ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ

«МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИНСТИТУТ

МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ (УНИВЕРСИТЕТ)

МИНИСТЕРСТВА ИНОСТРАННЫХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ ФАКУЛЬТЕТ

КАФЕДРА МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ИМ.С.Н.ЛЕБЕДЕВА

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

по направлению «Юриспруденция» 40.04.01

(наименование направления шифр)

на тему:

«Договор подряда, в России и во Франции»

|  |  |
| --- | --- |
|  | Выполнила:  студентка 2 курса магистратуры «Международное частное и гражданское право»  Ганевич Изабелла Олеговна  Научный руководитель:  к.ю.н., ст. преподаватель кафедры МЧГП  Абросимова Екатерина Андреевна |
| Выпускная работа защищена  "\_\_" \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2019 г.  Оценка \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_  Секретарь ГЭК\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |  |

Москва — 2019

Оглавление

[Введение 3](#_Toc10303475)

[Глава 1. Договор подряда в России 10](#_Toc10303476)

[1.1 Понятие договора подряда, его виды и предмет 10](#_Toc10303477)

[1.2 Форма договора 24](#_Toc10303478)

[1.3 Стороны договора, распределение рисков 33](#_Toc10303479)

[1.4 Существенные условия договора 40](#_Toc10303480)

[1.5 Ответственность сторон 49](#_Toc10303481)

[1.6 Расторжение договора 56](#_Toc10303482)

[Глава 2. Договор подряда во Франции 65](#_Toc10303483)

[2.1 Понятие договора подряда, предмет 65](#_Toc10303484)

[2.2 Заключение договора подряда и его форма 68](#_Toc10303485)

[2.3 Обязанности сторон, их ответственность 72](#_Toc10303486)

[2.4 Прекращение договора подряда 80](#_Toc10303487)

[Заключение 83](#_Toc10303488)

[Список источников и литературы 88](#_Toc10303489)

# Введение

**Постановка проблемы исследования**. В данной работе изучается правовое регулирование договора подряда в двух юрисдикциях: России и Франции, а также делается попытка отграничить его от ряда других сходных договорных конструкций, в частности, договора оказания услуг.

**Актуальность темы** объясняется необходимостью совершенствования текущего регулирования, а также стремлением привлечь внимание к ряду существующих проблем. По данным судебной статистики[[1]](#footnote-1) за 2018 год российские арбитражные суды рассмотрели более 100 000 дел о признании недействительным договора подряда, по которым с проигравшей стороны было взыскано более 190 миллиардов рублей. Хуже ситуация обстоит только с договором купли-продажи, но договор купли-продажи встречается в коммерческом обороте чаще, поэтому в процентном отношении очевидно, что есть пробелы и практические сложности, с которыми сталкиваются стороны и правоприменитель при обращении к договору подряда.

Одним из практических примеров следует назвать сложность с согласованием сроков. В работе изучается вопрос установления срока в договоре подряда. Срок в большинстве видов договора подряда рассматривается в качестве существенного условия. Речь идет о конечном сроке, но установление промежуточных сроков также следует считать допустимым и важным аспектом, поскольку промежуточные сроки и контроль результата, достигнутого на момент наступления такого срока, является, по общему правилу, пределом вмешательства заказчика в исполнение договора подряда. При этом стороны зачастую считают, что установили срок путем указания на дату заключения и прекращения действия договора, однако суды далеко не всегда рассматривают такие положения как согласование сроков в договоре подряда, в особенности, когда речь идет о договоре строительного подряда. Это лишь один из множества примеров, когда неоднозначная позиция правоприменителя в совокупности с недостаточно конкретным указанием законодателя негативно влияют на стабильность оборота, приводя к признанию договоров недействительными. Именно поэтому высока важность и актуальность исследований в сфере договора подряда. Косвенным подтверждением важности и актуальности проблемы можно также считать то, что на конкурсе по арбитражу онлайн в этом году[[2]](#footnote-2) была представлена проблема разграничения договора подряда и оказания услуг. Результаты данного исследования были использованы командой для подготовки позиции истца и ответчика.

**Объект исследования** представляет собой общественные отношения, возникающие в связи с заключением, толкованием, исполнением и расторжением договора подряда, в том числе, договора строительного подряда.

**Предмет исследования** составляют нормы гражданского и торгового права Франции и России, посвященные регулированию договора подряда, иных договоров подрядного типа, а также договоров оказания услуг, купли-продажи будущих вещей и аналогичных им видов договоров, релевантная судебная практика. Также в отдельных случаях в работе уделяется внимание нормам административного характера, в частности о порядке проведения конкурсов для приобретения товаров, работ и услуг. В ряде аспектов автор обращается к Градостроительному кодексу и нормам технического регулирования. По отдельным вопросам затрагиваются положения наднациональных актов, в частности, Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров.

**Цель** **исследования** состоит в выявлении характерных особенностей и специфических черт договора подряда, в том числе, позволяющих отграничить его от иных аналогичных договоров.

**Для осуществления данной цели поставлены следующие задачи:**

* Рассмотреть легальное понятие договора подряда в выбранных юрисдикциях;
* Изучить релевантную доктрину;
* Определить требования к форме договора подряда;
* Выявить существенные условия договора подряда;
* Определить условия наступления ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора подряда;
* Установить условия расторжения договора подряда, в том числе, на основании предвидимого нарушения;
* Сопоставить выявленные сущностные характеристики с квалифицирующими признаками иных аналогичных договоров.

**Теоретико-методологическую основу** исследования составляют методы формальной логики (анализ, синтез, дедукция, индукция, аналогия). В основу исследования положен сравнительно-правовой метод, причем в работе проводится не только межюрисдикционное сравнение, но и микросравнение в части разграничения отдельных видов договоров.

**Степень научной разработанности проблемы.**

Данным вопросом в Российской Федерации занимались в последнее время следующие правоведы: Е.Б. Антипова, И.В. Балтутите, А.В. Бежан, А.В. Беляев, К.О. Борисова, С.П. Гришаев, А.А. Гурылева, Э.П. Дуванова, О.П. Казаченок, А.Г. Карапетов, Е.В. Карпова, П.В. Кириллов, О.И. Лашманов, А.В. Мандрюков, А.В. Никитин, С. Очередько и иные авторы.

Для полного и всестороннего раскрытия темы в качестве теоретической базы работы использованы труды ученых дореволюционного периода — М.М. Агаркова, К.П. Победоносцева, И.А. Покровского, Г.Ф. Шершеневича, труды видных российских и советских ученых-юристов, таких как — Т.Е. Абовой, М.И. Брагинского, С.Н. Братуся, Е.А. Васильева, В.В. Витрянского, О.С. Иоффе, В.А. Кабатова, П.В. Крашенинникова, А.Л. Маковского, Д.А. Медведева, И.Б. Новицкого, О.Н. Садикова, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, Ю.К. Толстого, Е.А. Флейшиц, P.O. Халфиной, К.К. Яичкова и других.

В французской литературе этот вопрос исследовали Frank Heseler, Françoise Labarthe, Cyril Noblot, Jean Valois, Bruno Bedaride, Amandine Cayol, Jean-Pascale Chazal.

**Научная новизна** состоит в том, что в работе делается попытка систематизировать имеющиеся позиции в отношении характерных черт договора подряда, поскольку имеющиеся работы отличаются сушенным разнообразием, а ряд из них носит исключительно точечный характер. Кроме того, в российской юридической литературе практически не встречаются исследования, посвященные регулированию договора подряда во Франции, а также компаративистские работы в этой сфере.

**На защиту выносятся следующие положения и выводы данной магистерской диссертации:**

1. Основной проблемой, связанной с договором подряда, является необходимость его отделения от иных похожих договоров, в частности договора оказания услуг и договора купли-продажи будущей вещи. Это необходимо для правильного определения норм, подлежащих применению. Например, в отношении возможности досрочного расторжения и необходимости уплаты пропорционального вознаграждения, возможности выполнения работ третьим лицом и т.п. Следует на законодательном уровне или на уровне разъяснений Верховного суда (по аналогии с разъяснениями Французского Кассационного суда) установить разграничительные критерии, в особенности в отношении договоров о создании нематериальных объектов.
2. Для договоров строительного подряда наиболее целесообразным является использование электронной формы в связи с необходимостью изготовления большого объема документации, в том числе, неформатной, а также необходимостью ее корректировок. В таких условиях традиционная бумажная форма не отвечает критериям удобства. Текущее регулирование этому не препятствует.
3. Необходимо законодательно закрепить закрытый перечень документов, наличие которых подтверждает факт заключения договора подряда, поскольку судебная практика на данный момент не дает однозначного ответа.
4. Необходимо разработать критерии определения момента превращения материала в результат работ для установления момента перехода риска случайной гибели. Одним из вариантов может являться возможность возвращения материала в изначальное состояние, однако этот критерий неприменим, например, к ювелирным работам.
5. В условиях нестабильности цен и изменения курсов валют следует изменить законодательную презумпцию в отношении типа сметы. Следует установить, что в отсутствие указания об обратном смета является приблизительной и подлежит корректировке. Также следует установить возможность корректировки в связи с изменением цены материала.
6. В российское регулирование договора подряда целесообразно включить императивное требование о необходимости предварительного информирования заказчика обо всех значимых и специфических деталях договора подряда до его заключения, как это закреплено во Франции.

**Структура работы.**

Данная работа состоит из введения, двух глав и заключения. Глава I посвящена анализу правового регулирования договора подряда в Российском праве. Автор анализирует понятие договора, основные виды договоров подряда в зависимости от особенностей предмета и субъектного состава (параграф 1.1), требования к форме договора подряда в системе общих требований к форме сделки, а также специальных положений (параграф 1.2). Далее рассматривается правовое положение сторон договора подряда и специальные требования к ним, а также специальные положения о распределении рисков (параграф 1.3). Затем автор анализирует существенные условия договора подряда и их зависимость от вида такого договора (параграф 1.4). Отдельное внимание уделяется вопросам ответственности сторон (параграф 1.5) и условиям прекращения договора подряда в свете важности точной правовой квалификации договора (параграф 1.6). В главе II исследуется правовое регулирование договора подряда во Французском праве. Глава построена большей частью по аналогии с главой I для проведения более точного сравнения. Однако некоторые элементы рассмотрены исключительно с точки зрения российского регулирования, поскольку именно его изучение является центральным элементом данной работы.

# Глава 1. Договор подряда в России

## 1.1 Понятие договора подряда, его виды и предмет

Определение договора подряда закреплено в ГК РФ в п.1 ст.702, согласно которой 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.

В п. 1 ст. 702 дается в целом традиционное для отечественных кодифицированных актов XX в. определение договора подряда[[3]](#footnote-3). В Своде законов Российской империи, однако, для договоров поставки и подряда использовалось общее определение, согласно которому под поставкой или подрядом подразумевались договоры, предусматривавшие, что «одна из вступающих в оный сторон принимает на себя обязательства исполнить своим иждивением предприятие или поставить известного рода вещи, а другая, в пользу коей сие производится, учинить за то денежный платеж»[[4]](#footnote-4). Несмотря на это, как в российской доктрине, так и в судебной практике между этими договорами проводилось четкое различие[[5]](#footnote-5).

Договор подряда был известен уже в эпоху римского права, которое рассматривало его как разновидность найма. «Римское право различало три вида найма: наем вещей (locatio conductio rei), наем работы, т.е. подряд (locatio conductio operis), наем услуг (locatio conductio operarum)»[[6]](#footnote-6). Различие между наймом вещей и подрядом проводилось в зависимости от того, кого нанимали для выполнения работ. Если раба, то заключался договор найма вещи, а если исполнителем являлся свободный римский гражданин — то договор подряда или найма услуг. Отсюда и пошло выделение договоров найма услуг и подряда. Различие между последними заключалось в том, что по договору подряда всегда достигался определенный экономический результат (opus), которого не было в договоре найма услуг[[7]](#footnote-7).

Предмет договора подряда раскрывается в ст. 703: договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. Так, согласно мнению одних авторов, договор подряда имеет только один, унитарный предмет - законченный (например, строительство) и готовый к сдаче объект. Другие, признавая, что в договоре один предмет, полагают, что в нем два элемента, иными словами, вторая группа авторов различает выполнение работ и их результат. Третьи, в качестве унитарного предмета называли процесс работы или несколько шире - деятельность подрядчика, которая выражается в возведении (изготовлении) и сдаче объекта. Четвертая, самая многочисленная группа авторов признавала наличие в договоре строительного подряда двух предметов — собственно работ и их результата. Пятые считали предметом договора сдачу готовых объектов, а не отдельные действия подрядных организаций. И наконец, шестые рассматривали, как возможный вариант, существование альтернативных предметов: либо законченный (строительством) объект, либо комплекс специальных работ[[8]](#footnote-8). Стоит обратить внимание на то, что по договору подряда прежде всего имеет значение достижение подрядчиком вещественного результата, который передается заказчику. Это отличает данный вид договора от возмездного оказания услуг, в котором заказчика в первую очередь интересует именно деятельность исполнителя как процесс[[9]](#footnote-9).

Также Гражданский кодекс закрепляет несколько видов договора подряда:

* бытовой;
* строительный;
* на выполнение проектных и изыскательских работ;
* подрядные работы для государственных или муниципальных нужд.

Так, по договору бытового подряда подрядчик должен по заданию заказчика выполнить работу, удовлетворяющую бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик, в свою очередь, обязуется принять и оплатить работу. Договор бытового подряда является публичным договором (пп.1, 2 ст. 730). Российский законодатель определяет публичный договор следующим образом (п.1 ст.426 ГК РФ): это договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Сторонами договора бытового подряда являются заказчик в лице гражданина, заказывающего выполнение работ для удовлетворения собственных бытовых или иных личных потребностей, и подрядчик — субъект предпринимательской деятельности, т.е. он должен быть либо предпринимателем, либо коммерческой организацией, либо некоммерческой организацией, если ей предоставлено право осуществлять предпринимательскую деятельность.

Предмет договора бытового подряда — результат работы, предназначенной удовлетворять бытовые или другие личные потребности граждан.

Материал для работ может предоставляться как подрядчиком, так и заказчиком. Если работы выполняются из материала заказчика, необходимо указать в выдаваемом подрядчиком заказчику документе наименование, описание и цену материала, которую стороны должны согласовать. При выполнении работ из материала подрядчика в целях защиты интересов заказчика от последствий возможных изменений цен закон предписывает оплату материала заказчиком при заключении договора. Оплата может быть произведена полностью или в части, указанной в договоре (с предоставлением отсрочки, окончательным расчетом после выполнения работы или в кредит). При выполнении данного условия последующее изменение цен на материал не влечет перерасчета (ст. 733 ГК).

Договор подряда следует отличать от договора купли-продажи будущей вещи. Сделать это довольно непросто. К такому же мнению пришли разработчики Венской конвенции ООН 1980 года о договорах международной купли-продажи товаров, когда предприняли попытку определить критерии, которые позволяют отграничить договоры, относящиеся к сфере применения Конвенции, от смежных видов обязательств, не регулируемых Конвенцией (ст.3). «Практически самая сложная задача — это отграничить договоры купли-продажи от договоров подряда и квалифицировать так называемый смешанный договор, в котором сочетаются обязательства по передаче товара и права собственности на него с обязательствами по выполнению определенных работ (например, монтажных или проектных) и/или оказанию услуг (например, по техническому обслуживанию предмета договора)»[[10]](#footnote-10).

По общему правилу, договоры на поставку товаров, которые подлежат изготовлению или производству считаются договорами купли-продажи (п.1 ст.3), что означает, что под действие конвенции помимо договоров на уже существующие в момент его заключения товары подпадают и договоры в отношении товаров, которые только будут изготовлены или произведены. Такими договорами часто предусматривается поставка стороной, сделавшей заказ, части материалов, которая необходима для производства/изготовления. Во избежание споров договором купли-продажи не является договор, по которому заказчик поставляет существенную часть материалов, необходимых для изготовления или производства предмета договора. Если орган, разрешающий спор, придет к выводу, что в обязанности заказывающей товар стороны входила поставка существенной части материалов, то договор квалифицируется в соответствии с нормами применимого национального права, например, как договор подряда или как договор на изготовление товара из давальческого сырья[[11]](#footnote-11)[[12]](#footnote-12).

При применении российского права при квалификации договора, содержащего обязательства заказывающей товар стороны поставить часть материалов, необходимых для изготовления или производства, принимаются во внимание положения основ, имеющие отношение к купле-продаже (поставке) и подряду, а также сложившееся в теории и практике представление о договоре на изготовление товара из давальческого сырья. «В отношении договоров, в которых сочетаются обязательства по поставке товара с обязательствами по выполнению работ и предоставлению услуг, необходимо будет основываться на нормах, относящихся к договору купли-продажи (поставки) и подряду, а также к другим видам договора (например, к договору на производство проектных и изыскательских работ). Отграничивать договор купли-продажи (поставки) от иных видов договоров в случаях, когда к отношениям сторон применяются соответствующие общие условия поставок, необходимо с учетом положений этих общих условий»[[13]](#footnote-13).

Также, договор бытового подряда предусматривает регулирование цен на выполняемые работы государством. По общему правилу цена определяется сторонами, но она не может превышать устанавливаемую соответствующими государственными органами стоимость (ст. 735 ГК). Этими государственными органами являются Правительство РФ, ФАС и федеральные министерства. Так, согласно п.2 ст.1 Закона «О защите прав потребителей» Правительство Российской Федерации вправе издавать для потребителя и продавца (изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) правила, обязательные при заключении и исполнении публичных договоров (договоров розничной купли-продажи, энергоснабжения, договоров о выполнении работ и об оказании услуг, каким является договор бытового подряда.

Функции ФАС обширны, но основная из них — контроль и надзор за соблюдением условий конкуренции на современном рынке и экономической концентрацией и антимонопольного законодательства. выявление правонарушений и предупреждение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (ст.22 ФЗ №135 «О защите конкуренции»).

Федеральные министерства занимаются отраслевым регулированием тарифов.

После сдачи подрядчиком выполненной работы производятся расчеты. Выплата аванса или полная оплата работы на этапе заключения договора возможно, но только при наличии согласия заказчика.

За нарушение сроков в договоре бытового подряда может применяться неустойка. Размер неустойки составляет 3 процента цены выполнения работ, а если в договоре такой цены нет - 3 процента общей цены заказа за каждый день (либо, если договором условие о сроке выражено в часах, за каждый час). Ее размер в договоре может быть только увеличен по отношению к указанным выше. При этом общий размер неустойки не может превышать стоимости работ (п. 5 ст. 28 Закона «О защите прав потребителей»).

Что касается договора строительного подряда, то по нему подрядчик обязуется построить или реконструировать определенный объект (предприятие, здание, жилой дом) либо выполнить иные строительные работы (монтажные, пусконаладочные и иные работы, связанные со строящимся объектом), а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (п.1 ст.740).

