

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИНСТИТУТ
МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ (УНИВЕРСИТЕТ)
МИНИСТЕРСТВА ИНОСТРАННЫХ ДЕЛ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра международного частного и гражданского права

Курсовая работа

**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ДОГОВОРУ
ПОДРЯДА
(СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ РОССИЙСКОГО И ГЕРМАНСКОГО ПРАВА)**

Выполнила: студентка

Гуляева Елена Витальевна

3 курс,

Работа сдана «__» _____ 2017 г.

Научный руководитель:

Иванчак Анна Ивановна

Подпись преподавателя _____

Дата проверки: «__» _____ 2017 г.

Москва – 2017

Содержание

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ДОГОВОРА ПОДРЯДА	5
1.1. Понятие и основания ответственности	5
1.2. Права и обязанности сторон договора подряда	12
1.3. Виды ответственности за неисполнение обязательств по договору подряда	18
2. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ УСЛОВИЯ О КАЧЕСТВЕ ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОТ	23
2.1. Обязательства подрядчика выполнить работу качественно	23
2.2. Виды ответственности за некачественное выполнение работ	25
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	32
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	34

Введение

Вопрос ответственности за нарушение обязательств в гражданском праве является одним из ключевых, именно этот институт играет особую роль в поддержании стабильности гражданского оборота. Он обеспечивает пострадавшей стороне компенсацию понесенных убытков, тем самым восстанавливая его нарушенные права и принуждая нарушителя терпеть лишения. Важным является то, что именно четкая законодательная регламентация данного института и единообразная практика его применения являются предпосылками как добросовестных действий субъектов изначально, так и справедливого восстановления прав в последствие, если нарушения обязательств не удалась избежать.

Исходя из диспозитивных начал гражданского права и места, которое в нем занимает договор, важным представляется рассмотрение регулирования отношений, возникающих при нарушении договора или ненадлежащем его исполнении, а именно той ответственности, которая в данном случае возникает. В ходе данной работы представляется целесообразным остановиться на исследовании одного из видов договорной ответственности — ответственности за нарушение договора подряда. Пример данного договора, а именно тот факт, что судебная практика по нему многообразна, однако, отнюдь не единообразна, даже скорее противоречива (по вопросам применения мер ответственности, приостановления работы), в том числе вследствие отсутствия в законодательстве процедурных моментов, показывает, что законодательное регулирование данного института несовершенно, нуждается в детальном исследовании и предложениях по его редактированию.

Чтобы исследовать ответственность по договору подряда в более полном объеме, представляется необходимым не ограничиваться лишь правопорядком РФ, а обратиться еще и к германскому правопорядку. Германия является одним из ярчайших представителей континентальной правовой семьи, частное право которого насчитывает длительную историю развития, а основной продукт кодификации одной из его отраслей — Германское гражданское уложение - характеризуется многими в качестве образцового. Выбор Федеративной Республики Германии обуславливается еще и степенью проработанности данного института гражданского права, что позволит внести предложения по

заимствованию норм германского права и внедрению их в российское законодательство.

Отдельно стоит отметить, что в соответствии с Концепцией развития гражданского законодательства, необходимо развитие института гражданско-правовой ответственности, с целью ее усиления и повышения эффективности ее мер. Изучение сходных институтов в зарубежном праве и обоснованные заимствования могут способствовать, в том числе, и достижению этой цели.

Цель данной работы - выявление особенностей регулирования института гражданско-правовой ответственности при нарушении подрядных обязательств в российском и германском правопорядках.

В соответствии с поставленной целью решаются следующие задачи:

- рассмотреть подходы к определению гражданско-правовой ответственности в российском и германском гражданском праве в целом
- изучить основания наступления гражданско-правовой ответственности
- разобрать права и обязанности сторон по данному виду договора
- проанализировать обязательства подрядчика выполнить работу качественно
- а также изучить виды ответственности за некачественное выполнение работ

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся между субъектами договора подряда по поводу ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение данного договора.

Предметом исследования являются нормы российского и германского гражданского законодательства, регулирующие данные общественные отношения, а также судебная практика и юридическая доктрина.

