

## Тема: “Договоры подряда и их виды”

### ЛИТЕРАТУРА.

1. Конституция РФ.
2. ГК РФ.
3. “ Основы гражданского законодательства СССР и республик” от 31 мая 1991 г.
4. Учебник “Советское гражданское право”. Изд. “Юридическая литература” 1987 г. под редакцией Рязанцева В.А.
5. Учебник “Советское гражданское право”.Том 2 . Изд. “Высшая школа” под редакцией профессора Красавчикова О.Д.
6. Учебник “Гражданское право” ч.2 изд.1993 г. г. Москва под редакцией профессора Суханова Е.А.
7. Закон РСФСР “О местном самоуправлении в РСФСР”. от 6 июля 1991 г.
8. Законодательство России по производства работ, договорам подряда и подряда на капитальное строительство. Ведомости ВС РФ.

### Введение

На предыдущей лекции были рассмотрены вопросы , связанные с договором найма. Были даны его понятие определены субъекты и объекты договора, рассмотрен порядок его исполнения, установлены права и обязанности сторон в договоре, их ответственность в правоотношениях пользования и распоряжения жилыми помещениями различных видов.

При рассмотрении видов договора основное внимание было определено вопросу возникновения и прекращения правоотношений найма. Были отдельно рассмотрены особенности предоставления и использования служебных жилых помещений и общежитий.

Тема сегодняшней лекции рассматривает вопросы об обязательствах по производству работ, и его субъектов и объектов. Во время лекции Вы должны уяснить понятие договора его виды, способы возникновения и существования в период разгосударствления экономики и становления рыночных отношений в России у различных субъектов правоотношений.

1 вопрос: 1. Понятие, договора подряда, его элементы и содержание.

Подрядные отношения принадлежат к сфере экономических имущественных правоотношений. Принятие договора четко определено законодательством: “ По договору подряда подрядчик обязуется на свой риск выполнить определенную работу по заданию заказчика, с использованием его и своих материалов, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее” (п. 1 ст. 91 Основ).

Определение содержит и понятие договора и обязанности сторон возникающие на основе этого договора.

К признакам договора подряда относятся:

- права и обязанности сторон (договор двухсторонний);
- условия об уплате за работу (конститутивный - возмездный признак);
- консенсуальный (заключается по средством договора).

Можно перечислить случаи где применяется договор подряда, это:

- строительство;
- ремонт имущества;
- выполнение индивидуальных заказов по выпуску промышленного и сельскохозяйственного оборудования;
- производство агро - технических работ в сельском хозяйстве;
- выполнение заказов граждан (пошив, стирка, химчистка).

На основании договора подряда оказывается до 600 тысяч различного вида услуг. Везде, где юридическое лицо или гражданин выполняет работы за вознаграждение появляется договор подряда.

Смежным договором с договором подряда является трудовой договор. Пример (предприниматель нанял водителя для перевозки груза). За заключением трудового договора следуют оплачиваемые последствия (болезнь, отпуск).

К признакам трудового договора относятся:

- заключение в штат;
- выполнение трудовой функции в установленном распорядке; (выполнение же подрядчиком работ ничем не ограничено и больше ничем с заказчиком не связывается. Подрядчик выполняет свободный заказ);

- трудовому договору работнику выплачивается заработная плата: по договору подряда оплата труда производится на основе.

Основной отличительной чертой трудового договора является выдача работнику трудовой книжки и издание приказа по организации о зачислении работника в штат.

Отличительная черта договора найма состоит в том, что работник при зачислении на работу по договору найма обязан заключить трудовой договор с нанимателем.

Так, например, при заключении договора найма с надомником наниматель представить ему материалы и орудия труда и принять произведенную им продукцию заплатив за это определенную плату. При договоре подряда заказчик не заботится о материалах и орудиях труда, а лишь принимает готовую продукцию в соответствии со сроками указанными в договоре подряда, а заказчик при этом не обязан оплачивать ущерб причиненный здоровью подрядчика.

Итак основная отличительная черта договора подряда от всех прочих перечисленных договоров заключается в том, что исполнители не состоят в штате предприятия заказчика и поэтому не связаны с ним трудовыми отношениями по трудовому договору.

