеет значение потому, что дает возможность стороне, в пользу которой осуществлено страхование, взыскать с контрагента сумму убытков, не покрытую страховым возмещением (имеется в виду главным образом договорное страхование). При страховании ответственности за причинение вреда другим лицам следует руководствоваться ст. 931.

Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ

- Работы являются проектными и изыскательскими, а их результат выражается в определенных документах, в частности, в разработанной технической документации. При этом работы выполняются по заданию заказчика, который обязуется принять и оплатить результат работы.
- Результат работы - проектная документация - представляет собой юридический акт, который подлежит утверждению компетентными органами. К тому же проектная документация составляет часть договора со всеми вытекающими отсюда последствиями.
- Подрядчик должен получить по общему правилу задание (задание на проектирование и(или) проведение изыскательских работ) в виде исходных данных, которые служат необходимой и достаточной основой для выполнения соответствующих работ. Возможен вариант, при котором задание по поручению заказчика готовит сам подрядчик (исполнитель). Указанное различие, как вытекает из п. 1 ст. 759 ГК, имеет значение только для установления времени, с которого проект становится обязательным для подрядчика.
- Пункт 2 ст. 761 ГК возлагает на подрядчика обязанность по требованию заказчика безвозмездно переделать техническую документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки. Последняя норма носит диспозитивный характер: она предусматривает возможность установления иных, кроме указанных в п. 1 ст. 761, последствий.

Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд

• Правовой формой, используемой в рассматриваемой области, служит государственный контракт на выполнение подрядных работ. Он имеет тот же предмет, что и строительный подряд либо подряд на выполнение проектных и изыскательских работ (ст. 740, п. 2 ст. 763). Вместе с тем государственный контракт обладает рядом принципиальных отличий от того и другого договора (строгие определенные цели государственного контракта, источники финансирования, состав сторон, а также порядок заключения и изменения государственного контракта).

• В качестве одного из контрагентов выступает, как установлено в ст. 764 ГК, государственный заказчик, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами.

• Государственные контракты заключаются на конкурсной основе. Исключение из этого правила предусмотрено для тех, для кого заключение договоров является обязательным. Имеются в виду организации, которые занимают доминирующее положение на товарном рынке, а также казенные предприятия.

• Конкретная цель заказов на выполнение работ - реализация федеральных и межгосударственных целевых программ, развитие и создание производственного потенциала в соответствии с направлениями структурной политики Правительства Российской Федерации, развитие общегосударственной сети транспорта, энергетики, связи и экологического мониторинга, строительство отдельных наиболее крупных и важных объектов социальной и экономической сферы общегосударственного значения, поддержание необходимого уровня обороноспособности и безопасности страны.