

Процун Валерия Юрьевна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

**Актуальные проблемы правового регулирования договора
субподряда в законодательстве Российской Федерации**

Аннотация. В статье рассмотрены актуальные проблемы правового регулирования договора субподряда по законодательству Российской Федерации.

Ключевые слова: договор субподряда, существенные условия договора субподряда, предмет договора субподряда, проблемы правового регулирования договора субподряда.

На современном этапе анализ действующего гражданского законодательства РФ свидетельствует об усиливающейся роли субдоговорных обязательств, то есть о существовании возможности привлечения к исполнению основного обязательства третьих лиц на основе производных договоров [2, с. 3].

В то же время, в законодательном регулировании договора субподряда и имеющейся правоприменительной практике остаются многочисленные проблемы, касающиеся правового регулирования договора субподряда:

1. В настоящее время **нет определения «договор субподряда»**, которое законодательно закреплено. Беря во внимание обоснованную возможность применения к субподряду общих положений о подряде, самостоятельность договора подряда, его правовую природу, а также указанные специальные и общие признаки, по результатам исследования предлагается следующее определение договора субподряда: «По договору субподряда одна сторона

(субподрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (генерального подрядчика) работу или ее часть, определенную основным договором подряда, сдать результат генеральному подрядчику, а генеральный подрядчик обязуется принять и оплатить результат работы» [2, с. 10].

2. Беря во внимание особенную правовую природу субдоговоров, отметим существование такой особенности, как возможность признания недействительности субдоговора при признании основного договора не действительным. В этом случае, договор субподряда имеет отличия от других поименованных субдоговоров. Законодательно не закреплено правило в отношении договора субподряда, по которому **при признании не действительным или расторжении основного договора субподряд прекратит свое действие** [2, с. 11]. Установлено, что расторжение основного договора подряда по отношению к договору субподряда или его признание недействительным является существенным изменением обстоятельств в ст. 451 ГК РФ и может быть обстоятельством для изменения или расторжения договора субподряда. В связи с чем, необходимо законодательно закрепить правило: «досрочное прекращение договора подряда влечет прекращение договора субподряда, а недействительность договора подряда влечет недействительность договора субподряда».

3. По общему правилу, не устанавливается прямых правовых связей между заказчиком и субподрядчиком, так как во взаимоотношениях с субподрядчиками функции заказчика осуществляет генеральный подрядчик. Несмотря на данный факт, в договорах субподряда, заключенных генеральным подрядчиком с субподрядчиками, **не предусмотрена возможность предъявления каких – либо требований субподрядчиком к заказчику, и наоборот заказчиком непосредственно к субподрядчику** (ст. 706 ГК РФ).

В связи с чем, общий принцип ответственности должника за действие третьего лица будет распространяться в равной мере и на случаи ответственности генерального подрядчика перед заказчиком за действия

субподрядчика и перед субподрядчиком за нарушение обязательств со стороны заказчика.

В субподрядных отношениях целесообразно предложить несколько возможных вариантов сложной структуры обязательственных связей [3, с. 89]:

1) заказчик – генеральный подрядчик – субподрядчики;

2) заказчик – генеральный подрядчик – субподрядчики – подсубподрядчики;

3) заказчик – генеральный подрядчик – субподрядчики – подсубподрядчики, а также возможность присутствия вариативной множественности на стороне подрядчика и субподрядчика.

4. По общему правилу, зафиксированному в п. 3 ст. 706 ГК РФ, субподрядчик и заказчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров субподряда, которые заключены каждым из них с генподрядчиком.

В связи с чем, из ст. 308 ГК РФ следует, что, при отсутствии на этот счет специального указания в законодательстве РФ, возможно **включение в договор субподряда условия, предусматривающего непосредственную ответственность третьего лица по обоим договорам: субподряда и генерального подряда.** Когда такое условие входит в договор, то можно утверждать о возникновении у генерального подрядчика, который выступает в роли связующего звена между заказчиком и субподрядчиком, и у самого заказчика соответствующих обязательств в том договоре, в котором они выступают в качестве стороны.

5. Неправильное определение или отсутствие в договоре субподряда его существенных условий, без которых договор не может считаться заключенным.

Судебные споры в основном имеют отношение к оплате работ, произведенных субподрядчиком, претензий заказчика по срокам выполнения или качеству работ. При этом нередко стороны оспаривают существенные условия договора субподряда. Чтобы договор субподряда был выгодным для

всех сторон, необходимо обратить особое внимание на согласование всех существенных условий и включение их в подписываемый договор субподряда.

Большинство конфликтов между сторонами договора субподряда идут из несогласованности существенных условий и признания договора субподряда незаключенным [4, с. 5]. Подобное внимание к составлению договора субподряда выступает залогом успешных взаимоотношений и защищенности сторон, а также способствует в будущем предотвращению возможных разногласий.

Судебная практика. Арбитражный суд кассационной инстанции указал, что существенным условием договора субподряда выступает условие о работе и ее результате, которое должно быть сформулировано сторонами договора субподряда с той степенью определенности, которая позволяет индивидуализировать объект порождаемых договором обязательств. Невозможность индивидуализации объекта порождаемых договором субподряда обязательств влечет за собой невозможность исполнения договора субподряда по причине неопределенности в вопросе о содержании действий, которые должник обязан совершить в пользу кредитора.