Договор подряда тесно соприкасается с договором купли-продажи и поставки.

Особенность поставки состоит в том, что производственная деятельность в договоре поставки не имеет свободы.

Источниками правового регулирования договора подряда являются:

- ст. 91,92,93 Основ;
- о разновидности договора подряда говорит Закон "О защите прав потребителей". Ведомости ВС РФ от 7 февраля 1992 г. №15, раздел 3, который говорит о защите потребителей при оказании им услуг и производства для них определённых работ;
- "Правила бытового обслуживания населения". СП РФ 1989 г. №83;
- "О практике регулирования работ". Бюллетень ВС РФ №3 от 1983 г.

Нормы ГК РФ имеют общее значение и на его базе можно решить вопросы о договоре подряда.

К элементам договора относятся:

1. Стороны договора:

- а) подрядчик;
- б) заказчик.

Обе стороны могут являться как юридическими лицами так и гражданами (физическими лицами).

Ранее действовала норма ст.351 ГК считавшая, что договор подряда может быть лишь в случае если подрядчик не привлекает наемного труда(в настоящее время эта норма не действует).

Необходимо уметь классифицировать договор подряда по видам работ:

- выполнение работ по профилю своей деятельности и не профилю своей деятельности;

- привлечение к выполнению работ субподрядчиков. При этом заключается субподрядный договор, но за выполнение всех работ отвечать главному (генеральному подрядчику).

По сущности договора подряда характеризуется своим предметом:

- Предмету договора подряда некоторые авторы относят труд (работу), но это не совсем правильно; (строительство)

- предмет договора подряда также и результат труда подрядчика (хотя выполнение работ также указывается в договоре).

Отсюда предмет договора подряда - результат и порядок выполнения работ.

Заказчик имеет право контролировать выполнение работ подрядчиком, поэтому предмет договора находится в задании заказчика, определяется заказчиком.

Содержание договора: права и обязанности сторон.

1. Подрядчик не вправе при выполнении работ отступать от задания заказчика (вместе с тем заказчик может изменить работы, но в случае если это ведет к их удорожанию), в тоже время в одностороннем порядке задание не изменяется (ст. 161 ГК).

2. Подрядчик выполняет работы за свой риск. Это означает, что он заранее берет на себя ответственность за невыгодные для него случаи, возникающие при выполнении работ.

Если злоумышленник уничтожил результат труда - отвечает подрядчик.

3. Подрядчик обязан выполнить работы из своего материала и своими средствами и своей рабочей силой.

Свое иждивение (ст. 22 ГК).

Своими средствами (ст.64 ГК).

Заказчик не заботится о помощи подрядчикам.

4. Выполняя работу подрядчик обязан бережно относиться к имуществу, которое доверил ему заказчик. Если подрядчик выполняет работы из материала заказчика, то он должен расходовать его экономично. Подрядчик отвечает за всякое упущение. Под словом упущение законодатель подразумевает вину. К подрядчику предъявляются очень большие требования, подрядчик может освободиться от ответственности только в случае непреодолимой силы если ее нельзя было отвести.

Риск случайной гибели материала до наступления срока сдачи подрядчиком обусловленной договором работы несет сторона предоставившая материал, а после наступления этого срока - просрочившая сторона - если иное не установлено законом или договором. (п. 4 ст.91 Основ).

5. Подрядчик обязан выполнить работу в срок, причем в договоре могут указываться:

- конечный срок;
- промежуточные сроки;
- этапы работы.

Нарушение установленных в договоре сроков влечет для подрядчика большие осложнения. Так, если подрядчик не приступает к работам или медленно их ведет заказчик может расторгнуть договор. (ст. 34 “Закона о правах потребителей”).

В оправдании медлительности подрядчик ничего не может предъявить, так как в этой его медлительности риск для заказчика. Однако невиновный подрядчик не может нести убытки.

Заказчик вправе контролировать качество работы.

Если заказчика не устраивает качество работы, то он может отказаться по от договора и:

- поручить заказ третьему лицу за счет подрядчика;
- поручить подрядчику в соразмерный срок исправление дефектов.

