**Университет Российской Академии Образования.**

**Юридический факультет.**

**Учебная дисциплина - Гражданское право.**

**Тема: Договор подряда.**

**(курсовая работа)**

**Выполнил:**

**студент III курса УРАО**

**Резаков Максим Равильевич.**

**Астрахань 2002.**

План:

Введение.

1. Понятие договора подряда.

2. Содержание договора.

3. Ответственность сторон.

4. Отдельные виды подряда.

4.1 Бытовой подряд.

4.2. Строительный подряд.

4.3. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ.

4.4. Подрядные работы для государственных нужд.

Заключение.

Библиография.

**Введение.**

В Гражданском кодексе Российской Федерации “Подряд” занимает статьи с 702 по 768. Общие положения о подряде (ст. 702-729). Одна из особенностей Кодекса состоит в расчленении единого договора подряда. Для уяснения смысла этой и непосредственно связанных с нею новелл, внесенных в ГК, целесообразно обратиться к истории правового регулирования подряда. В первом Гражданском кодексе 1922 года существовала единая глава о договоре подряда. Предполагалось, что она охватит любые виды работ. Единственное исключение было сделано для отношений, в которых заказчиком являлся орган государства. На них должно было распространяться действовавшее параллельно с Гражданским кодексом, принятое немногим ранее самого ГК Положение о государственных подрядах и поставках. По мере огосударствления экономики потребность в указанном Положении отпала. Но зато на уровне правительства принимались Правила о договорах подряда на капитальное строительство, а на уровне различных ведомств - Правила о договорах на выполнение проектных и изыскательских работ и некоторые иные специальные акты.

Второй Гражданский кодекс РСФСР разделил подряд на две главы. Сохранив для одной то же наименование "Подряд", он назвал вторую "Подряд на капитальное строительство".

Первая из этих глав предполагала необходимость издания в рамках законодательства Союза ССР и РСФСР Правил об отдельных видах договора подряда между организациями, а также Правил о договорах подряда по обслуживанию бытовых потребностей граждан (бытового заказа). Кроме того, предполагалось утверждение на уровне Совета Министров РСФСР типовых договоров бытового заказа по отдельным видам обслуживания граждан. Одновременно было признано, что отступления от условий типовых договоров, ограничивающие права заказчиков, недействительны.

Вторая глава предусмотрела издание Советом Министров СССР либо в установленном им порядке правил, относящихся к указанному договору.

Существование в ГК РСФСР 1964 года за пределами договора подряда такого же самостоятельного договора подряда на капитальное строительство было связано с общей тенденцией законодательства к выделению плановых договоров между социалистическими организациями (хозяйственных договоров). Под ее влиянием таким же образом, как это было сделано с подрядом, ГК РСФСР 1964 года выделил из купли-продажи поставку. Вполне объяснимо поэтому, что уже Основы гражданского законодательства 1991 года, принятые в период, когда начали складываться новые экономические отношения, вернули поставку в состав купли-продажи. Аналогично поступили с договором подряда на капитальное строительство. В результате в Основах 1991 года стали едиными и купля-продажа, и подряд.

В этой единой главе "Подряд" выделили три статьи, каждая из которых была посвящена соответственно договору подряда на капитальное строительство, договору подряда на производство проектных и изыскательских работ, а также договору о выполнении научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ. Так были заложены предпосылки для дальнейшей дифференциации подрядных отношений.

Принципиальная особенность нового ГК состоит в том, что ранее единый договор подряда разделен на три самостоятельных договора (имеются в виду главы 37, 38 и 39).

Проведение разграничения между этими договорами имеет важное правовое значение, поскольку каждая из глав решает нередко одни и те же вопросы по-разному (с учетом специфики отношений). По этой причине при определении содержания заключаемого договора, равно как и при решении спора, возникшего по поводу заключенного договора, ключевое значение имеет природа договора: относится ли он к типу договоров, выделенных в главах 37, 38 или 39 ГК.

Новый Гражданский кодекс возвратился к известному еще со времен Древнего Рима и сохранившемуся в большинстве современных кодексов сосуществованию двух близких, но все же самостоятельных договоров: подряда и возмездного оказания услуг. Первый отличается тем, что имеет в виду работы, которые ведутся в соответствии с указанием заказчика, при этом предметом договора служат не работы сами по себе, а работы и их материальный результат. Следовательно, подряд строится по формуле: нет результата - нет и исполнения договора. Иное дело - договор услуг. В нем предметом являются услуги, которые по общему правилу либо вообще не имеют результата либо их результат носит нематериальный характер

**1. Понятие договора подряда.**

ГК РСФСР 1964 г. расчленял договор подряда на "Подряд" (глава 30) и "Подряд на капитальное строительство" (глава 31). Договор подряда применялся в правоотношениях между гражданами, гражданами и социалистическими организациями, а также между социалистическими организациями. Однако по мере развития рыночных отношений, а точнее, уже в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г. подряд на капитальное строительство возвращается в состав подряда, при отсутствии разделения понятия "подрядчика" по субъектному составу. Основами допускалось расширение видов подрядных работ: подряд (ст.ст.91-94); подряд на капитальное строительство (ст.95); договор подряда на производство проектных и изыскательских работ (ст.96); договор о выполнении научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (ст.97); отдельные виды подрядных работ (ст.98).В новом ГК Российской федерации отсутствует законодательное закрепление договора подряда на капитальное строительство. Чем это вызвано? Прежде всего тем, что в законодательстве по капитальному строительству действовало несколько тысяч законодательных и нормативных актов, которые нередко противоречили не только друг другу, но и самому Кодексу. Зачастую эти нормативные акты предусматривали оплату работ не по мере сдачи готовых объектов, а периодически, за сам факт работы строителей. Это имело прямым следствием потерю интереса исполнителей к завершению возведения объектов, развитие "долгостроя", рост объемов незавершенного строительства. Во-вторых, договор подряда на капитальное строительство искусственно принижал значимость строительного подряда вообще, строительно-монтажных и ремонтных работ.