1. Ответственность за нарушение договора подряда

1.1. Понятие и основания ответственности

Ответственность по договору подряда, как и гражданско-правовая ответственность в целом, представляет собой многосложный институт, чем обуславливается отсутствие единого подхода к определению данного вида ответственности. Понятия, предлагаемые цивилистами, разнятся, в первую очередь, в зависимости от цели ответственности, которую ученые за ней усматривают. Представляется целесообразным привести отдельные цивилистические подходы к определению ответственности.

Когда гражданско-правовая ответственность рассматривается учеными как вид социальной ответственности, она определяется ими в виде формы государственного принуждения. Например, В.П. Грибанов определял данный вид ответственности как одну из форм государственного принуждения, которая связана с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равноправных участников гражданского оборота¹.

Профессор Е.А. Суханов также рассматривает ответственность как форму государственного принуждения. Суд принуждает нарушителя претерпеть определенные имущественные санкции, в соответствии с которыми имущественные последствия неправомерного поведения перекладываются на нарушителя, а нарушенные интересы потерпевшего восстанавливаются².

Представители другого подхода усматривают в ответственности прежде всего не меру государственного принуждения, а санкцию за неправомерное поведение. Так, Н.Д. Егоров рассматривает гражданско-правовую ответственность как санкцию, которая применяется к правонарушителю и состоит в возложении на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему права³.

О.С. Иоффе определяет данный институт также как санкцию, влекущую определенные лишения имущественного или личного характера. Как и

¹ Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М.: "Статут", 2001.

² Гражданское право: Учебник: В 2 т. / Под ред. Е.А. Суханова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2004 Т. I.

³ Гражданское право: Учебник Часть 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П.Сергеева. М.: ТЕИС, 1996. С. 480-481.

положено санкции, она вызывает негативные последствия для правонарушителя, основанных на осуждении его поведения и стимулировании его к какой-либо деятельности: либо лишение гражданских прав, либо возложение новых обязанностей или дополнительных.⁴

Вместе с этими трактовками в довольно широком смысле в литературе есть и определения в узком смысле, а именно ответственность как обязанность должника, нарушившего обязательство, возместить кредитору причиненные убытки и уплатить установленную законом или предусмотренную договором неустойку. М.И. Брагинский отмечает, что «ответственностью за нарушение обязательства называют установленные законом меры имущественного воздействия на должника, нарушившего обязательство»⁵.

При этом в качестве характерных черт указывается, что ответственность носит имущественный характер и представляет собой ответственность одного участника гражданских правоотношений перед другим, ответственность правонарушителя перед потерпевшей стороной⁶.

Н.В. Витрук указывает на восстановительно-возмещающий или восстановительно-компенсационный характер данного вида ответственности, т.е. ее направленность в первую очередь на возмещение вреда и восстановление нарушенных прав. При этом обременение правонарушителя какими-либо карательными мерами является уже второстепенной целью. В качестве функций указываются восстановительно-компенсационная, превентивная и воспитательная, во главе с первой. Из этого вытекает тот факт, что наказание - элемент ответственности, дополняющий восстановление нарушенных прав на основе государственного принуждения⁷.

В литературе по гражданскому праву существует и такая точка зрения, согласно которой гражданско-правовая ответственность, наступающая за нарушение имущественных и личных неимущественных прав граждан и других субъектов права, выражается в справедливом возмездии в виде ограничений и лишений материального, личного и иного характера⁸.

⁴ Иоффе О.С. Обязательственное право // Иоффе О.С. Избр. тр.: В 4 т. СПб.: Юрид. центр "Пресс", 2004. Т. III: Обязательственное право. С. 141.

⁵ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М. 1998.

⁶ Грибанов В.П. Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей. М., 1973.

⁷ Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности. 2-е изд., испр. и доп. М.: Норма, 2009.

⁸ Шиндяпина М.Д. Стадии юридической ответственности. М., 1998. С. 18

Договорную же ответственностью определяют как ответственность, возникающую в случаях неисполнения и ненадлежащего исполнения обязательства, возникшего из договора. Она наступает в случаях, предусмотренных не только законом, но и сторонами в договоре⁹. При этом полагается, что договорная ответственность отдельного обязательства не порождает и осуществляется путем присоединения к уже существующему между сторонами обязательству новой обязанности нарушителя¹⁰.

Таким образом, принимая во внимание все рассмотренные подходы, ответственность за нарушение договора подряда в Российском гражданском праве можно определить как обязанность стороны, не исполнившей или ненадлежащим образом исполнившей условия договора подряда и/или нарушившей регулирующие данный институт нормы гражданского законодательства, претерпеть имущественные меры негативного характера, в соответствие с которыми сторона-нарушитель несет определенные имущественные лишения, установленные либо в договоре подряда, либо в законе, а потерпевшая сторона получает возмещение вреда и восстановление нарушенных прав.