Убытки при этом должны быть обоснованы и оправданы.

Заказчик вправе и не назначать сроков он вправе расторгнуть договор (ст. 93 Основ).

7. Обязанностью подрядчика является необходимость своевременно предупредить заказчика об обстоятельствах мешающих выполнению работ. Если подрядчик докажет в суде о невиновности, то он обязан выполнить работы в полном объеме, в полном соответствии с требованиями заказчика.

Обязанности заказчика:

- принять работу;
- оплатить работу.

Приемка проводится в порядке предусмотренным в договоре.

Если заказчик не явился в срок, то подрядчик должен хранить исполненный заказ в течении 6 месяцев, и дважды за этот срок предупредить заказчика, если за это время заказчик не возьмет заказ, то подрядчик вправе реализовывать и этим покрыть свои расходы.

Если просроченную вещь заказчик не получил вовремя, то риск случайной гибели падает на заказчика.

Заказчик обязан осмотреть работу и если заказчик при ее приемке не обнаружил недостатков (не осмотрел), то подрядчик не отвечает за то, что будет обнаружено в последствии.

Подрядчик должен сообщить заказчику о скрытых дефектах вещи. Согласно с этим законодатель определил претензионные сроки, в течении которых дается возможность подрядчику устранить открытые, обнаруженные при приемке или скрытые, на указанные подрядчиком дефекты.

К таким срокам правовой защиты относятся:

1. : месяцев со дня принятия работ;
2. для скрытых недостатков 1 год.

Необходимо четко представлять юридическое значение приема работы. Оно заключается в оплате работы.

Основное подтверждение того, что заказчик принял работу является ее оплата. Поэтому стоимость работ оплачивается заказчиком после их выполнения.

Ответственность сторон по договору подряда в своей основе является возмещение убытков, которые возникают при следующих обстоятельствах:

- просрочка договора;
- неправильное использование материала;
- ухудшение работы или допущение иных недостатков влечет возмещение понесенных заказчиком необходимых расходов по исправлению недостатков работы, и соответственно уменьшает вознаграждение за работу (п. 1 ст. 93 Основ).

Если же в работе обнаружены существенные недостатки или отступления от договора заказчик вправе требовать его расторжения и возмещения убытков. (п. 2 ст. 93 Основ).

Следующим видом договора подряда является договор на капитальное строительство.

## **2. Вопрос 2. Договор подряда на капитальное строительство.**

Договор на капитальное строительство предусматривает возведение зданий, сооружений и их реконструкцию, а также техническое перевооружение.

Отсюда к видам договоров относятся:

- строительство новых;
- расширение и реконструкция;
- перевооружение.

Договора заключается в зависимости от экономической эффективности, на основании инвестирования, которое выражается в форме капитальных вложений на оснащение строящихся и на реконструкцию старых объектов.

Инвестиция - это денежные средства, кредиты и другое имущество, вкладываемые в дело с целью получения прибыли.

Источниками правового регулирования договора подряда на капитальное строительство являются:

- нормы гражданского права, касающиеся строительного законодательства ( о договоре подряда на капитальное строительство говорится в ст. 95 Основ, а о регулировании его в колхозах в ст. 71);

- “ Правила о договорах на капитальное строительство “ СП СССР 1987 г. № 4 ст.19;

- “ Положение о взаимоотношениях между генеральными подрядчиками и субподрядчиками “;

- “ Закон об инвестиционной деятельности в РСФСР “ Вед. ВС РСФСР 1991 г. п.29.

К числу источников можно отнести и сам договор на капитальное строительство. Договор не только порождает, но и регулирует отношения заказчика и подрядчика. В договоре можно предусмотреть все элементы, входящие в ту или иную деятельность. При заключении договора на капитальное строительство большую помощь оказывают уже имеющиеся выработанные формы и нормативные документы основными из которых являются :

- Инструктивные указания “ Экономика и строительство “ №3;

- “ Систематизированный сборник арбитража “ Москва 1992 г.;

- СН и П ( строительные нормы и правила ).

