# Содержание

# Введение

1. Общие положения о договоре подряда

1.1 Договор подряда в системе Гражданского кодекса РК

1.2 Понятие и предмет договора подряда

1.3 Система генерального подряда в договорных подрядных отношениях

* 1. Права и обязанности сторон по договору подряда

1.5 Распределение рисков и ответственность по договору подряда

2. Отдельные виды договора подряда

2.1 Бытовой подряд

2.2 Строительный подряд

2.3 Договор подряда на проектные и изыскательские работы

2.4 Договор подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы

Заключение

# Список использованной литературы

Приложение

**Введение**

Подрядные отношения были известны еще римскому праву. «Классическое римское право знало три вида договора найма: 1) наем вещей; 2) наем услуг; 3) наем работы или подряд.»[1, С.184] Подобное объединение договоров было обусловлено тем, что основным способом удовлетворения потребностей в каких-либо работах или услугах являлись действия рабов. Если для выполнения работ нанимали раба, заключался договор найма вещи, а если исполнителем являлся свободный римский гражданин - то договор подряда или найма услуг. Отсюда и произошло выделение договоров найма услуг и подряда. По мнению И. Б. Новицкого: «Различие между договором найма услуг и договором подряда заключалось в том, что по договору подряда всегда достигался определенный экономический результат (орus), которого не было в договоре найма услуг»[1, С.191].

В настоящее время договор подряда - один из самых распространенных гражданско-правовых договоров.

Договор подряда применяется во многих сферах хозяйственной и бытовой деятельности - выполнение индивидуальных заказов граждан, осуществление капитального строительства, проектно-изыскательские работы, монтаж и наладка оборудования, добыча полезных ископаемых, проведение заказных научных исследований.

Каждая из таких договорных разновидностей отличается заметными правовыми особенностями, вытекающими из особенностей производимых работ и их результатов, которые в основной своей части будут отмечены ниже, но сохраняют существенные признаки договора подряда.

В частности, выполнение работы подрядчиком направлено на достижение определенного результата, например, изготовление вещи, осуществление ее ремонта, улучшение или изменение ее потребительских свойств или получение какого-то иного результата, имеющего конкретное вещественное и обособленное от исполнителя выражение. Последнее объясняется тем, что результат работы подрядчик обязан передать заказчику.

Наиболее распространенными в последнее время стали такие разновидности договора подряда, как бытовой и строительный подряд.

В нашем городе, также как и в других городах Казахстана, в последние годы активизируется деятельность строительных кампаний. Возобновляется строительство объектов недвижимости, причем, нередко с привлечением денежных средств граждан, называемых «дольщиками» желающих приобрести себе недвижимость. С целью защиты интересов граждан 7 июля 2006 года был принят Закон РК «О долевом участии в жилищном строительстве» [2]. Особенность указанного документа в том, что за всеми участниками долевого строительства усилен контроль государства. По данным КАЗИНФОРМ от 4 июля 2006 года, опубликовавшим сообщение вице-министра индустрии и торговли РК Аскара Баталова «Уполномоченный орган ежеквартально будет проверять наличие собственного капитала застройщика в объеме не менее 12% от привлеченных денежных средств по договорам…

Чтобы регулировать правовые и экономические отношения между застройщиком, потребителем, а также субъектами рынка недвижимости. Это - риэлторские компании, банки и мелкие подрядные организации. Закон защитит дольщиков от махинаций на рынке недвижимости, поскольку направлен в первую очередь на защиту прав дольщиков – физических лиц. Будут хоть какие-то гарантии, что договор дольщика и строительной компании будет исполнен, и люди получат жилье вовремя, как планировали. Как известно, из-за нарушений сроков строительства пострадало немало потенциальных клиентов, многие из них продали старые квартиры, вложили первый взнос в строящееся жилье, плюс оформили ипотеку на недостающую сумму, а сами перешли жить в арендованные квартиры… Появление нового закона об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости закрепит положение об обязательной государственной регистрации договора участия в долевом строительстве, так как раньше были случаи продажи одной и той же квартиры нескольким клиентам» [3].

С договором строительного подряда тесно связан договор подряда на проектные и изыскательские работы, так как прежде, чем начинать строительство нового объекта необходимо убедиться в том, что на определенной территории, учитывая природные факторы, возможно такое строительство. После этого нужно подготовить проект, затем уже производить строительные работы.

В связи с этим, тема предлагаемой дипломной работы, на мой взгляд, является одной из самых актуальных на сегодняшний момент.

Предметом исследования выступает такой вид гражданско-правового договора, как договор подряда и его разновидности.

При написании дипломной работы были использованы нормативно-правовые акты, регламентирующие договор подряда, его разновидности, материалы судебной практики, а также работы таких известных ученых – цивилистов таких, как Ю.Г. Басин, М. И. Брагинский, Г.А. Жайлин, А.П. Сергеев, О. Н. Садиков и др. Они в своих работах уделяют внимание не только общим положениям договора подряда, но и особенностям различных его видов.

Цель данной работы как в рассмотрении теоретических аспектов договора подряда и его разновидностей, так и практическое применение данных аспектов. Для достижения указанной цели ставятся следующие задачи исследования: рассмотрение общих положений договора подряда, а также его особенностей; определение места договора подряда в системе ГК РК; рассмотрение особенностей видов договора подряда.

В качестве методов исследования в работе были использованы общенаучные методы исследования: анализ, синтез, индукция, дедукция.

Структура дипломной работы: введение, две главы, заключение, список использованной литературы, приложения.

**1. Общие положения о договоре подряда**

## Договор подряда в системе Гражданского кодекса РК

Одной из задач предлагаемого исследования является четкое разграничение между работами, регулируемыми главой 32 Гражданского кодекса РК (далее ГК РК), и другими видами работ, являющихся предметом регулирования иных глав особенной части ГК либо отдельных от ГК законодательных актов. Следует учитывать, что все действия одного лица, совершаемые по заданию другого лица и в его интересах, можно, с некоторыми допущениями, считать работой. С этих позиций работой могут признаваться и строительство, и уборка помещения, и обучение иностранному языку, и перевозка грузов, и юридическое консультирование, и многое другое. Но само содержание выполняемой работы настолько влияет на особенности правового регулирования соответствующих правоотношений, что их трудно, а то и невозможно охватить одной «юридической крышей».

Все предшествующие Гражданскому кодексу 1999 года кодифицированные акты в области гражданского права считали предметом подряда «выполнение определенных работ по заданию заказчика». ГК в отличие от своих предшественников считает сутью подряда не работы сами по себе, а достижение результата работы. Следовательно, за пределами подряда оказались договоры, которые либо вообще не имеют вещественного результата (именно они стали признаваться договорами услуг), либо, если и имеют, то все же признаются имеющими самостоятельное значение работами как таковыми, а значит, при определенных условиях могут считаться исполненными, даже если результат и не был достигнут (договоры на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ).

Ю.Г. Басин считает, что «Прежде всего, следует различать работы и услуги. В этом смысле под работой понимаются действия (не юридического характера), ведущие к заметным изменениям во внешнем материальном мире. В отличие от этого услуги не ведут к такому изменению, это - действия, имеющие в основных чертах нематериализованный результат, либо ведущие к изменениям в духовной или физической сфере заказчика (обучение языку, лечение, предоставление консультаций, оформление документов и т.п.). По этому признаку глава 32 «Подряд» отделена от главы 33 «Возмездное оказание услуг». При этом предметом договора о возмездном оказании услуг ст.683 ГК называет услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, по обучению, туристическому обслуживанию и иные» [4, С.235].

И поэтому ст.687 ГК данной главы предусматривает, что к договору о возмездном оказании услуг применимы общие положения о подряде и бытовом подряде, если такие положения не противоречат правилам главы 33 ГК. Необходимо учесть, что оказание многих разных видов платных услуг регламентируется особыми нормативными актами различного уровня, и что все вместе они подпадают под регулирующие начала договора подряда.

Для облегчения же юридико-технического выбора нужных правовых норм ст.683 ГК прямо устанавливает, что к услугам, охватываемым главой 33, не относятся подряд (самостоятельная глава 32), перевозки (глава 34), транспортная экспедиция (глава 35), хранение (глава 39), поручение (глава 41), комиссия (глава 43), доверительное управление имуществом (глава 44). Все отграничения здесь, весьма условны.

В общем объеме услуг можно различать услуги фактического и услуги юридического характера. Первые из них направлены на внутренние взаимоотношения между услугодателями и услугополучателями, вторые - на совершение одним из участников договора действий, ведущих к возникновению, изменению, исполнению, прекращению правоотношений, в которые вступает или в которых состоит другой участник договора.

С этих позиций договор об оказании юридических услуг выполняет хотя бы частично функции представительства. Например, предоставление адвокатом юридической консультации - это оказание фактической услуги, а договор с адвокатом о его выступлении в судебном процессе в интересах клиента - это договор об оказании юридической услуги. Типичный договор об оказании юридических услуг - это договор поручения.

Иногда, впрочем, для реального удобства участников, заключаемые между ними договоры охватывают оказание и фактических и юридических услуг. Например, договор транспортной экспедиции. Здесь и юридические услуги (заключение и исполнение в интересах клиента договора перевозки), и фактические услуги (затаривание груза, перевозка его к месту погрузки, погрузка, охрана при перевозке, разгрузка, доставка на склад клиента и т.п.).

Поэтому при «заключении договора об оказании юридических услуг всегда необходимо различать две цепочки правовых связей (взаимных прав и обязанностей):

а) между услугодателем и услугополучателем,

б) между услугополучателем и третьим лицом, которого с услугополучателем связал услугодатель» [4, С.236].

Договор подряда, как отмечалось, - это договор о выполнении работ. Но, и это тоже отмечалось, есть и другие договоры о выполнении работ, которые регулируются иными правовыми институтами. Как здесь проводить различие?

Помимо договоров об оказании платных и фактических, и юридических услуг можно отметить отличие договора подряда от договоров на выполнение таких видов работ, как перевозка, хранение, доверительное управление.

Самостоятельные транспортные операции отличаются значительной спецификой, связанной с передачей предмета договора в полное владение исполнителя (перевозчика). Отсюда - специальные правила об обеспечении сохранности предмета перевозки (груза), о его передаче третьему лицу (грузополучателю), не участвовавшему в заключении договора, об ответственности за несохранность и т.п. Отсюда - большой объем законодательства, специально регулирующего только транспортные отношения. Все это традиционно отграничивает договор подряда от договора перевозки.

Столь же объяснимо отделение подряда от хранения.

Нередко ту или иную разновидность работ можно одновременно на разных уровнях регулировать и договором подряда, и другими более специализированными видами договоров.

Немало здесь зависит и от субъективной воли законодателя. Так, договор на производство строительных работ традиционно признавался договором подряда. Однако по мере усиления директивного планирования всех производственных процессов в строительстве строительный подряд все более четко выделялся из общей массы подрядных договоров, и, начиная с 1961 года, все основные системные гражданско-правовые акты стали рассматривать договор подряда на капитальное строительство не как разновидность договора подряда, а как самостоятельный вид гражданско-правового договора.

Изменились методы хозяйственного регулирования, разрушена система командно-приказного управления хозяйством, и с 1992 года строительный подряд вновь включается в общие рамки договора подряда, хотя и выделяется некоторыми своими особенностями.

Практически очень важным является проведение границы между договором подряда и трудовым договором. Одни и те же работы (например, ремонт помещения) могут исполняться и по договору подряда, и по трудовому договору. В роли подрядчика - работник, в роли заказчика работодатель. Между тем, различия правового регулирования трудовых или подрядных отношений велики, и в зависимости от того, к какому юридическому институту данные работы будут отнесены, многие важные вопросы будут решаться различным образом.

В частности:

* по трудовому договору работы исполняются за риск работодателя (то есть заказчика), а по договору подряда - за риск подрядчика (исполнителя);
* материальное и иное обеспечение работ по трудовому договору относится к обязанности работодателя, а в договоре подряда - к обязанности подрядчика;
* ответственность работника за убытки, причиненные работодателю ненадлежащим исполнением договора, является, как правило, ограниченной, а ответственность подрядчика за аналогичные нарушения – полной;
* различны основания и условия расторжения того или иного договора и многие иные элементы договорных отношений, не говоря уже о радикальных различиях в правах и обязанностях социального характера;
* подряд регулируется гражданским законодательством, а трудовой договор - трудовым законодательством. Но до того, как решить, какое же гражданское или трудовое - законодательство применить, нужно точно установить, с каким именно договором - подрядным или трудовым - мы имеем дело.

Этой проблемой давно уже занимается правовая наука. В прошлом, при советской системе организации производства и труда, выдвигались такие разграничительные признаки: трудовой договор регулирует процесс труда, а подрядный договор - результат труда. При трудовом договоре работник должен подчиняться установленному режиму труда, другим правилам трудового распорядка. На подрядчика такая обязанность не распространяется [5, С.24].

Эти признаки и сейчас сохранили определенное значение, но помогают далеко не всегда.

В ряде случаев работники по условиям трудового договора (контракта) получают значительную самостоятельность и в организации процесса труда, и в достижении его результатов.

Нам представляется, что сегодня подряд можно отличить от трудового договора по главному признаку – «является ли исполнителем работы самостоятельный субъект (действует как предприниматель) либо он выполняет работы по прямым заданиям заказчика (работодателя), который вправе такие задания отменить, продлить, изменить во всякое время по своему усмотрению. Подрядчик привлекается для выполнения определенной конкретной работы, а работник - для выполнения все новых работ установленной направленности. При этом все исполнители объединены в один коллектив, который, хотя и не является юридическим лицом по признакам гражданского законодательства, но признается субъектом права иными нормами (о коллективных договорах, трудовых спорах и т.п.)» [6, C.54] . Отсюда и общее определение правового режима, и освобождение исполнителей от риска неблагоприятных последствий исполнения, и ответственность перед третьими лицами за действия исполнителя, и социальные права исполнителя, и многое другое.

Разумеется, границы между подрядным и трудовым договором также условны и подвижны.

Нельзя смешивать подряд также с договором на создание объекта интеллектуальной собственности (написание книги, решение технической задачи, конструирование технического образца и т.п.), хотя некоторые черты сходства можно заметить, в частности, при подряде на научные работы.

Главное различие состоит в том, что «создатель объекта интеллектуальной собственности, какие бы мотивы не стимулировали его творческую деятельность, может передать в собственность (или пользование) заказчика лишь объективное материальное воплощение творческой идеи. Сама же идея служит объектом интеллектуальной собственности творца, который имеет исключительное право разрешить ее воспроизведение, использование третьими лицами и т.п» [7, C.11].

В условиях сложной развивающейся экономики договоры о выполнении работ по индивидуальному заказу нередко вплетаются в комплексные договорные отношения, включающие и другие виды договоров. Например, договор поставки, предусматривающий монтаж купленных изделий (конструкций) на месте их эксплуатации, договоры на разработку месторождений полезных ископаемых, концессии, инвестиционные договоры и т.д.

В этих и подобных отношениях стороны (или одна сторона) именуются иначе, нежели в традиционном подряде, обладают иной степенью самостоятельности, вознаграждение за работы начисляется и выплачивается не так, как в обычных подрядных договорах, но все же выделение в названных выше комплексах подрядных отношений для их более полного и более точного правового регулирования весьма целесообразно, прежде всего, с целью контроля за выполняемой по договору деятельностью со стороны заказчика, компетентного органа и другого заказывающего субъекта.

Таким образом, М.В Кротов выделяет следующие «конститутивные признаки обязательства, устанавливаемого договором подряда:

1. Подрядчик выполняет работу по заданию заказчика с целью удовлетворения тех или иных индивидуальных запросов и требований заказчика.