В Германском гражданском праве сам термин ответственность имеет различные вариации. Так, для обозначения используются *Verantwortung*, *Verantwortlichkeit*, *Haftung*, *Haftbarkeit*, *Haftpflicht*, но из анализа германской доктрины и законодательства можно сделать вывод, что наиболее эквивалентным для нашего термина «ответственность» является *Haftung*. При этом данный термин может в одном контексте сводиться к обязанности отвечать за свои действия, а в другом – к последствиям возникновения возможной обязанности по возмещению вреда¹¹. Также он может подразумевать принадлежащее кредитуру средство принуждения в противоположность обязанности должника действовать (*Schuld*). При этом важно также разграничение понятий ответственность (*Haftung*) и обязанность (*Verpflichtung*) в связи с судебным решением. Обязанность в данном случае будет связана с

⁹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М. 1998.

¹⁰ Иоффе О.С. Обязательственное право // Иоффе О.С. Избр. тр.: В 4 т. СПб.: Юрид. центр "Пресс", 2004. Т. III: Обязательственное право.

¹¹ Арсланов К.М. Понятие гражданско-правовой ответственности по германскому праву // Ученые записки Казанского университета. Серия: Гуманитарные науки. 2013. Т. 155.

самим должником, а ответственность – с его имуществом¹².

В целом ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств в Германском праве состоит в обязанности неисправной стороны возместить в денежной форме материальный ущерб (убытки), причиненный неисполнением обязательства. Таким образом, гражданско-правовая санкция за неисполнение договора носит исключительно имущественный характер¹³. Цель применения мер ответственности – защита положительного договорного интереса и компенсация имущественных потерь потерпевшей стороны, которая создаст для нее такое положение, которое было бы, если бы договор не был заключен.

Юридическим основанием наступления гражданско-правовой ответственности по договору подряда в Российском праве является состав гражданского правонарушения. Данным термином принято именовать условия или признаки, достаточные и необходимые для привлечения лица к этому виду ответственности¹⁴. В состав входят следующие элементы: факт правонарушения (также обозначается как противоправное поведение), причинение ущерба, причинно-следственная связь между ними и вина¹⁵.

Первым элементом является противоправное поведение должника, которое состоит в нарушении обязательства. Выделяются две формы нарушения обязательства. Обязательство может быть нарушено в форме бездействия, которое состоит в неисполнении обязательства. В этом случае со стороны должника отсутствуют действия, соответствующие содержанию обязательства. Также обязательство может быть нарушено в форме действия, состоящего в ненадлежащем исполнении обязательства. В данном случае должник совершил определенные действия во исполнение обязательства, но они не соответствуют установленным законом и договором подряда требованиям к надлежащему исполнению¹⁶.

Вторым элементом правонарушения являются негативные последствия в виде понесенного ущерба. Некоторые ученые называют этот элемент «убытки».

¹² Thur A., von. Der Allgemeine Teil des deutschen Bürgerlichen Rechtsin 2 B. Leipzig: Verlag von Duncker & Humblot, 1910 – В 1: Allgemeine Lehren und Personenrecht.. S. 110-111.

¹³ Гражданское и торговое право зарубежных государств, Том 1, Васильев Е.А., Комаров А.С., 2008

¹⁴ Алексеев С.С. О составе гражданского правонарушения // Правоведение. 1958. N 1. С. 47.

¹⁵ Иванчак А.И. Гражданское право Российской Федерации: Общая часть, М.: Статут, 2014.

¹⁶ ГК РФ. Постатейный комментарий к разделу III Общая часть обязательственного права, под ред. Л.В. Санниковой, 2016

Но даже в отношении термина не существует единой доктринальной позиции. Согласно позиции В.В.Витрянского понятие «убытки» необходимо отличать от категорий «вред» и «ущерб», обычно употребляемых для обозначения одного из условий гражданско-правовой ответственности либо одного из элементов состава гражданского правонарушения¹⁷. Однако нужно заметить, что в другой научной литературе таких четких разграничений понятий нет.