Учитывая это, новый ГК РФ дифференцирует подряд по трем основным критериям, в зависимости от: конечной цели результата работ; чьим иждивением (трудом) исполняются работы; распределения риска между сторонами. Во всех предшествующих Гражданских кодексах целью подряда было "выполнение определенных работ по заданию заказчика" (см., например, ст.350 ГК РСФСР 1964 г.). Новый же Кодекс признает сутью подряда не работы сами по себе, а "достижение результата работ". И еще одна особенность подряда. Это вопрос, чьим иждивением, или иначе говоря, из чьего материала (заказчика или подрядчика) должны выполняться подрядные работы. Прежнее гражданское законодательство давало простор контрагентам подрядного договора в принятии решения о том, из чьего материала (чьим иждивением) осуществляются работы. С целью устранения такой неопределенности новый ГК, воспроизведя в значительной мере текст ГК РСФСР 1922 г., установил: "Если иное не предусмотрено в договоре подряда, работа выполняется иждивением подрядчика, из его материалов, его силами и средствами" (п.1 ст.704 ГК).

Уместно отметить и такие нюансы законодательства о подряде, как отсутствие единства терминологии в определении самого предмета подряда. Так, в ст.702 ГК, как было уже сказано выше, говорится, что предметом договора подряда являются "работа и ее результат", а в других статьях называется только "работа" (п.1 ст.704, ст.ст.708-710).

Работа и ее результат (объект) в договоре подряда обычно обособлены во времени (сначала выполняется работа, а затем возникает ее результат). Однако они тесно связаны и образуют единство. Выполняемая работа предполагает создание определенного результата, ибо только как таковая она бессмысленна, а результат недостижим без предшествующей ему работы. Первичным и решающим является работа, что и выражено в терминологии ГК: о работе говорится во всех случаях, а результат часто не называется.

Поэтому применение в главе 37 ГК новой терминологии, по сравнению с ГК РСФСР 1964 г., не есть изменение по существу, а лишь некоторое обновление языка закона с целью более полной характеристики предмета договора подряда. С точки зрения единства терминологии такое обновление едва ли оправданно.

Гражданский кодекс РФ значительно расширил сферу применения подрядных работ. Такой вывод следует из анализа п.2 ст.702: "К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров".

В данном случае законодатель имеет в виду, что помимо общих норм о договоре подряда имеются нормы специального характера, регламентирующие подряд не только по правилам ГК, но также теми правовыми актами, которые согласно ГК могут издаваться с целью регулирования отдельных, специфических видов подрядных работ, в том числе и прямо не предусмотренных самим ГК (ремонтные, ремонтно-профилактические работы и т.д.).

Следует отметить и такое обстоятельство. ГК РФ весьма существенно расширил не только предмет подряда, но и круг работ, которые можно именовать как подрядные работы, или подряд.

Работы, выполняемые по договору подряда, характеризуются следующими признаками.

1. Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

2. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику.

3. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика (ст.703 ГК).

В известном смысле ст.703 ГК дополняет саму характеристику договора подряда и относит к подряду случаи переработки и обработки вещей (п.7 ст.720 ГК), как основания приращения, приобретения права собственности (ст.220 ГК).

**2. Содержание договора.**

К числу различных способов обеспечения исполнения обязательств, составляющих содержание договора подряда, относится теперь прежде всего право удержания, принадлежащее подрядчику. Суть этого права состоит в том, что при неуплате причитающегося вознаграждения заказчиком подрядчику последний может удержать результат работ, а c ним вместе и переданное заказчиком оборудование, материалы и другое имущество до полной их оплаты. Аналогичные последствия наступают при нарушении заказчиком другой своей обязанности - принять результат работ (п.6 cт.720 ГК РФ). В таком случае подрядчик вправе его реализовать, а полученную сумму использовать для покрытия долга. Имеется в виду, что если заказчик уклоняется от приемки, то по прошествии месяца после двукратного его предупреждения результат работ продается, а вырученная сумма за вычетом причитающегося подрядчику вознаграждения вносится на имя заказчика в депозит нотариуса (в случаях, установленных законом, - в депозит суда).

Общий срок для предъявления требований, связанных с ненадлежащим качеством работ (если иное не предусмотрено законом, договором или обычаем делового оборота) по новому ГК РФ составляет два года (при строительном подряде - 5 лет) с момента передачи результата работ. Возможны случаи, когда гарантийный срок оказывается менее указанного общего срока. Тогда заказчик вправе предъявить требование и после истечения гарантийного срока в пределах указанных двух (пяти) лет. Однако в последнем случае заказчику нужно доказать, что недостатки существовали до момента передачи результата работы заказчику или по причинам, которые до этого возникли.