Сторонами договора строительного подряда также, как и бытового являются заказчик и подрядчик. В роли заказчиков выступают любые физические или юридические лица. Характерна передача функций заказчика специализированным организациям, выступающим в роли представителей лиц, для которых строится объект. В качестве подрядчиков могут действовать различные строительные и строительно-монтажные организации независимо от форм собственности, а также индивидуальные предприниматели с членством в саморегулируемой организации (СРО) строителей.

Предмет договора строительного подряда — результат деятельности подрядчика в виде конкретной вещи: строительство чего-то нового, капитальный ремонт здания или сооружения и т.д.

Существенным условием данного вида договора подряда является цена, подлежащая обязательному согласованию. В отличие от договора бытового подряда, цена договора строительного подряда, по причине большого объема работ, определяется путем составления сметы (постатейный перечень затрат на выполнение работ, приобретение оборудования и т.п.). Таким образом, смета является важнейшей, неотчуждаемой частью договора строительного подряда совместно с технической документацией, на основании которой определяется объем, содержание работ и иные предъявляемые требования. Смета может быть твердой и приблизительной. Основная цель твердой цены — защитить заказчика от рисков возможного удорожания строительства. Риски могут быть связаны, к примеру, с увеличением объема подлежащих выполнению работ. То есть твердая цена по смыслу п. 6 ст. 709 ГК РФ подлежит оплате заказчиком за результат работ в целом, безотносительно к тому, какой объем работ для достижения этого результата пришлось выполнить подрядчику. Изменение цены (увеличение, уменьшение) договора строительного подряда производится по правилам п. 6 ст. 709 ГК РФ. «Следовательно, обязанность по оплате дополнительных работ у заказчика возникает только в том случае, если такие работы по видам, объему и цене были согласованы заказчиком и последний дал согласие на их выполнение подрядчиком и последующую оплату (постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 05.04.2016 N Ф06-7261/16, постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.09.2016 N 17АП-1008/16, постановление Арбитражного суда Московского округа от 02.03.2018 N Ф05-494/18, постановление Арбитражного суда Московского округа от 23.05.2018 N Ф05-5122/18)»[[14]](#footnote-14). Смета будет приблизительной, если стороны прямо обозначать этот факт в договоре.

Для договора строительного подряда существенным условием является срок. В связи с этим, чтобы согласовать сроки, в которые стороны обязуются выполнить свои обязательства по договору, к нему чаще всего прилагаются планы и графики, как составные части договора. Из этого следует, что договор строительного подряда заключается в письменной форме и представляет собой единый документ, подписываемый сторонами, или совокупность документов.

В независимости от стороны (заказчик или подрядчик), готовящей техническую документацию и смету, оба эти документа должны быть в обязательном порядке согласованы сторонами. Затем они остаются, как правило, неизменными до завершения строительства, поскольку логично полагать, что техническая документация охватывается весь комплекс работ по строительству, а в уже согласованной смете были подсчитаны затраты на все необходимые работы[[15]](#footnote-15).

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (ст.758).

Автор считает необходимым дать определения понятиям проектно-изыскательских работ и технической документации. «Проектно-изыскательские работы — это целый комплекс мероприятий, которые проводятся для разработки необходимой для строительства зданий и сооружений документации. Комплекс включает в себя предпроектные работы, инженерно-изыскательские работы, разработку технико-экономического обоснования застройки, подготовку проектной, рабочей и сметной документации»[[16]](#footnote-16). «Техническая документация — набор документов, используемых при проектировании (конструировании), изготовлении и использовании объектов техники: зданий, сооружений, промышленных изделий, включая программное и аппаратное обеспечение.

В составе технической документации выделяют:

* конструкторские документы, включая чертежи, спецификации, пояснительные записки, технические отчеты, технические условия, эксплуатационные и ремонтные документы (регламенты, руководства и т. п.);
* технологические документы, включая документы, необходимые для организации производства и ремонта изделия;
* программные документы, сопровождающие программы для электронно-вычислительных машин (программные средства).

К технической документации также может быть отнесена техническая литература»[[17]](#footnote-17).

Сторонами данного договора все также являются подрядчик, в лице которого выступают проектировщик и/или изыскатель (предприниматель с лицензией), и заказчик — тот, кто запрашивает провести проектно-изыскательскую работу.

Не будучи существенным условием договора, цена определяется путем составления сметы, в которой содержится перечень расходов подрядчика на выполнение работ. Что касается формы договора, то по общему правилу, она должна быть письменная.

В обязанности подрядчика входит:

* точно выполнить работу;
* согласовать техническую документацию, в первую очередь с заказчиком, а в случае необходимости и с компетентными государственными органами.

На заказчике, в свою очередь, лежат следующие обязанности:

* дать задание о составлении проекта, приложив материалы и документы, необходимые для составления технической документации;
* оплатить работу согласно условиям договора;
* возместить дополнительные расходы, возникшие ввиду обстоятельств, которые не зависели от подрядчика.

Подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы для государственных или муниципальных нужд осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для вышеназванных нужд. Для выполнения таких работ подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, который обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (пп.1,2 ст. 763).

Заказчиком в государственном контракте выступает государственный орган с инвестиционными ресурсами или же организация, обладающая правом ими распоряжаться. В случае если функции государственного заказчика передаются хозяйствующим субъектам, то в таком случае в договоре должны быть предусмотрены как обязательства по выполнению приобретенных функций, в том числе эффективное использование денежных средств, так и ответственность при нарушении вышеуказанных обязательств. Государственные заказчики получают финансовое обеспечение в том объеме, который установлен соответствующими бюджетами.

Подрядчиком же может быть любое юридическое или физическое лицо со статусом предпринимателя и лицензией на выполнении соответствующих работ или членством в СРО. Небезынтересен тот факт, что для выполнения государственных контрактов законом не запрещено привлекать иностранные организации, т.е. можно сделать вывод, что заказчик свободен в своем выборе. Тем не менее, подобный выбор делается на основании подрядных торгов. Также в государственном контракте закрепляются типы работы, её объем и период, за который она будет выполнена; работа может быть разбита на этапы.

В зависимости от объекта госзакупки используются различные конкурентные способы. В частности, заключение контракта с единственным поставщиком, электронные аукционы (конкретные виды строительных работ с учетом исключений: особо опасные и технически сложные уникальные объекты). Согласно ст. 48-55 44-ФЗ, заказчик может проводить закупочные процедуры по строительным работам, используя открытый конкурс (ограничения: ст. 56, 57, 59, 72, 83, 84, 93 ФЗ № 44), при условии, что предмет заказа не числится в реестре особо опасных и технически сложных объектов (ч. 1 ст. 48.1 Градостроительного Кодекса РФ). В противном случае должен проводиться конкурс с ограниченным участием. Если же в закупочной документации содержатся сведения о государственной тайне, то проводится закрытый конкурс (ст. 48-55, 85 № 44-ФЗ)[[18]](#footnote-18).

Определение начальной (максимальной) цены контракта (НМЦК) на заказы по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов определяется в соответствии с ч. 1 ст. 22 44-ФЗ. Чаще других применяется проектно-сметный метод определения НМЦК.

Единые требования к участникам тендера устанавливаются согласно п. 1 ч. 1 ст. 31 44-ФЗ. Заказчику может потребоваться выписка из реестра членов СРО или специальная лицензия. В закупочной документации на капитальное строительство по 44-ФЗ также устанавливаются и дополнительные требования (ч. 2 ст. 31 44-ФЗ), фиксируемые с целью подтверждения финансовых возможностей подрядчика, наличия необходимого оборудования, практического опыта в требуемой сфере, а также наличия квалифицированных специалистов в подрядной организации[[19]](#footnote-19).

Согласно п.1 ст. 766 ГК в договоре обязательно устанавливаются стоимость работы, определяемой на основании подрядных торгов, но не превышающей исходных условий, и порядок её оплаты. Таким образом, цена является существенным условием данного вида договора. Гарантию оплаты работ по договору подряда дают Правительство РФ или органы управления субъекта Российской Федерации (зависит от финансирования).

Кроме цены, не менее важным условием «государственного» подряда служит срок. Как и в обычном договоре подряда необходимо определить сроки начала и окончания работ, а также, если того пожелают стороны, иные сроки. В качестве таковых могут выступать сроки приемки пусковых комплексов, отдельных зданий, сооружений и т.п.

У данного вида договора письменная форма.

Поскольку на практике наиболее важную сферу применения подряда составляет строительство, а, следовательно, и наиболее часто встречающимся видом договора подряда является строительный, то автор считает разумным сфокусировать внимание в своей работе именно на нем.

Стоит отметить, что предмет договора подряда является одним из существенных условий, как и срок выполнения работ и, по мнению отдельных арбитражных судов, стоимость работ (будут освещены ниже), поэтому несогласование этих условий расценивается судом как отсутствие заключения договора.

## 1.2 Форма договора

Согласно п. 2 ст. 420 ГК РФ к договорам должны применяться правила о двух- и многосторонних сделках, сюда же относятся и правила о форме сделки.

Законодательно определение формы сделки нигде не закреплено, т.е. в ГК мы его не найдем. Специалисты в области гражданского права понимают под формой сделки способ выражения вовне внутренней воли стороны (сторон) сделки[[20]](#footnote-20).

В настоящее время до конца не ясна позиция законодателя касательно вопроса о том, имеет ли форма гражданско-правового договора конститутивное значение для его возникновения[[21]](#footnote-21). Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор заключен, если стороны, в требуемой форме, достигли соглашение по всем существенным условиям договора. В силу п. 1 ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма[[22]](#footnote-22). Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась (абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ).

Исходя из приведенных норм, одна часть ученых приходит к выводу о том, что до момента надлежащего оформления договор не возникает[[23]](#footnote-23).

Другая часть, делая ссылку на абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ, считает, что такое правило справедливо лишь для случаев, когда форма договора установлена соглашением сторон и, соответственно, носит характер существенного условия[[24]](#footnote-24).

Ряд авторов полагает, что в таком случае действует презумпция незаключенности договора, ввиду того что соглашение о форме является стадией переговоров. Если же стороны решили исполнить договор, то разумно предположить, что они отказались от ранее согласованного условия о форме, и заключили действительный договор в иной форме[[25]](#footnote-25). Сделка, которая была заключена, но которая не соответствует условленной форме, рассматривается в качестве «молчаливой» отмены установления формы[[26]](#footnote-26).

Специалисты с противоположной точкой зрения обращают внимание на то, что правила п. 1 ст. 432 и абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ направлены не на непосредственное регулирование последствий, возникающих при несоблюдении формы договора. Так, п.1 ст.432 ГК РФ указывает на то, что стороны должны согласовывать существенные условия договора, а ст. 434 ГК РФ закрепляет принцип свободы формы договора. Правовые последствия несоблюдения формы договора те же, что установлены законодателем для сделок[[27]](#footnote-27).

По мнению ряда авторов несоблюдение формы договора не влечет его незаключенность по той причине, что российское законодательство не содержит ни одной нормы, указывающей на это[[28]](#footnote-28).

Другие авторы, занимая схожую позицию, заявляют, что форму следует рассматривать как иной элемент договора, не как его условие. Это означает, что форма призвана фиксировать факт достижения соглашения, т.е. отсутствие надлежащей формы не ведет к отсутствию договорных отношений, по крайней мере не во всех случаях.

В подтверждение такой точки зрения выступает тот факт, что гражданское законодательство РФ допускает существование «договора-правоотношения» без «договора-формы». В случаях, когда «…существование договора как юридического факта не подтверждается “договором-документом”, совершенным в определенной форме, о существовании договора как правоотношения могут свидетельствовать взаимообусловленные действия лиц по отношению друг к другу»[[29]](#footnote-29).

Российские суды, как и ученые-цивилисты, на сегодняшний день не выработали единой позиции по обозначенной проблеме.

Судьи, анализируя п. 1 ст. 432 ГК РФ, в ряде случаев прямо указывают, что исходя из смысла данной нормы, договор признается незаключенным, если сторонами не достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора либо если не была соблюдена согласованная сторонами форма[[30]](#footnote-30).

К форме договора подряда применимы общие правила о форме сделок.

В соответствии с п.1 ст.158 ГК сделки могут совершаться в устной или письменной форме. Устная сделка — это такая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма или для которой несоблюдение простой письменной формы не влечет их недействительность (п.1, п.2 ст.159 ГК РФ).

Однако существуют ограничения для заключения устных сделок. Такие сделки не могут заключаться:

* юридическими лицами вне зависимости от того, кем является 2-я сторона — организацией или гражданином;
* между гражданами, если сумма сделки более 10 000 руб. (ч. 1 ст. 161 ГК РФ);
* для договоров займа между гражданами на сумму более 10 000 руб. (п. 1 ст. 808 ГК РФ);
* для купли-продажи при реализации объекта недвижимости;
* для дарения, если даритель — организация, а дар стоит более 3 000 руб.;
* для дарения, если это обещание передать в дар (ст. 574 ГК РФ).

Так, можно заключить, что устная форма для договоров подряда допустима, если сторонами не предусмотрено иное (т.е. российский законодатель дает свободу воли сторонам в данном вопросе), поскольку закон этого не запрещает. Тем не менее на практике распространенной формой является именно письменная, в связи с тем, что придает отношениям, вытекающим из договора подряда, большую стабильность, принимая во внимание длящийся характер. Подобного мнения придерживается и Д. В. Гудков, который считает, что заключение договора подряда в письменной форме обусловлено прежде всего необходимостью фиксации такого условия, как предмет, который в подавляющем большинстве случаев описать устно просто невозможно» [[31]](#footnote-31).

Поскольку на практике, как мы успели убедиться, частота заключения договоров подряда в письменной форме значительно превышает их заключение в устной, то стоит внимательнее рассмотреть, что же российский законодатель подразумевает под данной формой сделки.

Ст.160 ГК РФ как раз посвящена письменной форме сделки. В соответствии с п.1 ст.160 для совершения сделки в письменной форме необходимо составить документ, в котором будет выражено содержание сделки. Такой документ должен быть подписан лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Также по желанию сторон или в связи с законом и иными правовыми актами могут быть установлены дополнительные требования для письменной формы сделки, а в случае их несоблюдения — предусматриваться последствия. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (пункт 1 статьи 162) (абз.3 п.1 ст.160).

Допускается использование факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи (п.2 ст.160 ГК).

Электронный документ — документированная информация, представленная в электронном виде, т.е. пригодном для восприятия человеком с использованием ЭВМ, а также для передачи по информационно телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах (п.11.1 ст.2 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

Юридическую значимость документу — как бумажному, так и электронному — придает его содержимое и подписи. Но необходимо учитывать и нормативные акты. Если в них нет прямого указания, что документ должен быть составлен на бумаге, то, следовательно, можно составлять в электронном виде.

Электронный документ, подписанный ЭЦП, приравнивается к документу на бумажном носителе с собственноручной подписью[[32]](#footnote-32).

Электронная подпись придает электронным документам юридическую значимость (63-ФЗ «Об электронной подписи»). В законе обозначены два вида подписи — простая и усиленная. Усиленная электронная подпись отличается от простой электронной подписи тем, что не только определяет подписанта, но и защищает документ от внесения в него каких-либо изменений. «Для формирования усиленной электронной подписи используются криптографические средства и два ключа: ключ ЭП и ключ проверки ЭП»[[33]](#footnote-33).

В свою очередь усиленная ЭП делится на квалифицированную и неквалифицированную. Отличие первой от последней в том, что квалифицированная ЭП имеет квалифицированный сертификат, выданный аккредитованным удостоверяющим центром (УЦ) и соответствует определенным требованиям.

В федеральном законе №63-ФЗ указано, что участники электронного взаимодействия могут использовать ЭП любого вида, если это не противоречит нормативным актам или соглашению между этими участниками (ст. 4 №63-ФЗ)[[34]](#footnote-34).

Кроме электронной формы стороны могут обезопасить себя от недобросовестного исполнения или неисполнения условий договора путем заключения акта приема-передачи выполненных работ.

Акт сдачи-приема выполненных работ — это официальный документ, который подтверждает совершение сделки между заказчиком и подрядчиком[[35]](#footnote-35). В случае выявления нарушений в работе снижается стоимость согласно условиям договора. Также при обнаружении дефектов соглашение не подписывается заказчиком, составляется отдельный документ с указанием всех недочетов и требованиями их устранения. Важность заключения подобного соглашения состоит в том, что оно может применяться в суде, как основание для привлечения сторон к административной ответственности[[36]](#footnote-36). Есть некие различия для заключения акта выполненных работ по договору подряда с физическими лицами или юридическими. В случае с физическими лицами он необходим на завершительном этапе сделки, перед оплатой. На стадии первичной договоренности составление такого соглашения не требуется[[37]](#footnote-37). Для юридических лиц требуется составить два экземпляра данного документа, рекомендуется оформить их у нотариуса.

Суды касательно актов приемки выполненных работ выработали определенную практику, согласно которой такой акт, составленный подрядчиком в одностороннем порядке и не направленный заказчику, не является доказательством возникновения отношений по подряду, если договор подряда отсутствует как таковой или суд его признал незаключенным[[38]](#footnote-38).

Так произошло между сторонами по делу N А32-10953/2008. В их договоре отсутствовало условие о начальном и конечном сроках выполнения работ, а также не был согласован перечень работ, которые следовало выполнить, и объект выполнения работ. Апелляционный суд верно признал такой договор незаключенным (п.6 информационного письма от 25.11.2008 N 127 "Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации"). Судебные инстанции не приняли представленный истцом акт формы КС-2 (л. д. 26) в качестве надлежащего доказательства того, что договор был заключен, поскольку истец документально не подтвердил принятие мер, направленных на сдачу результатов работ заказчику, что указанный акт был получен ответчиком и последний необоснованно уклонился от его подписания[[39]](#footnote-39).

Еще один вывод, который можно сделать, проанализировав судебную практику, заключается в том, что акты приемки выполненных работ, которые не ссылаются на договор подряда, а также справки о стоимости работ и затрат свидетельствуют о наличии между сторонами фактических подрядных отношений (Постановление ФАС Уральского округа от 24.11.2011 N Ф09-8782/10 по делу N А47-10336/07)[[40]](#footnote-40).

## 1.3 Стороны договора, распределение рисков

Из определения договора подряда, которое мы находим в ст. 702 ГК РФ, вытекает, что в нем наличествует две стороны: заказчик и подрядчик. Заказчик — поручает выполнение определенной работы, подрядчик — обязуется её выполнить. В качестве заказчика и подрядчика могут быть физические и/или юридические лица. Но в договорах строительного и бытового подряда предъявляются специальные требования.