В отношении определения ущерба опять же не существует единой доктринальной позиции. Г.Ф. Шершеневич рассматривает в качестве убытков «вред, понесенный имуществом и состоящий в уменьшении его ценности»¹⁸. В.П. Грибанов понимает под убытками «вред, выраженный в денежной форме»¹⁹.

В то же время ряд ученых выступают против такого «сужения» понятия убытки лишь до денежной формы. О.С. Иоффе полагал, что необходимо отказаться от понимания убытков только как денежной оценки материального ущерба, чтобы под общее определение попали все виды убытков.²⁰ О. Кучерова полагает, что убытки - это не денежное выражение ущерба, а сам ущерб, имущественный вред, имущественные потери, понесенные потерпевшим²¹.

Законодатель выделяет в составе убытков реальный ущерб и упущенную выгоду (п.2 ст.15 ГК РФ). Реальный ущерб представляет собой расходы лица, которые можно разделить на два вида: расходы, необходимые для восстановления нарушенного права, и стоимость утраченного или поврежденного имущества. Под упущенной выгодой понимается неполученный доход, на который бы увеличилась имущественная масса лица, право которого нарушено, если бы нарушения не было.

В отношении причинно-следственной связи хочется сослаться на позицию Н.Д. Егорова, который предложил признавать юридическое значение только за прямой (непосредственной) причинной связью между гражданским правонарушением и убытками. Такая связь имеет место тогда, «когда в цепи

¹⁷ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М. 1998.

¹⁸ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М: Спарк, 1995. С. 396.

¹⁹ Грибанов В.П. Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей // Осуществление и защита гражданских прав. М.: Статут, 2000. С. 331.

²⁰ Иоффе О.С. Обязательственное право / Иоффе О.С. Избр. тр.: В 4 т. СПб.: Юрид. центр "Пресс", 2004. Т. III: Обязательственное право. С. 143.

²¹ Кучерова О. Определение понятия "убытки" в гражданском праве // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. N 10. С. 46.

последовательно развивающихся событий между противоправным поведением лица и убытками не существует каких-либо обстоятельств, имеющих значение для гражданско-правовой ответственности»²². Таким образом, показано, чем следует руководствоваться для разграничения прямой и косвенной причинной связи. Важно отметить также, что Верховный Суд РФ закрепил идею о том, что причинно-следственная связь должна быть доказана с разумной степенью достоверности (п. 5 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 N 7). Под разумной степенью достоверности понимается стандарт доказывания - "баланс вероятностей". Чтобы доказать наличие причинной связи, необходимо показать, что наличие причинной связи между нарушением и убытками более вероятно, чем ее отсутствие. При этом ВС РФ указал, что при установлении причинной связи необходимо учитывать то, к каким последствиям в обычных условиях гражданского оборота могло привести подобное нарушение. Если возникновение убытков является обычным последствием нарушения обязательства, то наличие причинной связи между нарушением и доказанными убытками предполагается. То есть, если доказанные кредитором убытки являются нормальным и в целом предвидимым на момент нарушения договора последствием такого нарушения, то наличие причинно-следственной связи предполагается.

В том, что касается вины, необходимо отметить, что принцип вины впервые получил **свое законодательное** закрепление в Гражданском **кодексе** РСФСР 1964 г. Он стал рассматриваться с позиций двух концепций: психологической концепции вины, указывавшей, что вина - это психическое отношение лица к своим действиям и их последствиям, и объективной концепции, утверждавшей, что наличие психического отношения к конкретным явлениям в гражданском праве не первостепенно и не значительно²³. Во втором случае можно говорить об абстрактной модели ожидаемого поведения разумного и добросовестного участника имущественного оборота в той или иной ситуации²⁴. П.Д. Каминская, например, считает, что вина имеет место во всех случаях, когда должник мог исполнить обязательство, но не исполнил или

²² Гражданское право: Учеб. в 3 т. Т. 1. 7е изд. / Под ред. Ю.К. Толстого. М., 2009. С. 657 - 659 (автор главы - Н.Д. Егоров)

²³ Идрисов Х.В. Вина как условие ответственности в российском гражданском праве. Москва, 2003

²⁴ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М. 1998

не мог исполнить по зависящим от него обстоятельствам²⁵.