В главе 37 ГК РФ содержится немало новелл. Одни из них представляют собой конкретизацию основных положений общей части обязательственного права. Другие, напротив, являются специальными нормами, устанавливающими исключения из решений, которые в общем, виде даны в части первой Кодекса. Наконец, третьи восполняют выявленные в период до принятия части второй ГК пробелы в общем законодательстве, регулировавшем подряд.

Остановимся на организации и процессе проведения подрядных работ (ст.ст.703-714 ГК РФ).

Безусловной новеллой является правило о предоставлении подрядчику, если иное не предусмотрено в договоре, права самостоятельно определять способы выполнения заданий заказчика (п.3 ст.703). Это не только расширяет ответственность подрядчика за выбор соответствующего способа подрядных работ, но и усиливает его ответственность за допущение просрочки в исполнении своего обязательства.

Законодатель традиционно повторяет, как и в ГК РСФСР 1964 г., презумпцию о том, что работы должны исполняться материалами и средствами подрядчика, плюс к этому же, и силами подрядчика (п.1 ст.704 ГК).

При этом на подрядчика, предоставившего материалы и оборудование, возлагается ответственность, как за ненадлежащее качество, так и за то, что они окажутся обремененными правами третьих лиц (п.2 ст.704 ГК), в том числе и тогда, когда отсутствует прямая вина подрядчика (например, материал имел скрытые дефекты). Повышенная ответственность подрядчика объясняется не только самой спецификой подрядных работ, но и, как уже было отмечено выше, степенью распределения риска между сторонами подрядного правоотношения в силу ст.705 ГК РФ.

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика (п.1 ст.706 ГК).

Если же подрядчик привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение п.1 ст.706 ГК или вопреки положениям самого договора, то он несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора (п.2 ст.706 ГК).

Наибольшую сложность в подрядных правоотношениях представляет собой именно сама система генерального подряда, включая участие в исполнении работы нескольких лиц. И вот почему.

Подрядный договор по общему правилу является двусторонним. В силу этого и заказчик, и подрядчик по отношению друг к другу обладают в одно и то же время как определенными правами, так и обязанностями. Поэтому общий принцип ответственности должника за действие третьего лица в равной мере будет распространяться и на случаи ответственности генподрядчика перед заказчиком за действия субподрядчика и перед субподрядчиком за нарушение обязательств со стороны заказчика. Имеет место как бы "двойная" ответственность генподрядчика, которую он вправе переложить затем на заказчика и субподрядчика, если нарушение договорных обязательств имело место по их вине (абз.1 п.3 ст.706 ГК).

Прямое предъявление требований заказчика и субподрядчика друг к другу не допускается, поскольку иное не предусмотрено законом или договором (абз.2 п.3 ст.706 ГК). Тем не менее, данное правило не исключает возможности в силу ст.38 АПК РФ участия заказчика и подрядчика в судебном споре в качестве третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, исходя из конструкции множественности лиц в обязательстве (ст.321 ГК) и солидарных обязательств (ст.322 ГК).

Немаловажным вопросом подряда являются сроки выполнения работ, подразделяющиеся на начальный, промежуточный и конечный сроки (п.1 ст.708). Причем подрядчик (если иное не установлено законом, иными правовыми актами или договором) несет определенную ответственность за нарушение выполнения сроков этих работ (п.1 ст.708 ГК). Четкое разграничение сроков работ важно не только потому, что способствует ритмичному проведению самих работ и их своевременному завершению, но и служит средством контроля заказчика за надлежащим выполнением работ.

По смыслу общих положений о договоре (ст.432 ГК), начальные и конечные сроки работ являются существенными условиями договора подряда. Поэтому отсутствие в договоре указаний об этих сроках влечет недействительность такого договора. Исключение из этого правила делается для начальных сроков при выполнении небольшого объема работ, ибо заказчик практически лишен возможности проверить его соблюдение.

Учитывая многогранность подрядных работ, а также имевшую ранее на практике неопределенность во взаимоотношениях сторон, законодатель ввел дополнительные нормы с целью обеспечения более устойчивого положения генподрядчика как центральной фигуры подряда. Во-первых, заключение прямого договора между заказчиком и другим подрядчиком на выполнение отдельных работ допускается только с согласия генерального подрядчика. Во-вторых, сторона, заключившая такой прямой договор, непосредственно сама отвечает за невыполнение или ненадлежащее исполнение подрядного обязательства перед заказчиком (п.4 ст.706 ГК).

Немаловажным вопросом подряда являются сроки выполнения работ, подразделяющиеся на начальный, промежуточный и конечный сроки. Причем подрядчик (если иное не установлено законом, иными правовыми актами или договором) несет определенную ответственность за нарушение выполнения сроков этих работ (п.1 ст.708 ГК). Четкое разграничение сроков работ важно не только потому, что оно способствует ритмичному проведению самих работ и их своевременному завершению. Это и средство контроля заказчика за надлежащим выполнением работ.

По смыслу общих положений о договоре (ст.432 ГК) начальные и конечные сроки работ являются существенными условиями договора подряда. Поэтому отсутствие в нем указаний об этих сроках влечет недействительность такого договора. Исключение из данного правила делается для начальных сроков при выполнении небольшого объема работ, ибо заказчик практически лишен возможности проверить его соблюдение.

Тем не менее, в силу абз.2 п.1 ст.708 ГК подрядчик может (если это установлено законом или договором) нести ответственность за нарушение всякого срока выполнения работ: начального, промежуточного, конечного; причем с возмещением убытков, причиненных нарушением этих сроков. Повышенная ответственность подрядчика наступает при нарушении им конечного срока выполнения работ (п.3 ст.708 ГК) с учетом п.2 ст.405 ГК.