Стоит заметить, что если в роли подрядчика выступает юридическое лицо, наделенное общей правоспособностью, то оно имеет право заниматься любой хозяйственной деятельностью, при условии, что у него имеются необходимые лицензии (например, для договора подряда на проектные и изыскательские работы) или членство в СРО. В случае если юридическое лицо наделено специальной правоспособностью, то оно может выступать в качестве подрядчика только в видах деятельности, предусмотренных уставом данного юридического лица. Также правовое положение субъектов регулируется 44-ФЗ, 223-ФЗ, Градостроительным кодексом и Законом «О защите прав потребителей».

Подрядчику не запрещается перепоручать третьим лицам выполнение части работ. При возникновении подобных ситуаций подрядчик, который привлекает третье лицо, становится генеральным подрядчиком, а привлеченный — субподрядчиком (ст.706 ГК). Важно подчеркнуть, что закон не требует специального закрепления в договоре подряда и даже согласия заказчика на привлечение подрядчиком субподрядчиков. Это объясняется тем, что все риски по выполнению работ лежат на генеральном подрядчике. Однако есть исключение, при котором запрещается привлечение субподрядчика: если из договора четко следует, что подрядчик должен лично выполнить работу, указанную в договоре. При нарушении этого условия договора подрядчик лично несет ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика, перед заказчиком (п.2 ст.706 ГК).

Как было отмечено выше, в договоре генерального подряда вся ответственность лежит на генеральном подрядчике, даже за работу, выполняемую субподрядчиком. Обычно между заказчиком и субподрядчиком не заключается договор, поскольку в договоре между генеральным подрядчиком и субподрядчиком первый выступает в роли заказчика. Можно сделать вывод, что генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за выполнение, невыполнение или некачественное выполнение работ субподрядчиком, а перед субподрядчиком — за действия заказчика. Можно говорить о «двойной» ответственности генерального подрядчика, но у него есть право в случае нарушения обязательств по договору по вине заказчика или субподрядчика переложить эту ответственность на них (абз.1, п.1, ст.706 ГК). Тем не менее в договоре генерального подрядчика с заказчиком и с субподрядчиком может быть предусмотрено предъявление заказчиком требований напрямую субподрядчику и субподрядчиком к заказчику соответственно (п.3 ст.706 ГК).

В 2011 году ФАС Западно-Сибирского округа, рассмотрев дело N А81-4510/2009, в котором ООО «ПроектПерспектива» (проектировщик) обратилось в арбитражный суд с иском о неосновательном обогащении к Администрации муниципального образования города Лабытнанги (муниципальный заказчик), заключив при этом договор на выполнение проектных работ с ООО «Эльта-Инвест» (генеральный проектировщик),установил на основании имеющихся в деле доказательств факт отсутствия неосновательного обогащения. Также, суд, ссылаясь на п.3.ст.706 ГК РФ, постановил, что истец (ООО «ПроектПерспектива», субподрядчик) и заказчик (Администрация) не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком (ООО «Эльта-Инвест»)[[41]](#footnote-41).

Можно сделать вывод о том, что заказчик не несет ответственность вместе с генподрядчиком по договору субподряда, так как договор имеет силу только для генерального подрядчика и субподрядчика.

Совсем другая ситуация происходит, когда заказчик хочет заключить несколько договоров подрядов. Например, на строительство объекта с одним, на внутреннюю отделку со вторым, на проведение коммуникаций с третьим. Такое допускается только при наличии согласия генерального подрядчика. При заключении прямого договора между подрядчиком и заказчиком первый несет ответственность перед вторым, а генеральный подрядчик отвечает лишь за ту часть работ, которую ему поручил заказчик (п.4 ст.706 ГК).

Наравне с генеральным подрядом существует возможность принятия участия на стороне подрядчика множества лиц (ст.707 ГК), но обязанности и ответственность в таком случае распределяются иначе, следовательно, нельзя сочетать оба варианта. По общему правилу, генеральный подряд «главенствует».

Нельзя обойти стороной правовой статус технического заказчика. Согласно п.22 ст.1 Градостроительного кодекса РФ техническим заказчиком является физическое лицо, действующее на профессиональной основе, или юридическое лицо. Он уполномочен заключать от имени застройщика договоры на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации и строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства[[42]](#footnote-42).

Функции, выполняемые техническим заказчиком: подготовка заданий на выполнение инженерных изысканий, разработку проектной документации, выполнение строительных работ; предоставление исходных документов и материалов геологам, геодезистам, проектировщикам; утверждение проектной документации и иные. Технический заказчик не осуществляет строительство, он исполняет часть представительских функций застройщика (Постановления Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.03.2014 N 15АП-836/2014 по делу N А32-9696/2013, ФАС МО от 16.01.2014 N Ф05-16283/2013 по делу N А40-124446/12-129-930)[[43]](#footnote-43).

Ответственность технического заказчика определяют на основании условий договора между ним и застройщиком. Поскольку им выполняются лишь некоторые представительские функции застройщика, то и требования, должны предъявляться только если он ненадлежащим образом исполняет такие функции.

Важно понимать, что поскольку технический заказчик не является лицом, которое осуществляет строительство, то, по мнению некоторых судов, он не несет ответственность за качество строительных работ (Постановление ФАС МО от 16.01.2014 N Ф05-16283/2013 по делу N А40-124446/12-129-930)[[44]](#footnote-44). Несмотря на вышеуказанный факт, исходя из анализа судебной практики технического заказчика можно привлечь к административной ответственности по ч. 1 ст. 9.4 "Нарушение обязательных требований в области строительства и применения строительных материалов (изделий)" КоАП РФ за утверждение проектной документации в отсутствие положительного заключения экспертизы данной документации (Постановление ФАС МО от 24.09.2013 по делу N А40-5903/13-154-54, Определение ВАС РФ от 27.11.2013 N ВАС-16411/13).

На стороне заказчика также может быть не одно лицо. В случаях неделимости предмета обязательства, выполнении работ, связанных с предпринимательской деятельностью, и иных регламентированных законом или же закрепленных в договоре случаях лица, являющиеся заказчиками будут солидарными должниками или кредиторами. Если же предмет обязательства делим, то каждое лицо, «входящее в состав» заказчика, имеет права и обязанности в пределах своей доли (п.2, ст.707 ГК).

В связи с изменениями, внесенными в федеральный закон 214-фз от 29.12.2004 года (привлечение денег от граждан в строительство новостроек) федеральным законом №218-ФЗ от 29.07.2017 года, застройщики, которые привлекают деньги от граждан в строительство жилья при получении разрешения на строительство после 01.07.2018 года, подвергнутся новым ограничениям своей предпринимательской деятельности. В частности, имущество застройщика не сможет использоваться для обеспечения исполнения обязательств третьих лиц; обязательства застройщика перед третьими лицами, не связанные со строительством новостройки, в которую привлекаются деньги граждан, не могут превышать 1% от проектной стоимости ее строительства; застройщик не сможет брать на себя обязательств по обеспечению исполнения обязательств третьих лиц; вместо страховых взносов при страховании своей ответственности (прежний порядок) застройщик будет обязан вносить специальные отчисления в образуемый государством компенсационный фонд, за счет которых в случае его банкротства будет достроена незавершенный объект или выплачены компенсации долевым инвесторам[[45]](#footnote-45).

Говоря о сторонах в договоре подряда, нельзя не упомянуть о том, как распределяются риски между ними. В соответствии со ст.705 ГК, если нет иных указаний в договоре или законе:

* «риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона;
* риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик»;
* риски, указанные выше, несет сторона, допустившая просрочку при передаче или приемке результата работы.

Норма, содержащаяся в данной статье гражданского законодательства, перекладывает риск на ту сторону, которая предоставила имущество. А вопрос случайной гибели решается с опорой на небезызвестную формулу из римского права, согласна которой риск случайной гибели возлагается на собственника вещи[[46]](#footnote-46).

Так как в ст.705 ГК включены разные решения при распределении рисков случайной гибели вещи или повреждения предмета договора (в данном случае он возлагается на подрядчика), а также случайной гибели оборудования и материалов (его несет собственник), то применительно к оборудованию и материалам от заказчика может возникнуть необходимость определить момент, в который материал превращается в результат работ. Это важно для понимания того, когда перестает действовать правило о том, что риск случайной гибели имущества лежит на его собственнике[[47]](#footnote-47).

В п.2 все той же 705 статьи ГК содержится норма, также предназначенная для распределения риска. Она применяется в ситуациях, где встречаются последствия случайной гибели или повреждения готового предмета договора до его приема заказчиком или повреждения оборудования и материалов, которые были предназначены для выполнения работ по договору подряда. К тому же данная норма в императивном порядке возлагает риск на сторону, допустившую просрочку при передаче или приеме готового предмета договора[[48]](#footnote-48).

## 1.4 Существенные условия договора

Существенными условиями договора подряда безусловно являются его предмет, наравне со сроками выполнения договора, теми условиями, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, а также судебная практика к вышеуказанным условиям добавляет стоимость работ.

Судебная практика богата подобными делами, но автору представляется интересным рассмотреть постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 02.05.2017 N Ф03-1268/2017 по делу N А51-13000/2016[[49]](#footnote-49). Общество с ограниченной ответственностью «Армада-Трейд» обратилось в Арбитражный суд Приморского края с исковым заявлением к Казенному предприятию Приморского края «Единая дирекция по строительству объектов на территории приморского края» о взыскании долга.

Из материалов дела суд установил, что 02.07.2015 между предприятием (заказчик) и обществом (подрядчик) заключен договор подряда N 2015/07-049, в силу которого подрядчик обязался по заданию заказчика выполнить своими и/или привлеченными силами и средствами работы по вертикальной планировке строительной площадки объекта «Строительство жилых домов в «Жилом комплексе Д», расположенного в г. Владивосток в районе «Снеговая падь»; заказчик обязался принять и оплатить выполненные подрядчиком работы в установленном договором порядке (п.1.1 договора).

Исходя из содержания статей 702, 708 ГК РФ к существенным условиям договора подряда законодатель относит не только согласование сторонами предмета договора и сроки выполнения работ, но и их объем и содержание. Именно объем выполненных работ и стал камнем преткновения в данном деле, поскольку суд, опираясь на условия договора от 02.07.2015, пришел к выводу о том, что стороны не согласовали данный вопрос в своем договоре.

Кроме самого договора судом были проанализированы и приложения к нему. Так, в Приложении N 1стороны пришли к соглашению в наименовании, видах работ и стоимости за единицу работ, но отсутствует документ, указывающий на тот факт, что стороны согласовали весь объем подлежащих выполнению подрядных работ по вертикальной планировке строительной площадки объекта. В пункте 3.1 приложения N 3 стороны утвердили график выполнения работ, указали виды и объемы выполнения работ, уточнили их сроки. Однако в дополнительном соглашении N 3 от 28.12.2015 указанный пункт 3.1 договора изложен в новой редакции, а приложение N 3 отменено.

Исходя из этого суд пришел к выводу, что договор следует считать незаключенным, поскольку стороны не согласовали существенное условие договора подряда — объем работы.

Следует уточнить, что закон предусматривает указание в договоре сроков начала и окончания выполнения работы (п.1ст.708 ГК). После принятия Президиумом ВАС РФ информационного письма от 25.11.2008 № 127[[50]](#footnote-50) суды стали признавать срок существенным условием договора подряда, поскольку в п. 6 информационного письма отмечалось, что договор подряда не является заключенным в связи с тем, что стороны не согласовали условия о начальном и конечном сроках выполнения работ.

Продолжительность же этого срока никак законодательно не урегулирована, стороны посредством соглашения самостоятельно определяют этот момент. В большинстве случаев конечная дата называется подрядчиком, т.к. именно он в состоянии оценить, какое количество времени ему необходимо для качественного выполнения работы. К тому же если для изготовления предмета договора требуется специальная технология, то этот фактор тоже окажет влияние на конечный срок.

Не последнюю роль играют и промежуточные сроки, определенные в договоре. При определении промежуточных сроков в договоре необходимо включать указание на конкретный этап работ, подлежащий выполнению объем работ на конкретном этапе, перечень работ на каждом этапе, а при необходимости их сметная стоимость. В случае, когда работы поделены на этапы, но без указания дат их выполнения, подрядчик свободен выполнять свою деятельность таким образом, чтобы успеть закончить работу к ее конечному сроку. За несоблюдение промежуточных сроков при выполнении договора подряда подрядчик несет ответственность, она аналогична ответственности за нарушение начального и конечного сроков. Неустойка за нарушение промежуточного и иных сроков, например сроков выхода на объект, оплаты отдельных этапов работ, направления возражений по приемке или испытаниям, может быть предусмотрена соглашением сторон[[51]](#footnote-51).

К. Кондрашев, не отрицает, что «в договоре подряда должны быть указаны начальный и конечный сроки выполнения работы» [[52]](#footnote-52), но он обращает внимание на то, что в силу ст. 190 ГК РФ срок может определяться календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами, а также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Поэтому он выступает за то, чтобы во время согласования сроков сторонами указывались конкретные календарные даты. К сожалению, на практике это не всегда выполнимо в силу различных обстоятельств. К примеру, стороны поставили начало выполнения работ в зависимость от авансирования этих работ заказчиком или передачи строительной площадки подрядчику[[53]](#footnote-53).

В информационном письме от 25.02.2014 N 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» Президиум ВАС РФ рассуждал следующим образом: поскольку существенными являются условия о предмете договора и условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, то согласно п.1ст.708 таким условием в договоре подряда считается начальный и конечный сроки выполнения работы[[54]](#footnote-54). «Эти требования установлены с целью недопущения неопределенности в отношениях сторон»[[55]](#footnote-55). Соответственно, если в договоре указаны начальный и конечный срок, то договор должен считаться заключенным.

К выводу о том, что договор заключен пришел и Арбитражный суд Центрального округа, вынося постановление по делу N А09-1483/2016 от 30.03.2017 N Ф10-752/2017[[56]](#footnote-56). Фабула дела такова: общество с ограниченной ответственностью «Сталь-Трейд», г. Брянск, обратилось в Арбитражный суд Брянской области с иском к Республиканскому дочернему унитарному предприятию «Белоруснефть-Промсервис» в лице филиала в г. Брянске о признании незаключенным договора от 28.10.2015 N 1 и взыскании денежных средств в сумме 50 000 руб. Суды первой и апелляционной инстанций, опираясь на «положения ст. 432, п. 1 ст. 702, п. 1 ст. 708, п. 1 ст. 740 Гражданского кодекса Российской Федерации, сделали вывод о том, что к существенным условиям договора подряда относятся условия о его предмете, а также о начальном и конечном сроках выполнения работ»[[57]](#footnote-57). Ими было установлено, что предмет договора подряда от 28.10.2015 N 1 и срок выполнения работ согласованы сторонами (п.10.2 договора), договор исполнялся.

Как только сроки были зафиксированы сторонами в договоре они становятся обязательными; их можно изменить только в ситуациях, закрепленных в договоре (п.2 ст.708 ГК). Если срок выполнения нарушен или заказчик не принимает выполненную работу, происходит просрочка. Закон устанавливает общие (ст. 406 ГК) и специальные правила на такой случай. Когда заказчик просрочил принятие работы, за подрядчиком сохраняется право получить вознаграждение, даже если результат выполненной работы утрачен (в случае гибели), т.к. в этом случае риск с подрядчика переходит на заказчика (п.2 ст.720 ГК). Иное правило действует, если заказчик не пришел получить вещь, т.е. уклоняется принять выполненную работу. Тогда подрядчик имеет право по прошествии месяца со дня, указанного в договоре как день передачи результата работы, и дважды предупредив заказчика, продать предмет договора подряда, полученные средства внести в депозит на имя заказчика, за вычетом платежей за свою работу (п.6. ст.720 ГК).

Но что делать в ситуации, когда строительство не завершено? Исходя из позиции Президиума ВАС РФ, отраженной в информационном письме от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда", у заказчика появляется право собственности на незавершенное строительство как на недвижимое имущество, как только такое строительство зарегистрировано в установленном порядке[[58]](#footnote-58).

Судом первой инстанции было отказано в удовлетворении иска о признании недействительным договора простого товарищества, заключенного заказчиком с третьим лицом с целью продолжения строительства не достроенного подрядчиком объекта. Иск был подан подрядчиком, поскольку в такой ситуации он не мог исполнить договор и получить вознаграждение. Суд первой инстанции посчитал, что с учетом того, что все выполненные работы по незавершенному строительству оплачены заказчиком, значит, он имел право распорядиться им как своей собственностью, включая передачу строительства другому лицу.

Кассационный суд решение отменил и передал дело на новое рассмотрение на основании следующих фактов:

1. Если договор подряда не расторгнут, то у подрядчика остается право на продолжение строительства (по смыслу ст. 740 ГК РФ).
2. Право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество (коим является незавершенное строительство — ст.130 ГК РФ), подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации (ст.219 ГК РФ).
3. Не завершенные строительством объекты не относятся к недвижимому имуществу, если они являются предметом действующего договора строительного подряда (п. 30 Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 29 апреля 2010 г. N 10/22 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав")[[59]](#footnote-59).

Наряду с этим, если подрядчик, со своей стороны, не соблюдает сроки (начальный, промежуточный, конечный) выполнения работ, то его действия тоже расцениваются как просрочка. При этом у заказчика появляется право отказаться от договора и потребовать возмещение убытков, если работу невозможно закончить к сроку, установленному в договоре (п.2. ст.715 ГК).

В договоре подряда цена — это денежная сумма, уплачиваемая заказчиком подрядчику за выполнение работы. Цена в договоре подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение (п.2 ст.709 ГК). К издержкам подрядчика принято относить стоимость материала и оборудования, а также услуг, предоставляемых подрядчику третьими лицами. Она определяется по соглашению сторон, которые либо прописывают конкретную сумму, либо указывают способ, по которому она будет определяться. При отсутствии в договоре подряда указаний на цену, её определяют в соответствии с п.3 ст.424 ГК, т.е. на основании цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (п.1 ст.709 ГК).

В некоторых случаях в роли подрядчика может быть организация (к примеру, государственная) с заранее определенными расценками на выполняемые работы. Такой подрядчик не может отступать от цен, указанных в прейскуранте. Заказчик либо принимает расценки, либо не заключает договор подряда.

Цена в договоре подряда и цена вещи, изготовленной по договору подряда неэквивалентные понятия, т.к. в цену вещи входит цена договора подряда, плюс в неё включаются издержки заказчика, такие как стоимость материалов, работ и услуг, выполненных другими.

Довольно часто в ситуациях, когда подрядчику предстоит выполнить комплекс работ, стороны определяют цену посредством составления сметы. Исходя из положений ст. 709 ГК смета, предоставленная подрядчиком, имеет юридическую силу и считается частью договора только при условии, что заказчик её утвердил.