В связи с этим можно попытаться сформулировать обобщенное понятие вины в договоре подряда, в силу которого виной будет признаваться психическое отношение стороны к совершенному им противоправному действию (бездействию), при условии, что оно должно было осознавать необходимость действовать (бездействовать) в той степени заботливо и осмотрительно, как это требовалось от него по характеру обязательства, а также приняло все зависящие от него меры для надлежащего исполнения договора подряда.

Аналогичный подход к основанию наступления ответственности наблюдается и в германском праве. Состав гражданского правонарушения по общему правилу также включает в себя неправомерность деяния (*Rechtswidrigkeit*), вред (*Schaden*), причинно-следственную связь (*Verursachung*) и вину (*Verschulden*).

В контексте вреда различаются имущественный и идеальный (нематериальный) вред. Вред имущественный в свою очередь подразделяется на позитивный вред и упущенную выгоду²⁶. Нематериальный вред может представлять моральный вред, страдания, упущенную радость отпуска, личный интерес. Нематериальный вред может быть возмещен в денежной форме на основании § 253 ГГУ только в установленных законом случаях.

Говоря о причинно-следственной связи, необходимо отметить, что в Германском праве отсутствует критерий предвидимости. Господствующее место занимает теория адекватного причинения (*adaquater Kausalzusammenhang*), по которой юридически значимой является только причинная связь, имеющая место при нормальном ходе событий. Нормальный ход событий оценивается с точки зрения опытного наблюдателя (*erfahrener Beobachter*) в момент нарушения договора²⁷. Возмещению подлежат только убытки, вероятность возникновения которых существенно повысилась из-за нарушения договора. При этом должник не отвечает за убытки, на вероятность

²⁵ Каминская П.Д. Основания ответственности по договорным обязательствам. "Вопросы гражданского права". М.: МГУ, 1957. С. 93.

²⁶ Арсланов К.М. Понятие гражданско-правовой ответственности по германскому праву // Ученые записки Казанского университета. Серия: Гуманитарные науки. 2013. Т. 155.

²⁷ Байбак В.В. Причинная связь как условие договорной ответственности: сравнительно-правовой очерк // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - М.: Закон, 2014, № 6. - С. 4-21

возникновения которых при нормальном развитии событий его нарушение не повлияло бы. Т.е. ответственность исключается, когда нарушение договора было лишь одним из условий возникновения убытков, которые сами по себе возникли в силу необычных или посторонних обстоятельств²⁸. При этом тот факт, насколько неисполнение договора нарушило обычный ход вещей, решается на усмотрение судьи с точки зрения «опытного наблюдателя», который обладает информацией, находящейся в распоряжении любого аналогичного лица и особыми сведениями, которые были известны нарушителю договора.

Вина является чрезвычайно важным фактором наступления ответственности, при этом § 282 ГГУ указывает на презумпцию вины должника, а § 278 ГГУ, не давая четкого определения вины, называет две ее формы: умысел и небрежность. Вопрос о вине решается на основании того факта, проявил ли должник необходимую заботливость – заботливость порядочного коммерсанта.

Как и в Российском праве, стороны договора подряда могут предусмотреть условия, освобождающие от ответственности сторону заранее, кроме умышленной ответственности.

При этом нужно отметить, что в Германском праве ответственность разделяется на два вида: основной вид - ответственность на основе вины (*Verschuldenshaftung*) и ответственность за специфическую опасность вещи (*Gefährdungshaftung*). Основанием наступления первого вида ответственности является упомянутый выше состав правонарушения. Для второго вида ответственности наличие вины не является обязательным.

Подобное деление присутствует и в Российском праве, где также присутствуют случаи безвиновной ответственности, например, если стороной, не исполнившей свои обязательства по договору подряда, является предприниматель.

1.2. Права и обязанности сторон договора подряда

Институт договора подряда имеет довольно длительную историю, он был

²⁸ Larenz K. Lehrbuch des Schuldrechtrs. 1 B. Allgemeiner Teil. Munchen, 1982. S. 404 - 414.

известен еще римскому праву. Уже тогда юристы выработали технику, позволяющую отделить его от других договоров. Так, основной характеристикой договора подряда в отличие от договора найма услуг являлся экономический результат.²⁹ Этот результат, полученный путем затрат усилий подрядчика, продолжает оставаться его отличительным качеством³⁰. Более того, законодательное определение договора подряда уже содержит в себе его характерную черту, которая может быть определена как обязанность подрядчика выполнить работу и передать результат заказчику, и корреспондирующая ей обязанность заказчика - принять результат и оплатить его.