2. Подрядчик обязуется выполнить определенную работу, результатом которой является создание новой вещи либо восстановление, улучшение, изменение уже существующей вещи.

3. Вещь, созданная по договору подряда, принадлежит на праве собственности подрядчику до момента принятия выполненной работы заказчиком.

4. Подрядчик самостоятелен в выборе средств и способов достижения обусловленного договором результата.

5. Подрядчик обязуется выполнять работу за свой риск, т. е. он выполняет работу своим иждивением и может получить вознаграждение только в том случае, если в ходе выполнения работы он достигает оговоренного договором результата.

6. Подрядчик выполняет работу за вознаграждение, право на получение которого у него возникает по выполнению и сдаче, как правило, всей работы заказчику, кроме случаев, установленных законом или договором»[6, С.310].

Последний признак предопределен характером регулируемых гражданским правом имущественных отношений как товарно-денежных. Если работа выполняется безвозмездно, то правовое регулирование взаимоотношений сторон ограничивается лишь определением юридической судьбы изготовленной вещи. Решение вопроса, кому принадлежит результат безвозмездной работы, зависит оттого, из чьего материала данная вещь изготовлена. Обязательственно-правовых отношений подряда между изготовителем вещи и владельцем материала в рассматриваемой ситуации не возникает. В то же время, поскольку в данном случае имеет место освобождение от имущественной обязанности (от обязанности уплатить вознаграждение за выполненную работу), указанные отношения подпадают под действие норм о дарении.

«Отмеченные признаки предопределяют характеристику договора подряда как консенсуального, возмездного и взаимного»[8, С.310].

«В отличие от иных консенсуальных договоров, подряд не может быть исполнен непосредственно в момент заключения договора, поскольку для достижения требуемого результата следует затратить известное время на выполнение работы. Выполнять же работы впрок, «накапливать их», а потом реализовывать по договору подряда невозможно, поскольку в этом случае реализуется уже имеющийся в наличии индивидуально-определенный результат, а не работа подрядчика» [9,C.13]. Консенсуальный характер договора сохраняется и в случае, если подрядчик приступает к исполнению работы немедленно после заключения договора либо выполняет работу в присутствии заказчика. «Выполнению работы, исполнению обязанности подрядчика всегда предшествует заключение договора, которым и определяется, что именно нужно сделать» [10, C.11].

Дифференциация подрядных отношений на отдельные виды и подвиды зависит от характера выполняемой подрядчиком работы и ее результата. Так, в зависимости от результата работы подрядчика можно дифференцировать подрядные отношения на обязательства, направленные на изготовление новых вещей, и обязательства, направленные на восстановление, изменение либо улучшение потребительских свойств уже имеющихся в наличии вещей. «В связи с этим целесообразно договоры, направленные на создание вещей, именовать собственно договорами подряда, а договоры, направленные на изменение потребительских свойств вещей,- договорами на выполнение работ» [11, С.3-5].

Наиболее существенными для правового регулирования являются такие разновидности договора подряда, которые получили в законодательстве относительно самостоятельное выражение. «В ГК названы такие отдельные виды договора подряда, как бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подряд на научно –исследовательские, опытно - конструкторские и технологические работы. Выделение указанных разновидностей договора подряда связано с особенностями применения к ним общих положений о подряде. Они применяются лишь в случае, если правилами ГК об отдельных разновидностях договора подряда не предусмотрены иные правила, чем те, которые содержатся в общих положениях о подряде. Кроме того, специальному правовому режиму подчиняются договоры, заключенные гражданами для целей потребления. К ним кроме общих норм о договорах подряда, предусмотренных ГК, применяется соответственно законодательство о защите прав потребителей» [12, C.4].

## 1.2 Понятие договора подряда

Статья 616 ГК определяет договор подряда следующим образом:

«По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результаты заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы)».

Как видим из определения, «существенными признаками договора подрядаявляются:

а) подрядчик выполняет своими силами фактические работы по индивидуальному заданию заказчика и передает последнему результаты работ;

б) вследствие подрядных работ появляется новый результат, определенный индивидуальными признаками;

в) этот результат принадлежит заказчику, который принимает его от подрядчика и оплачивает выполненные работы»[13, С.206].

По этим общим признакам договор подряда отличается согласно законодательству от сходных договоров, которые также заключают при совершении одним участником определенных оплачиваемых действий по заданию и в интересах другого участника (Приложение 1).

Итак, договор подряда является консенсуальным, возмездным и взаимным договором. «Преимущественно по договору подряда момент совершения договора и момент его исполнения не могут совпадать, поскольку для выполнения работ всегда требуется определенное время. В свою очередь, это оказывает определенное влияние на сроки, в зависимости от которых ставится выполнение работ подрядчиком. Сказанное не исключает того, что некоторые подрядные договоры могут выполняться практически одновременно с их заключением, например, договоры на фотографирование с «моментальным» изготовлением фотоснимков. В таких случаях особенностью подрядных сроков будет их максимально сжатый характер, что, возможно, лежит в основе мотивации заказчика на заключение договора подряда» [14, C.214].

Сторонами в договоре подряда являются заказчик - подрядчик. Заказчик - это лицо, которое поручает другой сторона - подрядчику выполнение обусловленной договором работы. Заказчиком может быть любой субъект гражданско-правовых отношений. Особенности участия государства в договорах подряда определяются отдельными законодательными актами, например, «Положением о порядке организации и проведения конкурсов (подрядных торгов) на дорожные работы, утвержденным приказом Министерства транспорта и коммуникаций Республики Казахстан от 18 июня 1998 года №123» [15] и др.

Подрядчик - это лицо, выполняющее определенную работу по договору, зачастую субъект предпринимательской деятельности, физическое лицо или индивидуальный предприниматель либо коммерческое юридическое лицо. На разовой основе подрядные работы может выполнять любое дееспособное физическое лицо. В ряде случаев, в соответствии Законом Республики Казахстан, «О лицензировании» от 17 апреля 1995 года [16] деятельность подрядчиков подлежит лицензированию. К примеру, лицензированию подлежат проектно-изыскательские, строительно-монтажные работы и др.

Выполнение некоторых работ требует специализированных навыков, квалификации. Поэтому подрядчик, в общем, заключив договор подряда, вправе привлекать к выполнению работ, которые не входят в сферу его профессиональной компетенции, других лиц. Это возможно в договорах подряда, где подрядчиками выступают как физические, так и юридические лица [17, С.83].

Заказчик может в самом начале заключить договор с несколькими лицами, в этом случае возникает одно обязательственное правоотношение с множественностью лиц. Различие между этими ситуациями, кроме указанного, как представляется, заключается еще и в том, что в ряде случаев, в силу неделимости предмета, обязательства подрядчики будут выступать перед заказчиком как солидарные должники (п.1 ст. 287 ГК РК). Кроме того, они могут быть солидарными должниками перед заказчиком и вследствие того, что подряд будет связан с предпринимательской деятельностью (п.2 ст. 287 ГК РК). В остальном, принципиальных различий между участием третьих лиц по отдельным договорам подряда в качестве долевых и солидарных подрядчиков по одному договору подряда не имеется.

Перечисленные субъекты могут заключать между собой так называемые акцессорные соглашения, и это будет в такой ситуации немаловажным, поскольку может возникнуть ряд недоразумений в порядке исполнения работы. С другой стороны, акцессорные (дополнительные) соглашения, помогая урегулировать такого рода спорные моменты, могут породить проблемы другого характера. Как пишет Ю. Г. Басин: «В арбитражной практике был случай, когда три раздельных исполнителя обязались выполнить для заказчика общую работу с общей оплатой. Затем они заключили между собой соглашение о взаимном разделе получаемой оплаты. Вскоре заказчик отказался от услуг одного из исполнителей, который, однако, требовал от других исполнителей передачи ему доли в размере 35 процентов ее суммы, ссыпаясь на то, что в соглашении о разделе оплаты ничего не было сказано о последствиях прекращения действия договора в отношении одного из исполнителей. Такие требования нельзя признать обоснованным ввиду акцессорного характера соглашения о разделе оплаты» [17, С.270]. Дополнительный вывод, который можно сделать, анализируя приведенный пример, заключается в том, что такого рода соглашениями участники договора (подрядчики) не могут односторонними действиями хотя бы косвенно изменять правовое положение заказчика.

Предмет договора подряда включает результат работы, выполненной подрядчиком. Результат подряда всегда связан с определенными вещами, материалами, с которыми проводится работа, воплощен в них. Предмет договора заключается в создании новой вещи. Например, это может быть капитальный ремонт, увеличивающий стоимость имущества, текущий ремонт, который лишь восстанавливает состояние вещи. Другие работы, скажем, стрижка газонов, химическая чистка одежды также направлены на восстановление и поддержание состояния имущества.

При подрядных работах неизбежно регламентируется сам процесс деятельности подрядчика. В некоторых случаях подрядчик обязуется выполнять подрядные работы лично. Заказчик может контролировать ход работ, значит, имеются в виду определенные параметры их выполнения. Сказанное немаловажно, поскольку подрядчик может, скрыто отклониться каким-то образом от технологии выполнения работ, заменять материалы на более дешевые и др. Необязательно, что это видимым образом скажется на конечном результате работы и недостатки будут обнаружены в течение сроков предъявления претензий по их поводу. Имеется и ряд других примеров регламентации деятельности самого подрядчика. В целом ее регулирование соответствующим образом скажется на конечном результате работы.

Из сказанного следует, что предмет договора подряда является сложным и охватывает как деятельность подрядчика по выполнению работ, так и результат проведенной работы. По другому можно сказать, что в договоре подряда наряду с материальным объектом, предметом договора немаловажное значение придается и его юридическому объекту.

Цена договора соответствует стоимости выполняемых работ. Цена всегда определяется в денежной сумме, хотя формы оплаты могут быть различными. В договоре подряда указывается цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения. При отсутствии в договоре указаний на порядок определения цены и недостижении согласия сторон цена устанавливается судом, исходя из обычно применяемых за аналогичные работы цен. Для исчисления цены будут учитываться расходы, понесенные сторонами. Если работа, выполняемая по договору, имеет сложный состав, то есть состоит из различных ее видов, включает несколько этапов и т.д., то цена работы может быть определена путем составления сметы. Смета - это документ, определяющий стоимость определяемых работ, расход материалов (их стоимость) по договору подряда в целом.

«Смета составляется обычно подрядчиком, поскольку он более осведомлен в вопросе стоимости работ и материалов, что не препятствует составлению сметы самим заказчиком. Смета, составленная подрядчиком, утверждается заказчиком и становится неотъемлемой частью договора. Конечно, в свою очередь и смета, составленная заказчиком, должна быть согласована с подрядчиком, и в этой части нет ничего принципиально нового по сравнению с порядком заключения договора вообще» [19].

Смета бывает твердой и приблизительной. «При твердой смете подрядчик не вправе требовать ее увеличения, а заказчик ее уменьшения. Право на одностороннее изменение твердой сметы не возникает и в том случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащей выполнению работы или необходимых для этого расходов. Если после заключения договора существенно возросли стоимость материалов и оборудования, а их должен был предоставить подрядчик, ибо стоимость оказываемых ему третьими лицами услуг, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены (сметы). Если заказчик отказывается выполнять заботу, подрядчик имеет право требовать расторжения договора» [20].

«Особенность приблизительной сметы заключается в том, что подрядчик может самостоятельно корректировать расходы в сторону незначительного ее увеличения. При необходимости существенного превышения определенной приблизительно стоимости работ (приблизительной сметы) подрядчик должен своевременно предупредить об этом заказчика и приостановить работу. Такая необходимость может диктоваться тем, что надо провести какие-либо дополнительные работы или же выросли цены на материалы, услуги третьих лицей. Если заказчик не согласен на повышение цены работы, то он вправе отказаться от договора. В этом случае подрядчик может требовать от заказчика уплаты ему цены за выполненную часть работы. Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены (сметы), обязан выполнить работу, сохраняя право на оплату работ по цене, определенной в договоре» [21, C.63].

Сроки в договоре подряда определяют временные параметры деятельности подрядчика и заказчика, связанной с выполнением ими своих обязанностей по договору. Например, заказчик обязан к определенному сроку предоставить подрядчику материалы и оборудование. Наиболее важное значение имеет выполнение работ, поскольку именно от них в значительной мере зависит выполнение договора в конечном итоге. Промежуток времени, в течение которого в окончательной форме должна быть завершена работа, составляет общий срок договора подряда. «В договоре указывается также конечный срок выполнения работ»[22, п.1 ст.620]. Могут быть предусмотрены промежуточные сроки, которые представляют собой сроки завершения отдельных этапов работ.

Промежуточные сроки несут двойственную функцию. С одной стороны, они позволяют равномерно (надлежащим образом) распределить деятельность подрядчика, связанную с выполнением работы. С другой стороны, они позволяют заказчику контролировать ход выполнения работ. Если работа выполняется медленно, несвоевременно и становится ясно, что завершить ее в целом к установленному сроку будет невозможно, заказчик получает право на отказ от договора и возмещение причиненных убытков. То же самое происходит, если подрядчик нарушает начальный срок договора подряда, не приступает своевременно к его выполнению.

**1.3 Система генерального подряда в договорных подрядных отношениях**

«В договоре подряда может применяться система генерального подряда, при которой заказчик заключает подрядный договор с одним, главным исполнителем - генеральным подрядчиком. Генподрядчик берет на себя производство основных работ, а для других работ привлекает иных исполнителей - субподрядчиков (ст. 619 ГК)»[4, С.243].

Субподрядчики**,** если иное не предусмотрено законодательством или соглашением сторон, отбираются генеральным подрядчиком самостоятельно и в прямые правоотношения с заказчиком не вступают. Для них заказчиком является генеральный подрядчик, взаимоотношения с которым регулируются, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением сторон, общими нормами, установленными для подрядных отношений.

Генеральный подрядчик отвечает перед заказчиком за все нарушения договора субподрядчиками, а перед последними - за все нарушения договора заказчиком. Если иное не предусмотрено договором, субподрядчик и заказчик не вправе предъявлять друг к другу требования, вытекающие из их взаимоотношений с генеральным подрядчиком.

При больших объемах работ, в частности, при значительной протяженности предмета работ, заказчик может привлечь к их исполнению несколько генеральных подрядчиков (по отдельным участкам или комплексам работ).

Заказчик вправе, не создавая системы генерального подряда, привлечь к исполнению работ нескольких подрядчиков, непосредственно вступая в договорные отношения с каждым из них. И каждый из подрядчиков отвечает, если иное не предусмотрено договором, за свою долю работ по правилам долевой ответственности. Если же стороны договорятся об этом либо комплекс подлежащих исполнению работ неделим, подрядчики отвечают перед заказчиком по правилам о солидарной ответственности [23, С.211].

Рассмотренные положения применимы также к случаям выполнения общего комплекса работ несколькими генеральными подрядчиками.

«По соглашению сторон заказчик вправе передавать по договору подряда (генерального подряда) не все работы, входящие в данный комплекс. Оставшиеся (непереданные) работы заказчик может выполнять сам либо передать их выполнение отобранным исполнителям, с которыми он заключает непосредственные, прямые договоры, не входящие в систему генерального подряда. Исполнение подобных работ не связывается с исполнением работ по генподрядному договору и с ответственностью по этому договору»[19, С.214].

* 1. **Права и обязанности сторон по договору подряда**

Подрядчик обязан выполнить обусловленную договором работу за свой риск. Это значит, на подрядчике как профессиональном субъекте лежат все неблагоприятные последствия, связанные с невыполнением им работы. Содержание данной обязанности подрядчика может быть скорректировано с учетом возможного неправомерного поведения заказчика, на нее также оказывают влияние те обстоятельства, которые служат освобождению подрядчика от ответственности за невыполнение или ненадлежащие выполнение работы.