Способы капитального строительства :

- хозяйственный способ. Суть способа состоит в том, что на крупных заводах создаются различные внутренние строительные подразделения ведомственного подчинения, которые и проводят строительство, так сказать своими силами. К таким структуры относятся УКСы ОКСы (Управления и отделы капитального строительства);

- подрядный способ - работы ведутся специальными строительными-монтажными организациями;

- смешанный способ - совместное строительство с использованием первых двух способов.

Договор подряда на капитальное строительство является основным способом осуществления строительства. Его определение содержится в п. 1 ст. 95 Основ “ По договору подряда на капитальное строительство подрядчик обязуется построить и сдать в установленный срок определенный договором объект, либо выполнить обусловленные договором строительные работы, а заказчик обязуется предоставить подрядчику строительную площадку либо обеспечить фронт работ, принять их и оплатить”.

Договор по своей юридической природе:

- двухсторонний;

- консенсуальный;

- возмездный.

В настоящих условиях отпала необходимость считать договор на капитальное строительство отдельной отраслью гражданского права, а из этого получился один из элементов договора подряда.(п.3 ст. 95 Основ).Сторонами в договоре на капитальное строительство являются:

- подрядчик;

- заказчик.

Сторонами могут выступать как юридические, так и физические лица, как российские, так и иностранные.

Заказчиком чаще всего выступает инвестор, лицо выступающее в качестве вкладчика средств в строительство.

Инвестор может передать свои средства и функцию заказчика другому лицу, которое будет для него заниматься всеми вопросами строительства.

Подрядчиком выступает специализированное строительное и монтажные организации. Эти подрядчики должны иметь лицензию или соответствующий сертификат на право выполнять соответствующие виды работ. Кроме того, в капитальном строительстве применяется система генерального подряда. При этом заказчик заключает договор с одним подрядчиком, а тот в свою очередь привлекает к строительству субподрядчиков.

Условия договора на капитальное строительство.

Предмет договора.

Существует две точки зрения о признании предмета договора:

- согласно первой точки зрения, конечный результат деятельности подрядчика и субподрядчика;

- согласно второй точки зрения это комплекс работ выполненный подрядчиком;

- однако, в настоящее время предметом договора может быть и то и другое.

Детальная характеристика предмета договора даётся в проектно-сметной документации, которая является не только технико-технической, но и юридической основой строительства.

Важнейшее значение имеет смета в которой определяются:

- стоимость строительства,

- стоимость отдельных видов работ.

Эти положения являются определяющими позициями, которые лежат в основе расчётов подрядчика и заказчика.

Права и обязанности сторон можно охарактеризовать как обязанности и ответственность заказчика и подрядчика вытекающие из договора.

Подрядчик обязуется:

а) осуществить комплекс мероприятий по строительству или выполнению определенной работы:

- построить и сдать определенный договором объект, либо выполнить определенную работу;

- соблюдать при строительстве СН и П и другие нормативно-правовые документы;

- при получении указаний заказчика должен приостанавливать работу;

- строить своими силами и средствами, однако возможен вариант обеспечения строительными материалами по соглашению сторон;

- построить объект в срок;

- доброкачественно выполнять работы;

- по требованию заказчика в установленный заказчиком срок заменить недоброкачественные строительные материалы.

При осуществлении подрядчиком этого комплекса мероприятий, заказчик осуществляет контроль и технический надзор, но не может вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

б) сдать объект заказчику.

Заказчик обязан:

- уплатить за проведенное строительство и дополнительные затраты, связанные с подорожанием строительных материалов, если это предусмотрено договором, если же нет, то все затраты оплачивает подрядчик. Уплата должна осуществляться ежемесячно и поквартально. Окончательный расчет производится после принятия работ с учетом произведенных платежей;

- создать условия подрядчику для выполнения работ ( предоставить строительную площадку, трассу и передать своевременно проектно-сметную документацию. Передать разрешение на производство необходимых работ. Может принять обязательства по обеспечению специалистами подрядчика;

- принять законченный объект по актам промежуточной приемки и по акту приемки всех работ. Недостатки обнаруженные при приемки отмечаются в акте приемки. Затем идет приемка проекта в жилдотацию. Это самостоятельный юридический акт. Это государственное признание того, что объект может функционировать ( Постановление СМ СССР от 8.06.81. “ О приемке в эксплуатацию законченных строительных объектов “ ). Состав государственной комиссии может быть утвержден правительством, недостатки должны быть устранены. Приемка оформляется актом в котором дается оценка строительно-монтажных работ. При определении приемной комиссией оценку по приемке “ отлично” увеличивается оплата на 10%, а также возникают другие льготы для подрядчика.