Характерно, что ст.708 ГК взаимосвязана с п.2 ст.715 и ст.719 ГК. В первом случае нарушение начального срока производства работ может повлечь для подрядчика расторжение договора. Заказчик вправе в этом случае отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. Во втором случае подрядчик вправе сам не приступать к работе и даже приостановить ее, если заказчик нарушает свои обязанности (не представляет материал, оборудование или препятствует исполнению работ).

Значительное место в главе 37 Гражданского кодекса РФ занимает цена работы (ст.709), хотя и не являющаяся существенным условием договора. Это подтверждает отсылочная норма п.1 ст.709 ГК - к п.3 ст.424 ГК, предусматривающему на этот случай применение цены, которая при обычных сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные работы. Однако в условиях рыночных отношений цена, в том числе и самих подрядных работ, на наш взгляд, является едва ли не главным элементом всякого возмездного договора. Эту мысль косвенно подтверждает и текст самой статьи 709 ГК РФ. Так, исходя из смысла пп.1-3 ст.709 ГК, цена работ определяется в основном тремя способами. Первый способ - указание цены в самом тексте договора, что характерно для небольших объемов работ. Второй вариант - цена определяется по курсу котировки какой-либо биржи или рынка, что встречается крайне редко. Третий вариант - цена определяется сметой, составленной подрядчиком, которая становится частью договора подряда и приобретает силу с момента подтверждения ее заказчиком (абз.2 п.2 ст.709 ГК).

Цена в договоре подряда включает в себя компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение (п.2 ст.709 ГК). О других формах определения цены по договору подряда в законе ничего не сказано. Законодатель лишь подчеркивает, что цена работы (сметы) может быть приблизительной или твердой. При этом различие между ними имеет важное практическое значение. Так, согласно п.5 ст.709 ГК, при приблизительной цене подрядчик вправе ставить перед заказчиком вопрос о повышении цены. В этом случае заказчик может отказаться от договора и уплатить подрядчику цену за фактически выполненную работу. Но факт увеличения цены может иметь место только при этих двух условиях, а именно: а) если необходимо провести дополнительные работы, требующие существенного повышения цены; б) сам факт необходимости повышения цены должен быть обоснованным и об этом должен быть предупрежден заказчик.

**3. Ответственность сторон.**

Принципиально важным является распределение риска между сторонами (ст.705). Данный вопрос, несмотря на кажущуюся простоту, заключает в себе определенную сложность. И вот почему.

Законодатель исходит из общего и традиционного правила о том, что если иное не предусмотрено Кодексом или Законом, работы выполняются за риском подрядчика. В п.1 ст.705 ГК названы два случая риска, в договоре подряда: риск случайной гибели или повреждения используемых во исполнение договора материалов (имущества) несет сторона, предоставившая такое имущество; риск случайной гибели или случайного повреждения результата подрядной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик.

Именно после окончания подрядных работ и наступает момент "приемки" работ заказчиком. Поэтому распределение риска зависит от более общего вопроса: в какой момент заказчик становится собственником самого предмета подряда?

По общему правилу, если исходить из определения подряда в новом ГК не как работы вообще, а как ее результата, то заказчик становится собственником изготовленной вещи только с момента, когда принял ее от подрядчика. Например, заказчик комиссионно подписал акт приема выполненных работ от подрядчика. С этого момента на заказчика переходит весь риск случайной гибели имущества.

Этот вывод следует также из п.2 ст.703 ГК, в котором говорится, что по договору подряда подрядчик передает права на вещь заказчику. Однако передать право на вещь подрядчик может только тогда, когда сам обладал таким правом. Лицо, не обладавшее каким-либо правом, не может его передать. В противном случае нарушается известный принцип гражданского права: никто не может передать другому больше прав, чем сам он имеет.

Видимо, поэтому п.2 ст.703 ГК делает оговорку, что данное правило распространяется на подряд, имеющий своим предметом изготовление вещи. Он не действует тогда, когда вещь передается заказчиком подрядчику для обработки (переработки). В этом случае собственником вещи остается заказчик, сохраняющий на вещь правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению. Тем не менее, это не исключает ответственности подрядчика за случайную гибель вещи, переданной ему заказчиком.

За пределами ст.705 ГК остается вопрос о гибели (повреждении) результата работ по вине заказчика (предоставление заказчиком материалов ненадлежащего качества или предоставление хотя и качественных материалов, но не вовремя, и т.п.). В этих случаях следует руководствоваться нормами обязательственного права: ст.404 ГК (смешанная ответственность) либо ст.401 (гибель имущества по вине заказчика).

Сторона, допустившая просрочку передачи или приемки результата подрядных работ, несет риск случайной гибели или повреждения предмета подряда (п.2 ст.705 ГК). Указанное правило о просрочке должника опирается на п.1 ст.405 ГК. Поскольку в главе 37 Кодекса отсутствуют другие специальные нормы о просроченных действиях виновной стороны, следует руководствоваться положениями ст.ст.405-406 ГК, в которых говорится о просрочке должника и кредитора.

Не последним нюансом в вопросах распределения риска между сторонами является наступление риска изменения цены подряда: подрядчик не вправе требовать увеличения твердой цены, согласованной им с заказчиком (п.6 ст.709 ГК).