Смета может быть твердой и приблизительной. Твердая составляется при наличии всех исходных данных; любые отступления от нее не допускаются. Если в договоре подряда отсутствует отдельное указание на то, что смета является приблизительной (п.4 ст.709 ГК), то такая смета — твердая. Твердую смету, по общему правилу, нельзя изменить, даже когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем работ, которые предстояло выполнить, или необходимых для этого расходов. Обязанность подрядчика — выполнить работу без требования увеличения цены, твердо определенной договором. Однако когда стоимость материалов и оборудования, а также услуг возрастает существенно и когда это было невозможно было предусмотреть во время заключения договора, в силу вступает принцип свободы договора: подрядчик бы не подписывал договор на таких условиях, если бы мог предположить, что произойдут радикальные изменения стоимости материалов, работ или услуг. Пункт 6 ст. 709 ГК предоставляет подрядчику право требовать увеличения установленной цены. Если заказчик откажется, то в соответствии с принципом свободы договора подрядчик может требовать расторжения договора (ст. 451 ГК).

Приблизительную смету составляют, когда нельзя заранее определить весь перечь работ, которые требуется провести. По мере выполнения работы смета уточняется, а все расчеты производятся только по фактическим затратам подрядчика и при условии, что отсутствует значительное превышение приблизительной сметы. Увеличение цены возможно, но только если были проведены дополнительные необходимые работы, не учтенные при расчетах приблизительной сметы. Другие условия, в частности рост цен на материалы, изменение правил налогообложения не должны вызывать превышение цены в приблизительной смете.

Законом не установлен критерий определения значительного превышения приблизительной сметы. При значительном превышении сметы заказчик имеет право отказаться от договора, выплатив при этом подрядчику цену за выполненную часть работы. Этому предшествует обязанность подрядчика своевременно предупредить заказчика о необходимости значительно превысить приблизительную смету. Невыполнение указанной обязанности лишает подрядчика права на возмещение расходов сверх сметы (п. 5 ст. 709 ГК).

В случаях, когда превышение сметы связано с виновными действиями одной из сторон договора, то эти расходы переносятся на виновную сторону.

При определенных условиях может произойти ситуация, когда подрядчик выполнил работу за меньшую, чем указано в смете, стоимость. Если подобная экономия никак не отражается на качестве выполненных работ, то считается справедливым, что подрядчик сохранит разницу. Таким образом, подрядчик имеет право требовать уплаты цены в полном объеме (в соответствии со сметой), заказчик не может пересмотреть сумму оплаты. Вместе с тем закон допускает возможность пересмотра цены в сторону ее уменьшения, если договором предусмотрено распределение полученной подрядчиком экономии между сторонами (п. 2 ст. 710 ГК).

## 1.5 Ответственность сторон

Виновной в нарушении договора подряда может быть любая из сторон. Выделяют три основных вида условий, по которым возникают споры. Это нарушение существенных условий контракта, императивных норм законодательства и нарушение согласованных сторонами условий.

Самыми распространенными причинами возникновения споров являются нарушение сроков выполнения работ, их некачественное выполнение или несоответствующий объем, а также нарушение сроков оплаты.

В случае нарушения договора подряда одной из сторон предусмотрены меры имущественного характера. «Ответственность может быть установлена в виде: возмещения причиненных убытков (ст. ст. 15, 393 ГК РФ); уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК РФ); уплаты неустойки за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств по договору (ст. 330 ГК РФ)»[[60]](#footnote-60).

Объем ответственности или неустойки за нарушение условий договора определяется и указывается сторонами в таком договоре. Важно помнить о возможности применения нескольких видов ответственности за нарушение одного условия договора или обязательства.

Может взыскиваться:

* исключительная неустойка (п. 1 ст. 394 ГК РФ);
* зачетная неустойка (неустойка и убытки в сумме, не покрытой неустойкой, п. 1 ст. 394 ГК РФ);
* либо убытки, либо неустойка по выбору стороны, требующей уплаты (п. 1 ст. 394 ГК РФ);
* альтернативная неустойка;
* штрафная неустойка (убытки и установленная договором неустойка, п. 1 ст. 394 ГК РФ).

Допускается, согласно ст.395 ГК РФ, применение и убытков, и процентов в случае нарушения денежного обязательства и превышения убытками суммы процентов (убытки возмещаются в той мере, в которой они превысили сумму процентов, п.2 ст. 395 ГК РФ).

Если по договору за просрочку и неисполнение денежного обязательства назначена неустойка, то одновременно с ней проценты по ст. 395 ГК РФ за один и тот же период не могут быть взысканы (п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами"). В такой ситуации сторона, требующая уплаты денежных средств или их возврата вправе выбрать применяемую ответственность (неустойка или проценты)[[61]](#footnote-61). Можно взыскать и неустойку, и проценты за просрочку одного обязательства, но за разные периоды.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода), согласно ст.15 ГК РФ.

В договоре стороны должны согласовать основания возмещения убытков (которые могут быть установлены законом) и ограничения возмещения. Основания возмещения убытков, установленные законом:

* отказ заказчика исполнить договор, т.к. подрядчик нарушил сроки выполнения работы или очевидно, что он не успеет выполнить её в срок или надлежащим образом (п. п. 2, 3 ст. 715 ГК РФ);
* неисполнение требований об устранении недостатков результата работы в установленный заказчиком разумный срок либо выполнение работы с существенными или неустранимыми недостатками (п. 3 ст. 723 ГК РФ);
* участие в исполнении договора субподрядчика в нарушение требований закона или договора (п. 2 ст. 706 ГК РФ);
* действия или бездействие подрядчика, повлекшие гибель или повреждение имущества заказчика (ст. 714 РФ);
* любое неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, повлекшее убытки (ст. 393 ГК РФ);
* отказ заказчика принять исполнение обязательств в связи с просрочкой подрядчика, вследствие которой исполнение утратило интерес для заказчика (п. 2 ст. 405 ГК РФ)[[62]](#footnote-62).

Законные основания, по которым заказчик должен возместить убытки:

* отказ подрядчика от исполнения договора по причине того, что заказчик не выполнил свои встречные обязательства по нему (п. 2 ст. 719 ГК РФ) или не принял необходимые меры для устранения обстоятельств, влияющих на годность работы (п. 3 ст. 716 ГК РФ);
* неисполнение заказчиком обязанности содействовать в выполнении работы (п. 1 ст. 718 ГК РФ);
* отказ заказчика от исполнения договора до сдачи ему результата работы (ст. 717 ГК РФ);
* любое неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, повлекшее убытки (ст. 393 ГК РФ)[[63]](#footnote-63).

Автор считает разумным отдельно рассмотреть распределение ответственности в договоре строительного подряда. Согласно п.1 ст. 743 ГК РФ все работы должны быть выполнены в соответствии с договором строительного подряда, технической документацией и требованиями строительных и технических норм. В таком договоре должны быть определены состав и содержание технической документации, а также сроки предоставления соответствующей документации каждой из сторон (в законе нет указания, какая именно сторона отвечает за техническую документацию). Это важно, поскольку без условий о содержании технической документации и о лице её предоставляющем (существенные условия), договор строительного подряда не заключен.

Не возникает сомнений в том, что подрядчик несет ответственность за техническую документацию, которую он предоставил. Однако, суды расходятся во мнениях относительно распределения ответственности по работам, выполненных на основании документации от заказчика.

Одни судьи считают, что подрядчик в любом случае ответственен за работы, выполненные по документации заказчика. Они рассуждают так: недостатки, имеющиеся в технической документации, не освобождают подрядчика от ответственности за результат работы, выполненной с нарушениями норм и правил, действующих на данный момент в строительстве. По смыслу ст.716 ГК РФ подрядчик обязан предупредить заказчика о недостатках технической документации. В противном случае при предъявлении к нему претензий, он не может ссылаться на эти обстоятельства (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 13.08.2015 N Ф09-5329/15 по делу N А60-34000/2014)[[64]](#footnote-64).

Другие же утверждают, что подрядчик ответственен лишь в том случае, если он знал или должен был знать о том, что выполнение работ по имеющейся документации приведет к результату ненадлежащего качества. Они полагают, что нельзя применять 716 статью ГК РФ к обстоятельствам, связанным с недостатками технической документации заказчика, если подрядчик не мог их предвидеть (Постановление ФАС Северо-Западного округа от 10.07.2009 по делу N А56-46575/2007)[[65]](#footnote-65).

Что касается материалов, то по общему правилу, они вместе с оборудованием предоставляются подрядчиком (п.2 ст.704 ГК РФ). Если материалы были предоставлены заказчиком, то в случае некачественного результата работы в следствие скрытых недостатков материала, которые не могли быть выявлены при приемке, подрядчик может требовать оплату за такую работу (ст.713 ГК РФ). Также, риск случайной гибели материала несет предоставившая его сторона (ст. 705 ГК РФ).

Ко всему вышеперечисленному на подрядчике лежит ответственность за отступление от требований технической документации, строительных норм и правил и недостижение показателей объекта строительства, предусмотренных технической документацией. Если отступления незначительные и никак не отразились на качестве объекта строительства, то подрядчик освобождается от ответственности (ст.754 ГК РФ).

При привлечении технического заказчика застройщик несет гражданскую ответственность как за собственные действия, но уголовную понесет сам технический заказчик, если вред возникнет по его вине.

Стоит помнить, что технический заказчик не несет ответственность за качество работ, выполненных подрядчиком, он лишь осуществляет часть представительских функций застройщика. Это общий вывод судов (к примеру, Решение Арбитражного суда Свердловской области от 26.03.2015 по делу N Ф60-57459/2014, Постановление ФАС Московского округа от 16.01.2014 N Ф05-16283/2013 по делу N А40-124446/12-129-930)[[66]](#footnote-66).

Таким образом, если выполнение работ или разработка технической документации происходит с привлечение третьего лица, то ответственным за его действия является привлекшая его сторона. Это следует из ст.ст. 703, 706 ГК РФ: должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых оно было возложено.

Таким образом, если генеральный подрядчик решит привлечь субподрядчика, то он будет нести ответственность за его действия перед заказчиком, а за действия самого заказчика генеральный подрядчик будет ответственен перед субподрядчиком. В свою очередь заказчик, если будет разрабатывать документацию с помощью третьего лица, то понесет ответственность за его действия. В отношениях, в которые привлекается третье лицо, подразумеваются только гражданско-правовые последствия. Публичную же ответственность несет само виновное лицо. Не имеет значения, было ли оно привлечено генеральным подрядчиком или заказчиком[[67]](#footnote-67).

## 1.6 Расторжение договора

ГК РФ в ст.310 устанавливает, что сторона в договоре не может отказаться от его исполнения по собственному желанию. Однако существует исключение — договор подряда. Его своеобразие в том, что в таком договоре устанавливается некий процесс, который может длиться продолжительное время.

Согласно п.4 ст.453 ГК РФ стороны не имеют права требовать возвращения исполненного по договору, если они досрочно расторгают договор. Но это положение применимо только тогда, когда «когда встречные имущественные предоставления по договору к моменту расторжения осуществлены надлежащим образом либо размеры произведенных сторонами имущественных предоставлений эквивалентны, а потому интересы сторон договора не нарушены» (п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 06.06.2014 № 35 «О последствиях расторжения договора»)[[68]](#footnote-68).

Для расторжения договора подряда, как и любого другого договора, нужны веские основания, которые могут быть найдены в нормативно-правовых актах РФ или в самом договоре.

Основные основания расторжения нижеследующие:

* несоответствие выполненной подрядчиком работы условиям, закрепленным в договоре подряда;
* увеличение подрядчиком стоимости выполненных работ, оговоренных во время заключения договора, без уведомления заказчика об этом заранее;
* нарушение срока сдачи работы;
* признание акта приема-передачи работ недействительным;
* принудительное заключение договора подряда (необходимо доказать факт принуждения);
* нарушение норм законодательства РФ при заключении договора подряда;
* отсутствие у стороны (сторон) права совершать подобные сделки[[69]](#footnote-69).

Договор подряда может быть расторгнут в одностороннем порядке (через суд — подача искового заявления) или подписанием мирного соглашения. В последнем случае стороны должны обсудить все особенности прекращения действия договора и достичь по ним согласия.

У заказчика имеется право расторгнуть договор подряда в одностороннем порядке, если работа не выполнена подрядчиком в срок, указанный в договоре, или она не соответствует требованиям. В таком случае заказчик может требовать исправить несоответствия за свой счет; уменьшить сумму оплаты выполненной работы; возместить затраты, которые явились результатом выполнения работы ненадлежащего качества. Если же подрядчик отказывается выполнить названные требования, то заказчик может отказаться от исполнения своих обязанностей по договору.

П.1 ст.708 ГК РФ гласит, что на подрядчике лежит ответственность за нарушение начального, конечного или промежуточного сроков выполнения работ. В связи с п.2 ст.715 ГК РФ у заказчика есть право отказаться от исполнения договора и требовать возместить убытки, когда подрядчик вовремя не приступает к выполнению работы или выполняет недостаточно быстро, что очевидно, что он не успеет к сроку[[70]](#footnote-70).

Президиум ВАС РФ в своем постановлении от 23.09.2008 № 5103/08 по делу № А21-4959/2004 сформулировал позицию, исходя из которой односторонний отказ заказчика от договора подряда даже в отсутствие оснований по п.2 ст.715 ГК РФ ведет к расторжению договора, но по тем основаниям и с теми последствиями, что установлены ст. 717 ГК РФ. Позднее эта позиция была поддержана Верховным судом РФ в РФ в Определении от 05.07.2016 № 305-ЭС16-2157 по делу № А40-179908/2014[[71]](#footnote-71).

Согласно п.3 ст. 715 и п.3 ст.723 ГК РФ если очевидно, что работа будет выполнена ненадлежащим образом, то заказчик может дать подрядчику срок для устранения недостатков. Если подрядчик не сделает этого в назначенный срок, то заказчик может отказаться от договора или же нанять другое лицо для исправления работ (происходит за счет подрядчика) и потребовать возмещения убытков. Кроме убытков, с подрядчика может быть взыскана упущенная выгода за ненадлежащим образом или невовремя выполненную работу. Упущенная выгода рассчитывается на основании данных о прибыли заказчика при условии, что цель использования объекта — нужды этого заказчика.

Иногда по ходу выполнения заказа появляется необходимость провести дополнительные работы, с которыми связаны новые затраты, а значит и превышение цены работы, которая была примерно определена. Подрядчик должен своевременно предупредить об этой ситуации заказчика, который имеет право отказаться от договора. В таком случае заказчик должен выплатить стоимость выполненной части работы, но не оплачивать дополнительные, несогласованные работы (п.5 ст. 709, п.п. 3, 4 ст.743 ГК РФ). Это правило распространяется и на государственные контракты.

«Так, в Определении от 26.01.2016 № 303-ЭС15-13256 по делу № А51-38337/2013 Верховный суд указал, что в соответствии с требованиями закона и государственным контрактом любое изменение объема работ требовало внесения изменений в контракт, в связи с чем без изменения государственным заказчиком первоначальной цены контракта фактическое выполнение генеральным подрядчиком дополнительных работ, не предусмотренных условиями контракта, не порождает обязанность государственного заказчика по их оплате»[[72]](#footnote-72).

Существует ряд оснований для расторжения договора подряда, возникающий у подрядчика. В первую очередь автор хотел бы отметить такое основание, как отказ заказчика заменить некачественные материалы и неисправную технику, поскольку это обстоятельство препятствует качественному выполнению работы подрядчика в условленный срок. Во-вторых, отказ изменить условия, относящиеся к методу работы по просьбе подрядчика. В случае обнаружения непригодности материалов, оборудования, технической документации, переданной заказчиком, подрядчик должен уведомить об этом заказчика и приостановить работу до получения от него указаний (п.1 ст.716 ГК РФ). Если реакции заказчика не последовало (не заменил материалы и оборудование, техническую документацию), подрядчик может отказаться от исполнения договора подряда и требовать возмещения причиненных убытков (п.3 ст.716 ГК РФ; п.3 ст.745 для договора бытового подряда). На необходимость оценки судами того факта, что подрядчик в соответствии с положениями ст. 716 ГК РФ предупреждал заказчика о невозможности выполнения работ в установленные сроки, обращалось внимание в постановлении Президиума ВАС РФ от 22.10.2013 № 6373/13 по делу № А40-52542/11-52-422[[73]](#footnote-73).

В-третьих, непредоставление материалов и инструментов подрядчику, если такое условие содержалось в договоре. Совершая данное действие, заказчик фактически препятствует исполнению договора, в связи с чем, если иное не предусмотрено самим договором, подрядчик может отказаться от исполнения. (п.2 ст.719 ГК РФ). «Размер убытков на основании ст. 717 ГК РФ можно взыскать в пределах разницы между ценой за всю работу по договору и частью цены, уже оплаченной заказчиком»[[74]](#footnote-74). Следующие основание для прекращения договора — невыплата подрядчику положенных за выполнение работы денежных средств.

Далее следует такое основание как отказ заказчика выплатить возросшую по независящим от подрядчика причинам сумму за работу. Согласно абз. 2 п. 6 ст. 709 ГК РФ в случае существенного возрастания стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые не могли быть предусмотрены при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование — расторжения договора в соответствии со ст. 451 ГК РФ[[75]](#footnote-75). Но подрядчику необходимо доказать в суде все три фактора, а именно, что стоимость материалов и оборудования возросла, что заказчику были направлены требования об увеличении установленной цены и что заказчик отказался выполнить требование об увеличении цены. Иначе суд откажет подрядчику в расторжении договора, что позволит заказчику взыскать с него неустойку за срыв сроков сдачи работ, так как договор будет по-прежнему действителен. «Так, например, постановлением АС Дальневосточного округа от 14.12.2016 № Ф03-5938/2016 по делу № А51-2227/2016 удовлетворен иск генерального подрядчика к субподрядчику о взыскании с последнего неосновательного обогащения в виде неосвоенного аванса в связи с тем, что субподрядчик не представил суду доказательств подтверждения (утверждения) заказчиком заявленного подрядчиком изменения цены договора»[[76]](#footnote-76).

Наконец, отсутствие в договоре подряда сведений о цене или способах ее определения за работу. При наличии одного из таких обстоятельств подрядчик должен временно приостановить исполнение своей части обязательств.

Ст.717 ГК РФ устанавливает право заказчика на отказ от договора в любой момент до принятия результата работы, обязуясь при этом уплатить подрядчику часть цены за работу, которая уже была им выполнена до извещения об отказе от исполнения (п.2 ст.731 ГК РФ для договора бытового подряда; разница состоит лишь в том, что в отличие от договора строительного подряда в договор бытового подряда стороны не могут включить условия, которые бы лишили заказчика права на возможность отказа от исполнения договора в любой момент до сдачи ему работ).

При одностороннем отказе от выполнения договора на основании ст. 717 ГК РФ заказчику нужно будет возместить убытки, которые были причинены подрядчику расторжением договора. «Такие убытки определяются в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу. В качестве убытков стороны договора не могут взыскать друг с друга штрафные санкции, которые выплатили своим контрагентам (Определение ВС РФ от 15.12.2015 № 309-ЭС15-10298 по делу № А50-17401/2014)»[[77]](#footnote-77).