Имущественная ответственность сторон за ненадлежащее исполнение обязательств, она может быть предусмотрена не только в нормативных актах, но и в договорах. Меры ответственности могут распространяться на те случаи, когда договор заключается на сооружение объекта, включенного в государственный заказ. В этом случае меры ответственности предусматриваются в заключенном договоре.

Подрядчик в этой ситуации отвечает:

- За невыполнение обязанностей сдать работу в срок, при этом он уплачивает пеню в % отношении к сумме выплат, но не свыше чем 1000 руб. за рабочий день;

- за нарушение сроков в сдачи площадки под монтаж оборудования пеня насчитывается из расчета 0.03 % стоимости оборудования за каждый день просрочки, но не более 1000 руб. в день.

Общее основание для наступления ответственности - вина.

Наряду с ответственностью за несоблюдение сроков сдачи существенная ответственность наступает у сторон за брак.

Ответственность за брак:

- недоделки подлежат устранению в сроки установленные актами приемки. Если дефекты будут обнаружены после приемки, то в течении гарантийных сроков можно предоставить претензии ( 1 год - общестроительные сроки и т.д. ).

Если требование не удовлетворено, то составляется двухсторонний акт, а если подрядчик не желает, то односторонний акт. Возможны также требования по взысканию санкций ( 100 руб. за каждый день просрочки).

Ответственность заказчика:

- наступает за просрочку передачи оборудования;

- уплачивает неустойку 8% стоимости оборудования и ряд других санкций предусмотренных законодательными или договорными актами.

Одной из разновидностей договора подряда является договор подряда на производство проектных и изыскательских работ.

По договору подряда на производство проектных и изыскательских работ подрядчик обязуется разработать по заданию заказчика проектную документацию и выполнить изыскательские работы, а заказчик обязан принять оплатить их. (ст.96 Основ).

Как и следовало ожидать субъекты договора и их обязанности по отношению выполнения предусмотренных в законе действий похожих на договор на капитальное строительство, поэтому в большей мере затронем ответственность сторон при невыполнении или ненадлежащем выполнении своих обязанностей.

Подрядчик несет ответственность:

- за недостатки проекта, в том числе и за те , которые обнаружены в результате реализации, а также в процессе эксплуатации соответствующего объекта.

Последствия:

- при обнаружении недостатков подрядчик обязан переделать проект;

- возместить заказчику убытки, вызванные недостатками проекта, если законодательством или договором не предусмотрен иной размер ответственности (п. 2 ст. 96 Основ).

Таким образом, ответственность заказчика может наступить лишь в случае не принятия работ или не производства расчета.

Мы рассмотрели вопросы связанные с договором подряда на капитальное строительство, и производство проектных и изыскательских работ. Необходимо заметить, что при любых обстоятельствах ответственность подрядчика гораздо выше ответственности заказчика.

#### Заключение.

На сегодняшней лекции были рассмотрены положения о договоре поставки, было дано понятие о субъектах договора и структурных связях между ними, а также содержании и формах договора, порядке его заключения и исполнения. При рассмотрении каждого пункта или понятия особо уделялось внимание ответственности сторон при несоблюдении или недостаточно правильном соблюдении условий договора.

При рассмотрении вопроса договора о поставке, были даны общие характеристики правового регулирования отношений при поставке.

Таким образом, а развитием рыночных отношений договору поставки нужно придать серьезное значение.

Нужно отметить, что для полного и правильного понимания положений изложенных в лекции необходимо тщательно изучить документы , определяющие и закрепляющие правоотношения, связанные с договором подряда.

Темой следующей лекции будет - “Договор имущественного найма, аренды, ссуды, займа.”