Наконец, отметим и такой немаловажный момент проблемы распределения риска между сторонами договора подряда, как риск невозможности окончания подрядной работы. Он был возложен на подрядчика нормами ГК РСФСР 1964 г. (ст.393). В ныне действующем ГК РФ такая норма отсутствует. Однако это не означает, что подрядчик, получивший к тому же аванс (задаток), не несет при этом никакой ответственности. Он обязан вернуть задаток, сдать результаты работ (ст.711 ГК) и нести соответствующий риск, в том числе по договору строительного подряда (ст.741 ГК). В договоре может быть заранее предусмотрено, что за определенные недостатки подрядчик отвечать не будет. И все же даже и тогда он понесет ответственность при условии, если заказчик сможет доказать, что недостатки допущены по вине подрядчика, то есть что подрядчик действовал умышленно или неосторожно.

На заказчика, предоставившего материал и оборудование, возлагается ответственность за ненадлежащее их качество, а равно то, что они оказались обремененными правами третьих лиц. Имеется в виду наличие у последних права предъявлять заказчику требование об отобрании вещи (виндикационный иск) или о расторжении договора аренды с подрядчиком (например, в случаях, когда предоставленное им оборудование заказчику на праве собственности не принадлежало, а было получено лишь в аренду от третьих лиц, притом их согласия на передачу имущества подрядчику получено не было).

Определенными особенностями отличается набор норм, посвященных качеству. ГК по-новому определяет прежде всего критерии, которыми следует руководствоваться при определении требований, предъявляемых к качеству работ. За основу принимаются условия договора. В принципе они представляют собой результат свободно выраженной воли самих сторон. Исключение из этого составляют случаи, когда в роли подрядчика выступает предприниматель, при этом законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к выполняемой работе. Включенные в договор условия, отступающие от указанных требований, признаются недействительными. При этом не имеет значения, выступает ли контрагентом предпринимателя гражданин, который намеревается результатом работы удовлетворить свои бытовые или другие личные потребности, либо такой же, как и подрядчик, предприниматель, который предполагает использовать результат работ для удовлетворения предпринимательских нужд. Примером первого рода актов могут служить различные правила, утвержденные Правительством РФ, а второго - большинство утвержденных Госстроем РФ строительных норм и правил.

Отступать от обязательных требований стороны, в частности предприниматели, могут только одним путем:

предусмотрев более высокие требования по сравнению с теми, которые содержатся в обязательных для них правилах.

К требованиям, вытекающим из неисполнения договора, применяется общий трехлетний срок исковой давности. Если же речь идет о ненадлежащем качестве результата работ, то на такие требования трехлетний срок распространяется только тогда, когда предметом служат выстроенные здания и сооружения. Для всех других требований установлен годичный срок.

**4. Отдельные виды подряда**.

4.1 Бытовой подряд.

Бытовой подряд выделен в Гражданском кодексе как отдельный вид договора подряда. Относящиеся к нему положения собраны в особом параграфе главы 37 - "Подряд". Нормы о бытовом подряде (по прежней терминологии - бытовом заказе) содержались и в ГК РСФСР 1964 года. Однако подобной дифференциации в ранее действовавшем законодательстве не было.

Совокупности правил о бытовом подряде теперь предпослано его определение. Согласно п.1 ст.730 ГК по договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

Данная дефиниция существенно отличается от общего понятия договора подряда. По такому договору в силу п.1 ст.702 ГК 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.

Сопоставление текста приведенных определений показывает, что по договору бытового подряда подрядчиком всегда выступает лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность (ст.2 ГК), а заказчиком - гражданин, причем только в целях удовлетворения своих личных потребностей. Отсутствие в определении бытового подряда указания на "результат работы" не означает, что это словосочетание не имеет отношения к предмету рассматриваемого вида договора. Очевидно, что он не должен быть использован для целей, не связанных с личным потреблением. Вместе с тем названные признаки позволяют четко отграничить бытовой подряд от иных предусмотренных в законе (п.2 ст.702 ГК) видов подряда - строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд.

Нормы параграфа, посвященного бытовому подряду, регулируют отношения со строго определенным составом участников. Подразумевается, что в роли подрядчика выступает лицо, которое осуществляет соответствующую предпринимательскую деятельность, а заказчика - тот, кто заключает договор для удовлетворения бытовых и иных личных потребностей (см. п. 1 ст. 730). Если состав участников договора не удовлетворяет указанным требованиям, применению подлежат, в зависимости от предмета договора, общие положения о подряде (в определенных случаях - о строительном подряде) или статьи главы о возмездном оказании услуг. Тогда нормы комментируемого параграфа могут быть использованы только в порядке аналогии закона.

Кодекс отнес договор бытового подряда к числу публичных договоров (п. 2 ст. 730), а это означает распространение на него режима, установленного ст. 426. Имеется в виду право потребителя требовать заключения с подрядчиком договора (иначе потребитель вправе обратиться со своим требованием об обязании подрядчика заключить с ним договор), притом на тех же условиях, включая условие о цене, что и для всех других потребителей. Условия договора, противоречащие этим требованиям, а равно требованиям, предусмотренным в пп. 2 и 4 ст. 426 Кодекса, ничтожны.

Договор бытового подряда регулируется, помимо норм ГК, также законами о защите прав потребителей и иными изданными в соответствии с ним правовыми актами. Все они, включая указанные законы, обладают субсидиарным действием и, следовательно, применяются лишь в случаях, когда в статьях ГК не установлено иное.