Прежде чем прекратить исполнять свои обязательства, подрядчик должен направить уведомление заказчику с указанием причины, по которой он решает расторгнуть договор подряда. Отказ должен быть составлен в письменном виде с учетом всех законодательных норм РФ[[78]](#footnote-78). Если отказ будет оформлен с нарушениями, то договор подряда не будет расторгнут, т.е. продолжит свое действие.

В случае расторжения договора подряда наступают следующие последствия:

* возврат задатка за исполнение работы подрядчиком;
* возмещение заказчиком расходов (по рыночной цене), которые понес подрядчик, заключив данную сделку;
* исполнение гарантийных обязательств обеими сторонами договора подряда.

Если одна сторона хочет расторгнуть договор, то ей необходимо прежде всего уведомить об этом другую сторону в письменном виде. Если сторона без направления уведомления направит иск сразу в суд, то такое поведение будет расценено как односторонний отказ от обязательств по договору[[79]](#footnote-79). В случае одностороннего отказа заказчика от договора (исполнения договора) полностью или частично договор считается расторгнутым согласно п. 2 ст. 450.1 ГК РФ. Иных указаний кроме письменной формы уведомления в нормативно-правовых актов РФ не содержится.

Перед тем как обращаться в суд, стороны могут прекратить действие договора мирным путем, иными словами — по соглашению сторон. Как только стороны подпишут такой документ, их обязательства прекращаются.

Если договор прекращает свое действие на основании положений закона или договора до момента приема заказчиком результата работы (п.1 ст.720 ГК РФ), то он может потребовать от подрядчика передать ему незавершенную работу, при этом компенсировав подрядчику произведенные затраты, которые он вправе получить. Однако, опираясь на ст.729 ГК РФ, подрядчик может взыскать не все расходы и не в любом размере. В частности, подрядчик не имеет права требовать компенсации затрат на выполнение работ в размере, превышающем цену договора (п. 2 ст. 709 ГК РФ), компенсации затрат на выполнение не согласованных с заказчиком дополнительных работ (п. 5 ст. 709, п. 4 ст. 743 ГК РФ), оплаты работ, выполненных с неустраненными или неустранимыми недостатками (п. 1 ст. 723 ГК РФ).

Статья 717 ГК РФ предусматривает одностороннее расторжение договора подряда, за исключением случаев, установленных договором. Таким образом, ст.717 ГК РФ является диспозитивной, поэтому договором сторон допускается отступление от ее положений.

Если договор будет квалифицирован как договор об оказании услуг

Несмотря на то, что норма о праве одностороннего расторжения договора об оказании услуг является императивной (хотя в доктрине и на практике уже стали отступать от этого принципа), тем не менее, нарушение императивных норм влечет за собой лишь оспоримость сделки в соответствии с п.1 ст.168 ГК РФ, а не ее ничтожность.

Кроме того, если императивность прямо отражена в ее тексте или вытекает из ее природы, суд может ограничительно истолковать охват такой императивности и путем телеологической редукции допустить некоторые из вариантов отступления сторон от ее положений (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. № 16).

# Глава 2. Договор подряда во Франции

## 2.1 Понятие договора подряда, предмет

В Гражданском кодексе Франции договор подряда носит название «contrat de louage d’ouvrage». Впервые он упоминается в статье 1779 ГК Франции, в которой выделяется три основных вида договора:

* трудовой договор;
* договор перевозки людей и грузов, как водным, так и наземным транспортом;
* договор с подрядчиком, архитектором, договор о проектно-изыскательских работах[[80]](#footnote-80).

Однако французские ученые, как и суды используют другое обозначение для договора подряда — «contrat d’entreprise»[[81]](#footnote-81). Также, следует принять во внимание, что статья 1779 ФГК не дает полного определения договора подряда, это было сделано судебной практикой. Кассационный суд в феврале 1986 года дал следующее определение договора подряда: это соглашение, в соответствии с которым одно лицо обязано за вознаграждение самостоятельно выполнить для другого лица определенную работу[[82]](#footnote-82). Такое определение договора подряда имеет много общего с российским.

Предметом договора подряда является создание вещи, но это не обязательно что-то вещественное (пошитый костюм, построенное здание), это так же может быть и нематериальное/ невещественное и в таком случае представлять собой услугу, как например, стрижка.

Договор подряда охватывает крайне разнообразные договорные отношения. Этот договор может касаться материальных вещей, будь то недвижимое имущество (строительство, ремонт и т. д.) или движимое (ремонт и т. д.), а также нематериальных вещей (советы, уход, исследования и т. д.). В рамках этого разнообразия некоторые договоры подряда касаются скорее работы в отношении движимого или недвижимого имущества, в то время как другие касаются предоставления услуг. В любом случае этот договор может быть гражданским, коммерческим или смешанным. Он является гражданским, когда ни одна из сторон не выступает в качестве коммерсанта/ субъекта торгового права (между врачом и его пациентом) и коммерческим, когда обе стороны являются коммерсантами (между застройщиком и субподрядчиком), он смешанный в случаях, когда одна сторона — коммерсант, а другая — нет. В зависимости от характера договора подряда нормы гражданского права по-прежнему будут применяться к нему, но с применением норм торгового права (например, различные правила доказывания в зависимости от характера сторон).

Договор подряда сталкивается со многими проблемами квалификации. Их необходимо отличать в ряде случаев от схожих договоров.

В первую очередь, следует отличать договор подряда от трудового договора. Может показаться, что эти два контракта не имеют ничего общего. Работники предоставляют нанявших их работодателям свои рабочие силы, в то время как подрядчик изготавливает одну вещь для заказчика. Но если ремесленник неоднократно совершает действия для одного человека, то эти два понятия смешиваются.

Суды различают два контракта, используя критерий субординации. Если человек отвечает приказам, указаниям и контролю руководителя, то в данном случае это трудовой договор[[83]](#footnote-83), в противном случае — договор подряда. Так, в одном из дел перед Кассационным судом возник вопрос, является ли договором подряда отношения между гольфистом и его агентом. Изучив материалы дела, суд пришел к выводу, что агент подчинялся указаниям гольфиста, следовал его инструкциям. На основании этого, суд решил, что между сторонами заключен трудовой договор[[84]](#footnote-84).

Подобная проблема довольно часто возникает для категории лиц, работающих на дому. Таким образом, в настоящее время они пользуются льготным режимом, предусмотренным в Трудовом кодексе[[85]](#footnote-85).

Также, сложно бывает различать договор подряда и договор перевозки. Трудность возникает при перевозке вещей во время переезда. Некоторые обязательства вытекают из договора перевозки, как например, транспортировка мебели, а другие — из договора подряда (сборка мебели и т. д.). Здесь суды выбрали критерий мажоритарного элемента[[86]](#footnote-86). В каждом из контрактов на переезд необходимо определить, доминирует ли договор перевозки или договор подряда. По общему правилу проводится различие между перевозками на большие расстояния (договор перевозки) и перевозками на короткие расстояния (договор подряда). Выбор объясняется громоздкостью и сложностью регулирования договора перевозки по отношению к легкости правил договора подряда.

## 2.2 Заключение договора подряда и его форма

Договор подряда — консенсуальный, что означает, что он рождается по достижении согласования воль сторон. Договор осуществляется путем простого обмена согласием без каких-либо особых формальностей. Кроме того, в некоторых законодательных актах предусматривается письменное уведомление о конкретных договорах подряда, например, о договоре с архитектором, договоре на строительство индивидуального дома, в договорах подряда между профессионалом и потребителем, в которых профессионал должен письменно указать, по крайней мере, конечный срок исполнения работы, цена которой более 450 евро[[87]](#footnote-87).

Для этого договора не установлено определенной формы, и его возмездный характер «презюмируется» (решение палаты по гражданским делам Кассационного суда Франции от 17 декабря 1997 года, Bull. civ. Ill, № 226)[[88]](#footnote-88).

Договор подряда может составляться тремя способами в зависимости от его сложности: мгновенно, после подготовительного этапа, после процедуры торгов.

* Он *мгновенно* образуется в результате акцепта предварительной публичной оферты (ремонт обуви у сапожника).
* Он образуется *после подготовительного этапа* переговоров, которые часто сопровождаются составлением сметы, т. е. предложениями, сделанными будущим подрядчиком для будущего клиента, пункты сметы подлежат обсуждению до тех пор, пока стороны не достигнут согласия.

На этом этапе применяется вся судебная практика о разрыве переговоров: принцип заключается в том, что стороны могут отказаться от заключения окончательного контракта в ходе переговоров. Однако они не должны прерывать переговоры жестким образом и так, чтобы нанести вред другой стороне (теория злоупотребления правом). Нарушение переговоров карается статьей 1382 (гражданская ответственность), а не статьей 1147 (договорная ответственность), поскольку еще не заключен договор.

* Тендеры используются для крупнейших корпоративных контрактов, на практике речь идет о рынках (недвижимость, рекламные кампании и т. д.). Будущий заказчик / клиент использует процедуру торгов, прибегая к нормам административного права.

Договор подряда — возмездный, т.е. предусматривает вознаграждение. Особенностью договора подряда во Франции является то, что цена, является неотъемлемой частью контракта, без которой договора попросту нет. Однако проблема при заключении договора подряда — установление цены. На практике договор подряда изначально содержит цену, которая не согласована. Затем она согласуется сторонами; контракт будет окончательно сформирован только при условии установления цены. Действительно, окончательная цена не может быть предсказана с самого начала, даже если может быть предложена смета. Договор не становится заключенным, как только стороны изъявили свою волю заключить контракт. Это происходит только после того, как будет установлена и принята цена, которая может быть установлена сторонами или судьей (довольно редкое явление) или уменьшена судьей. Рассмотрим установление цены подробнее.

Стороны могут определять цену путем ссылки или согласовывать ее после исполнения.

* Путем ссылки. Стороны в договоре ссылаются на прейскурант или сборы (гонорары). Затем цена будет определяться со ссылкой на эту шкалу путем добавления различных работ, выполняемых подрядчиком. В противном случае используются два метода: договор с заранее определенной стоимостью всего объема работ и договор, в котором цена работ определяется по отношению к цене единицы материала и времени рабочей силы, необходимой для выполнения работы.
* Самый простой способ — это заключение договора подряда с заранее определённой стоимостью всего объёма работ. Цена работ устанавливается заранее, покрывает все работы, она твердая и окончательная. Это часто происходит в результате наличия твердой и окончательной сметы. В этом методе цена называется «незыблемой», т. е. подрядчик обязан исполнить договор независимо от дополнительных работ, необходимых для его изготовления предмета договора подряда.
* Еще один способ — определение цены работ по отношению к цене единицы материала и времени рабочей силы, необходимой для выполнения такой работы. Таким образом, общая сумма становится известной в конце работы, тогда же и происходит оплата.

Определение цены судьей. В определение цены в договоре подряда судья вступает в том случае, если никакая цена не была определена сторонами при заключении договора или после его заключения. Когда в договоре подряда не установлена цена, договор остается законным и действительным, он просто несовершенный/неполный (это часто бывает, когда цена предлагается подрядчиком в конце). Если заказчик согласен с этой ценой, контракт становится совершенным или полным. Если он не согласен с ценой, предложенной в конце, одна из сторон может попросить судью установить цену.

С этого момента судья имеет суверенные полномочия по оценке и установлению цены. На практике он может поручить эксперту осмотреть на месте готовый результат работы, или судья может обратиться к деловой практике или, наконец, сослаться на такие прейскуранты, которые стороны не учитывали.

Пересмотр цены судьей. Такая возможность пересмотра возникает, когда цена действительно была установлена сторонами. Наделение судьи подобными полномочиями явно противоречит ст. 1103 Гражданского кодекса Франции (незыблемость договора), и тем не менее судебная практика в отношении некоторых договоров подряда признала, что судья, рассматривающий дело по существу, может снизить вознаграждение подрядчика. Это исключительное право действует по просьбе заказчика и касается только договоров подряда, которые заключаются лицами свободных профессий, занимающихся интеллектуальными профессиями и получающих гонорары. Примеры: корпоративные консультации, адвокаты, генеалоги, бухгалтеры, деловые агенты, юристы, врачи.

В связи с этими контрактами судья может вмешаться, чтобы авторитарно снизить гонорары. Лимит: судья теряет эту власть, когда клиент и лицо свободной профессии с самого начала договорились об окончательной стоимости оказываемой услуги. Тогда мы говорим о "соглашении о гонорарах".

В России при разногласиях сторон в договоре строительного подряда касательно цены, указанной в смете, может быть назначена судебная экспертиза для определения стоимости работ.

## 2.3 Обязанности сторон, их ответственность

Договор подряда — это синаллагматический контракт, то есть он налагает обязательства на обе стороны[[89]](#footnote-89).

Основная обязанность подрядчика заключается в изготовлении вещи.

Подрядчик должен изготовить предмет договора подряда, который он обещал, и произвести все работы, позволяющие его изготовить. Что касается договора подряда, то это основное обязательство крайне различно (уход за больным / чистка фасада здания). Подобное разнообразие влияет на условия исполнения договора подряда и сферу ответственности подрядчика[[90]](#footnote-90):

* Порядок осуществления

Некоторые работы видны (фасад очищен), в то время как другие "подразумеваются" (медицинская помощь). Таким образом, в некоторых работах есть обязательство по результатам, в то время как в других есть только обязательство по работам. Здесь стоит сделать три оговорки:

- работа должна выполняться самим подрядчиком. Действительно, обязательство подрядчика — это обязательство сделать, которое соответствует статье 1237 Гражданского кодекса («обязательство сделать не может быть исполнено третьей стороной против воли кредитора, когда кредитор заинтересован в том, чтобы оно было исполнено самим должником»). Таким образом, получается, что субподряд запрещен (intuitu personæ очень сильный в обязательстве сделать, учитываются личные возможности обязанного). В то же время кредитор может уполномочить должника, при необходимости, делегировать исполнение своей работы, тогда речь идет о договоре субподряда;

- степень и содержание обязательства подрядчика, конечно, зависят от того, что согласовали стороны в договоре, а также от конкретных правил, сложившихся на практике и связанных с исполнением (статья 1135 Гражданского кодекса Франции). Эти правила, в случае необходимости, будут определены экспертами в ходе процедуры;

- в договоре подряда могут быть указаны, а могут и не быть сроки выполнения договора подряда. Однако, они должны быть обязательно закреплены в случае, когда заказчик является потребителем, ст. L114-1 Кодекса потребителя). Если не было предусмотрено никаких сроков исполнения, судья должен будет в случае возникновения спора определить разумный срок исполнения (с точки зрения обычаев, характера исполнения и т.д.).

* Ответственность подрядчика в случае неисполнения:

- характер ответственности — договорный (Статья 1147 и последующие статьи Гражданского кодекса). Что касается договора строительного подряда, то здесь действует режим исключения, предусмотренный статьями 1792 и следующими, а также статьей 2270 Гражданского кодекса;

- значение: ответственность подрядчика санкционирует либо обязательство по работе, либо обязательство результата. Выбор между двумя обязательствами определит применимый режим доказывания.

В первом случае в договоре прямо указывается характер обязательства, и тогда судья связан волей сторон.

Во втором случае если ничего не предусмотрено, то судья должен будет оценить риск, которому подвергается выполнение работы, чтобы определить, является ли обязательство результатом (строительство, гаражи и т. д.) или работой (выигранное или проигранное судебное разбирательство, излечение пациента). Доктрина часто противопоставляет интеллектуальные преимущества (обязательство работы) и конкретные достижения (обязательство результата). Таким образом, ответственность врача, адвоката, парикмахера и т. д. являются простыми обязательствами;

- возможные поправки с использованием двух контрактных методов:

1) Либо для того, чтобы повысить ответственность подрядчика, заказчик может включить штрафные положения, которые приведут к единовременной оценке ущерба, причиненного клиенту в случае неисполнения подрядчиком (с целью удержания его от ненадлежащего исполнения обязательства). Тем не менее судья может уменьшить их (статья 1152 Гражданского Кодекса), если они чрезмерны или слишком ограничены;

2) Либо, чтобы облегчить его ответственность. Для этого можно включить ограничительные или исключительные/освобождающие от ответственности положения (CLR) в договор подряда. Эти положения действительны, за четырьмя исключениями:

1. они могут рассматриваться как неправомерные, если они заключаются во вред потребителя (дает чрезмерное преимущество профессионалу, который, таким образом, извлекает выгоду из своего положения экономического превосходства над потребителем);
2. эти положения никогда не могут касаться телесных повреждений, причиненных заказчику (человеческое тело — объект вне юридического компромисса);
3. эти положения никогда не должны приводить к нарушению основного обязательства по договору;
4. эти положения исключаются, если подрядчик совершил грубую небрежность или имел место умысел.

Помимо основной обязанности — изготовить вещь — на подрядчике лежит и ряд дополнительных. Начать стоит с обязанности проинформировать и проконсультировать заказчика.

Данная обязанность касается всех договоров подряда (а для договора купли-продажи её присутствие остается исключительным). В некоторых договорах подряда она смешивается с основным обязательством (все консалтинговые контракты, например, юридические консультации). Она является вспомогательной в большинстве других договоров и, в частности, в договорах с интеллектуальным доминирующим положением (например, адвокат, подготавливая защиту, предварительно консультирует и информирует клиента о рисках судебного разбирательства; то же самое касается последствий медицинского лечения).

Обязательство по информированию и консультированию должно быть исполнено в полном объеме в том случае, когда заказчик абсолютно не разбирается или не имеет нужных навыков в той области, связанной с предметом договора подряда. Данная обязанность уменьшается с учетом навыков заказчика.

В последние годы наблюдается тенденция, заключающаяся в «укоренении» данной обязанности для юридических специалистов, потому что по мнению судебной практики навыки клиента в этой области имеют мало значения, соответственно, от нотариусов, адвокатов и т.д. требуется полномасштабное выполнение обязанности по консультированию и информированию.

Следующая обязанность подрядчика заключается в обеспечении безопасности, в первую очередь, когда контракт касается создания материальной вещи. В этой связи в судебной практике проводится различие, которое позволяет ей определять это обязательство. Она устанавливает, что перед поставкой вещи предприниматель не несет обязательства по обеспечению безопасности перед своим клиентом. С другой стороны, после доставки он берет на себя это обязательство, когда поставленная вещь причиняет ущерб клиенту[[91]](#footnote-91).

Далее следует обязанность соблюдать осторожность и должную заботливость в отношении вещи. К примеру, на хозяине гостиницы лежит обязанность следить за транспортным средством клиента, припаркованным на его парковке. Это обязательство на самом деле не является самостоятельным, но вытекает из самого характера работы, которую подрядчик выполняет. Вообще в сфере регулирования договора подряда во Франции сохраняется сильное влияние римского права.