Подрядчик обязан выполнить работу своими материалами, силами и средствами. В том случае, когда он представляет материал, то выступает перед заказчиком в качестве продавца материалов и отвечает за то, чтобы они были надлежащего качества. Сама работа также выполняется по заданию подрядчика и должна полностью соответствовать ему, то есть быть выполненной качественно. Поскольку работа, выполняемая по договору подряда, не относится к серийному изготовлению вещей, основным критерием надлежащего ее выполнения являются указания заказчика. Однако сказанное не означает, что подрядчик не обязан соблюдать какие-либо правила, относящиеся к технологии их изготовления, существующие в той или иной области государственные стандарты, требования, содержащиеся в нормативно-технической документации. Такого рода требования распространяются в первую очередь на подрядчиков, действующих в качестве предпринимателей [22, п. 2 ст. 632], но и подрядчик, не являющийся предпринимателем, не вправе производить работы с отступлениями от обязательных требований, в противном случае его деятельность должна быть запрещена. Это касается и работ, не связанных с изготовлением новых вещей. Если требования по качеству в договоре отсутствуют или являются неполными, за основу берутся требования, предъявляемые к работе соответствующего рода. Подрядчик может принять на себя по договору обязанность выполнить работу, отвечающую более высоким требованиям по качеству по сравнению с установленными требованиями.

Подрядчик обязан обеспечить исправность оборудования, которым пользуется. Он самостоятельно организует работу, и заказчик не вправе вмешиваться в его оперативно-хозяйственную деятельность. Подрядчик обязан предоставить оборудование и материал, не обремененные правами третьих лиц, если иное не предусмотрено договором.

Подрядчик в некоторых случаях выполняет работу и из материалов заказчика. При этом на него возлагается обязанность законного и расчетливого использования предоставленных заказчиком материалов. Таким образом, подрядчик в целом несет ответственность за правильность их использования. По окончании работ подрядчик обязан предоставить заказчику отчет о расходовании материалов. Если имеется остаток материалов, то он обязан возвратить его заказчику. Подрядчик имеет право с согласия заказчика оставить остаток материала у себя с соответствующим уменьшением цены работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

Подрядчик обязан помимо этого принять материал по качеству, в тех случаях, когда он предоставляется заказчиком. На нем же лежит ответственность по приемке (оценке) предоставленного заказчиком оборудования, технической документации и переданной для обработки самой вещи. Подрядчик с учетом своего профессионального опыта оценивает те указания, которые даются ему заказчиком и любые иные обстоятельства выполнения ему работы.

В связи с этим на подрядчика возлагается обязанность информировать заказчика о качестве предоставленных материалов и некоторых других обстоятельствах. «Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

1) непригодности или недоброкачественности предоставленных заказчиком материалов, оборудования и переданной для обработки вещи;

2) возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения работ при соблюдении его указаний о способе выполнения работы;

3) иных, не зависящих от подрядчика обстоятельствах, которые создают угрозу годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создают невозможность ее завершения в срок.

Подрядчик, не предупредивший заказчика о такого рода обстоятельствах, либо, не дожидаясь истечения срока для ответа заказчика и приступивший к работе или проигнорировавший своевременное указание заказчика о приостановлении работ, не вправе при предъявлении к нему претензий ссылаться на них»[22, п.2 ст.628]. Из смысла данной нормы вытекает обязанность заказчика дать ответ в связи с предупреждением подрядчика в разумный для этого срок.

Если ввиду несоблюдения подрядчиком указанных требований он выполнит работу из некачественных материалов, предоставленных заказчиком, подрядчик может быть освобожден от ответственности только в том случае, если докажет, что недостатки материала не могли быть обнаружены при надлежащей приемке этих материалов. Таким образом, требуется вина подрядчика в том, что он не оценил должным образом качество материала, предоставленного заказчиком. В этой связи для заказчика имеется больше гарантий в таком договоре подряда, по которому работа выполняется из материала подрядчика, поскольку он не отвечает за их качество независимо от наличия его вины в этом.

Подрядчик обязан обеспечить сохранность вверенного ему заказчиком имущества, и несет ответственность за несохранность предоставленного заказчиком материалов, оборудования, переданной для переработки вещи или иного имущества, оказавшегося во владении подрядчика в связи с исполнением договора подряда. Таким образом, речь идет не только о том имуществе, которое непосредственно предназначено для исполнения договора подряда, но и об ином имуществе, которое поступило во владение подрядчика. Речь может идти о помещениях, которые выделены подрядчику для отдыха его работников, мебели, которую было нецелесообразным вывозить в связи с ремонтом и т.д. Критерием обеспечения сохранности такого имущества будет служить хозяйственная предусмотрительность самого собственника, однако если речь идет о оборудовании, материалах, специально предназначенных для выполнения работ, в этом случае степень предусмотрительности подрядчика как профессионала должна быть выше. В любом случае он признается виновным, если не предпринял всех зависящих от него мер по обеспечению сохранности имущества.

Подрядчик имеет право на «экономию» [22, ст.622]. Это новая норма, которая отсутствовала в ГК КазССР. Надо отметить, что указанный нормативный акт содержал всего две главы регламентирующие договор подряда: «Подряд», «Подряд на капитальное строительство» [24]. Ее введение будет стимулировать подрядчика вести эффективное хозяйствование, поскольку у него появляется прямой имущественный интерес в экономии. Экономия заключается в снижении стоимости самой выполняемой работы, уменьшении расхода материалов. Она достигается вследствие высокого профессионализма подрядчика, который допускает меньше потерь (брака) материала, чем это было запланировано, вводит новые технологии и т.д. Если фактические расходы подрядчика оказались ниже тех, которые учитывались при определении цены (составления сметы), подрядчик сохраняет право на оплату работ по цене, предусмотренной в договоре, если заказчик не докажет, что полученная подрядчиком экономия отрицательно повлияла на качество выполненной работы.

Договором может быть предусмотрено, что «полученная подрядчиком экономия распределяется между сторонами»[12, п.2 ст.622]. В этом случае цена, уплачиваемая по договору заказчиком, уменьшается. Применение данной нормы выглядит нелогичным, если со стороны заказчика не наблюдалось какое-то содействие полученной экономии. С другой стороны, в условиях рыночной экономики, это может быть дополнительным стимулом к тому, чтобы услугами того или иного подрядчика пользовались как можно чаще, сложилась его устойчивая деловая репутация.

Новой является также норма Гражданского кодекса, устанавливающая обязанность подрядчика передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора. Данная обязанность подрядчика должна непосредственно предусматриваться договором. В некоторых случаях на ее наличие влияет сам характер информации, без которой может «оказаться невозможным использование результатов работы для целей, указанных в договоре»[12, ст.637]. Такого рода информация будет представлять собой определенные технологические схемы, инструкции по применению, пояснения и др. Обязанность подрядчика, как нам представляется, будет обуславливаться не только каким-либо особым содержанием информации, но и особенностями самого результат подряда, который может представлять собой достаточно сложное устройство, изготавливаться из материалов, требующих особого ухода, и т.д.

Гражданским кодексом Республики Казахстан (ст. 638 ГК РК) «на стороны возлагается обязанность обеспечивать интересы противоположной стороны, которые связаны с обладанием информацией как объектом гражданских прав, имеющим имущественный характер»[25, С.93-94]. Сторона, получившая благодаря исполнению своего обязательства по договору от другой стороны информацию о новых решениях и технических знаниях (в нее может входить информация о всем спектре объектов промышленной собственности, включая ноу-хау), в том числе не пользующихся по общему правилу правовой защитой, не вправе сообщать их третьим лицам без согласия другой стороны. Также по договору подряда охраняется информация, представляющая коммерческую тайну какой-либо из сторон. Обязанность нераспространения перечисленной информации имеет место у сторон по договору подряда независимо от того закреплено ли в нем на этот счет соответствующее условие или нет, однако «порядок и условия пользования такой информацией определяются соглашением сторон»[22,ст.638]. Таким образом, практическая реализация указанной нормы все равно зависит от наличия конкретизирующего ее условия в договоре.

По выполнении работы подрядчик обязан возвратить переданное ему заказчиком для исполнения договора оборудование. Также когда заказчик отказывается от договора ввиду того, что подрядчик не приступает к выполнению работы, выполняет ее слишком медленно или же ввиду того, что в выполненной работе имеются существенные и неустранимые недостатки, подрядчик обязан возвратить предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную для переработки вещь или иное имущество. Имущество может быть возвращено указанному заказчиком лицу. Как следует из содержания статьи 639 ГК РК если возвращение имущества невозможно, подрядчик обязан возвратить стоимость материалов, оборудования и иного полученного от заказчика имущества.

На заказчика возлагается обязанность содействия подрядчику. Это не означает, что заказчик обязан выполнять вместе с подрядчиком определенную часть работ, предоставлять материал, когда работа выполняется иждивением подрядчика и т.д. В соответствии со смыслом статьи 629 ГК РК заказчик обязан принимать все организационные меры, способствующие надлежащему выполнению обязанности подрядчиком, в тех случаях, когда их принятие зависит от него. Например, заказчик должен своевременно расчистить подъездные пути к строящемуся объекту, своевременно предоставить оборудование, помещения, когда это предусмотрено договором. Наконец из обязанности содействия подрядчику вытекает, что заказчик должен сотрудничать с ним, а не создавать по формальным поводам препятствия к выполнению работ, требовать пересмотра ранее установленного порядка выполнения работ. При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем либо перенесением сроков выполнения работы, либо увеличением цены работы. Если исполнение работы по договору подряда стало невозможным вследствие действий или упущений заказчика, подрядчик сохраняет право на получение оплаты по договору, соразмерно выполненной части работы.

Заказчик обязан принять и оплатить выполненную подрядчиком работу. Порядок приемки регламентирован статьей 630 ГК РК и может быть оговорен непосредственно в самом договоре. Приемка производится в сроки, предусмотренные договором подряда, а если они не предусмотрены, в разумные сроки. Приемка включает осмотр результата выполненной работы. Когда создается та или иная новая вещь или произведены ремонт, улучшение уже существовавших вещей, обязанность приемки будет включать и фактические действия по получению предмета подряда во владение. Просрочка в приемке работ влечет за собой то, что «право собственности на изготовленную (переработанную вещь) признается перешедшим к заказчику в момент, когда состоялась передача»[22, п.8 ст.630]. В тексте Гражданского кодекса (приведенной нормы), очевидно, содержится неточность, поскольку просрочка передачи результата работы, вызванная уклонением заказчика от приемки, связана не с переходом права собственности к заказчику, а с возложением на него (просрочившего кредитора) всех неблагоприятных последствий (рисков) [26, п.2 ст.366]. Виновное поведение заказчика будет влечь за собой то, что расходы по содержанию имущества за тот период, когда заказчик должен был принять результат работы и фактически принял, также будут возлагаться на него.

Если заказчик обнаруживает отступления от договора, ухудшающие работу или иные недостатки в работе, он обязан немедленно заявить об этом подрядчику.

В дальнейшем заказчик может ссылаться на недостатки, обнаруженные при приемке, заявлять на их счет претензии подрядчику только в том случае, если данные недостатки были оговорены в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку. В акте приемки или ином документе может быть обговорена возможность последующего предъявления требования об их устранении. Таким образом, нормами о подряде установлены более жесткие требования, касающиеся приемки предмета договора подряда, чем, скажем, по договору купли-продажи.

Заказчик, который принял результат работы без проверки, лишается права ссыпаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе приемки (явные недостатки). Если он обнаруживает после приемки результатов работы отступления от договора или иные недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемке (скрытые недостатки), в том числе такие, которые были умышленно скрыты подрядчиком, заказчик обязан известить об этом подрядчика в разумный срок по их обнаружении.

Предельный срок для извещения подрядчика об обнаруженных недостатках составляет один год со дня приемки работ. Предельный срок по извещению подрядчика о недостатках зданий и сооружений, а также о недостатках, которые он умышленно скрыл, составляет три года. Указанные сроки можно оценить как гарантийные. Законодательными актами или договором могут быть установлены гарантийные сроки большей продолжительности. Результат работы должен соответствовать требованиям по качеству в течение всего гарантийного срока.

«Гарантия качества, если иное не предусмотрено договором, распространяется на все элементы, составляющие результат работы» [22, п.2 ст.633]. «Если иное не установлено договором подряда, гарантийный срок начинает течь с момента, когда результаты выполненной работы были приняты или должны были быть приняты заказчиком»[22, ст.634].

«Если между заказчиком и подрядчиком возникает спор по поводу недостатков выполненной работы или их причин, по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза» [27]. Расходы по проведению экспертизы несет подрядчик. Подрядчик освобождается от этих расходов, если «экспертизой устанавливается отсутствие нарушений договора или причиной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками»[22,п.6 ст.630]. В этих случаях расходы по экспертизе несет сторона, потребовавшая ее назначения. Если экспертиза была назначена по соглашению сторон, они несут расходы на ее проведение поровну.

Как следует из смысла пункта 1 статьи 616 ГК РК, обязанность по оплате выполненной работы является основной обязанностью заказчика[22]. Данная обязанность, по общему правилу наступает после сдачи подрядчиком всей работы. Договором может быть предусмотрено, что будет произведена предварительная оплата работы или оплата отдельных этапов выполняемой работы. Для того чтобы была произведена оплата, необходимо, чтобы работы были завершены в установленный срок, досрочное окончание работ дает право на оплату только в том случае, когда оно согласовано с заказчиком или заказчик согласился оплатить их досрочно. Выплата аванса или задатка осуществляется в тех случаях, когда это предусмотрено законодательством или договором. Размер аванса (задатка) также определяется законодательством или договором. В случае нарушения обязанности заказчиком по оплате работы, к нему могут быть применены предусмотренные договором штрафные санкции.

Подрядчику предоставляется право на применение по отношению к заказчику самозащиты прав, предусмотренное п. 3 ст. 9 ГК РК, которое характеризуется как право на удержание. «При неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, обусловленную договором, причитающуюся подрядчику в связи с выполнением договора, подрядчик имеет право на удержание результата работы, а также принадлежащего заказчику оборудования, переданной для переработки вещи, остатка неиспользованных материалов и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм»[22, п.1 ст.624]. Данное право реализуется независимо от того, предусмотрено оно договором или нет.

В том случае, когда это непосредственно предусмотрено договором, заказчику предоставляется аналогичное право, он может удержать часть причитающегося подрядчику вознаграждения для покрытия расходов по устранению своевременно обнаруженных недостатков.

Если заказчик, уклоняясь от приема результатов выполненной работы, не оплачивает ее, подрядчик вправе самостоятельно реализовать их. Это может быть сделано после истечения одного месяца со дня, когда согласно договору работа должна быть передана заказчику и последующего двукратного предупреждения заказчика. Подрядчик продает результат работы, вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, вносит в депозит на имя заказчика, если иное не предусмотрено договором.

**1.5 Распределение рисков и ответственность по договору подряда**

По договору подряда на стороны соответствующим образом распределяются риски. Распределение рисков по договорам подряда выглядит следующим образом. «Если иное не предусмотрено законодательными актами или договором, риск случайной гибели или случайного повреждения материалов до наступления сроков сдачи подрядчиком обусловленной договором работы несет сторона, предоставившая материалы»[22, ст.618]. Если предмет подряда до его сдачи случайно погиб или окончание работы стало невозможным при отсутствии вины сторон, подрядчик не вправе требовать вознаграждения за работу. То есть в любом случае риск невыполнения работ охватывается риском подрядчика. При просрочке передачи или приемке результата работы риск несет просрочившая сторона, если иное не установлено законодательными актами или договором. При просрочке принятия предмета подряда заказчиком, подрядчик сохраняет право на получение вознаграждения за работу.