Под законами, о которых идет речь, подразумевается прежде всего Закон от 7 февраля 1992 года "О защите прав потребителей" с последующими изменениями. Из указанного раздела на рассматриваемые отношения распространяют свое действие прежде всего статьи раздела I "Общие положения", а также раздела III "Защита прав потребителей при выполнении работ и оказании услуг". Среди различного рода актов наиболее широкое применение имеют изданные 8 июня 1993 года Правила бытового обслуживания населения в Российской Федерации<22>, которые регулируют отношения между потребителями и "исполнителями" в сфере бытовых услуг. Данные Правила определяют порядок организации бытового обслуживания потребителей в соответствующей сфере, включая прием и оформление заказов на оказание услуг и их исполнение, способы оплаты оказанных услуг (выполненных работ) и др.

Смысл введения комментируемого параграфа в ГК в конечном счете состоит в создании заказчику гарантий, дополнительных по отношению к тем общим, которые предусмотрены для всех видов подряда. С целью защиты интересов заказчика основные нормы, включенные в упомянутый параграф, в отличие от большинства других норм о подряде носят императивный, а не диспозитивный характер. Предоставляя заказчику определенные права, ГК в одном из случаев (п. 2 ст. 731) устанавливает, что ничтожны условия договора, которые лишают заказчика возможности в любое время до сдачи ему работ отказаться от исполнения договора бытового подряда в предусмотренном этой статьей порядке. Имеется в виду, что заказчик в такой ситуации обязан уплатить подрядчику часть установленной цены, пропорциональную доле работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора, а также возместить подрядчику не входящие в эту часть цены расходы, произведенные им до указанного момента. Однако условия договора, отступающие от императивных норм соответствующего параграфа, и в ряде других случаев ничтожны (см. п. 5 ст. 426 ГК).

4.2. Строительный подряд.

Центральное место в составе выделенных в главе 37 видов договоров, несомненно, занимает строительный подряд, регулируемый 3 комментируемой главы Кодекса.

До последнего времени для обозначения соответствующего законодательного массива использовался исключительно термин "капитальное строительство". Достаточно указать, что именно так именовался один из разделов Свода законов СССР, глава 31 ГК РСФСР 1964 года, ст. 95 Основ гражданского законодательства 1991 года, многочисленные акты, посвященные строительству.

Под "капитальным строительством" подразумевали прежде всего строительство, подчинявшееся во всех своих компонентах особо жесткому режиму регулирования со стороны государства. В подтверждение можно сослаться на п. 2 Правил о договорах подряда на капитальное строительство 1969 года<24>. Устанавливая пределы своего применения, Правила указывали на то, что они распространяют действие на строительство новых, реконструкцию и расширение действующих объектов, включенных в план капитального строительства и в титульные списки, осуществляемые за счет централизованных капитальных вложений, а также за счет нецентрализованных источников финансирования. Таким образом, заведомо предполагалось, что существует строительство, лишенное признаков "капитального" и тем самым находящееся за пределами соответствующей системы актов.

Приведенное представление о капитальном строительстве не оказывало негативного влияния на законодательную практику, поскольку удельный вес строительства, не относящегося к "капитальному", был крайне незначителен.

В настоящее время ситуация коренным образом изменилась. Участниками гражданского оборота являются в основном частные предприниматели - заказчики и подрядчики, в том числе и иностранные; соответственно сузилась сфера применения строительства за счет государственного финансирования и в целом строительства, производимого согласно государственному плану. О том, насколько предмет и методы регулирования данной области законодательства изменились, можно судить по тому, что в разделе Свода законов СССР "Законодательство о капитальном строительстве" фактически не действует ни один из содержавшихся в нем специальных актов.

С учетом отмеченных обстоятельств есть основания признать необходимой унификацию правового режима для всего того, что охватывается понятием "строительство". Правовую основу этого унифицированного режима составляют общие положения о подряде, а также специальные нормы параграфа, посвященного строительному подряду, в главе 37 ГК.

При установлении пределов действия параграфа "Строительный подряд" определяющее значение должны иметь общие для всего строительства признаки. Имеется в виду, что в отличие от промышленности и сельского хозяйства в строительстве конечный продукт неподвижен (создаваемые и подготовленные к вводу в действие объекты производственного и непроизводственного характера всегда связаны с землей), индивидуален (даже объекты, построенные по одному и тому же проекту, отличаются один от другого) и рассчитан на продолжительную эксплуатацию.

Строительство обычно ведется на открытом воздухе, на действующих предприятиях, с постоянной сменой рабочего места; продолжается в течение длительного периода и требует на промежуточных стадиях определенного "задела"; производится в соответствии с утвержденной (согласованной) технической документацией, при этом предполагается активное и многостороннее участие заказчика на стадиях, предшествующих сдаче готового объекта.

Указанному пониманию строительства корреспондирует комментируемый параграф главы о подряде. В нем, в частности, весьма широко установлены границы соответствующего договора. Уже в самом определении договора (п. 1 ст. 740 ГК) его предметом названа постройка по заданию заказчика определенного объекта либо выполнение иных строительных работ. В незамкнутом перечне работ, отнесенных к строительству, указаны строительство или реконструкция предприятия, здания, сооружения или иного объекта, а также выполнение монтажных, пуско-наладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ (п. 2 ст. 740). Особо выделено распространение правил о договоре строительного подряда на работы по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

В случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина-заказчика, к отношениям сторон соответственно применяются положения параграфа, посвященного правам заказчика по договору бытового подряда. Эта закрепленная в п. 3 ст. 740 норма отнюдь не исключает субсидиарного применения к указанным отношениям не противоречащих им норм о строительном подряде в силу аналогии закона.