В соответствии с германской доктриной договор подряда (*Werkvertrag*) также выделяется в качестве отдельного вида договоров. §631 ГГУ определяет договор подряда как двустороннее обязательственное отношение, по которому подрядчик (*Hersteller*) обязуется выполнить определенную работу (*Werk*), а заказчик (*Besteller*) – уплатить за нее определенное вознаграждение (§ 631 Abs. 1 ГГУ)³¹СНОСКУ СТАВИМ В КОНЦЕ ПРЕДЛОЖЕНИЯ, что отражает синогломатическую природу договора. Не только сам процесс выполнения работы, но и успешное достижение результата, выраженное в результате работы, - и есть суть договора подряда в германском праве. Предметом договора является создание или изменение какой-либо вещи, а также любой другой результат, достигнутый путем осуществления работы или оказания услуги (§ 631 Абз. 2 ГГУ).

Таким образом, мы наблюдаем единый подход к сути конструкции договора подряда в российском и германском гражданском праве.

По общему правилу в Российском праве договор подряда является двухсторонним. В силу этого и заказчик, и подрядчик по отношению друг к другу обладают в одно и то же время определенными правами и обязанностями. В качестве особенности их законодательного закрепления можно отметить сочетание императивного и диспозитивного регулирования: наряду с закреплением прав и обязанностей конкретной стороны есть случаи предоставления подрядчику и заказчику права решить на основе соглашения, на

²⁹ Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М., 1999. С. 10.

³⁰ Дернбург Г. Пандекты. Обязательственное право. М., 1900. С. 373 - 374.

³¹

ком из них будет лежать данная обязанность. Например, положение о выполнении работы иждивением подрядчика (п.1 ст.704 ГК РФ), а также право подрядчика самостоятельно определять способы выполнения задания заказчика (п.3 ст.703 ГК РФ) – диспозитивны.

Вышеназванные обязанности сторон – выполнить работу и передать ее результат, и осмотреть результат и принять его – обрастают другими обязанностями. Так, при передаче результата работы подрядчику необходимо передать и информацию о его эксплуатации (если это предусмотрено договором или вытекает из характера и степени необходимости этой информации - ст.276 ГК РФ), а на заказчика ложится обязанность осмотреть работу и в случае обнаружения недостатков сообщить об этом подрядчику (п.1 ст. 720 ГК РФ). Недостатки, обнаруженные после приемки, должны быть сообщены подрядчику в разумный срок (п.4 указ. ст.). В этой связи необходимо указать, что заказчик также имеет право проверять ход выполнения работы подрядчиком и ее качество в любое время. Данное право ограничено, однако, тем фактом, что он не может вмешиваться в деятельность подрядчика (п.2 ст. 715 ГК РФ).

Традиционной для договора подряда является обязанность заказчика оказывать содействие подрядчику (п.1 ст. 718 ГК РФ), т.е. на заказчика может быть возложена обязанность совершать различные действия, цель которых составляет помощь подрядчику в исполнении его обязанностей. При этом за подрядчиком сохраняется право на получение договорной цены (учитывая выполненную часть работы) при невозможности исполнения из-за действий (упущений) заказчика.

Особую важность представляет также право заказчика в любой момент до сдачи работы отказаться от исполнения договора, прекратив его действие (п.2 ст. 731 ГК РФ). При этом заказчик имеет право постоянно проверять ход и качество работы без вмешательства в деятельность подрядчика (п.1 ст. 715). О значении данной нормы говорит тот факт, что сама статья называется «Гарантии прав заказчика», а также то, что условия договора, лишаящие заказчика соответствующего права, ничтожны. В этом случае заказчик обязан выплатить подрядчику часть установленной цены в объеме, пропорциональном части работы, которая была уже выполнена подрядчиком до момента получения уведомления, и возместить расходы подрядчика, которые он понес для исполнения договора. При этом та часть работы, которая была выполнена

подрядчиком до получения уведомления заказчика об отказе от договора, остается у заказчика³².

Подрядчик может привлечь к выполнению работы других лиц, если обратное не предусмотрено договором подряда (п.1 ст. 706 ГК РФ). Заказчик тоже имеет право заключать договоры на выполнение работ с другими лицами, но для этого ему требуется согласие подрядчика (п.4 указ.ст.)