От ситуаций, обуславливающих перераспределение рисков между сторонами договора подряда, следует отличать иные ситуации, в которых имеет место виновное поведение одной из сторон, например, заказчика. В том случае, когда гибель предмета подряда или невозможность окончания работы произошли вследствие недостатков материала, доставленного заказчиком, или его распоряжений о способе выполнения работы, о чем подрядчик заранее проинформировал заказчика, подрядчик сохраняет право на получение оплаты за выполненную работу.

Ответственность по договору подряда есть следствие виновного поведения одной из сторон договора, не выполнившей или ненадлежащим образом выполнившей свих обязанностей. Когда обязательства по договору подряда носят предпринимательский характер, либо это специально оговорено в договоре, на сторону, не исполнившую или ненадлежащим образом исполнившую обязанность по договору, возлагается безвиновная ответственность. Размер ответственности определяется гражданским законодательством или договором, как правило, она носит компенсационный характер.

Чаще всего ощутимый ущерб причиняется заказчику, в результате действий подрядчика, который выполнил работу с отступлениями от договора, ухудшившими работу, или с недостатками, которые делают ее непригодной для предусмотренного в договоре использования, если условие на этот счет в договоре отсутствует для обычного использования таких вещей.

Ввиду этого в Гражданском кодексе предусмотрена ответственность подрядчика за ненадлежащее качество работы (ст. 635). Она помимо предусмотренных для нарушителя — подрядчика общими нормами об ответственности неблагоприятных последствий, характеризуется тем, что заказчику предоставляется возможность требовать восстановления своих прав определенным образом. Заказчик вправе «потребовать от подрядчика:

1) безвозмездного устранения недостатков работы в разумный срок;

2) соразмерного уменьшения установленной за работу цены;

3) возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре»[22, п. ст.635].

Наконец, заказчик может устранить недостатки своими средствами, скажем путем найма другого подрядчика. Для этого в договоре подряда должно быть предусмотрено право заказчика на устранение недостатков работ собственными действиями.

Подрядчик вместо устранения недостатков работы, за которые не отвечает, вправе заново безвозмездно выполнить работу. В этом случае подрядчик самостоятельно оценивает степень затратности того или иного способа исправления нарушений договора. Подрядчик также обязан возместить причиненные просрочкой исполнения убытки. Заказчик в этом случае обязан возвратить ранее переданные ему результаты работы подрядчику, если по характеру работ возврат возможен.

Наряду с этим, в случаях, когда отступления от условий договора или иные недостатки работы являются существенными или неустранимыми либо в установленный заказчиком разумный срок обнаруженные недостатки не были устранены, заказчик вправе отказаться от договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Практическая возможность привлечения подрядчика к ответственности за перечисленные нарушения договора в большинстве случаев зависит от соблюдения установленного срока исковой давности. На требования, вытекающие из договора подряда, распространяется общий срок исковой давности в три года. Его течение начинается «со дня обнаружения недостатков, о которых в установленные сроки (ст. 630 ГК РК) заказчик заявил подрядчику» [22, ст.636].

Таковы основные положения договора подряда, которые как уже было сказано выше, в субсидиарном порядке применяются к его разновидностям.

**2. Отдельные виды договора подряда**

**2.1 Бытовой подряд**

Договор бытового подряда давно известен гражданскому законодательству. Он регулирует отношения, связанные с выполнением работ подрядчиками в сфере обслуживания населения. Также он служит реализации потребностей граждан в различных вещах, которые не могут быть приобретены в сфере розничной торговли, работах (услугах), результат которых не носит овеществленный характер, например, услугах косметических салонов, парикмахерских, бань, ремонтных мастерских и т.д. Бытовой подряд наряду с розничной куплей- продажей относится к тем отношениям, которые характеризуются участием в них с одной стороны потребителя.

Бытовой подряд регламентирован статьями 640-650 ГК РК. Кроме этого, к нему применимы положения Закона Казахской ССР «О защите прав потребителей» [28]. «Большая часть особенностей договора бытового подряда, таким образом, есть следствие его особого предназначения - обслуживать потребности потребителей (в первую очередь граждан)» [29, С.14]. Потребитель в отношениях бытового подряда защищен в той же мере, в какой защищен покупатель по договору розничной купли-продажи. Ряд норм, касающихся особенностей правового положения потребителей, имеется в самом Гражданском кодексе, решение некоторых неурегулированных в рамках Гражданского кодекса вопросов опирается на специальное законодательство.

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина - заказчика определенную работу, предназначенную удовлетворить бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять результаты работы и оплатить ее.

Договор бытового подряда публичный договор. Наряду с этим его характеристика охватывает черты консенсуальности, взаимности и возмездности.

По общему правилу, если иное не предусмотрено законодательными актами или договором, включая условия формуляров или иных стандартных форм, договор бытового подряда считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи подрядчиком заказчику квитанции или иного документа, подтверждающего заключение договора.

Заказ на выполнение работы (договор или иной документ установленной формы) должен включать: юридический адрес исполнителя, фамилию и инициалы заказчика, его телефон и адрес; дату приема заказа, сроки начала и окончания исполнения заказа, сумму аванса (полную сумму), подписи принявшего и сдавшего заказ; вид услуги (работы), полное наименование материалов (вещи) исполнителя и потребителя, стоимость и количество, необходимое для оказания услуги (выполнения работы), заводской номер сдаваемого в ремонт изделия и другие реквизиты. Такие подробные сведения, содержащиеся в квитанции, позволяют говорить о том, что форма договора бытового подряда является письменной. Однако отсутствие у заказчика того или иного подтверждающего документа не лишает его права ссыпаться в подтверждение факта заключения договора и его условий на свидетельские показания.

Перечисленное не стоит относить к существенным условиям договора бытового подряда. В нем, также как и в договоре подряда, заключаемом в соответствие с нормами общего характера, существенными условиями будут являться условия о предмете (выполняемой работе) и сроках его выполнения.

Договоры бытового заказа могут заключаться также в устной форме и подтверждаться выдачей жетона, талона, кассового чека и тому подобного. Во всех случаях прием заказов на изготовление изделий производится по образцам, также по эскизам потребителя или изготовителя. По желанию потребителя, подтвержденному подписью и с одновременным согласованием этого с исполнителем, могут быть сделаны отступления от образцов и технологии изготовления. Такие отступления не должны угрожать безопасности, жизни и здоровью потребителя, окружающей среде, а также причинять вред имуществу потребителя.

Условия договора или иного документа, которыми оформляется заказ, ущемляющие права потребителей по сравнению с предусмотренными Законом Казахской ССР «О защите прав потребителей», признаются недействительными. Цена работы по договору подряда определяется согласованием сторон, но не может быть выше указанной в прейскуранте, объявленном подрядчиком.

Статья 644 Гражданского кодекса Республики Казахстан предусматривает обязанность подрядчика «предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемых работах, их видах и особенностях, о цене и форме оплаты. Подрядчик обязан сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения» [22]. Если по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять.

Для указанной обязанности предприятия, выполняющие работы, обязаны иметь вывеску с указанием профиля их деятельности, наименования и юридического адреса, а также вывеску с указанием режима работы. Индивидуальный предприниматель обязан предоставлять информацию о регистрации и наименовании органа, его зарегистрировавшего, а также информацию о стандарте, обязательные требования которого распространяются на оказываемые услуги, сведения об их сертификации.

Информация о выполняемых работах (видах, особенностях, цене и форме оплаты) должна быть предоставлена и тогда, когда обслуживание производится вне постоянного места нахождения предприятия - во временных помещениях, передвижными пунктами, выездными бригадами и т.д.

Гарантии прав заказчика как потребителя помимо предоставления ему полной информации о его правах, условиях договора, характеристиках выполняемой работы обеспечиваются также запрещением подрядчику включать в договор подряда дополнительные возмездные работы или услуги. Исполнение одних работ (услуг) не может обусловливаться обязательностью исполнения других работ (услуг).

Заказчик вправе в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от договора бытового подряда. При этом он обязан уплатить подрядчику соответствующую часть платы за работу, предусмотренной договором. Эта обязанность заказчика наступает, если работа была выполнена до получения уведомления об отказе заказчика от договора. Заказчик обязан возместить и иные затраты подрядчика, произведенные им до момента уведомления. Условия договора бытового проката, лишающие заказчика права отказа от договора, недействительны.

Основная обязанность подрядчика выполнить работу в соответствии с условиями договора. Работа в ряде случаев выполняется из материалов подрядчика. Тогда он обязан обеспечить соответствие качества используемого материала и иных параметров договорным, а также стандартным требованиям.

Подрядчик обязан выполнить работу в сроки, предусмотренные в договоре. Исчисление сроков исполнения заказа осуществляется в соответствии с общими положениями сроков в гражданском праве. Данные сроки могут определяться датой (периодом времени), к которой работа должна быть выполнена, а также датой (периодом времени), когда исполнитель должен приступить к ее выполнению. Если договором бытового подряда обусловлено, что работа выполняется по частям в течение срока действия договора, то должны предусматриваться соответствующие сроки выполнения частей работы.

Если работа по договору бытового подряда выполняется из материала заказчика, это должно отражаться в квитанции или ином документе, выдаваемом подрядчиком заказчику при заключении договора. Сведения о материале должны содержать указание точного наименования, количества, описания и цены материалов. Цена материала определяется по соглашению сторон. Оценка материала, приведенная в квитанции или ином аналогичном документе, может быть в последствии оспорена заказчиком в суде путем представления письменных доказательств. Подрядчик отвечает за сохранность и правильное использование передаваемых ему заказчиком материалов (вещей). Как и в целом по договорам подряда подрядчик обязан своевременно предупредить потребителя о непригодности или недоброкачественности материала (вещи), полученного от потребителя. Кроме того, он должен предупредить о том, что выполнение указаний заказчика и иные обстоятельства, зависящие от заказчика, грозит годности и прочности выполняемой работы.

В случае полной или частичной утраты (повреждения) материала (вещи), принятой от заказчика, подрядчик обязан заменить материал или вещь однородным материалом, вещью, качество которой также является аналогичным. Кроме того, подлежат возмещению расходы, понесенные потребителем. В случаях полной или частичной утраты (повреждения) материала (вещи) подрядчик обязан по желанию потребителя незамедлительно возобновить договор и изготовить изделие из однородного материала в возможно кратчайший срок (основанный на технической осуществимости срочного выполнения работы).

Подрядчик освобождается от ответственности за полную или частичную утрату (повреждение) материала, вещи, принятой от заказчика, если последний был предупрежден подрядчиком об их особых свойствах, могущих повлечь их утрату (повреждение). Незнание подрядчиком особых свойств материала (вещи) не освобождает его от ответственности.

Подрядчик освобождается от ответственности за полную или частичную утрату (повреждение) материала (вещи), принятого от заказчика, равно как и от ответственности за невыполнение, ненадлежащее выполнение работы при наступлении обстоятельств чрезвычайной и непреодолимой при тех или иных условиях силы.

Подрядчик, как и в целом по договорам подряда, обязан предупредить заказчика об обстоятельствах грозящих годности или прочности работы и связанных с недостатками предоставленного заказчиком материала или каких либо указаний по выполнению работ. В Гражданском кодексе Республики Казахстан имеется еще одна норма, направленная на защиту интересов заказчика-потребителя. При сдаче результатов работ заказчику подрядчик обязан сообщать о требованиях, которые необходимо соблюдать для эффективного или безопасного использования изготовленной или переделанной вещи либо иного результата выполненной работы. Должны указываться также возможные для заказчика и других лиц последствия несоблюдения требований к использованию результата выполненной работы.

После выполнения работы либо аннулирования заказа исполнитель обязан представить потребителю отчет о расходовании оплаченных им материалов и возвратить их остатки, а также замененные (неисправные) узлы и детали.

Заказчик обязан принять результат выполненной работы и оплатить за выполненную работу. Работа по договору бытового подряда оплачивается заказчиком после окончательной сдачи ее результатов подрядчиком. По соглашению сторон работа может быть оплачена заказчиком при заключении договора полностью или путем выдачи аванса.

Подрядные договора на изготовление и ремонт мебели, ремонт и строительство жилых и нежилых зданий (для населения), изготовление, крупный ремонт и обновление обуви, швейных и трикотажных изделий могут предусматривать внесение заказчиком аванса, в размере, определяемом договором.

Материалы подрядчика, используемые при исполнении заказа, оплачиваются потребителем при заключении договора полностью или частично, в размере, указанном в договоре, с окончательным расчетом при получении потребителем выполненной работы. Иной порядок расчетов за материалы подрядчика может быть предусмотрен соглашением сторон. В частности материал может быть предоставлен с оплатой в кредит. Последующее изменение цены предоставленного подрядчиком материала не влечет за собой перерасчета.

В случае неявки заказчика за получением результатов выполненной работы или иного уклонения заказчика от ее приемки подрядчик вправе, письменно предупредив заказчика, по истечении двух месяцев со дня такого предупреждения продать предмет подряда за разумную цену. Вырученная сумма, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, вносится в депозит нотариуса на имя заказчика. По своему выбору подрядчик в таких случаях может вместо продажи предмета подряда воспользоваться правом на его удержание или взыскать с заказчика причиненные убытки.

Указанный случай ответственности заказчика является одним из немногих возможных случаев его ответственности. Помимо этого заказчик может нести ответственность за просрочку оплаты за материал или работу, если такие нарушения имели место в ходе выполнения работ. Также заказчик несет ответственность, если, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны заказчика, не заменит непригодный или недоброкачественный материал, не изменит указания о способе выполнения работы либо не устранит иных обстоятельств, грозящих ее годности или прочности. В таком случае подрядчик вправе расторгнуть договор и взыскать причиненные убытки. В целом применение санкций ответственности к заказчику по договору бытового подряда, скорее всего, нельзя назвать распространенным.

По данному договору подряда преимущественно наступает ответственность подрядчика. Заказчик вправе привлечь его к ответственности, если предоставление ненадлежащей (недостоверной или недостаточно полной) о работе (ее результате), а также о самом подрядчике повлекло за собой выполнение работы, не обладающей необходимыми заказчику (потребителю) свойствами. Также ответственность подрядчика наступает тогда, когда происходит причинение вреда жизни, здоровью или имуществу заказчика.

Последний в обоих указанных случаях вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков.

Подрядчик отвечает также за применение условий договора бытового подряда, которые соответствуют требованиям законодательства. Если в результате применения условий договора, ущемляющих права потребителя, у него возникли убытки, то они подлежат возмещению в полном объеме. Сюда относятся и убытки, причиненные нарушением прав потребителя на свободный выбор видов работ.

В том случае, когда подрядчик не предупредил заказчика о непригодности и или недоброкачественности материала (вещи), невозможности выполнения указаний заказчика о способе выполнения работы, а также о наличии иных, не зависящих от исполнителя обстоятельств, грозящих ее годности и прочности, и не указал об этом в документе установленной формы, он несет ответственность за ненадлежащее выполнение заказа. В данном случае ярко проявляется презюмируемость вины в ненадлежащем исполнении обязательств в гражданском праве.

Обнаружив недостатки в выполненной работе, заказчик может осуществить те права, которые предусмотрены общими нормами, регулирующими подрядные отношения, при этом необходимо учесть некоторые моменты. Так, например, «Бисарина А.К. обратилась в суд с названным иском о возмещении материального ущерба к ответчику Сералину С, обосновав свои требования тем, что согласно ее заказу, в январе 2003 года ответчик изготовил ей 2 деревянные двери стоимостью каждой по 6500 тенге, его же плотник установил их в ванную комнату и санузел, за что она уплатила 2000 тенге. Однако двери оказались некачественными, о чем она сразу сообщила Сералину С. Ответчик обещал заменить их на новые, но в итоге вообще отказался от своих обязательств. Письменное ее предложение от 17 сентября 2003 года ответчик оставил без ответа. В результате чего она вынуждена была заказать другие двери, чем ей причинен материальный ущерб. Просила суд взыскать с Сералина С. в ее пользу в счет возмещения ущерба 15000 тенге и судебные расходы.