Обязательство хранить вещь. Подрядчик должен сохранить то, что изготавливает или ремонтирует. Обязательство вытекает из пункта 1 статьи 1137 и, в частности, распространяется на договоры бытового подряда (ремонт) до тех пор, пока имущество находится в собственности подрядчика. Положение Гражданского кодекса указывает на то, что оно представляет собой обязательство в отношении средств (бремя доказывания клиента), однако судебная практика не принимает его и отменяет бремя доказывания на основании статей 1302 и 1245 Гражданского кодекса, заявляя, что это подрядчик должен доказать, что ущерб не по его вине.

Кроме того, в Гражданском кодексе различаются две ситуации в случае полной потери вещи: в зависимости от того, предоставляется ли материал подрядчиком (статья 1788 Гражданского кодекса: момент, когда риски передаются клиенту, — это момент уведомления клиента о том, чтобы забрать вещь) или заказчиком (статья 1789 ФГК вместе со статьями 1302 и 1245 ФГК).

Обязательство по доставке. Подрядчик должен доставить вещь в ту дату, которую стороны согласовали при заключении договора. Это обязательство подразумевает взаимное обязательство заказчика прийти и получить эту вещь.

Следует рассмотреть 3 ситуации исполнения данной обязанности:

1. Это обязательство исполнено «без погрешностей», когда её исполнение происходит в установленные сроки, и поставленная вещь соответствует заказанной вещи. Это единственная ситуация, когда исполнение называется "освобождением", т. е. обязательство по сдаче прекращается его исполнением.
2. Это обязательство исполнено неправильно, если не исполнено в установленные сроки или если поставленная вещь не соответствует ожидаемому. В такой ситуации подрядчик не освобождается от своего обязательства, он должен «возобновить свою работу». В противном случае клиент может запросить расторжение договора.
3. Это обязательство не выполнено совсем, если предмет договора не доставлен (или, во всяком случае, не вовремя). Как и прежде, клиент может принять меры по расторжению договора или возмещению причиненного ему вреда. NB: статья 1230 Гражданского кодекса, уведомление, адресованное подрядчику, имеет решающее значение для определения срока или отсутствия поставки.

Основная обязанность заказчика сводится к оплате стоимости работ.

Окончательная уплата цены лежит на заказчике, который должен расплатиться с подрядчиком. Существует исключение в случае банкротства подрядчика: закон от 31 декабря 2002 года позволяет субподрядчику в ряде случаев подать заявку на оплату работ заказчику. Кроме того, заказчик должен будет выплатить рабочим подрядчика вознаграждение за их труд (статья 1798 ФГК).

Условия расчета цены вытекают из договора, подписанного сторонами, в котором определены сроки платежей. Традиционно говорят, что подрядчик имеет право на остаток своего вознаграждения при «получении работ» заказчиком. Заказчик может, конечно же, не заплатить, если работа выполнена неправильно, или вещь поставили с задержкой и т. д. Тогда речь идет о неисполнении договора или ненадлежащем его исполнении.

Гарантии оплаты: подрядчик имеет привилегию, но только на расходы за сохранение изготовленной вещи (статья 2332-3). С другой стороны, эта привилегия не распространяется на другие расходы, связанные непосредственно с выполнением работы.

Акцессорные обязанности заказчика нижеследующие:

* Обязанность сотрудничать, вытекающая из добросовестного обязательства, предусмотренного в пункте 3 статьи 1134 Гражданского кодекса. Она существует для всех договоров. Применительно к договору подряда заказчик не должен вмешиваться в работу подрядчика, особенно в строительные контракты. Это своеобразный способ подрядчика освободить себя от ответственности, если заказчик помог с работой неудачно. В России же согласно п.1 ст. 718 ГК РФ заказчик должен содействовать в выполнении работы (материалы, оборудование, техническая документация).
* Обязанность получения работы. Заказчик получает работу по завершении и признает, что выполнение является правильным. Прием является для заказчика вторым основным обязательством, поэтому он не может откладывать его. В случае отсутствия добровольного получения подрядчик может потребовать от судьи, чтобы он приговорил заказчика к получению путем наложения пени за просрочку или даже сам судья вынес решение о получении (пункт 1 статьи 1792-6 Гражданского кодекса).

Процесс приёма-передачи может происходить несколько раз, когда работы выполняются поэтапно. Он может сопровождаться оговорками о соответствии работы требуемой специфике. Как бы то ни было, этот прием должен произойти, т. е. оба, и подрядчик, и заказчик должны присутствовать на месте, чтобы совершить прием работы. Таким образом, получение является юридическим актом (принятие с обеих сторон), который завершает исполнение договора подряда.

Это обязательство получения влечет за собой 4 последствия:

* требование полной оплаты цены, если не оговорено иное[[92]](#footnote-92);
* передачу ответственности за вещь в соответствии со ст.1384 ФГК;
* перенос риска за вещь;
* освобождение подрядчика от ответственности за очевидные пороки вещи.

## 2.4 Прекращение договора подряда

Есть несколько причин, по которым договор подряда прекращает свое действие. Основная — полное исполнение своих обязательств сторонами (надлежащее выполнение работы подрядчиком, её получение в срок заказчиком и полная оплата стоимости работы). Существуют и иные причины.

Начать стоит с недействительности договора, которая может быть вызвана пороками согласия или другими основаниями, указанными в общем договорном праве. В статье 1108 ФГК установлено, что для действительности договора необходимы следующие четыре существенных условиях:

* согласие стороны, принимающей на себя обязательства;
* полномочия представителей сторон на заключение договора;
* конкретный объект, составляющий предмет обязательства;
* законные основания обязательства (cause).

Основные условия недействительности договоров:

* противоречие закону, публичному порядку и добрым нравам (нравственности, морали);
* отсутствие правоспособности у сторон договора;
* отсутствии так называемых «пороков воли», свободное волеизъявление стороны в договоре[[93]](#footnote-93).

Далее следует назвать такую причину как расторжение договора, которое происходит путем применения ст.1184 ФГК в случае существенного неисполнения одной из сторон своих обязательств. Санкцией является ретроактивное уничтожение договора.

Одностороннее прекращение договора подряда с заранее определенной стоимостью работ (смета): данный договор может быть расторгнут в одностороннем порядке заказчиком в любое время (статья 1794 Гражданского кодекса). Поэтому даже после принятия сметы заказчик может в любой момент прервать работу подрядчика и расторгнуть договор в одностороннем порядке (вопреки принципу незыблемости договора, предусмотренному в ст.1108 Гражданского кодекса). Таким образом, это важное исключение из общего права.

Выделяются также причины прекращения договора подряда, связанные с подрядчиком.

В частности, статья 1795 Гражданского кодекса Франции предусматривает, что договор прекращается со смертью подрядчика. Это оправдано очень сильным фидуциарным характером договора подряда. Таким образом, наследники подрядчика не обязаны продолжать выполнение контракта, но могут требовать от заказчика стоимости работ и материалов, но только при условии, что работа, выполненная покойным, была полезна заказчику (статья 1796 ФГК), здесь наличествует влияние квази-контракта (неосновательное обогащение).

К тому же, в случае реорганизации или ликвидации исполнение договора подряда может быть продолжено управляющим (статья 622-13 торгового кодекса). Эти договоры могут даже передаваться правопреемнику, статья 642-7 Торгового кодекса разрешает принудительную уступку контрактов.

# Заключение

Проведенное исследование еще раз подтвердило актуальность затронутой проблемы. Удалось выявить множество сложностей, связанных с практическим применением конструкции договора подряда. Эти сложности частью объясняются недостаточной правовой грамотностью сторон. Однако на наш взгляд, основная их причина — недостаточно конкретизированное регулирование и отсутствие в судебной практике единообразного подхода по ряду вопросов, в частности, касательно документации, подтверждающей факт заключения договора подряда, момента перехода риска по договору и некоторых иных вопросов.

Полезным следует считать обращение к опыту Франции в части сопоставления имеющегося там регулирования договора подряда с российским. Такое сравнение позволяет определить, являются ли сложности российского правоприменителя, связанные с разрешением споров из договора подряда, типичными или характерными только для российской действительности. Кроме того, исследуя зарубежный подход, удалось методом сопоставления определить нуждающиеся в заполнении проблемы в российском регулировании договора подряда. Зачастую пробелы можно выявить только таким способом, сравнивая с нормами, закрепленными в праве государства той же правовой семьи и близкой правовой системы. Также была возможность изучить необходимость и допустимость заимствования французского регулирования для восполнения пробелов российского. В частности, автора заинтересовала мысль о более широком подходе к пониманию договора подряда, принятому во Франции. Он включает в себя некоторые виды услуг, например, парикмахерских. Расширение квалификации позволит устранить ряд споров и разногласий, возникающих в России на текущий момент в связи с разрешением споров.

Важно, что в праве Франции четко установлено, что создаваемый по договору подряда результат может быть нематериальным. Российские суды не выработали единообразный подход к этому вопросу и зачастую не рассматривают, например, договор о создании сайтов как договор подряда, что представляется несправедливым.

Еще одним важным отличием французского регулирования является применение оценочных критериев для разграничения трудового договора и договора подряда. В России эти критерии определенным образом следуют из трудового кодекса, во Франции они выработаны судебной практикой, и основным из них является критерий субординации.

Также во Франции, в отличие от России, затруднение вызывает отграничение договора подряда не от договора купли-продажи будущей вещи, а от договора перевозки. Квалифицирующим признаком является срок перевозки, краткость которого указывает на договор подряда.

Положительным для подрядчика является право французских судов корректировать цену договора подряда по своему усмотрению. Это положение часто критикуется в доктрине со ссылкой на принципы свободы договора и незыблемости договорных обязательств. Однако в России, где установлена презумпция твердой цены и твердой сметы, дискреция судов смогла бы улучшить положение подрядчика на случай изменения условий работы или цены материала. Данный вывод лег в основу пятого выносимого на защиту положения:

5. В условиях нестабильности цен и изменения курсов валют следует изменить законодательную презумпцию в отношении типа сметы. Следует установить, что в отсутствие указания об обратном смета является приблизительной и подлежит корректировке. Также следует установить возможность корректировки в связи с изменением цены материала.

И в России, и во Франции существует обязанность подрядчика предоставлять заказчику информацию о создаваемом или созданном результате. Однако в России такая информация должна предоставляться только при сдаче объекта, что видится несколько несвоевременным. В связи с этим на защиту выносится следующее положение:

6. В российское регулирование договора подряда целесообразно включить императивное требование о необходимости предварительного информирования заказчика обо всех значимых и специфических деталях договора подряда до его заключения, как это закреплено во Франции.

Это необходимо, поскольку подрядчик заведомо обладает большими знаниями или компетенцией в сфере выполнения договора подряда, а заказчик зачастую не представляет себе особенностей будущего исполнения. Ему необходимо заранее оценивать все риски. Информирование является проявлением принципа сотрудничества — важного принципа договорного права. Это позволит снизить уровень расторгаемых и признаваемых недействительными договоров. В российском праве существуют нормы, устанавливающие необходимость информирования потребителей, однако следует иметь в виду, что, за исключением бытового подряда, в большинстве случаев договоры подряда не относятся категории потребительских договоров.

Следующие выводы и положения касаются ситуации сложившейся в российском праве и правоприменительной практике.

1. Основной проблемой, связанной с договором подряда, является необходимость его отделения от иных похожих договоров, в частности договора оказания услуг и договора купли-продажи будущей вещи. Это необходимо для правильного определения норм, подлежащих применению. Например, в отношении возможности досрочного расторжения и необходимости уплаты пропорционального вознаграждения, возможности выполнения работ третьим лицом и т.п. Следует на законодательном уровне или на уровне разъяснений Верховного суда (по аналогии с разъяснениями Французского Кассационного суда) установить разграничительные критерии, в особенности в отношении договоров о создании нематериальных объектов.

Для решения таких вопросов российским судам всегда не хватало гибкости английского и американского подхода, характеризующихся большим количеством вырабатываемых судебной практикой критериев, допускающих тонкую настройку. В России это затруднительно, поэтому необходима выработка единообразных критериев разграничения, поскольку доктринальных походы зачастую кардинально расходятся.

2. Для договоров строительного подряда наиболее целесообразным является использование электронной формы в связи с необходимостью изготовления большого объема документации, в том числе, неформатной, а также необходимостью ее корректировок. В таких условиях традиционная бумажная форма не отвечает критериям удобства. Текущее регулирование этому не препятствует.

3. Необходимо законодательно закрепить закрытый перечень документов, наличие которых подтверждает факт заключения договора подряда, поскольку судебная практика на данный момент не дает однозначного ответа.

4. Необходимо разработать критерии определения момента превращения материала в результат работ для установления момента перехода риска случайной гибели.

Одним из вариантов может являться возможность возвращения материала в изначальное состояние, однако этот критерий неприменим, например, к ювелирным работам.

# Список источников и литературы

### Официальные документы Российской Федерации

1. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 18.03.2019) «О защите прав потребителей» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
3. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 25.12.2018) [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
4. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О защите конкуренции» (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2019) [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
5. Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 18.03.2019) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
6. Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ (ред. от 23.06.2016) «Об электронной подписи» (с изм. и доп., вступ. в силу с 31.12.2017) [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
7. Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 28.11.2018) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
8. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 01.05.2019) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.05.2019) [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
9. Свод законов Российской империи [Электронный ресурс]. — СПб.: Русское книжное товарищество «Деятель», 1912. — Т. X. — Ч. I. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.

### Официальные документы Франции

1. Code civil français (Dernière modification: 25 mars 2019) [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. — Disponible sur: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070721&dateTexte=20190501 (consulté le 1 mai 2019).
2. Code du travail français [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. — Disponible sur: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006072050 (consulté le 13 mai 2019).
3. Code de la Consommation français [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. — Disponible sur: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006069565 (consulté le 13 mai 2019).
4. Code des transports français [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. — Disponible sur: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000023086525 (consulté le 13 mai 2019).