Для индивидуализации некоторых работ в договоре субподряда необходимо указывать место и (или) объект их проведения, в противном случае бывает непонятно, где работы подлежат выполнению.

6. В нормативных актах **отсутствие единого мнения о предмете договора субподряда** порождает разное понимание его предмета.

В соответствии с п. 1 ст. 702 ГК РФ, п. 1 ст. 703 ГК РФ, ст. 726 ГК РФ предметом договора подряда признается работа и ее результат. Предметом договора субподряда должны стать работы, которые необходимо определять путем описания видов, объема и содержания, качества, результата и функционального назначения результата работ, которые должен выполнить субподрядчик.

По мнению многих юристов, предметом договора субподряда является работа, ее количественные и качественные характеристики. Они считают, что

описание этих характеристик достаточно, чтобы договор субподряда не признали незаключенным из-за отсутствия предмета. Однако, в некоторых случаях указание этих характеристик недостаточно. Если в договоре субподряда и приложениях к нему недостаточно ясно описаны результат работ, и объект (место) их проведения, возникает риск признания такого договора не заключенным а, значит, не влекущим каких-либо юридических последствий. Если предмет договора подряда не согласован, то договор может быть признан незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ).

7. В судебной практике нет единства понимания предмета договора субподряда.

В судебной практике наиболее распространенными ситуациями возникают те, при которых приемка заказчиком результата работ не произведена, а, следовательно, оснований для признания возникновения фактических подрядных отношений не имеется. Поэтому практический интерес составляет определение содержания предмета договора субподряда с точки зрения его согласованности сторонами.

Как свидетельствует судебная практика, указание в договоре содержания, видов и объема, подлежащих выполнению работ, как правило, не достаточно для квалификации условия о предмете договора субподряда как заключенного. Необходимо также указать объект, на котором работы должны быть осуществлены [1, с. 237]. Для определения предмета договора субподряда также необходимо указать результат, к которому должны привести субподрядные работы.

Проведенный анализ имеющейся судебной практики позволяет прийти к выводу, что предмет договора субподряда будет считаться согласованным, когда стороны в договоре указывают содержание, объем и виды подлежащих выполнению работ, объект, на котором субподрядные работы должны быть осуществлены, а также результат, к которому должны привести субподрядные работы.

8. Отсутствие или неполнота условий договора о цене, качестве и порядке приемки результата работ, распределении рисков между сторонами.

Нельзя не отметить, что правильное определение предмета договора субподряда позволяет сторонам сформировать и другие условия, такие как цену работы и сроки выполнения.

Как следует из общих положений о договоре, которые приведены в ст. 432 Гражданского кодекса РФ, начальные и конечные сроки работ являются существенными условиями договора субподряда.

Следует отметить, что в отличие от срока цена, не является существенным условием договора субподряда. Цена работ определяется в основном 3-мя способами. Первый вариант подразумевает, что цена указывается в самом тексте договора — это характерно для небольших объемов работ. Вторым вариантом — цена определяется по курсу котировки какой-либо биржи или рынка, что встречается крайне редко. По третьему варианту, цена определяется составленной подрядчиком сметой. Последняя цена становится частью договора субподряда и обретает силу с момента подтверждения ее заказчиком (п. 3 ст. 709 ГК РФ). Только после этого данное условие считается согласованным, а цена в виде сметы становится частью договора субподряда.

Любое изменение цены договора субподряда должно быть оформлено дополнительным соглашением между сторонами договора субподряда. В противном случае заказчик может отказаться платить за работу более высокую цену, чем это было установлено при заключении договора субподряда [5, с. 19].

Верное понимание предмета договора субподряда позволяет исключить установление спекулятивной цены и слишком растянутые сроки. Для субподряда срок — существенное условие, и, если сторонам не удалось прийти к соглашению по этому пункту, договор субподряда признается незаключенным.

9. Отсутствие в договоре субподряда условий об обеспечении исполнения договорных обязательств и об ответственности за их нарушение и другие ошибки.

10. Нарушение или игнорирование правил о форме договора субподряда и неправильное определение момента заключения договора.

Подводя итог, можно сделать вывод, что институт субподрядных отношений пока еще остается дискуссионным, не отрегулированы многие вопросы, должным образом не освещены некоторые положения субподрядных отношений, отсутствует стройная теоретическая база. В связи с чем, не вызывает сомнения необходимость совершенствования законодательства РФ в данном направлении.

Литература

1. Иванова Е. В. Договорное право. В 2 т. Т. 2. Особенная часть: Учебник для бакалавриата и магистратуры. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2019.
2. Ковров Н.Н. Договор субподряда в российском гражданском праве: Автореф. дис. ... канд. юр. Наук. Краснодар, 2011.
3. Ковров Н.Н. Договор субподряда в российском гражданском праве: Дис. ... канд. юр. наук. Краснодар, 2011.
4. Ковров Н.Н. Заключение договора субподряда и его форма: актуальные вопросы теории и судебной практики // Российский судья. 2011. №2.
5. Смолина М.Ю., Пищулин В.И., Данилова Л.В. Распространенные ошибки при заключении договора подряда: Труды II международной научно-практической конференции «Теоретические и практические исследования XXI века». М., 2016.