4.3. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ.

Данный параграф воспроизводит ряд норм, ранее помещенных в одноименную статью Основ 1991 года Вместе с тем в нем содержится и ряд новелл.

В определении договора индивидуализация его как разновидности подряда проявляется в характере самих работ и в их результате. Имеется в виду, что работы, как видно из названия параграфа, являются проектными и изыскательскими, а их результат выражается в определенных документах, в частности в разработанной технической документации. При этом работы выполняются по заданию заказчика, который обязуется принять и оплатить результат работы.

Результат работы - проектная документация - представляет собой юридический акт, который подлежит утверждению компетентными органами. К тому же проектная документация составляет часть договора со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Подрядчик должен получить по общему правилу задание (задание на проектирование и(или) проведение изыскательских работ) в виде исходных данных, которые служат необходимой и достаточной основой для выполнения соответствующих работ. Возможен вариант, при котором задание по поручению заказчика готовит сам подрядчик (исполнитель). Указанное различие, как вытекает из п. 1 ст. 759 ГК, имеет значение только для установления времени, с которого проект становится обязательным для подрядчика. Подготовленное подрядчиком задание приобретает обязательную силу с момента утверждения его заказчиком. Из смысла п. 1 ст. 759 можно сделать вывод, что подготовленные заказчиком или по его заданию третьим лицом исходные данные становятся обязательными с момента получения их подрядчиком.

Исходные данные, отмечено в п. 2 ст. 759 Кодекса, обязательны для подрядчика. Он вправе отступать от них только с согласия заказчика. Вместе с тем исходные данные, переданные или одобренные заказчиком, порождают для него определенную связанность, которая состоит в том, что они устанавливают пределы его права. Соответственно исполнение обязательства подрядчиком может быть признано ненадлежащим только при условии, если результат работ расходится с заданием и иными исходными данными.

Отмеченное обстоятельство нашло отражение в п. 1 ст. 760 ГК, посвященном обязанностям подрядчика. Включенный в него перечень обязанностей начинается с необходимости выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными.

СНиП 10-01-94 предусматривает, что система нормативных документов в строительстве включает организационно-методические нормативные документы, общие технические нормативные документы, нормативные документы по градостроительству, зданиям и сооружениям, нормативные документы на инженерное оборудование зданий и сооружений и внешней сети, нормативные документы на строительные конструкции и изделия, на строительные материалы и изделия на мобильные здания и сооружения, оснастку, инвентарь и инструмент, а также нормативные документы по экономике. Последние, в частности, охватывают правила и методы определения стоимости проектно-изыскательских работ и строительства в составе предпроектной документации, сметную нормативную базу для определения потребности в капитальных вложениях, формирования свободных (договорных) цен на строительную продукцию и осуществления расчетов между участниками, правила разработки и применения нормативных показателей расхода материальных и топливно-энергетических ресурсов для строительства, определения трудоемкости элементов строительной продукции и потребности средств на заработную плату.

4.4. Подрядные работы для государственных нужд

Комментируемый параграф предполагает развернутое регулирование указанных отношений в ГК, в иных законах и других правовых актах, изданных в развитие соответствующих норм Кодекса. В настоящее время действуют в основном акты, принятые на уровне Правительства РФ либо министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. Статья 768 предусмотрела принятие закона о подрядах для государственных нужд.

Потребность в особом регулировании данных отношений возникает в экономике, построенной на началах свободной реализации товаров, работ и услуг. Смысл принятия подобных норм состоит в том, что для конкретной весьма узкой области отношений, связанных с удовлетворением общих для государства как такового потребностей, создается специальный режим.

Поскольку речь идет о рынке, на котором заключение договоров является результатом свободной воли сторон, государство стремится обеспечить определенные льготы и гарантии для подрядчиков, равно как и для поставщиков в аналогичных договорах по обеспечению государственных поставок, имея в виду создать у тех и других интерес к заключению такого рода договоров.

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

В соответствии с п. 1 ст. 763 ГК строительные, проектные и изыскательские работы, составляющие предмет государственного контракта, предназначены для удовлетворения потребностей Российской Федерации и субъектов Федерации.

Конкретная цель заказов на выполнение работ - реализация федеральных и межгосударственных целевых программ, развитие и создание производственного потенциала в соответствии с направлениями структурной политики Правительства Российской Федерации, развитие общегосударственной сети транспорта, энергетики, связи и экологического мониторинга, строительство отдельных наиболее крупных и важных объектов социальной и экономической сферы общегосударственного значения, поддержание необходимого уровня обороноспособности и безопасности страны<37>. Указанными целями определяются в конечном счете источники финансирования, в качестве которых выступают средства соответствующего бюджета и внебюджетные средства.

Организационные предпосылки заключения государственного контракта закреплены, в частности, в Порядке разработки и реализации федеральных целевых программ и межгосударственных целевых программ, в осуществлении которых участвует Российская Федерация, а также в Порядке закупки и поставки продукции для федеральных государственных нужд<38>.