Обязательным условием договора является цена (п.1 ст. 709 ГК РФ). При этом она может быть приблизительной или твердой (твердая цена презюмируется при отсутствии указаний об обратном). По общему правилу подрядчик не вправе требовать увеличения твердой цены, а заказчик ее уменьшения (п. 6 ст. 709 ГК РФ), за исключением существенного возрастания стоимости материалов, оборудования, услуг третьих лиц, которые нельзя было предвидеть. Важно также, что при возникновении ситуации, когда подрядчик потратил на осуществление работы сумму меньше, чем предусмотрено договором, он имеет право на получение договорной цены, если заказчик не докажет возникновения вследствие этого факта ухудшений в работе (п. 1 ст. 710 ГК РФ).

В отношении вышеназванного выполнения работы изданием подрядчика необходимо отметить, что предоставивший материалы и оборудование подрядчик несет ответственность как за качество материалов и оборудования, так и за обременения их правами третьих лиц (п. 2 ст. 704 ГК). Таким образом законодатель защищает интересы заказчика, например, на случай предъявления третьими лицами виндикационных исков после передачи объекта³³.

Одним из важнейших условий является условие о сроке. Оно охватывает как начальный и конечный, так и промежуточный срок (п. 1 ст. 708 ГК). С момента включения в договор промежуточного и начального сроков они становятся, если не установлено иное, такими же обязательными для сторон, как и конечный срок.

Отдельный набор норм связан с такой категорией как риск. Смысл данного понятия состоит в возможности наступления невыгодных

³² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. М., 2000. С. 298 (автор - Т.Л. Левшина).

³³ Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М., 1999.

последствий³⁴. Так, предоставившая материалы и оборудование сторона несет риск их случайной гибели. А риск случайной гибели результата работы до ее приемки лежит на подрядчике (п.1 ст.705 ГК РФ). При просрочке этот риск переходит к стороне, допустившей просрочку (п.2 указ. ст.).

Обязанности подрядчика содержатся в параграфах 631 – 633 ГГУ. В германской доктрине они разделяются на основные обязанности и дополнительные³⁵. К основным обязанностям относятся следующие: выполнение определенной работы; бездефектный результат работы, включающий отсутствие недостатков у вещи и отсутствие правовых обременений.

Установленная в § 633 абз. 1 обязанность подрядчика по выполнению определенной работы включает в себя развертывание определенной деятельности и проистекающий из нее результат. Для установления того факта, что результат соответствует обязанности, используется заключенный договор подряда. Подрядчик может привлечь к работе субподрядчиков. Но т.к. обязательства по договору несет подрядчик, субподрядчики являются третьими лицами, действующими по поручению подрядчика (§ 278 BGB). Хотя в нормах, регулирующих договор подряда, отсутствует положение, подобное норме § 613 ГГУ (Непередаваемость требований об определенных услугах), это не исключает того, что в определенных случаях имеет место личная обязанность подрядчика выполнить работу. При буквальном толковании § 631 Абз. 1 ГГУ нужно отметить, что подрядчик обязан не только выполнить работу, но и предоставить ее заказчику, а именно предложить ее приемку. Обязан ли подрядчик доставить заказчику результат работы, зависит от соглашения сторон (§ 269 Абз. 1 ГГУ).

Наконец, при осуществлении работы с телесным результатом может иметь место ситуация, когда подрядчик является собственником ее результата, а к договору не положения договора купли продажи. Тогда по соглашению сторон, в соответствующих случаях на основании применения по аналогии § 433 Абз. 1 ГГУ, на подрядчика ложится обязанность передать в собственность результат работы.

³⁴ Грибанов В.П. Договор купли-продажи по советскому гражданскому праву. М.: МГУ, 1956. С. 33.

³⁵ Oetker H., Maulzsch F. Vertragliche Schuldverhältnisse (3. Auflage) Berlin: Springer, 2002. S 454.

Если при создании бестелесного результата работы в качестве его носителя использовались вещи, принадлежащие подрядчику, то обязанность по передаче этого носителя носит статус дополнительной. При создании таких бестелесных объектов основной обязанностью подрядчика является только наделение заказчика правом использования авторского права.

Следующей основной обязанностью является предоставление результата свободным от недостатков и правовых обременений, речь о котором пойдет ниже.

Отдельно выделяется обязательство выполнить работу окончательно.