Решением Кокшетауского городского суда от 19 января 2004 года в удовлетворении исковых требований Бисариной А.К. отказано по следующим обстотельствам..

В соответствии со ст.65 ГПК, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

Как установлено судом в соответствии с заключенным устным договором бытового подряда, ответчик Сералин С. изготовил 2 двери истице Бисариной А.К. Факт заключения договора бытового подряда, сторонами не оспаривается.

Суд при рассмотрении дела пришел к обоснованному выводу о том, что истица не представила доказательства в обоснование того, что двери были ненадлежащего качества, следовательно, не может претендовать на возмещения ущерба. Данный вывод суда основан на нормах ст.630 ГК РК, которые предусматривает, что заказчик обязан в сроки и в порядке, предусмотренные договором, с участием подрядчика осмотреть и принять результаты выполненной работы, а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих работу, или иных недостатков в работе - немедленно заявить подрядчику об этом. Заказчик обнаруживший недостатки в работе при ее приемке, вправе ссылаться на них только в случае, если в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении. Заказчик, принявший результат работы без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (явные недостатки).

Из данной нормы следует, что обнаруженные недостатки в работе должны быть оформлены в письменном виде. Между тем как видно из материалов дела письменный документ о качестве работы не был составлен, а ответчик отрицает доводы истицы. Из пояснений Бисариной А. и свидетелей Бисариной Г., Тажиденова Ж.Т., допрошенных со стороны истицы следует, что двери были сырые, имелись трещины. Из чего следует, что недостатки были явные, их можно было установить при обычном способе приемки. Однако истица приняла двери и оплатила их стоимость в полном объеме. Данное обстоятельство лишает истицу ссылаться на эти недостатки по истечении годичного срока со дня принятия работы.

Таким образом, анализ материалов дела свидетельствует о том, что истица не доказала не качественность дверей на момент их принятия»[30].

Обнаруживая недостатки во время приемки результатов работ или во время использования предмета подряда, он может осуществить соответствующее требование в течение общих сроков, предусмотренных в статье 630 ГК РК. Если в договоре предусмотрены гарантийные сроки, требования могут быть предъявлены в течение гарантийных сроков. Однако если гарантийные сроки меньше сроков, предусмотренных законодательством, то будут применяться законодательно определенные сроки.

Когда недостатки работ по договорам бытового подряда могут представлять опасность для жизни и здоровья самого заказчика и других лиц, требование о безвозмездном устранении недостатков может быть предъявлено заказчиком или его правопреемником в течение трех лет с момента принятия работы, если в установленном законодательными актами порядке не предусмотрены иные сроки (сроки службы). Требование об устранении недостатков, могущих представлять опасность для жизни и здоровья, может быть предъявлено независимо от того, когда они были обнаружены. В том числе, требования могут быть предъявлены, и после истечения гарантийных сроков, установленных в отношении результата работы.

Недостатки, обнаруженные заказчиком при получек заказа, должны быть устранены в течение 7 дней, если более короткий срок не установлен соглашением сторон при принятии заказа.

Назначенный заказчиком или согласованный сторонами срок для устранения недостатков фиксируется в договоре или ином документе, подписываемом сторонами. За нарушение такого срока подрядчик должен будет уплатить заказчику неустойку. В частности, оценивая обязательство подрядчика в денежном эквиваленте, можно будет взыск неустойку за пользование чужими деньгами в соответствии со статьей 353 ГК РК.

Для прекращения договора бытового проката применимы все основания прекращения (своевременного и, досрочного) обязательств. Последствия прекращения договора бытового подряда определяются по соглашению между правопреемником одной из сторон и ее контрагентом. При недостижении соглашения между ними эти последствия определяются в судебном порядке. Судом учитывается размер выполненных работ и их цена, стоимость истраченного и сохранившегося материала, других существенных обстоятельств. В целом последствия прекращения договора бытового подряда должны определяться с учетом необходимости соответствующих расчетов между сторонами, при прекращении договора на той или иной стадии его исполнения.

**2.2 Строительный подряд**

Строительный подряд является также разновидностью договора подряда, который к тому же пережил значительные метаморфозы своего правового регулирования и правовой оценки. «В ранние периоды развития социалистической экономики строительный подряд рассматривался, безусловно, договором подряда»[4, С.237]. В частности, «в статьях 220- 235 Гражданского кодекса РСФСР, введенного в действие с 1 января 1923 года, а также в Положении о государственных подрядах и поставках, которое являлось приложением 5 к статье 235 Гражданского кодекса РСФСР, имелись нормы, имеющее общее значение для производства любых видов подрядных работ. Последним указанным нормативным актом регламентировались некоторые особенности договоров подряда с участием государства и его органов, независимо от того на выполнение каких работ заключался договор»[31,С. 179-181].

«Однако по мере усиления директивного планирования всех производственных процессов в производстве, строительный подряд все более четко выделялся из общей массы подрядных договоров, и, начиная с 1961 г., все основные системные гражданско-правовые акты стали рассматривать договор подряда на капитальное строительство не как разновидность договора подряда, а как самостоятельный вид гражданско-правового договора»[4,С.237].

Теперь правовое регулирование договора строительного подряда не вступает в противоречие с экономическими законами, также как и все рыночное законодательство. Но в нем все же учтены некоторые наработки союзного периода развития гражданского права, а также частного права других стран, что обусловливает необходимость выделения особенностей строительного подряда.

Они (данные особенности) в ряде случаев связаны с тем, что в тесной связи с проведением работ строительного подряда возникают и иные правоотношения, связанные с приобретением вещных прав на земельные участки, заключением договоров на снабжение строящихся объектов энергией, публично-правовые отношения с теми или иными органами государства. Специфика строительного подряда выражается и в том, что «возведение того или иного объекта связано с проведением целого комплекса работ, каждый вид которых также мог бы стать самостоятельно предметом подряда» [32,C.98].

В соответствии со статьей 651 ГК РК договор строительного подряда заключается на строительство или же реконструкцию здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта. В ряде случаев предметом строительного подряда выступает строительство или реконструкция предприятия, которое в свою очередь может представлять комплекс зданий или сооружений. «В рамках строительного подряда выполняются монтажные, пусконаладочные, а также иные связанные со строящимся объектом работы. Правила строительного подряда применяются также при капитальном ремонте зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором» [33, C.16].

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иную строительную работу, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работы, принять ее результат и уплатить за нее обусловленную цену.

Имеются особенности субъектного состава данного договора, поскольку со стороны подрядчика в договоре всегда участвуют субъекты предпринимательской деятельности - строительные организации, либо индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на проведение того или иного вида лицензируемых строительных работ.

В некоторых случаях заказчиками выступают граждане. Когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору применяются правила о правах заказчика по договору бытового подряда.

Особенности предмета договора строительного подряда и круг правоотношений, который неизбежно возникает в связи с этими подрядными отношениями, обязательно накладывают отпечаток на особенности содержания этого подрядного вида.

Строительство объекта начинается с определения земельного участка, на котором оно будет производиться. Заказчик, как «будущий собственник строящегося объекта, должен в соответствии с действующим законодательством добиться выделения ему земельного участка. Он обязан своевременно предоставить для строительства земельный участок такой площади, а также в таком состоянии, как это определено в договоре».

При отсутствии в договоре указаний на этот счет площадь и состояние земельного участка должны обеспечить своевременное начало работ, нормальное их ведение и завершение в срок. Договором обязанность получения земельного участка и проведение необходимых для строительства подготовительных работ, очистка подъездных путей и т.д. могут быть возложены на подрядчика. Однако в этом случае договор подряда будет отягощен элементами договора поручения или же подрядчик будет осуществлять такую деятельность на основе отдельного договора поручения.

Договором может быть предусмотрено, что строительная организация своими силами и средствами будет строить здание, сооружение, жилой дом. Такой договор называется договором строительства «под ключ». Объект сдается заказчику готовым к эксплуатации, согласно договорным условиям. В таком договоре будет преобладать содержание, присущее договору купли-продажи, нормы о подряде (строительном подряде) будут применимы в минимально необходимой степени. Это проявляется и в том, что при строительстве «под ключ», на подрядчика переносятся все возможные строительные риски. Во всех случаях, если иное не будет предусматриваться договором, до завершения работ, сдачи их результатов заказчику и оплаты работ собственником строящегося объекта будет являться подрядчик.

Договором строительного подряда может быть предусмотрено, что «материальное обеспечение строительства в целом или в части осуществляет заказчик»[22, п.1 ст.656]. «Материальное обеспечение может подразумевать снабжение строительства материалами, текущее финансирование строительства и так далее» [35, C.68]. Эти обязанности заказчика должны быть непосредственно оговорены в договоре. Законодательством (ст. 659 ГК РК) определяется также минимум обязанностей заказчика по материальному обеспечению работ, они названы «дополнительными обязанностями заказчика в договоре строительного подряда». В тех случаях, когда возложение их на заказчика предусматривается договором, он обязан в порядке, установленном договором передавать подрядчику и пользование необходимые для осуществления работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в адрес подрядчика, временную подводку сетей энергоснабжения, водо- и паропровода, оказывать другие услуги. Оплата за них производится в порядке, предусмотренном самим договором.

«Заказчик в договоре строительного подряда вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика. При этом заказчик не имеет права вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Если заказчик при осуществлении контроля и надзора за выполнением работ обнаруживает отступления от условий договора, которые могут ухудшить качество работы или иные недостатки в ней, он обязан немедленно заявить об этом подрядчику. Если заказчик не сделал такого заявления, то он теряет право в дальнейшем ссылаться на обнаруженные им недостатки» [36, 1982].

Заказчик обязан произвести оплату выполненных работ в размере, предусмотренной сметой, в сроки и в порядке, установленные, законодательным актом или договором. Если в законодательных актах или в договоре отсутствуют какие-либо специальные указания, то оплата производится в соответствии с общими положениями об оплате по договору подряда. Когда производится строительство «под ключ», указанная в договоре цена выплачивается, если иное не предусмотрено соглашением сторон, в полном объеме после приемки объекта заказчиком.

Обязанность по оплате по договору строительного подряда тесно связана с распределением рисков между сторонами в договоре. Заказчик, как правило, несет риск случайного разрушения или повреждения объекта строительства вследствие действия непреодолимой силы до установленного договором срока сдачи работ. Поэтому, если такое разрушение или повреждение объекта строительства все же случается, то заказчик обязан оплатить стоимость выполненных и (или) восстановительных работ. Нормальным распределением указанного риска, позволяющего учесть интересы обеих сторон, будет возложение на заказчика обязанности оплатить только стоимость восстановительных работ, когда предмет подряда разрушился или повредился вследствие действия обстоятельств непреодолимой силы. Риск случайно наступившей невозможности исполнения работ до их сдачи несет заказчик, поэтому при наступившей случайной невозможности исполнения работ заказчик должен будет оплатить за выполненную часть работ и иные расходы подрядчика.

Когда контрагентом подрядчика является бытовой заказчик, возложение на него таких рисков не должно иметь места, соответственно он не должен будет оплачивать за работу, когда происходит случайное разрушение или повреждение предмета подряда.

В некоторых случаях, по не зависящим от сторон причинам, работы по договору могут требовать приостановления. Например, требуется сделать научно-обоснованный вывод о пригодности грунтов (земельных участков) для строительства того или иного объекта, разрешается вопрос о прокладке дороги через участок, на котором начато строительство и так далее. Если в силу аналогичных причин работы по договору строительного подряда приостанавливаются, и объект строительства консервируется, заказчик будет обязан оплатить подрядчику в полном объеме выполненные до момента консервации работы, а также возместить расходы, вызванные необходимостью прекращения работ и консервацией строительства.

В связи с тем, что по договору строительного подряда производятся сложные работы, которые должны соответствовать обязательным требованиям в той ищи иной области, подрядчик наряду с тем, что он выполняет работу своим иждивением, будет обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с; проектной документацией. Подрядчик несет ответственность за безопасность проводимых работ.

Проектная документация определяет объем и содержание работ, и другие предъявляемые к работам требования. Объем и содержание выполняемых работ тесно привязываются к их стоимости, которая определяется сметой на проведение работ. Поэтому документация, прилагаемая к договору и определяющая, указанные выше параметры выполнения работ, носит объединенное название - проектно-сметная документация (далее - ПСД). Если в договоре имеются какие-либо иные конкретные указания, то считается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в проектной документации и в смете.

В соответствии с ч. 1 п. 4 ст. 654 ГК, подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные проектно-сметной документацией работы и в связи с этим необходимость дополнительных работ, и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику.

Согласно п. 5 ст. 654 ГК, подрядчик, не выполнивший эти условия, «лишается права требовать от заказчика оплаты дополнительных работ и возмещения вызванных этим убытков, если не докажет необходимость немедленных действий в интересах заказчика, в частности, в связи с тем, что приостановление работ могло привести к гибели или повреждению строящегося объекта»[15].

Как следует из п.2 статьи 654 ГК РК, если иное не предусмотрено договором, проектно-сметная документация составляется заказчиком. Если «подрядчик обнаружит работы, не учтенные проектно-сметной документацией работы и вследствие этого необходимость дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, он обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении на свое сообщение ответа от заказчика в течение десяти дней подрядчик может приостановить соответствующие работы. Убытки, вызванные простоем, при этом относятся на заказчика»[22, п.4 ст.654]. Законодательными актами или договором могут предусматриваться иные сроки для ответа на сообщение подрядчика о предстоящем удорожании работ.

Если подрядчик не выполнит своей обязанности по сообщению заказчику о возможности удорожания работ, он лишается права требовать от заказчика оплаты выполненных дополнительных работ, и возмещения вызванных этим убытков, если не докажет необходимости немедленных действий в интересах заказчика, в частности, в связи с тем, что приостановление работы могло привести к гибели или повреждению строящегося объекта.

Так, например, «постановлением от 30.09.2004 г. решение Атырауского областного суда от 14.07.2004 г. было изменено.

В части взысканий с компании «Зафер Тааххют Электрик Иншаат ве Тиджарет Аноним Ширкети» неустойки 279455 тенге отменено и в этой части в иске отказано. В части взыскания долга решение изменено, снижена взысканная сумма с 6 987 141 тенге до 3 996 054 тенге.

Стороны 9.08.2002 г. заключили договор подряда на строительство автомобильной дороги, по условиям которого истец обязался выполнить своими силами и средствами капитальное строительство автодороги, съезд к заводу по выпуску полиэтиленовых труб в г. Атырау на 3 километре автодороги Атырау-Уральск.

В интересах заказчика истцом выполнены не предусмотренные сметой, но необходимые для обеспечения надлежащего качества объекта дополнительные работы, повлекшие увеличение объемов работ и удорожание их стоимости.

Как следует из заключения эксперта, дорожная насыпь была возведена согласно всем требованиям нормативных документов, из чего суд правильно пришел к выводу, что выполнение дополнительных, не предусмотренных проектно-сметной документацией работ, обусловлено необходимостью обеспечения надлежащего качества автодороги.

Вместе с тем, при определении стоимости дополнительных работ, судом не дана правильная оценка заключению экспертизы в совокупности с другими доказательствами о фактической стоимости выполненных работ сверх установленного договором объема. Поскольку долг образовался вне договорных обязательств, взыскание неустойки необоснованно и в этой части иск истца неправомерен»[37].