### Российская литература

1. Андрианов, Н. Использование субподрядных конструкций в структурировании договорных отношений по капитальному строительству / Н. Андрианов // Строительство и право. — 2014. — № 4. — С. 4—9.
2. Анчишина, Е. А. Форма гражданско-правового договора как его конститутивный элемент / Е. А. Анчишина // Вестник Удмуртского университета. — 2015. — Т. 25 — Вып. 4. — С. 69—74. — Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/forma-grazhdansko-pravovogo-dogovora-kak-ego-konstitutivnyy-element (дата обращения: 13.05.2019).
3. Акт приема-передачи работ по договору подряда [Электронный ресурс] // itbu.ru. — Режим доступа: https://itbu.ru/akty/akt-priema-peredachi-rabot-po-dogovoru-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019).
4. Барон, Ю. Система римского гражданского права. Выпуск третий. Книга IV: Обязательственное право [Электронный ресурс] / Ю. Барон. — 3-е изд. — СПб.: Склад издания в книжном магазине Н.К. Мартынова, 1910. — VIII, 272 с. — Режим доступа: https://naukaprava.ru/catalog/435/823/4554/28502 (дата обращения: 13.05.2019).
5. Бежан, A. B. Заключение договора строительного подряда на выгодных условиях / А. В. Бежан // Юрист. — 2014. — № 1. — С. 28—32.
6. Бежан, А. В. Заключение договора строительного подряда на выгодных условиях / А. В. Бежан, С. А. Киракосян // Юрист. — 2014. — № 1. — С. 28—32.
7. Белов, А. П. Действительность и недействительность договоров во внешнеэкономической деятельности [Электронный ресурс] / А. П. Белов // Сейчас.ру. — Режим доступа: https://www.lawmix.ru/comm/7794 (дата обращения: 13.05.2019).
8. Беляев, А. В. Ответственность по договору строительного подряда / А. В. Беляев // Вестник Восточно-Сибирской Открытой Академии. — 2015. — № 17 (17). — С. 4.
9. Богуславский, М. М. Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров. Комментарий / М. М. Богуславский и др. — М.: Юрид. лит., 1994.
10. Большой юридический словарь / А. Я. Сухарев, В. Е. Крутских, А. Я. Сухарева. — М.: Инфра-М, 2003. — Режим доступа: https://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/14172 (дата обращения: 13.05.2019).
11. Борисова, К. О. Заключение договора подряда / К. О. Борисова // Строительство и право. — 2014. — № 12. — С. 4—7.
12. Брагинский, М. И. Договор подряда и подобные ему договоры / М. И. Брагинский. — М.: Статут, 1999. — 254 c.
13. Волков С. Подряд: если заказчик отказывается от выполнения договора / С. Волков // Строительство и право. — 2015. — № 7. — С. 4—6.
14. Воронова, А. А. Качество выполнения работ в договоре подряда / А. А. Воронова // Юрист. — 2015. — № 18. — С. 28—30.
15. Воронова, А.А. Отличие договора подряда от смежных договоров / А. А. Воронова // Вестник Саратовской государственной юридической академии. — 2015. — № 1 (102). — С. 166—169.
16. Галкин, А.Ю. Нормы о договоре подряда, применяемые к договорам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ / А. Ю. Галкин // Современные тенденции развития науки и технологий. — 2015. — № 8-6. — С. 28—30.
17. Гражданское и торговое право зарубежных государств. В 2 т. / Е. А. Васильев, А. С. Комаров и др. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: 2008. — Т. 2. — 635 с.
18. Гражданское право: Актуальные проблемы теории и практики / А. Б. Бабаев, С. А. Бабкин, Р. С. Бевзенко и др; под общ. ред. В.А. Белова. — М.: Юрайт, 2007. — 993 с.
19. Гришаев, С. П. Работы и услуги как объекты гражданских прав: изменения в законодательстве / С. П. Гришаев // Гражданин и право. — 2014. — № 2. — С. 93—95
20. Гурылева, А.А. Необходимые условия для заключения договора строительного подряда / А. А. Гурылева // Nauka-Rastudent.ru. — 2015. — № 7 (19). — С. 41.
21. Гурылева, А.А. Особенности договора строительного подряда по законодательству Российской Федерации / А. А. Гурылева // Nauka-Rastudent.ru. — 2015. — № 7 (19). — С. 23.
22. Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг [Электронный ресурс] / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — М.: Статут, 2002. — Кн. 3. — 1055 с. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
23. Дуванова, Э. П. Некоторые проблемы договора строительного подряда [Электронный ресурс] / Э. П. Дуванова. — 2018. — Режим доступа: http://www.finexg.ru/nekotorye-problemy-dogovora-stroitelnogo-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019).
24. Ершов, О. Г. Система гражданско-правовых договоров, направленных на возведение объектов капитального строительства и критерии ее формирования / О. Г. Ершов // Адвокат. — 2014. — № 11. — С. 28—38.
25. Задорожнева, А. Как проходят госзакупки в строительстве: пошаговая инструкция [Электронный ресурс]. — 17 июля 2018. — Режим доступа: https://goscontract.info/podgotovka-k-tenderu/kak-prokhodyat-goszakupki-v-stroitelstve (дата обращения: 13.05.2019).
26. Закреплено понятие электронного документа / ГАРАНТ.РУ. — 2010. — Режим доступа: https://www.garant.ru/news/269983/ (дата обращения: 13.05.2019).
27. Зырянова, Т. В. Экспертиза договоров строительного подряда / Т. В. Зырянова // Строительство и право. — 2015. — № 5. — С. 4—13.
28. Иванов, А. По заключенному договору подряда на капитальное строительство возникла необходимость выполнения ранее неучтенных в смете дополнительных работ — материал, подготовленный на основе индивидуальной письменной консультации, оказанной в рамках услуги Правовой консалтинг [Электронный ресурс] // ГАРАНТ.РУ. — 2018. — Режим доступа: http://www.garant.ru/consult/civil\_law/1224300/#ixzz5pWsYjS5p (дата обращения: 13.05.2019).
29. Иванов, Р. Недействительность и незаключенность договора. Практические вопросы [Электронный ресурс] / Р. Иванов // Закон.ру. — 2013. — Режим доступа: https://zakon.ru/blog/2013/01/15/nedejstvitelnost\_i\_nezaklyuchennost\_dogovora\_prakticheskie\_voprosy (дата обращения: 13.05.2019).
30. Казаченок, О.П. Соотношение договора подряда и договора возмездного оказания услуг / О. П. Казаченок // Наука и современность. — 2014. — № 29. — С. 292—297.
31. Как расторгнуть договор подряда? [Электронный ресурс] // itbu.ru. — Режим доступа: https://itbu.ru/dogovor/rastorzhenie-dogovora-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019).
32. Карпинская, Е. С. Совершенствование договоров строительного подряда / Е. С. Карпинская // Бухучет в строительных организациях. — 2014. — № 8. — С. 68—74.
33. Карпова, Е. В. Актуальные проблемы договора подряда и договора возмездного оказания услуг в автосервисе [Электронный ресурс] / Е. В. Карпова // Юридические исследования. — 2016. — № 7. — С. 37—45. — Режим доступа: https://nbpublish.com/library\_read\_article.php?id=18250 (дата обращения: 13.05.2019).
34. Киракосян, С. А. Особенности заключения договора строительного подряда / С. А. Киракосян // Управление многоквартирным домом. — 2014. — № 8. — С. 5—14.
35. Кириллов, П. В. Условия контракта на выполнение подрядных работ / П. В. Кириллов // Право в Вооруженных Силах. — 2015. — № 11. — С. 90—98.
36. Кияшко, В. А. Теоретические проблемы и последствия несостоявшихся сделок [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид. наук: 12.00.03 / Владислав Анатольевич Кияшко. — Краснодар, 2005. — 177 с. — Режим доступа: https://www.dissercat.com/content/teoreticheskie-problemy-i-posledstviya-nesostoyavshikhsya-sdelok (дата обращения: 13.05.2019).
37. Книга, Е.В. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ: формирование предмета договора / Е. В. Книга // Вестник Саратовской государственной юридической академии. — 2014. — № 4 (99). — С. 153—157.
38. Козаренко, Е. Г. Вопросы совершенствования правового регулирования договора подряда [Электронный ресурс] / Е. Г. Козаренко // Молодой ученый. — 2016. — № 20. — С. 516—518. — Режим доступа: https://moluch.ru/archive/124/34120/ (дата обращения: 13.05.2019).
39. Козяр, Н. В. Категория ничтожной сделки в гражданском праве Российской Федерации [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид. наук: 12.00.03 / Наталья Владимировна Козяр. — М., 2011. — 235 с. — Режим доступа: https://www.dissercat.com/content/kategoriya-nichtozhnoi-sdelki-v-grazhdanskom-prave-rossiiskoi-federatsii (дата обращения: 13.05.2019).
40. Колобова, О. И. Отграничение договора подряда от смежных договоров. Соотношение понятий подряд, строительный подряд и услуга в гражданском законодательстве / О. И. Колобова // Право и государство: теория и практика. — 2014. — № 2. — С. 80—83.
41. Кондратенко, З. К. О правах заказчика и подрядчика на объект незавершенного строительства по договору строительного подряда / З. К. Кондратенко // Юрист. — 2014. — № 23. — С. 41—46.
42. Комментарий к Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров [Электронный ресурс] // Проект CISG.Russia. — Режим доступа: http://www.cisg.ru/tekst-venskoj-konvencii.php (дата обращения: 13.05.2019).
43. Кондрашев, К. Срок договора подряда как существенное условие : новые тенденции в судебной практике / К. Кондрашев // Трудовое право. — 2015. — № 7. — С. 45—54.
44. Кондрашев, К. Срок договора подряда как существенное условие: новые тенденции в судебной практике [Электронный ресурс] / К. Кондрашев // Трудовое право. — 2015. — № 7. — С. 45—54. — Режим доступа: http://www.top-personal.ru/lawissue.html?2533 (дата обращения: 13.05.2019).
45. Куломзина, Е.Ю. Особенности применения договора подряда в предпринимательской деятельности / Е. Ю. Куломзина // Вестник Московского городского педагогического университета. Серия: Экономика. — 2015. — № 3 (5). — С. 26—33.
46. Лашманов, О. И. Актуальные проблемы регулирования отношений по договору строительного подряда [Электронный ресурс] / О. И. Лашманов // Вестник Марийского государственного университета. — 2017. — № 1 (9). — Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/aktualnye-problemy-regulirovaniya-otnosheniy-po-dogovoru-stroitelnogo-podryada (дата обращения: 13.05.2019).
47. Левичев, С. В. Незаключенные договоры: вопросы теории и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Сергей Вячеславович Левичев. — М., 2011. — 30 с.
48. Лякутина, Ю.П. Стороны и элементы договора подряда / Ю. П. Лякутина // Вестник стипендиатов ДААД. — 2014. — Т. 1. — № 1-1 (11). — С. 27—29.
49. Ляхова, М. А. Проблемы исполнения обязательств по инвестиционным договорам в строительной деятельности / М. А. Ляхова // Актуальные проблемы российского права. — 2014. — № 6. — С. 1149—1156.
50. Мандрюков, А. В. Выдача аванса как условие в договоре подряда / А. В. Мандрюков // Строительство и право. — 2014. — № 10. — С. 4—7.
51. Мандрюков, А. В. Некоторые особенности правового регулирования договора на выполнение проектных работ / А. В. Мандрюков // Строительство и право. — 2014. — № 2. — С. 4—7.
52. Мандрюков, А. В. Пьяные штрафы в договорах подряда / А. В. Мандрюков // Строительство и право. — 2015. — № 8. — С. 4—8.
53. Мандрюков, А. В. Срок выполнения работ как существенное условие договора строительного подряда / А. В. Мандрюков // Строительство и право. — 2014. — № 8. — С. 4—7.
54. Мандрюков, А. В. Форс-мажор как условие договора подряда / А. В. Мандрюков // Строительство и право. — 2014. — № 3. — С. 12—15.
55. Мандрюков, А. В. Правовой статус технического заказчика [Электронный ресурс] / А. В. Мандрюков // Строительство: бухгалтерский учет и налогообложение. — 2014. — N 10. — С. 63—69. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
56. Михальчук, Ю. Защита подрядчика от заказчика / Ю. Михальчук // Строительство и право. — 2014. — № 7. — С. 4—7.
57. Мокеева, Т. Что такое электронный документ и какова его юридическая сила? [Электронный ресурс] / Т. Мокеева // Журнал Контур. — 2014. — Режим доступа: https://kontur.ru/articles/823 (дата обращения: 13.05.2019).
58. Наниев, А. Т. Безвозмездное устранение недостатков выполненных работ по договору строительного подряда / А. Т. Наниев // Бизнес в законе. — 2014. — № 5. — С. 175—177.
59. Нестеров, Р. В. Гарантийные удержания в цепочке заказчик — подрядчик — субподрядчик / Р. В. Нестеров // Строительство и право. — 2014. — № 1. — С. 36—41.
60. Никитин, А. В. Договор подряда в гражданском праве Российской Федерации: монография / А. В. Никитин. — Москва: Юрлитинформ, 2014. — 158 с.
61. Новоселов, М. А. Применение lex constructionis в России для регулирования договора международного строительного подряда / М. А. Новоселов // Бизнес в законе. — 2014. — № 4. — С. 104—107.
62. Нюхалкина, Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. — 2018. — № 30 (1031). — Режим доступа: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019).
63. Опыты цивилистического исследования: Сборник статей [Электронный ресурс] / Д. В. Гудков, И. И. Зикун, А. А. Зябликов и др.; рук. авт. кол. и отв. ред. А. М. Ширвиндт, Н. Б. Щербаков. — М.: Статут, 2016. — 448 с. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
64. Ответственность сторон по договору подряда [Электронный ресурс] / Электронное периодическое издание интернет-сайт Юридической фирмы «Логос». — Режим доступа: http://www.logosinfo.ru/zashita-v-sude/arbitradj/dogovornye-spory/dela-iz-dogovora-podryada/otvetstvennostj-storon-po-dogovoru-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019).
65. Очередько, А. С. Договор строительного подряда: проблемы регулирования отношений [Электронный ресурс] / А. С. Очередько // Научный журнал «Юридический факт». — Июль 2018. — С. 14—18. — Режим доступа: http://ur-fakt.ru/wp-content/uploads/v31.pdf (дата обращения: 13.05.2019).
66. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй: в 3 т. [Электронный ресурс] / И.В. Бандурина, А.В. Демкина, Л.Г. Ефимова и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. — М: Статут, 2011. — Т. 2. — 421 с. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
67. Проектно изыскательские работы [Электронный ресурс] // ООО «Геодриллинг». — Режим доступа: http://www.geodrilling.ru/geofizika/iziskaniya\_inzhenernie\_geologicheskie\_geodezicheskie\_ekologicheskie.html (дата обращения: 13.05.2019).
68. Пушкина Я.М. Договор подряда в системе гражданско-правовых договоров / Я.М. Пушкина, В.О. Тимофеева // Научный альманах. — 2015. — № 9 (11). — С. 1211—1214.
69. Распределение ответственности по договору строительного подряда [Электронный ресурс] / Юридическая фирма Prime Legal. — 2017. — Режим доступа: https://primelegal.ru/analitika/raspredelenie-otvetstvennosti-po-dogovoru-stroitelnogo-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019).
70. Ростошинский, А. М. Инвестиционный договор как договор купли-продажи будущей недвижимости и договор подряда / А. М. Ростошинский // Строительство и право. — 2014. — № 5. — С. 4—7.
71. Ростошинский, А. М. Смешанные договоры в строительстве / А. М. Ростошинский // Строительство и право. — 2014. — № 1. — С. 4—7.
72. Савин, А. А. Последствия договоров, считающихся незаключенными по российскому гражданскому праву [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид.наук: 12.00.03 / Алексей Александрович Савин. — М.: 2010. — 144 с. — Режим доступа: https://www.dissercat.com/content/posledstviya-dogovorov-schitayushchikhsya-nezaklyuchennymi-po-rossiiskomu-grazhdanskomu-prav (дата обращения: 13.05.2019).
73. Сводный отчет о работе арбитражных судов субъектов Российской Федерации [Электронный ресурс] // Судебный департамент при Верховном Суде Российской Федерации. — 2018. — Режим доступа: http://www.cdep.ru/userimages/sudebnaya\_statistika/2019/AC1-svod-2018.xls (дата обращения: 13.05.2019).
74. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Учебник: в 3 т. Том 2 / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. — 4-е изд., перераб. и доп. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. — 848 с.
75. Синайский, В.И. Русское гражданское право / В. И. Синайский. — М.: Статут, 2002. — 638 с.
76. Сотникова, Л. В. Особенности учета организаций — строительных подрядчиков по длительным договорам / Л. В. Сотникова // Бухучет в строительных организациях. — 2014. — № 8. — С. 75—78.
77. Спиридонов, Д. В. Ответственность сервисных организаций по подрядным договорам в недропользовании / Д. В. Спиридонов // Экологический вестник России. — 2014. — № 2. — С. 18—24.
78. Сроки выполнения обязательств по договору подряда бывают… [Электронный ресурс] / «RusЮрист»: онлайн-журнал для юристов. — Режим доступа: https://rusjurist.ru/dogovory/dogovor\_podryada/sroki\_vypolneniya\_obyazatelstv\_po\_dogovoru\_podryada\_byvayut/ (дата обращения: 13.05.2019).
79. Степанова И. Е. Недействительность и незаключенность гражданско-правового договора: проблемы теории и практики: дис. ... канд. юрид. наук. — СПб., 2007. — 232 с.
80. Степанова, И. Е. Правовая природа незаключенного договора / И. Е. Степанова // Закон. — 2007. — № 6. — С. 109— 119.
81. Тагиева, А. Р. Гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательств по выполнению строительных работ / А. Р. Тагиева // Актуальные проблемы современной науки. — 2014. — № 6. — С. 92—95.
82. Татаркина, К. П. Последствия несоблюдения формы сделки по российскому и германскому праву [Электронный ресурс] / К. П. Татаркина // Вестник Томского государственного университета. — 2007. — № 297. — С. 221—225. — Режим доступа: https://cyberleninka.ru/article/n/posledstviya-nesoblyudeniya-formy-sdelki-po-rossiyskomu-i-germanskomu-pravu (дата обращения: 13.05.2019).
83. Татаркина, К. П. Форма сделок в гражданском праве России [Электронный ресурс]: автореф. дис. … канд. юрид.наук: 12.00.03 / Ксения Павловна Татаркина. — Томск, 2009. — 28 с. — Режим доступа: https://www.dissercat.com/content/forma-sdelok-v-grazhdanskom-prave-rossii/read (дата обращения: 13.05.2019).
84. Чечель, С. А. Несостоявшиеся и недействительные сделки: анализ правоприменительной практики / С. А. Чечель // Закон. — 2008. — № 6. — С. 52—60.
85. Чумаченко, И. В. Договоры в области строительства / И. В. Чумаченко // Правовые вопросы строительства. — 2015. — № 2. — С. 9—15.
86. Шарапов, В. О правовом статусе застройщика по 214-фз с 01.07.2018 года [Электронный ресурс] / В. Шарапов // Закон.ру. — 2017. — Режим доступа: https://zakon.ru/discussion/2017/9/21/o\_pravovom\_statuse\_zastrojschika\_po\_214-fz\_s\_01072018\_goda (дата обращения: 13.05.2019).
87. Эннекцерус, Л. Курс германского гражданского права. Том I, полутом 2: Введение и общая часть [Электронный ресурс] / Л. Эннекцерус, Т. Кипп, М. Вольф; пер. с немец. И.Б. Новицкого; под редакцией Д.М. Генкина и И.Б. Новицкого. — М.: Издательство иностранной литературы, 1950. — 483 с. — Режим доступа: https://naukaprava.ru/catalog/435/708/5179/30830 (дата обращения: 13.05.2019).

### Зарубежная литература

1. Bénabent, A. Droit civil. Les contrats speciaux civils et commercieux / Alain Bénabent. — L.G.D.J, 2005. — 704 p.
2. Cayol, A. Le contrat d'ouvrage [Source électronique] / Amandine Cayol. — Paris, 2009. — Disponible sur: http://www.theses.fr/2009PA010298 (consulté le 13 mai 2019).
3. Chazal, J.-P. De la puissance economique en droit des obligations [Source électronique] / Jean-Pascal Chazal. — Disponible sur: https://spire.sciencespo.fr/hdl:/2441/5l6uh8ogmqildh09h80cg0932/resources/these-jean-pascal-chazal.pdf (consulté le 13 mai 2019).
4. Didry, C. Du "vrai louage d'ouvrage" au marchandage, retour sur l'héritage révolutionnaire [Source électronique] / Claude Didry. — 2011. — Disponible sur: https://www.researchgate.net/publication/278618459\_Du\_vrai\_louage\_d'ouvrage\_au\_marchandage\_retour\_sur\_l'heritage\_revolutionnaire (consulté le 13 mai 2019).
5. Heseler, F. Le nouveau droit du contrat d'entreprise [Source électronique] / Frank Heseler // Revue internationale de droit comparé. — 2002. — № 54-4. — Pp. 1005—1012. — Disponible sur: https://www.persee.fr/doc/ridc\_0035-3337\_2002\_num\_54\_4\_17769 (consulté le 13 mai 2019).
6. Labarthe, F. Le contrat d'entreprise [Source électronique] / Françoise Labarthe, Cyril Noblot. — L.G.D.J, 2008. — 896 p. — Disponible sur: https://www.lgdj.fr/le-contrat-d-entreprise-9782275032115.html (consulté le 13 mai 2019).
7. Le contrat d’entreprise [Source électronique] / Cours de droit. — 2012. — Disponible sur: http://www.cours-de-droit.net/le-contrat-d-entreprise-a121603886 (consulté le 13 mai 2019).
8. Le contrat d’entreprise [Source électronique] / JurisPedia: le droit partagé. — 2009. — Disponible sur: http://fr.jurispedia.org/index.php/Contrat\_d%27entreprise\_%28fr%29 (consulté le 13 mai 2019).
9. Le prix dans le contrat d’entreprise [Source électronique] / DALLOZ Fiches Etudiant. — 2011. — Disponible sur: https://fiches.dalloz-etudiant.fr/droit-prive/detail/fiche/169/h/3d3171acd28fec74b7b8ee3d3ee20063.html (consulté le 13 mai 2019).
10. Les notes d’information juridique. Contrat d'entreprise [Source électronique] / CCI Alsace. — 2016. — Disponible sur: http://www.alsace-eurometropole.cci.fr/sites/default/files/contrat\_d\_entreprise.pdf (consulté le 13 mai 2019).
11. Machart, M. Contrat d’entreprise [Source électronique] / Margaux Machart // Le Village de la justice. — 2017. — Disponible sur: https://www.village-justice.com/articles/Contrat-entreprise-pouvoir-resiliation-unilaterale-maitre-ouvrage-article-1794,24514.html (consulté le 13 mai 2019).
12. Service Contracts [Electronic resource] / Maurits Barendrecht, Chris Jansen, Marco Loos, Andrea Pinna, Rui Cascao, Stephanie van Gulijk. — Walter de Gruyter, 2009. — 1094 p. — Mode of access: https://books.google.ru/books?id=H36Ir2dvOwoC&printsec=frontcover&hl=ru#v=onepage&q&f=false (date of access: 13.05.2019).