Необходимым основанием государственного контракта служит целевая программа, которая формируется государственным заказчиком в соответствии с заключенным соглашением и решением Правительства РФ. Указанная программа после проведения ее экспертизы и при наличии положительной оценки Министерства экономики РФ утверждается Правительством РФ.

Порядок финансирования строек определяется Временным положением о финансировании и кредитовании капитального строительства на территории Российской Федерации<39>. Этим актом предусмотрено, что включение в перечень начинаемых строек и объектов для государственных нужд с распределением объемов капитальных вложений по годам на весь период строительства становится государственной гарантией непрерывности финансирования таких строек и объектов до завершения строительства в установленные сроки. В постановлении Совета Министров РФ от 26 июня 1995 года отмечено, однако, что такая гарантия действует в пределах средств, выделенных из федерального бюджета.

В качестве одного из контрагентов выступает, как установлено в ст. 764 ГК, государственный заказчик, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами. Согласно действующему порядку государственного заказчика определяет в каждом случае Правительство РФ и ему выделяются необходимые федеральные средства, включая валютные. Государственный заказчик признается ответственным перед Правительством РФ за выполнение программы.

Государственные контракты заключаются на конкурсной основе. Исключение из этого правила предусмотрено для тех, для кого заключение договоров является обязательным. Имеются в виду организации, которые занимают доминирующее положение на товарном рынке, а также казенные предприятия. И те и другие вправе отказаться от заключения государственного контракта только при условии, если его размещение влечет убытки для производства. Заказы на вновь начинаемое строительство для федеральных нужд передаются на основе подрядных торгов.

Организация, о которой идет речь в ст. 764 Кодекса (в этой роли может выступать не только предприятие, но и учреждение), назначается государственным заказчиком, который в своих действиях руководствуется решением Правительства РФ. Таким образом, в указанном случае государственный заказчик ограничивается административными функциями по отношению к заказчику и в договорных связях с подрядчиком не участвует.

Другим контрагентом является любое юридическое лицо или гражданин (и в том и в другом случае имеются в виду предприниматели).

Особо оговорено, что государственный заказчик должен определять фиксированную долю для организаций, пользующихся специальной государственной поддержкой (предприятия малого бизнеса, пенитенциарные учреждения и др.).

**Заключение.**

В заключение отметим, что, хотя рассматриваемый договор и является самостоятельным, в правовом регулировании договора отразилось его происхождение. По этой причине глава 38 ГК включает довольно много отсылок к отдельным нормам главы 37 о подряде: к ст. 706, 708, 709, 738, 763-768. Этот перечень не является исчерпывающим. В частности, Порядок закупки и поставки продукции для федеральных государственных нужд (п. 20), утвержденный постановлением Правительства РФ от 26 июня 1995 года, среди направлений, по которым строится Федеральная инвестиционная программа, служащая основой для заключения контрактов на выполнение подрядных работ для государственных нужд, называет помимо прочего "развитие фундаментальных и прикладных научных исследований".

**Библиография.**

1.Гражданский кодекс Российской Федерации (части первая и вторая) (с изм. и доп. от 20 февраля, 12 августа 1996 г., 24 октября 1997 г., 8 июля, 17 декабря 1999 г.).Глава 37 "Подряд"

2.Основы Гражданского Законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г.

3. Федеральный закон от 17 декабря 1999 г. N 213-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Российской Федерации"

4. Постановление СМ РСФСР от 1 февраля 1965 г. N 181 "Об утверждении типовых договоров бытового проката и бытового заказа" (с изм. и доп. от 24 ноября 1981 г.)

5. Комментарий к части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей (под общ. ред. Брагинского М. И.)

6."Договор бытового подряда" (Кабалкин А., "Российская

юстиция", 1998, N 8)

7. Когда заказчик становится собственником предмета договора подряда (Гаврилов Э., "Российская юстиция", 1999, N 11)

8. Общие положения о подряде (Завидов Б., "Российская юстиция", 1996, N 12)

9. Общие положения о подряде (Завидов Б., "Российская юстиция", 1997, N 1)

10. Виды подряда. Резаков М. “Пальма” М:,2000.

Задача.

Петров сдал в мастерскую по ремонту радио телеаппаратуры цветной телевизор, для устранения недостатков. Через некоторое время в ателье произошла кража, в том числе и данного телевизора. В ходе предварительного следствия было установлено, что по вине работников ателье в ночь кражи помещение ателье не было сдано на сигнализацию.

Петров предъявил ателье требование о выплате стоимости телевизора, исходя из действующих цен, и, кроме того, потребовал, и выплатить неустойку и компенсацию морального вреда.

Вопрос.

Какое решение вынесет суд.

Измениться ли решение, если Петров передал телевизор для ремонта своему знакомому.

Решение.

Согласно статье 714”ответственность подрядчика за несохранность предоставленного заказчиком имущества”

Подрядчик несет ответственность за несохранность предоставленных заказчиком материала, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора подряда.

2. Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.), или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина.

Моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны, распространением не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате нравственных страданий и др.Так как в условии задачи не сказано о каких либо особых обстоятельствах. То требование Петрова о компенсации морального вреда не будет выполнено.

По статье 330. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Так как обязательства по ремонту телевизора выполнены не были

то Петров имеет право требовать выплаты неустойки.

Если Петров передаст телевизор для ремонта своему знакомому то решение не измениться так как в данном случае все равно будет заключен договор подряда