Если заказчик дает согласие на дополнительные работы и их оплату, подрядчик вправе отказаться от их выполнения лишь в случаях, когда они не входят в сферу профессиональной деятельности подрядчика либо не могут быть выполнены подрядчиком по независящим от него причинам.

Заказчик имеет право требовать внесения изменений в проектно-сметную документацию, если это не связано с дополнительными расходами для подрядчика и (или) удлинением сроков выполнения работ. Когда изменения проектно-сметной документации требует дополнительных расходов для подрядчика, такие изменения осуществляются за счет заказчика. Выполнение работ будет производиться на основе согласованной сторонами дополнительной сметы. Подрядчик вправе потребовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на десять процентов.

Подрядчик вправе также требовать возмещения разумных (необходимых) расходов, понесенных им в связи с установлением и устранением дефектов в проектно-сметной документации, кроме случаев, когда такая документация составлялась по его заказу.

Подрядчик, в обязанность которого входит материальное обеспечение строительства, несет риск обнаружившейся невозможности использования без ухудшения качества выполняемых работ предоставленных подрядчиком материалов (деталей, конструкций), оборудования. Также если материалы или оборудование были предоставлены заказчиком и обнаружилась невозможность использования без ухудшения качества работ предоставленных заказчиком материалов, оборудования подрядчик обязан потребовать замены их заказчиком в разумный срок, а если это требование не исполняется подрядчик вправе отказаться от договора и потребовать от заказчика оплаты по договору пропорционально выполненной части работ, а также потребовать возмещения убытков не покрытых этой суммой.

Подрядчик обязан исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора и не представляют собой вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Подрядчик, ненадлежащим образом выполнивший работы, не вправе ссыпаться на то, что заказчик не осуществлял контроль за их выполнением. Сюда не будут относиться случаи, когда обязанность осуществлять контроль и надзор за работой подрядчика возлагается на заказчика законодательными актами или договором.

На подрядчика возлагается обязанность по охране окружающей среды и безопасности ведения работ. В частности, он не вправе использовать в ходе осуществления работ материалы (детали, конструкции) и оборудование, предоставленные заказчиком, или выполнять его указания, если это может привести к нарушению обязательных для сторон требований об охране окружающей среды и безопасности ведения строительных работ. Указанная обязанность подрядчика будет требовать от него воздержания от совершения и иных действий, которые могут нанести ущерб окружающей среде и сделать выполнение работ небезопасным для окружающих.

Подрядчик отвечает за качественное выполнение работ. Он несет перед заказчиком ответственность за допущенные отступления от требований, предусмотренных договором, проектом и обязательными для сторон строительными нормами и правилами. Требования по качеству охватывают также достижение указанных в проектно-сметной документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия. При реконструкции (обновлении, перестройке, реставрации и т.п.) здания или сооружения на подрядчика возлагается ответственность за снижение или потерю прочности, устойчивости, надежности здания, сооружения или его части.

Каждая из сторон договора по выполнении работы подрядчиком приобретает определенные права и обязанности, связанные со сдачей и приемкой результатов работы. Подрядчик обязан уведомить заказчика надлежащим образом о готовности к сдаче работ, предусмотренных договором. Заказчик, получивший уведомление, обязан немедленно приступить к приемке. В некоторых случаях уведомление касается завершения определенного этапа работ, а заказчик в соответствии с договором обязан будет принять результат промежуточного этапа выполнения работ.

Если иное не предусмотрено договором, «заказчик организует и осуществляет приемку результатов работ за свой счет. В предусмотренных законодательными актами случаях в приемке должны будут участвовать также представители государственных органов и органов местного самоуправления» [38 капитальном строительстве..ие законодательства о капитальном строительстве..-М,1982]

Заказчик, предварительно принявший отдельные этапы работ, несет риск их гибели или повреждения, если будет отсутствовать вина подрядчика в этом. Данное правило распространяется и на те случаи, когда договором предусмотрено выполнение работ за риск подрядчика.

Предусматривается специальный порядок оформления сдачи и приема результатов работ. Для этого оформляется акт, который будет подписываться обеими сторонами (Приложение 2). Когда в приемке обязаны участвовать представители государственных органов и органов местного самоуправления, акты приемок должны подписываться и указанными лицами. Если имеет место отказ от подписания акта с одной из сторон, в акте об этом делается отметка и акт подписывается другой стороной.

Отказ одной из сторон от подписания акта одной из сторон серьезно затрудняет юридическое оформление завершения работ. При наличии спора требуется судебное признание действительным акта приемки, подписанного лишь одной стороной в договоре. В свою очередь такой акт приемки может быть признан судом действительным лишь в том случае, если мотивы отказа от подписания акта рассматриваются судом как необоснованные. Если акт приемки не будет признан действительным, то будет предстоять судебное разбирательство по установлению тех или иных прав и обязанностей (их состояния) сторон, в договоре строительного подряда.

В некоторых, предусмотренных законодательными актами или договором случаях, либо когда это вытекает из характера работы, выполняемой по договору строительного подряда, приемке результатов работы, должны предшествовать предварительные испытания. Если их необходимость объективно существует, то окончательная приемка результатов работы может осуществляться только при положительном результате предварительных испытаний.

Заказчик вправе «отказаться от приемки результатов работы, если обнаружатся недостатки, которые исключают возможность использования результатов работы для указанной в договоре цели и не могут быть устранены подрядчиком, заказчиком или третьим лицом.» [39, капитальном строительстве..ие законодательства о капитальном строительстве..-М,1982C.17]

При обнаружении недостатков о них должно быть указано в акте. В некоторых случаях, если это предусматривается законодательными актами, построенные объекты должны приниматься государственными комиссиями. Порядок государственной приемки построенных объектов должен устанавливаться Правительством Республики Казахстан, им же определяется возможность участия государственных органов в промежуточных приемках.

Договором строительного подряда, как правило, предусматриваются гарантии качества результата выполненной работы. В течение всего гарантийного срока, если иное не предусмотрено договором, гарантирует достижение объектом строительства указанных в проектно-сметной документации показателей. Если гарантийный срок не предусмотрен законодательными актами или договором, гарантийный срок в соответствии с п. 1 статьи 665 ГК будет составлять десять лет со дня принятия объекта заказчиком.

Подрядчик во всех случаях несет «ответственность за недостатки, обнаруженные в пределах гарантийного срока, если не докажет, что они возникли вследствие нормального износа объекта или его частей, неправильной его эксплуатации или неправильности инструкций по его эксплуатации, разработанных самим заказчиком или привлеченными ими третьими лицами» [ 40, капитальном строительстве..ие законодательства о капитальном строительстве..-М,1982C.162].

Течение гарантийного срока приостанавливается на все время, на протяжении которого объект не мог эксплуатироваться вследствие недостатков (дефектов или недоделок) за которые отвечает подрядчик.

Для того, чтобы иметь возможность реально привлечь подрядчика к ответственности, заказчик должен заявить об обнаруженных недостатках в разумный срок по их обнаружении в течение гарантийного срока.

Договором строительного подряда может быть предусмотрено право заказчика удержать предусмотренную в договоре часть указанной в смете цены работ до завершения гарантийного срока.

В некоторых случаях (договором) может предусматриваться обязанность подрядчика устранить по требованию заказчика и за счет заказчика недостатки (дефекты и недоделки), за которые подрядчик не несет ответственности. Подрядчик может отказаться от устранения этих недостатков, куш они не связаны непосредственно с предметом договор либо не могут быть выполнены подрядчиком по независящим от него причинам.

**2.3 Договор подряда на проектные и изыскательские работы**

Этот вид подрядного договора рассчитан на правовое регулирование работ, тесно связанных со строительными работами.

Проектные работы подразумевают разработку документации, в соответствии с которой будет осуществляться дальнейшее строительство тех объектов, при строительстве которых имеется необходимость использования новых конструкций, технологий, материалов. Сам по себе объект предполагаемого строительства также может представлять комплекс сооружений, зданий и др., постройка которых является оригинальной, не должна производиться стандартно.

Объем предстоящего строительства может быть большим или использование здания, которое планируется построить, может иметь какое-либо специальное назначение. Вследствие этого проектирование может иметь существенное значение для повышения степени экономической выгодности будущего строительства, оценки предстоящих затрат.

Изыскательские работы могут определить параметры будущей эксплуатации здания, его соответствие необходимым требованиям при выборе места, способа строительства и т.д. В ряде случаев, заказчиками по договору подряда на проектные и изыскательские работы будут выступать строительные организации - будущие подрядчики по договорам строительного подряда, которые намерены осуществлять активную деятельность на рынке строительных услуг, выделяться предложением инноваций, участвовать в тендерах, организуемых государственными органами и частными заказчиками, на возведение жилых, социально-культурных, производственных и других зданий.

Особенностью договора подряда на проектные и изыскательские работы является то, что результатом опосредуемой им деятельности является информация, имеющая техническое, организационное и коммерческое значение, причем права на нее будут принадлежат в какой-то степени как заказчику, так и подрядчику.

Сама по себе работа подрядчика в определенной мере носит творческий характер, и в результате проектирования и проведения изыскательских работ может выясниться, что интересующая заказчика документация не может быть разработана и данные изыскательских работ свидетельствуют о том, что осуществить будущее строительство, так, как это необходимо, заказчику невозможно. Такого рода данные также будут являться результатом проектных и изыскательских работ, и подрядчику должны будут возмещены соответствующие затраты

«По договору подряда на проектные и изыскательские работы подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать проектно-сметную документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять их и оплатить»[22].

Хотя непосредственно законодательство этого не указывает, следует отметить, что данный подрядный вид также выделяется спецификой его субъектного состава (со стороны подрядчика). Вследствие того, что проектные и изыскательские работы в соответствии с законодательством республики о лицензировании относятся к виду лицензируемой деятельности, подрядчик будет являться обязательно и предпринимателем. Кроме того, подрядчик должен будет иметь специальную подготовку для выполнения того или иного вида проектных, изыскательских работ или специалистов, которые непосредственно будут их выполнять в соответствии с трудовыми договорами или же договорами субподряда.

Из смысла норм, регламентирующих договор подряда на проведение проектных и изыскательских работ, следует, что материально-техническое обеспечение выполнения проводимых работ преимущественно будет за подрядчиком, поскольку в ряде случаев будет требоваться использование специального оборудования, принадлежностей, которыми часто располагают только специалисты (специализированные организации). Однако диспозитивность норм о договоре подряда не исключает возложение этой обязанности на заказчика или же заказчик должен будет производить необходимое финансирование работ по ходу исполнения договора.

Договор подряда на проектные и изыскательские работы является рискованным преимущественно для заказчика. Если иное не предусмотрено законодательными актами или договором, риск случайной невозможности исполнения договора лежит на нем.

Заказчик обязан передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления проектно-несметной документации.

Заказчик в соответствие с договором может быть уполномочен поручить подготовку задания подрядчика. В таких случаях, после подготовки проекта задания, заказчик в разумный или определенный договором срок обязан рассмотреть и утвердить либо отклонить его. Задание, утвержденное заказчиком, будет обязательным для подрядчика.

По ходу выполнения проектных и изыскательских работ подрядчиком заказчик должен оказывать ему услуги, способствующие выполнению работ, в объеме и на условиях, предусмотренных в договоре. Речь будет идти о выделении транспорта, своевременном предоставлении тех или иных данных, которые не были ранее переданы, покупке материалов, получении разрешений на въезд (проезд) на территории, в отношении которых установлен особый режим въезда (проезда). То есть, также как и, в общем, по договорам подряда заказчик должен сотрудничать с подрядчиком. Отличие заключается в том, что по договору подряда на проведение проектных и изыскательских работ, помощь заказчика может быть необходимой для надлежащего выполнения задания или же не оказание помощи существенно затруднит для подрядчика выполнение той или иной работы, поэтому она оговаривается непосредственно в самом договоре.

Частным примером проявления правовой обязанности сотрудничества является возложение на заказчика обязанности участвовать вместе с подрядчиком в согласовании проектно-сметной документации с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления. В законодательном закреплении этой обязанности, ощутимо чувствуется учет интересов заказчика. Он заинтересован в надлежащем исполнении его задания, поэтому какие-либо препятствия реализации его указаний со стороны контролирующих органов он должен помочь преодолеть подрядчику.

Кроме того, он должен застраховать себя от того, что в дальнейшем полученная от подрядчика проектно-сметная документация вдруг окажется непригодной, ввиду того, что она не соответствует требованиям органов государственной сертификации, архитектурного контроля и т.д. Непроявление должной хозяйственности и заботливости такого рода чревато для заказчика достаточно большими имущественными и моральными издержками.

Из содержания норм, регламентирующих подряд на проведение проектных и изыскательских работ, следует, что заказчик, «учитывая изменения обстоятельств дачи задания, может корректировать свое задания, изменять исходные данные для проведения проектирования и изыскательских работ. Это объяснимо тем, что, не имея на руках точного, основанного на расчетах, самого проекта, заказчик вряд ли сможет достоверно судить о значении предлагаемых им исходных параметров проектирования в той или иной ситуации. Поэтому, как представляется, необходимо возложить на подрядчика обязанность пояснять заказчику, как влияют предложенные им данные проектирования на достижение конечных целей (на параметры спроектированного объекта)» [41, капитальном строительстве..ие законодательства о капитальном строительстве..-М,1982C.27]. Заказчик обязан возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для проектирования и изыскательских работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика.

Таким образом, у обеих сторон договора возникают права на конечный результат проектных и изыскательских работ. Заказчик получает ограниченное право на использование проектно-сметной документации и результатов изыскательских работ, он обязан использовать их только для целей, определенных в договоре, например, для постройки определенного числа зданий в какой-то местности. Допустимость такого рода ограничений вытекает из учета правовых интересов проектировщика, поскольку неограниченное использование результатов проектирования и изыскательских работ будет в значительной степени ограничивать возможность подрядчика и дальше реализовывать свои услуги на рынке. Кроме того, бездумное тиражирование однотипных зданий может отрицательно сказаться на деловой репутации заказчика ввиду того, что, не учитывая особенностей другой местности, климатических условий, заказчик, осуществляющий постройку в соответствии с одной и той же проектно-сметной документацией, может сформировать отрицательное мнение о результате работы проектировщика, изыскателя. Не исключается и то, что в проектно-сметной документации будут содержаться отдельные сведения, которые могут составить представление об объектах интеллектуальной собственности, которые принадлежат подрядчику и не должны распространяться без его ведома. Вследствие этого заказчик обязан не передавать проектно-сметную документацию третьим лицами и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика.

В действующем законодательстве содержится норма, которая внешне напоминает норму, содержащуюся в главе ГК, регламентирующей отношения купли-продажи и которая касается обязанности продавца оградить покупателя от эвикции (отсуждения) предмета купли-продажи. Однако ситуация в данном случае несколько иная. В расчет берется то, что использование результата подряда в ряде случаев затрагивает напрямую не интересы заказчика, а того лица, с которым он в дальнейшем вступит в правоотношения уже в качестве подрядчика или же продавца проектно-сметной документации, данных полученных в ходе изыскательских работ. Причем вероятность того, что вследствие необходимости специальных познаний в области его деятельности, действительно ответственным за недостатки проектно-сметной документации является проектировщик (изыскатель).

Поэтому более справедливым будет привлечение к ответственности не заказчика, который может быть невиновен, а непосредственно виновного в происшедшем подрядчика. Но ему надо предоставить возможность доказать, что вред, причиненный третьему лицу, не является следствием недостатков выполненных им работ. В такого рода случаях, по аналогии, можно применить нормы, касающиеся порядка привлечения продавца в дело по иску, предъявленному к покупателю третьим лицом и последствий непривлечения продавца в дело.