### Российская судебная практика

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 N 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
3. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.11.2008 N 127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Вестник ВАС РФ. — 2009. — № 2. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
5. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 «Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда» [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
6. Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.02.2009 N А09-7946/2007. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
7. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 30.03.2017 N Ф10-752/2017 по делу N А09-1483/2016. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
8. Постановление Федерального Арбитражного Суда Волго-Вятского округа от 28.08.2009 N А79-92/2009. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
9. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 07.10.2009 по делу N А32-10953/2008. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
10. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 09.06.2011 по делу N А81-4510/2009. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
11. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 02.05.2017 N Ф03-1268/2017 по делу N А51-13000/2016. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
12. Решение Арбитражного суда Архангельской области по делу № А05-11160/2009. [Электронный ресурс]. — Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». — Режим доступа: локальный. — Дата обновления 13.05.2019.
13. Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения [Электронный ресурс]. — 2019. — Режим доступа: https://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=PSP&n=6#08043343246720382 (дата обращения: 13.05.2019).

### Зарубежная судебная практика

1. Cass. civ. 3ème, 20 avril 2017, n°16-10.486
2. Cass., ass. plén., 7 février 1986, n°83-14.631: Bull. civ. no 2
3. GAJC, 11e éd., no 252; D. 1986. 293, note Bénabent
4. JCP 1986. II. 20616 (2 arrêts), note Malinvaud
5. Gaz. Pal. 1986. 2. 543, note Berly
6. RTD civ. 1986. 364, obs. J. Huet et 605, obs. Rémy
7. Cass. soc. 8 novembre 1995, Gaz. Palais 1996, I
8. Cass. 1ère civ. 25 novembre 1997, Bull. I n°332
9. 3ème civ. 14 novembre 1968 Bull. III n°475

1. См. Сводный отчет о работе арбитражных судов субъектов Российской Федерации [Электронный ресурс] // Судебный департамент при Верховном Суде Российской Федерации. 2018. URL: http://www.cdep.ru/userimages/sudebnaya\_statistika/2019/AC1-svod-2018.xls (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-1)
2. См. IV Конкурс Арбитражной Ассоциации по Арбитражу Онлайн [Электронный ресурс]. URL: http://moot.arbitrations.ru/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-2)
3. См. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй: в 3 т. [Электронный ресурс] / под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2011. Т. 2. 421 с. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-3)
4. Свод законов Российской империи [Электронный ресурс]. СПб.: Русское книжное товарищество «Деятель», 1912. Т. X. Ч. I. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-4)
5. См. Синайский В.И. Русское гражданское право. М.: Статут, 2002. С. 414 — 420. [↑](#footnote-ref-5)
6. Барон Ю. Система римского гражданского права. Выпуск третий. Книга IV: Обязательственное право [Электронный ресурс]. СПб., 1910. С. 199—200. URL: https://naukaprava.ru/catalog/435/823/4554/28502 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-6)
7. См. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М., 1999. С. 10. [↑](#footnote-ref-7)
8. См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Изд. испр. и доп. М.: Статут, 2002. Кн. 3. С. 4. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-8)
9. См. Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения [Электронный ресурс]. 2019. URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=PSP;n=6;  
   dst=123185#05380334910112263 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-9)
10. См. Комментарий к ст. 3 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. [Электронный ресурс]. URL: http://www.cisg.ru/konvenciya-text-postatejno.php?id=3 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-10)
11. См. Богуславский М.М. Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров. Комментарий М.: Юрид. лит., 1994. [↑](#footnote-ref-11)
12. Давальческое сырье — сырье контрагента-партнера, ввозимое в другую страну с целью его переработки в готовую продукцию с последующим вывозом готовой продукции в страну владельца сырья. Большой юридический словарь / А. Я. Сухарев, В. Е. Крутских, А. Я. Сухарева. М.: Инфра-М, 2003. URL: https://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/14172 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-12)
13. Комментарий к ст. 3 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. [Электронный ресурс]. URL: http://www.cisg.ru/konvenciya-text-postatejno.php?id=3 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-13)
14. Иванов А. По заключенному договору подряда на капитальное строительство возникла необходимость выполнения ранее неучтенных в смете дополнительных работ — материал, подготовленный на основе индивидуальной письменной консультации, оказанной в рамках услуги Правовой консалтинг [Электронный ресурс] // ГАРАНТ.РУ. 2018. URL: http://www.garant.ru/consult/civil\_law/1224300/#ixzz5pWsYjS5p (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-14)
15. См. Сергеев, А. П. Гражданское право. Учебник: в 3 т. Том 2 / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. 4-е изд., перераб. и доп. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2005. [↑](#footnote-ref-15)
16. Проектно изыскательские работы [Электронный ресурс] // ООО «Геодриллинг». URL: http://www.geodrilling.ru/geofizika/iziskaniya\_inzhenernie\_geologicheskie\_geodezicheskie\_ekologicheskie.html (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-16)
17. Техническая документация // Большая советская энциклопедия. М.: Советская энциклопедия. 1969—1978. URL: https://dic.academic.ru/dic.nsf/bse/139501/Техническая (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-17)
18. См. Задорожнева А. Как проходят госзакупки в строительстве: пошаговая инструкция [Электронный ресурс]. 2018. URL: https://goscontract.info/podgotovka-k-tenderu/kak-prokhodyat-goszakupki-v-stroitelstve (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-18)
19. Там же. [↑](#footnote-ref-19)
20. См. Татаркина К.П. Форма сделок в гражданском праве России [Электронный ресурс]: автореф. дис. … канд. юрид.наук: 12.00.03 / Ксения Павловна Татаркина. Томск, 2009. С. 10. URL: https://www.dissercat.com/content/forma-sdelok-v-grazhdanskom-prave-rossii/read (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-20)
21. См. Анчишина Е.А. Форма гражданско-правового договора как его конститутивный элемент // Вестник Удмуртского университета. 2015. Т. 25 Вып. 4. С. 69. URL: https://cyberleninka.ru/article/n/forma-grazhdansko-pravovogo-dogovora-kak-ego-konstitutivnyy-element (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-21)
22. Там же. [↑](#footnote-ref-22)
23. См. Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / А.Б. Бабаев и др.; под общ. ред. В.А. Белова. М., 2007. С. 437; Кияшко В.А. Теоретические проблемы и последствия несостоявшихся сделок [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид. наук: 12.00.03 / Владислав Анатольевич Кияшко. Краснодар, 2005. С. 111—113. URL: https://www.dissercat.com/content/teoreticheskie-problemy-i-posledstviya-nesostoyavshikhsya-sdelok (дата обращения: 13.05.2019).; Козяр Н.В. Категория ничтожной сделки в гражданском праве Российской Федерации [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид. наук: 12.00.03 / Наталья Владимировна Козяр. М., 2011. С. 60—61. URL: https://www.dissercat.com/content/kategoriya-nichtozhnoi-sdelki-v-grazhdanskom-prave-rossiiskoi-federatsii (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-23)
24. См. Левичев С.В. Незаключенные договоры: вопросы теории и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Сергей Вячеславович Левичев. М., 2011. С. 10. [↑](#footnote-ref-24)
25. См. Степанова И.Е. Недействительность и незаключенность гражданско-правового договора: проблемы теории и практики: дис. … канд. юрид. наук. СПб., 2007. С. 91—93; Иванов Р. Недействительность и незаключенность договора. Практические вопросы [Электронный ресурс]. 2013. URL: https://zakon.ru/blog/2013/01/15/nedejstvitelnost\_i\_nezaklyuchennost\_  
    dogovora\_prakticheskie\_voprosy (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-25)
26. См. Эннекцерус Л. Курс германского гражданского права. Том I, полутом 2: Введение и общая часть [Электронный ресурс]. М., 1950. С. 163. URL: https://naukaprava.ru/catalog/435/708/5179/30830 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-26)
27. См. Татаркина К.П. Последствия несоблюдения формы сделки по российскому и германскому праву [Электронный ресурс] // Вестник Томского государственного университета. 2007. № 297. С. 224. URL: https://cyberleninka.ru/article/n/posledstviya-nesoblyudeniya-formy-sdelki-po-rossiyskomu-i-germanskomu-pravu (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-27)
28. См. Савин А.А. Последствия договоров, считающихся незаключенными по российскому гражданскому праву [Электронный ресурс]: дис. … канд. юрид.наук: 12.00.03 / Алексей Александрович Савин. М.: 2010. С. 55. URL: https://www.dissercat.com/content/posledstviya-dogovorov-schitayushchikhsya-nezaklyuchennymi-po-rossiiskomu-grazhdanskomu-prav (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-28)
29. Чечель С.А. Несостоявшиеся и недействительные сделки: анализ правоприменительной практики // Закон. 2008. № 6. С. 54. [↑](#footnote-ref-29)
30. См.: Определение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 24.02.2009 N А09-7946/2007 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс»; Решение Арбитражного суда Архангельской области по делу № А05-11160/2009 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс»; Постановление Федерального Арбитражного Суда Волго-Вятского округа от 28.08.2009 N А79-92/2009 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-30)
31. Опыты цивилистического исследования: Сборник статей / Д.В. Гудков, И.И. Зикун, А.А. Зябликов и др.; отв. ред. А.М. Ширвиндт, Н.Б. Щербаков. М.: Статут, 2016. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-31)
32. См. Закреплено понятие электронного документа / ГАРАНТ.РУ. 2010. URL: https://www.garant.ru/news/269983/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-32)
33. Мокеева Т. Что такое электронный документ и какова его юридическая сила? [Электронный ресурс] // Журнал Контур. 2014. URL: https://kontur.ru/articles/823 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-33)
34. См. Мокеева Т. Что такое электронный документ и какова его юридическая сила? [Электронный ресурс] // Журнал Контур. 2014. URL: https://kontur.ru/articles/823 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-34)
35. См. Акт приема-передачи работ по договору подряда [Электронный ресурс] // itbu.ru. URL: https://itbu.ru/akty/akt-priema-peredachi-rabot-po-dogovoru-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-35)
36. Там же. [↑](#footnote-ref-36)
37. Там же. [↑](#footnote-ref-37)
38. См. Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения [Электронный ресурс]. 2019. URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=PSP;n=6;dst=123185#  
    05380334910112263 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-38)
39. См. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 07.10.2009 по делу N А32-10953/2008. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-39)
40. См. Путеводитель по судебной практике. Подряд. Общие положения [Электронный ресурс]. 2019. URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=PSP;n=6;  
    dst=123185#05380334910112263 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-40)
41. См. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 09.06.2011 по делу N А81-4510/2009 [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-41)
42. См. Мандрюков А.В. Правовой статус технического заказчика [Электронный ресурс] // Строительство: бухгалтерский учет и налогообложение. 2014. N 10. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-42)
43. Там же. [↑](#footnote-ref-43)
44. См. Мандрюков А.В. Правовой статус технического заказчика [Электронный ресурс] // Строительство: бухгалтерский учет и налогообложение. 2014. N 10. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-44)
45. См. Шарапов В. О правовом статусе застройщика по 214-фз с 01.07.2018 года [Электронный ресурс] // Закон.ру. 2017. URL: https://zakon.ru/discussion/2017/9/21/o\_pravovom\_statuse\_zastrojschika\_po\_214-fz\_s\_01072018\_goda (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-45)
46. См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Изд. испр. и доп. М.: Статут, 2002. Кн. 3. С. 5. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-46)
47. См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Изд. испр. и доп. М.: Статут, 2002. Кн. 3. С. 5. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-47)
48. См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Изд. испр. и доп. М.: Статут, 2002. Кн. 3. С. 6. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-48)
49. См. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 02.05.2017 N Ф03-1268/2017 по делу N А51-13000/2016. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-49)
50. См. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.11.2008 N 127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс] // Вестник ВАС РФ. 2009. № 2. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-50)
51. См. Сроки выполнения обязательств по договору подряда бывают… [Электронный ресурс] / «RusЮрист»: онлайн-журнал для юристов. URL: https://rusjurist.ru/dogovory/dogovor\_podryada/sroki\_vypolneniya\_obyazatelstv\_po\_dogovoru\_podryada\_byvayut/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-51)
52. Кондрашев К. Срок договора подряда как существенное условие: новые тенденции в судебной практике [Электронный ресурс] // Трудовое право. 2015. № 7. С. 45—54. URL: http://www.top-personal.ru/lawissue.html?2533 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-52)
53. См. Козаренко Е.Г. Вопросы совершенствования правового регулирования договора подряда [Электронный ресурс] // Молодой ученый. 2016. № 20. С. 516—518. URL: https://moluch.ru/archive/124/34120/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-53)
54. См. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-54)
55. Там же. [↑](#footnote-ref-55)
56. См. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 30.03.2017 N Ф10-752/2017 по делу N А09-1483/2016. [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-56)
57. Там же. [↑](#footnote-ref-57)
58. См. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 «Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-58)
59. См. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума ВАС РФ N 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» [Электронный ресурс]. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». [↑](#footnote-ref-59)
60. См. Ответственность сторон по договору подряда [Электронный ресурс] / Электронное периодическое издание интернет-сайт Юридической фирмы «Логос». URL: http://www.logosinfo.ru/zashita-v-sude/arbitradj/dogovornye-spory/dela-iz-dogovora-podryada/otvetstvennostj-storon-po-dogovoru-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-60)
61. См. Ответственность сторон по договору подряда [Электронный ресурс] / Электронное периодическое издание интернет-сайт Юридической фирмы «Логос». URL: http://www.logosinfo.ru/zashita-v-sude/arbitradj/dogovornye-spory/dela-iz-dogovora-podryada/otvetstvennostj-storon-po-dogovoru-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-61)
62. См. Ответственность сторон по договору подряда [Электронный ресурс] / Электронное периодическое издание интернет-сайт Юридической фирмы «Логос». URL: http://www.logosinfo.ru/zashita-v-sude/arbitradj/dogovornye-spory/dela-iz-dogovora-podryada/otvetstvennostj-storon-po-dogovoru-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-62)
63. См. Ответственность сторон по договору подряда [Электронный ресурс] / Электронное периодическое издание интернет-сайт Юридической фирмы «Логос». URL: http://www.logosinfo.ru/zashita-v-sude/arbitradj/dogovornye-spory/dela-iz-dogovora-podryada/otvetstvennostj-storon-po-dogovoru-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-63)
64. См. Распределение ответственности по договору строительного подряда [Электронный ресурс] / Юридическая фирма Prime Legal. 2017. URL: https://primelegal.ru/analitika/raspredelenie-otvetstvennosti-po-dogovoru-stroitelnogo-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-64)
65. Там же. [↑](#footnote-ref-65)
66. См. Распределение ответственности по договору строительного подряда [Электронный ресурс] / Юридическая фирма Prime Legal. 2017. URL: https://primelegal.ru/analitika/raspredelenie-otvetstvennosti-po-dogovoru-stroitelnogo-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-66)
67. См. Распределение ответственности по договору строительного подряда [Электронный ресурс] / Юридическая фирма Prime Legal. 2017. URL: https://primelegal.ru/analitika/raspredelenie-otvetstvennosti-po-dogovoru-stroitelnogo-podryada/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-67)
68. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-68)
69. См. Как расторгнуть договор подряда? [Электронный ресурс] // itbu.ru. URL: https://itbu.ru/dogovor/rastorzhenie-dogovora-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-69)
70. См. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-70)
71. Там же. [↑](#footnote-ref-71)
72. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-72)
73. См. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-73)
74. Там же. [↑](#footnote-ref-74)
75. См. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-75)
76. Там же. [↑](#footnote-ref-76)
77. Нюхалкина Д. Досрочное расторжение договора подряда: какие могут возникнуть вопросы у сторон и как их урегулировать? // ЭЖ-Юрист. 2018. № 30 (1031). URL: https://www.eg-online.ru/article/377433/ (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-77)
78. См. Как расторгнуть договор подряда? [Электронный ресурс] // itbu.ru. URL: https://itbu.ru/dogovor/rastorzhenie-dogovora-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-78)
79. См. Как расторгнуть договор подряда? [Электронный ресурс] // itbu.ru. URL: https://itbu.ru/dogovor/rastorzhenie-dogovora-podryada.html (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-79)
80. Code civil (Dernière modification : 25 mars 2019)., titre VIII, chapitre 3, art.1779. [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. URL: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070721&dateTexte=20190501 (consulté le 1 mai 2019).. [↑](#footnote-ref-80)
81. См. Bénabent А. Droit civil. Les contrats speciaux civils et commercieux. L.G.D.J, 2005. P. 296. [↑](#footnote-ref-81)
82. См. Cass., ass. plén., 7 févr. 1986: Bull. civ. no 2; R., p. 189; GAJC, 11e éd., no 252; D. 1986. 293, note Bénabent; JCP 1986. II. 20616 (2 arrêts), note Malinvaud; Gaz. Pal. 1986. 2. 543, note Berly; RTD civ. 1986. 364, obs. J. Huet et 605, obs. Rémy. [↑](#footnote-ref-82)
83. См. Cass. soc. 8 novembre 1995, Gaz. Palais 1996, I, Panorama p.15 [↑](#footnote-ref-83)
84. См. Cass. soc. 8 novembre 1995, Gaz. Palais 1996, I, Panorama p.15 [↑](#footnote-ref-84)
85. См. Code du travail. art. L7221-1 et L7221-2 [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. URL: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006072050 (consulté le 13 mai 2019).. [↑](#footnote-ref-85)
86. См. Cass. 1ère civ. 25 novembre 1997, Bull. I n°332 [↑](#footnote-ref-86)
87. См. Code de la Consommation, art. L114-1 [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. URL: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006069565 (consulté le 13 mai 2019).. [↑](#footnote-ref-87)
88. См. Гражданское и торговое право зарубежных государств. В 2 т. / Е. А. Васильев, А. С. Комаров и др. 4-е изд., перераб. и доп. М.: 2008. Т. 2. С. 117—126. [↑](#footnote-ref-88)
89. См. Code civil (Dernière modification: 25 mars 2019)., titre VIII, chapitre 3, art.1102. [Source électronique] // Legifrance, le service public de l’acces au droit: официальный сайт французского законодательства. URL: https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070721 (consulté le 13 mai 2019).. [↑](#footnote-ref-89)
90. См. Machart M. Contrat d’entreprise [Source électronique] // Le Village de la justice. 2017. URL: https://www.village-justice.com/articles/Contrat-entreprise-pouvoir-resiliation-unilaterale-maitre-ouvrage-article-1794,24514.html (consulté le 13 mai 2019).. [↑](#footnote-ref-90)
91. См. Dellebecq P. La dispersion des obligations de sécurité dans les contrats spéciaux / Philippe Dellebecq // Gazette du palais. 1997. Tome II. P. 1184. [↑](#footnote-ref-91)
92. Sauf clause contraire, règle posée par la jurisprudence dans 3ème civ. 14 novembre 1968 Bull. III n°475. [↑](#footnote-ref-92)
93. См. Белов А.П. Действительность и недействительность договоров во внешнеэкономической деятельности [Электронный ресурс] // Сейчас.ру. URL: https://www.lawmix.ru/comm/7794 (дата обращения: 13.05.2019). [↑](#footnote-ref-93)