Заказчик обязан оплатить подрядчику по договору. Обязанность заказчика оплатить выполненную работу (порядок оплаты) определяется в соответствии с общими подрядными нормами. В зависимости от того, что предусмотрено договором подряда, он уплачивает установленную цену после завершения всех работ или частями после завершения отдельных этапов работ. Не исключается и предварительная оплата за весь объем работ или отдельные этапы работ. Рассмотрим пример, в котором изменение оплаты работы оформлено дополнительным соглашением.

«Истец, ТОО «Проектстройсервис» обратился в суд с иском к ТОО «Ниет» о взыскании 812 000 тенге, составляющих основной долг в сумме 700 000 тенге и штрафные санкции в сумме 112 000 тенге в соответствии с договором № 10 ТК-14 и дополнительного соглашения к нему от 05.10.2001 г.

Из материалов дела усматривался, что между сторонами 05.10.2000 г. был заключен договор № 10ТК-14 на создание (передачу) научно-технической продукции. В соответствии с п. 2.1 данного договора ответчик должен был перечислить истцу 1 500 000 тенге. В тот же день между сторонами было заключено дополнительное соглашение к данному договору, где пунктами 2.1. и 4.1 предусмотрено, что общая сумма стоимости работ составляет 2 200 000 тенге.

До начала стоимости работ производится предоплата в размере 1500000 тенге и окончательная оплата научно-технической продукции наличными составляет 700 000 тенге. Дополнительное соглашение подписано должностными лицами сторон, скреплено печатями, каких-либо оговорок не содержит, до настоящего времени не изменено и не отменено в установленном законном порядке. Выполненный истцом проект рассмотрен государственной экспертизой, что подтверждается заключением от 24.04.2001 г. № 7-25/2001. Выполнение работ ответчиком не оспаривается. Поскольку ответчик не выполнил условия дополнительною соглашения, суд обосновано взыскал сумму долга с пеней, предусмотренного договором»[42].

Основная обязанность подрядчика выполнять работы в соответствии с переданными ему при заключении договора исходными данными на проектирование. Конечно же, подрядчик обязан выполнять эти работы должным образом, имея соответствующую квалификацию. Подрядчик обязан согласовывать с заказчиком готовую проектно-сметную документацию. При необходимости он вместе с заказчиком должен участвовать в согласовании проектно-сметной документации с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления. Возложение на подрядчика указанной обязанности связано с тем, что ему легче добиться согласования проектно-сметной документации, отстаивать ее отдельные позиции, обладая специальными познаниями. Участие подрядчика в согласовании проектно-сметной документации с компетентными государственными органами позволит в какой-то мере осуществить контроль за надлежащим выполнением проектных работ.

В некоторых случаях одному и тому же подрядчику доверяется осуществлять и проектные и изыскательские работы. Это позволит подрядчику сохранить конфиденциальными сведения, полученные в результате проведения изыскательских работ. Также с учетом данных изыскательских работ легче и точнее осуществляться проектирование. Хотя передача результатов изыскательских и проектных работ не является одной неделимой обязанностью подрядчика, из существа обязательства вытекает целесообразность их одновременного исполнения, поскольку их использование тесно между собой взаимосвязано. Поэтому, если иное не предусмотрено договором, подрядчик обязан передать заказчику готовую проектно-сметную документацию и результаты изыскательских работ одновременно.

Подрядчик обязан не передавать без согласия заказчика проектно-сметную документацию третьим лицам без согласия заказчика.

Гарантии качества выполняемой подрядчиком работы также определяются в соответствии с общими положениями о подряде [22, ст.630-633]. Специфика проектных и изыскательских работ в том, что их недостатки могут быть обнаружены только в ходе практической реализации проектов, использовании данных изыскательских работ. Или же будет требоваться экспертиза (заключение специалиста), безосновательное назначение которой маловероятно. Поэтому, как представляется, необходимо конкретизировать, что сроки предъявления претензий по качеству к подрядчику по данному виду подряда начинают течь с момента практической реализации проектов, использования данных изыскательских работ.

Имеется специальная норма, которая именуется «Гарантии подрядчика» (ст. 671 ГК РК), ее содержание является слишком узким и, конечно же, не охватывает всех гарантий прав заказчика. К ней напрямую учитывается специфика подряда на проведение проектных и изыскательских работ. В данных договорах подрядчик обязан гарантировать отсутствие у третьих лиц права воспрепятствовать или ограничивать выполнение работ на основе подготовленной подрядчиком проектно-сметной документации.

Подрядчик имеет права требовать от заказчика исполнены им всех своих предусмотренных законодательством или договором обязанностей.

Ответственность заказчика определяется по общим правилам. В нормах, регламентирующих подряд на проектные и изыскательские работы, отдельно рассматриваются вопросы ответственности подрядчика за недостатки проектно-сметной документации. Подрядчик несет ответственность за любые недостатки проектных и изыскательских работ. Более того, он будет отвечать за недостатки и причиненный ими ущерб, если они обнаружить в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе выполненной проектно-сметной документации и данных изыскательских работ.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, кроме возмещения причиненного ущерба, при обнаружении недостатков в проектно-сметной документации или в изыскательских работах подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать проектно-сметную документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы.

Особенностью ответственности по этому виду договора является то, что подрядчик может быть привлечен к ответственности непосредственно перед тем лицом, которое не являлось заказчиком на разработку проектно-сметной документации или проведение изыскательских работ, однако, ему был причинен ущерб недостатками проектно-сметной документации, данных изыскательских работ.

**2.4 Договор подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы**

Развитие договоров подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы находится в русле политики, направленной на развитие науки на современном этапе развития общества. В будущем наука в значительной мере будет опираться на прикладные исследования, финансирование за счет заключаемых договоров, а также продажи конкурентоспособных на рынке результатов исследований, облеченных в форму тех или иных объектов интеллектуальной собственности. В некоторых случаях даже фундаментальные исследования могут проводиться по договорам подряда, хотя удельный вес таких исследований, на фоне прикладных исследований будет невелик.

Сейчас механизм финансирования науки путем заключения договоров подряда работает не в полной мере, поскольку экономические реалии обусловливают использование старых технологий. Не в полной мере работает механизм импортозамещения, в целом не хватает поддержки окупаемой науки на государственном уровне.

Путем полноценного использования инструментов обязательственного права эта договорная форма позволяет надлежащим образом урегулировать деятельность творческих личностей, организаций, для которых научно-исследовательская деятельность является одним из основных способов зарабатывания денег. Точно так же как и в иных договорах, в нем учитываются интересы каждой из его сторон.

Договор подряда на проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ позволяет избежать одностороннего регулирования экономических отношений. Он увязывает деятельность производственных отраслей с деятельностью субъектов, обеспечивающих его инфраструктуру. Позволяет урегулировать те аспекты творческой деятельности, которые проявляются до завершения работы над объектом интеллектуальной собственности и его соответствующей охраны нормами права интеллектуальной собственности. В некоторых случаях обеспечивает текущее финансирование зачастую дорогостоящих исследований. В конечном итоге договор подряда может обусловливать переход прав на использование созданного подрядчиком объекта, в котором воплощена его целенаправленная творческая деятельность. В этой части договор подряда на проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ имеет тесную взаимосвязь с лицензионными договорами. Отличия между ними связаны с тем, что создаваемые объекты интеллектуальной деятельности относятся к охраняемым нормами различных разделов ГК права интеллектуальной собственности. Результат научно-исследовательских работ - это, зачастую, объект авторского права. Поэтому договор на проведение научно-исследовательских работ пригоден больше для опосредования фундаментальных исследований или таких исследований, которые создают возможности (предпосылки) какому-либо производителю принять решение по созданию новой технологии, переоснащению производства, использованию при выпуске тех или иных изделий новых материалов, процессов и т.д. Конечный экономический эффект выполненной научно-исследовательской работы может проявиться в более поздний период, зависеть от практической реализации поданных подрядчиком идей. Предметом договора подряда на научно-исследовательские работы будет выступать как завершенная научная работа по определенной тематике, проблеме, группе проблем, так и часть научного исследования, которая может выступить промежуточным звеном для дальнейших исследований.

При проведении опытно-конструкторских и технологических работ результатом преимущественно будет являться разработка таких объектов, которые будут охраняться в качестве объектов промышленной собственности, нераскрытой информации имеющей значение в производственной сфере. В свою очередь это потребует разделения между сторонами договора прав и обязанностей, связанных с соблюдением формальностей, касающихся оформления правовой охраны объекта промышленной собственности, будут различным режим использования результатов, право стороны подрядчика на вознаграждение и др.

Общим для обоих договоров является то, что на деятельность подрядчика, ее промежуточные этапы, его правовое положение в качестве разработчика того или иного объекта интеллектуальной собственности полностью распространяются общие положения подотрасли права интеллектуальной собственности.

«По договору подряда на научно-исследовательские работы подрядчик (исполнитель) обязуется провести обусловленные заданием заказчика научные исследования»[22, п.1 ст.637]. Заказчик обязуется выдать подрядчику (исполнителю) техническое задание, принять результаты работы и оплатить их.

«По договору подряда на опытно-конструкторские и технологические работы подрядчик обязуется разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него, новую технологию или изготовить образец»[22, п.1 ст.637]. Заказчик обязан совершить те же действия, что и по договору подряда на научно-исследовательские работы. В обоих случаях договор с подрядчиком (исполнителем) может охватывать как весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные их элементы.

В отличие от договоров подряда на проведение проектных и изыскательских работ подрядчиками в договорах подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские, технологические работы не всегда выступают предприниматели, наоборот, чаще всего подрядчики – не предприниматели. В качестве подрядчиков могут выступить отдельные исследователи, научные организации, вузы. Не исключено, что научно-исследовательские подразделения могут находиться в структуре коммерческих организаций. Заказчиками могут быть отдельные граждане, юридические лица, основанные как на государственной, так и частной форме собственности, государство, административно-территориальные единицы.

Нормы, касающиеся подряда на научно-исследовательские работы, обусловлены требованием производства научных исследований лично подрядчиком (исполнителем). В свою очередь это приводит к тому, что обязательство по выполнению работы подрядчиком, как правило, имеет личный характер. В случаях, предусмотренных договором, или с последующего согласия заказчика, подрядчик может привлечь к выполнению договора третьих лиц. В договорах на проведение опытно-конструкторских и технологических работ система генерального подряда применяется по общему правилу. Если иное не предусмотрено договором, подрядчик вправе привлекать к выполнению работ субподрядчиков.

Данный подрядный вид предусматривает некоторые специфические права и обязанности сторон. Заказчик по договору подряда на научно-исследовательские либо опытно-конструкторские и технологические работы должен выдать подрядчику техническое задание, что в целом соответствует общим правилам. Особенность этой обязанности заказчика выражается в том, что он дополнительно должен согласовать с подрядчиком программу (технико-экономические параметры) или тематику работ. Вызвано это, скорее всего, тем, что заказчик может затрудняться в самостоятельной оценке перспективности выбранного направления (тематики) исследования, а также значимости результатов исследования. Заказчик обязан передавать (исполнителю) необходимую для выполнения работ информацию. Она может включать и конфиденциальную информацию. По окончании работ заказчик обязан принять результаты выполненных работ (в той форме, в какой они воплощены) и оплатить их. Порядок приемки и оплаты будет согласовываться договором или определяться общими положениями по договору подряда. Интересен следующий пример.

«8 мая 2000 года между КХ «Достык» и Кызылординским филиалом ТОО «ЦИПН» был заключен договор об использовании технологии для повышения урожайности сельскохозяйственных культур.

Впоследствии указанный филиал обратился в суд с иском о взыскании суммы с КХ в связи с невыполнением последним своих обязательств по данному договору.

По делу установлено, что согласно заключенному между сторонами договору истец произвел работы по электромагнитной обработке семенного материала риса для получения дополнительного урожая (прибавки урожая). По договору доли истца и ответчика в дополнительном урожае составляют 50 процентов.

В соответствии с п.5.8 договора основанием для взаиморасчетов являются акт о приросте урожайности и акт сверки выполненных работ и взаиморасчетов. Между тем, как следует из материалов дела, указанные документы не составлены в связи с отказом ответчика, который также отказался выделить истцу долю в урожае.

Ответчик мотивирует свои действия тем, что фактически прироста урожайности в результате примененной истцом технологии не произошло. Работниками КХ составлен акт о неэффективности этой технологии.

В судебном разбирательстве ответчик также настаивал на том, что дополнительный урожай не был получен.

Судом иск удовлетворен только на основании объяснений истца о том, что общий прирост урожая в результате примененной им технологии составил 284, 9 тонн, следовательно, доля каждой из сторон составляет по 142, 45 тонн.

Между тем истцом не представлены доказательства, подтверждающие его доводы. Ссылка суда на накладные о количестве вывезенного урожая с поля той или иной бригады является необоснованной, поскольку эти документы не могут служить доказательством эффективности примененной технологии.

Судом не проверены имеющиеся в деле данные о том, что на 2,6 гектарах контрольного поля не получено урожая в связи с отсутствием поливной воды. Между тем это обстоятельство существенно влияет на выводы о результатах произведенных работ.

При определении суммы, подлежащей взысканию, суд руководствовался только расчетами истца, не проверив их правильность.

Таким образом, установленные судом обстоятельства, имеющие значение для дела, не доказаны, а выводы суда, изложенные в решении, не соответствуют обстоятельствам дела.

При таких обстоятельствах решение суда не может быть признано законным и обоснованным»[43].

Договором могут быть предусмотрены принятие и оплата отдельных этапов работ либо иной способ оплаты.

Если в ходе производства научно-исследовательских работ обнаружится невозможность достижения требуемого результата по обстоятельствам, не зависящим от подрядчика (исполнителя), заказчик будет обязан оплатить стоимость работ, проведенных до выявления невозможности полученных договором результатов. Предельный размер оплаты в таких случаях может быть оговорен в самом договоре. Тогда заказчик не должен будет платить свыше соответствующей части цены работ, указанной в договоре. Последствия невозможности доведения до конца научно-исследовательских работ можно рассматривать в качестве определенного распределения рисков в договорах подряда на научно-исследовательские работы. Степень рискованности договора подряда на проведение опытно-конструкторских и технологических работ для заказчика существенно ниже. Если в ходе выполнения опытно-конструкторских и технологических работ обнаруживается возникшая не по вине подрядчика невозможность или нецелесообразность продолжения работ, заказчик обязан оплатить лишь понесенные исполнителем затраты.

Заказчик по договору на научно-исследовательские опытно-конструкторские и технологические работы имеет право использовать переданные ему результаты работ в пределах и на условиях, предусматриваемых договором.

Подрядчик обязан выполнить работы в соответствии с согласованной с заказчиком программой (технико-экономическими параметрами) и передать заказчику результат в предусмотренный договором срок. Он обязан соблюдать требования, связанные с правовой охраны интеллектуальной собственности. В частности, до оформления прав на созданный объект интеллектуальной (промышленной) собственности, не разглашать сведения о нем. Исключение может, пожалуй, составлять выставление объекта промышленной собственности на выставке, если это допускается договором, при условии, что оформление прав на объект промышленной собственности (подача заявки на патентование) будет осуществлено не позднее шести месяцев с момента демонстрации объекта промышленной собственности на выставке. Подрядчик обязан своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине недостатки в технической документации, если они могут повлечь отступления от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании заказчика или в договоре.

Подрядчик обязан незамедлительно информировать заказчика об обнаружении невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы. Кроме того, он должен гарантировать, что у третьих лиц будут отсутствовать исключительные права на результаты, которые будут переданы заказчику по окончании научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Возложение такой обязанности на подрядчика обусловливает определенную степень рискованности этого договора и для подрядчика.

Подрядчик обязан воздерживаться от публикации научно-технических результатов (как в целом, так и в части), полученных при выполнении работ. Он обязан также принимать меры для защиты полученных при выполнении работ, способных к правовой охране, результатов и информировать об этом заказчика. Другое решение вопроса об этих двух указанных обязанностях подрядчика может быть предусмотрено договором.

Как правило, подрядчик обязан предоставить заказчику исключительную лицензию на использование научно-технических результатов, примененных в выполненных работах и обладающих правовой защитой. Подрядчик, если это его право не исключается договором, может использовать полученный им результат работ для себя. Имеется в виду личное использование результата работ. Если речь будет идти о коммерческом использовании результата работ, то объем должен согласовываться с заказчиком. В тех случаях, когда это разрешено договором, подрядчик может реализовывать результаты работ третьим лицам.

На стороны возлагаются обязанности, касающиеся обеспечения конфиденциальности сведений о самом договоре. Как подрядчик, так и заказчик обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов. Подрядчик вправе осуществлять патентование результатов работ только с согласия заказчика.

Еще одна особенность договора подряда на проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ - это режим ответственности по нему. Как следует из смысла нормы п. 1 ст. 682 ГК РК независимо от того предпринимателем или не предпринимателем является подрядчик, он несет перед заказчиком лишь виновную и ограниченную ответственность. Подрядчик несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договоров подряда на проведение указанных видов работ, если не докажет, что нарушение договора произошло не по вине подрядчика (исполнителя). Нарушивший договор исполнитель обязан возместить заказчику лишь реальный ущерб. Полная ответственность – обязанность возмещения заказчику всех причиненных убытков может быть возложена на исполнителя при наличии прямой договорной нормы об этом.

Ответственность заказчика перед подрядчиком (исполнителем) за неисполнение или ненадлежащее им своих обязательств будет определяться общими нормами об ответственности в гражданском праве и по договору подряда.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В условиях развития современной экономики Казахстана договор подряда приобретает все большую актуальность.

Гражданский кодекс РК содержит как общие нормы, регулирующие отношения, возникающие по всем без исключения договорам подряда, так и особенные, свойственные только конкретному виду договора подряда. При этом, если общие положения ГК РК о договоре подряда будут противоречить положениям ГК РК об отдельных видах подряда, то применяться будут последние. Итак, в результате проведенного исследования можно сделать следующие выводы:

1. По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результаты заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы).

2. Существенными признаками договора подрядаявляются:

а) подрядчик выполняет своими силами фактические работы по индивидуальному заданию заказчика и передает последнему результаты работ;

б) вследствие подрядных работ появляется новый результат, определенный индивидуальными признаками;

в) этот результат принадлежит заказчику, который принимает его от подрядчика и оплачивает выполненные работы.

3. Форма договора подряда регламентируется общими положениями ГК РК. В частности, ст. 152 ГК РК (Общая часть) устанавливает случаи, в которых требуется обязательное письменное оформление договорных отношений. Так, согласно данной статье, в письменной форме должны совершаться сделки:

1) осуществляемые в процессе предпринимательской деятельности, кроме сделок, исполняемых при самом их совершении (например, покупка в магазине с одновременной передачей товара и денег), если для отдельных видов сделок иное специально не предусмотрено законодательством или не вытекает из обычаев делового оборота;

2) на сумму свыше ста расчетных показателей («на 2007 год - это 109 200 тенге» [44]), опять же за исключением сделок, исполняемых при самом их совершении.

Если оба участника сделки согласны, то допускается заключение сделки с использованием средств факсимильного копирования подписи.

Также двусторонние сделки могут совершаться путем обмена документами, каждый из которых подписывается стороной, от которой он исходит. В данном случае к совершению сделки в письменной форме приравнивается, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон, обмен письмами, телеграммами, телефонограммами, телетайпограммами, факсами, электронными документами или иными документами, определяющими субъектов и содержание их волеизъявления.

Любые извещения, уведомления и т.д., исходящие из выполнения сторонами своих договорных обязательств, лучше отправлять в письменном виде по почте, с возможным дублированием по факсу.

Наличие письменных документов позволит в дальнейшем, в случае возникновения спорных ситуаций, иметь на руках доказательства того, что другая сторона ставилась в известность о тех или иных обстоятельствах дела.

Направляя письменный запрос, также необходимо требовать и письменный ответ на него.

4. Согласно ст. 618 ГК РК, если иное не предусмотрено законодательными актами или договором, риск случайной гибели или случайного повреждения материалов до наступления срока сдачи подрядчиком обусловленной договором работы несет сторона, предоставившая материалы.

5. В случае просрочки передачи или приемки результата работы риск несет просрочившая сторона, если иное не установлено законодательными актами или договором.

6. В соответствии со ст. 625 ГК РК подрядчик несет ответственность за ненадлежащее выполнение работы, вызванное недостатками предоставленных заказчиком материалов, если не докажет, что недостатки не могли быть им обнаружены при надлежащей приемке этих материалов. Согласно действующему гражданскому законодательству РК, подрядчик обязан использовать предоставленные заказчиком материалы экономно и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материалов, а также возвратить их остаток, либо с согласия заказчика уменьшить цену работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

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

7. Согласно ст. 620 ГК РК, в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

Однако законодательство не воспрещает установление в договоре подряда по согласованию между сторонами сроков завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Таким образом, если иное не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение какначального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы. Указанные в договоре подряда сроки выполнения работы в любой момент могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором, либо по дополнительному согласию сторон, которое обязательно (во избежание возможных споров и разногласий) должно быть выражено в подписании дополнительного соглашения.

На практике возникают случаи, когда спор между сторонами возникает относительно того, что одна сторона рассчитывала на получение результатов в один срок, а другая - в другой. Такое может произойти, когда в договоре подряда определяют сроки в:

- месяцах, что является нецелесообразным, поскольку это величина не постоянная (бывает тридцать, тридцать один, двадцать восемь и двадцать девять дней);

- «рабочих» днях, также может возникнуть путаница, поскольку у заказчика может быть установлена пятидневная рабочая неделя, а у подрядчика шестидневная.

Во избежание возникновения подобных споров рекомендуется определять срок в календарных днях.

В случае, когда сроки определены в «банковских» днях, то в договоре может применяться график работы не только Национального Банка РК, но и любого другого банка, по договоренности между сторонами, что должно быть четко указано в договоре.

8. Согласно ст. 624 ГК РК, при неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, причитающуюся подрядчику в связи с выполнением договора, подрядчик имеет право на удержание результата работы, а также принадлежащего заказчику оборудования, переданной для переработки вещи, остатка неиспользованных материалов и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм.

Целесообразно в договорах подряда указывать штрафные санкции в виде пени как за нарушение сроков оплаты по договору подряда (штрафные санкции на заказчика), так и за нарушение сроков сдачи результатов работ (штрафные санкции на подрядчика).

9. Если иное не предусмотрено договором подряда, гарантийный срок начинается с момента, когда результаты выполненной работы были приняты или должны были быть приняты заказчиком. Момент принятия результатов работ подтверждается подписанным между сторонами договора подряда актом приема выполненных работ.

10. Таким образом, по общему правилу гарантийный срок начинается **с** момента подписания сторонами акта приема выполненных работ.

Если гибель предмета подряда или невозможность окончания работы произошли вследствие недостатков материала, доставленного заказчиком, или его распоряжений о способе выполнения работы, либо произошли после наступления просрочки принятия заказчиком выполненной работы, подрядчик сохраняет право на получение вознаграждения за работу.

ГК РК выделяет различные виды договоров подряда: бытовой подряд; строительный подряд; подряд на проектные и изыскательские работы; подряд на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

Новицкий И.Б. Римское право. М., 1998.

Закон РК от 7 июля 2006 года № 180-111 «О долевом участии в жилищном строительстве».

АЛМАТЫ. 4 июля. КАЗИНФОРМ

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть). Комментарий. Отв. ред. М. К. Сулейменов, Ю. Г. Басин.- Алматы:»Жеті Жарғы», 2000.
2. Кузярина А. Отличие индивидуального трудового договора от договоров гражданско-правового характера// «Бухгалтер и налоги», № 10, 2004 год

Романова Е. Договорные отношения в трудовом законодательстве Республики Казахстан// журнал «Бухгалтер и налоги», 2005, №4

Завидов Б.А. «Общие положения о подряде»// «Российская юстиция», 1996, № 11

Гражданское право. Том 2. Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рожников», 2000.

1. Басин Ю.Г. Глава 2. Подряд // «Предприниматель и право», № 21, 2000
2. Басин Ю.Г. Глава 2. Подряд // «Предприниматель и право», № 22, 2000
3. Басин Ю.Г. Глава 2. Подряд // «Предприниматель и право», № 23, 2000
4. Басин Ю.Г. Глава 2. Подряд // «Предприниматель и право», № 24, 2000
5. Гражданское право: Учебник для вузов (академический курс)/ Отв. ред. М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. Алматы, 2002. Том II.
6. комментарий к части второй ГК РФ. Для предпринимателей.- М., 1996
7. Положение о порядке организации и проведения конкурсов (подрядных торгов) на дорожные работы, утвержденным приказом Министерства транспорта и коммуникаций Республики Казахстан от 18 июня 1998 года №123
8. Закон Республики Казахстан «О лицензировании» от 17 апреля 1995 года
9. Завидов Б. А. «Договорное право». М.: 1997.
10. Гражданское право. Том 1. Учебник для вузов (академический курс). /Отв. ред. М. К. Сулейменов, Ю. Г. Басин. - Алматы, 2000. С.270.
11. Методические рекомендации по составлению сметных расчетов (смет) на строительные и монтажные работы ресурсным методом (утверждены распоряжением Министерства строительства, жилья и застройки территории Республики Казахстан от 30 декабря 1994 г. № 5-20)
12. «Инструкция о порядке разработки, согласования, утверждения и составе проектно-сметной документации на строительство предприятий, зданий и сооружений», утвержденная приказом Председателя Комитета по делам строительства Министерства экономики и торговли Республики Казахстан от 17 мая 2001 года № 109 «Об утверждении СНиП РК А.2.2-1-2001»

Чижова А.С. «Учет в строительстве//» «Главбух», №1, 2001

Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-1.

Коваленко Н. И. «Законодательство о капитальном строительстве при переходе к рынку». М.: 1995.

Гражданский кодекс Казахской ССР от 28 декабря 1963 года (Особенная часть) - Утратил силу с 01.07.99 г. в соответствии с Законом РК от 01.07.99 г. № 410-1

1. Ащеулов А. Т, Жайлин Г. А. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный преступлением против личности. - Алматы: ИПЦ КазГАУ, 2000. С. 93-94

Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года № 269-XIII.

1. Постановление Правительства Республики Казахстан от 19 августа 2002 года № 918 «О Правилах проведения экспертизы по отдельным видам предпроектной документации, а также проектной (проектно-сметной) документации» (с изменениями, внесенными постановлением Правительства РК от 02.12.04 г. № 1250)
2. Закон Казахской Советской Социалистической Республики от 5 июня 1991 года № 640-XII «О защите прав потребителей»

Кабалкин А.Ю. Гражданско - правовой договор в сфере обслуживания. М., 1980

1. Постановление Коллегии по гражданским делам Акмолинского областного суда от 9 марта 2004 г. № 02а-153// Справочная правовая система «Юрист»
2. Отечественное законодательство XI-XX веков: Пособие для семинаров. Часть 11 (XX в.) / Под ред. проф. О. И. Чистякова. - М.: Юрист, 1999. С. 179-181, 212-215.
3. Кузнецова Н.Г. Подрядные договоры в инвестиционной деятельности в строительстве. - Киев, 1993
4. Брагинский М.И. Совершенствование законодательства о капитальном строительстве.- М, 1982
5. Скловский К.И. Квалификация отношений по застройке и право на объект строительства в судебной практике// «Хозяйство и право», 1997, №10
6. Барышев М.И. Правовые вопросы капитального строительства. -М., 1998
7. Постановление Правительства Республики Казахстан от 29 июля 2002 года № 840 « Об утверждении правил осуществления архитектурно – строительного контроля в Республике Казахстан»// САПП Республики Казахстан, 2002 , «№ 25, ст.264
8. Обзор апелляционной и надзорной практики по делам, рассмотренным во втором полугодии 2004 года// Бюллетень Верховного Суда Республики Казахстан № 4, 2005 г.
9. Постановление Правительства Республики Казахстан от 9 сентября 1999 года № 1352 «О порядке приема работ, выполненных по договорам строительного подряда»
10. Скловский К.И. Право на объект строительства // «Законодательство», 1997, №3
11. Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М., 1997

Завидов Б.А. «Общие положения о подряде»// «Российская юстиция», 1996, № 12

1. Постановление Надзорной коллегии Алматинского городского суда от 8 июля 2002 г. по делу № 44г-313/02// Справочная правовая система «Юрист»
2. Постановление Коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан от 24 мая 2001 года № 1н-111-01// Справочная правовая система «Юрист»
3. Закон Республики Казахстан от 8 декабря 2006 года № 194-III «О республиканском бюджете на 2007 год»
4. Гражданское право в вопросах и ответах: Учебное пособие. - М.: ТК Велби, 2003

**ПриложениЕ**

**Общие положения договора подряда**[45]

|  |  |
| --- | --- |
| **Наименование договора** | **Договор подряда** |
| Предмет  договора | По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется по заданию другой стороны (заказчик) выполнить определенную работу и сдать ее результаты заказчику в установленный срок. Заказчик, в свою очередь, обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы) |
| Правовое  регулирование  в ГК РК | Общие условия, касающиеся содержания, порядка заключения, исполнения и расторжения договора подряда определены в главе 32 раздела 4 Особенной части Гражданского Кодекса Республики Казахстан от 01.07.1999 г. |
| Правовое регулирование другими  нормативными правовыми актами | Отдельные особенности заключения договоров подряда могут содержаться в других нормативных правовых актах. Например, особенности заключения договоров строительного подряда дополнительно регулируются Законом Республики Казахстан от 16.07.2001 г. № 242-П «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Казахстан», Законом Республики Казахстан от 16.05.2002 г. № 321 -11 «О государственных закупках» и т.д. |
| Существенные условия договора | - положения о предмете договора (см. выше предмет договора подряда);  - условия о наименовании выполняемых работ;  - размер вознаграждения за выполненные работы |
| Стороны  договора | Заказчик  Подрядчик |

ПРИЕМО-СДАТОЧНЫЙ АКТ

г.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ «\_\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_г.

Во исполнение договора подряда (трудового соглашения), заключенного

«\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_г., Подрядчик сдает, а Заказчик в лице \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(должность, Ф.И.О.)

принимает следующие работы (услуги, продукцию): \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. Качество работы (продукции, услуг) проверено полномочным представителем Заказчика в присутствии Подрядчика и соответствует требованиям \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(договора, технических условий, стандарта и пр.)

2. Согласно представленным \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(наименование финансовых документов, их реквизиты)

расходы Подрядчика на\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ составляют \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ тенге, которые Заказчик обязуется оплатить.

3. Выполненные Подрядчиком работы оформлены надлежащим образом и

приняты полностью (комплектно).

4. За выполненную работу Заказчик устанавливает надбавку (скидку) в размере \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ тг. за \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

по сравнению с суммой, установленной в договоре подряда.

5. Заказчик оплачивает выполненные Подрядчиком работы с учетом надбавки (скидки) в размере \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ гг.

(сумма прописью).

**Сдал**: **Принял**:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

подпись Подрядчика подпись представителя Заказчика

УТВЕРЖДАЮ

Руководитель предприятия Заказчика \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

подпись

«\_\_\_»\_\_\_\_\_\_\_\_ г.