Когда работа после ее завершения не может быть принята, например, обычаи торгового оборота в подобных сделках не дают заказчику утвердить работу, в отношении перехода риска завершения работы в соответствии с § 646 ГГУ завершение работы происходит на месте приемки. Данное окончательное выполнение имеет место, только если подрядчик еще не выполнил свою обязанность завершением работы. Основное значение § 644 Абз. 1 ГГУ состоит в том, что те отрицательные изменения в состоянии результата работы, которые возникли после просрочки приемки, более не представляют собой недостаток в результате работы.

Дополнительные обязанности истекают из §§ 241 Абз. 2, 242 ГГУ. Подрядчик обязан предупредить о возможной опасности, которая связана с использованием продукта, и разъяснить ее суть. В соответствии с особенностями конкретного случая данная обязанность может относиться к основным обязанностям подрядчика, если, например, использование продукта заказчиком предусматривает исполнение каких-либо действий. (Например, соответствующий инструктаж в отношении созданного программного обеспечения³⁶).

Далее, согласно § 650 Абз. 2 ГГУ он обязан без промедления сообщить об ожидаемом превышении предварительной сметы расходов.

Если работа осуществляется подрядчиком из материала заказчика, особое значение принимает обязанность охраны вещи из § 241 Абз. 2 ГГУ. В том числе подрядчик должен осуществлять надлежащую защиту материала от кражи³⁷, эта

³⁶ J. von Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch: Staudinger.2003 - Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse- § 631 Rdnr. 74 ff.;

³⁷ BGH Rechtsprechung 23.09.1982, VII 82/82.

обязанность может также распространяться и на третьих лиц.

Основными обязанностями заказчика являются следующие: уплата установленной цены работы, приемка результата работы, содействие подрядчику при выполнении работы.

Основной обязанностью заказчика является уплата установленной цены. При этом цена может быть как прямо выраженной в договоре, так и установленной молчаливым согласием сторон, а при отсутствии договоренности о цене применяется сумма общепринятого вознаграждения. Срок наступления платежа по общему правилу совпадает с моментом приемки работы (§ 641 Абз. 1 ГГУ), однако может быть отложен по соглашению сторон.

Следующей обязанностью является приемка результата работы. Если речь идет о материальном результате работы, то заказчик должен ее в действительности принять (осуществить содействие при передаче), если это не стало невозможным вследствие того состояния, в котором находится результат, и утвердить результат как соответствующий договору подряда. Если речь идет о нематериальном результате, необходимо только утверждение.

Риск случайной гибели результата лежит на подрядчике только до момента приемки. Если срок приемки просрочен по вине заказчика, то риск переходит на него (§ 644 ГГУ).

Дополнительные обязанности заказчика содержатся в §§ 241 Абз. 2, 242 ГГУ. Отмечается, что роль этих обязанностей повышается в случаях, когда заказчиком является предприниматель.

1.3. Виды ответственности за неисполнение обязательств по договору подряда

Как и само понятие ответственности, виды ответственности варьируются в правовой литературе. Например, Н.В. Витрук разделяет меры ответственности на восстановительные и карательно-штрафные, указывая, что вторые носят подчиненный характер. К восстановительным мерам относятся возмещение убытков и выплата неустойки (штрафа, пени). К карательно-штрафным мерам гражданско-правовой ответственности причисляются: уплата процентов за неисполнение денежного обязательства; взыскание в доход Российской Федерации по сделке, признанной недействительной, совершенной с целью,

противной основам правопорядка и нравственности, всего полученного или причитающегося сторонам или соответствующей стороне; обращение имущества в доход государства³⁸. Приведенная позиция о включении «конфискационных санкций» подвергается критике вследствие того, что применение подобных мер выходит за пределы ответственности по гражданско-правовому обязательству, и является ответственностью участников имущественного оборота перед государством за нарушение требований публичного порядка³⁹. Предлагается также отдельное выделение мер понуждения к надлежащему исполнению обязательств и мер оперативного воздействия как право потерпевшей стороны на односторонние действия, порождающие юридические последствия.

По мнению О.С. Иоффе меры понуждения к исполнению в силу обязанности реального исполнения обязательства нельзя считать мерами ответственности. Если бы такими мерами ограничивалась ответственность, то нарушитель должен был бы совершить те же действия, которые изначально входили в его обязанность. По сути это означало бы безнаказанность нарушителя. В соответствии с его позицией ответственность должна нести отрицательные последствия для нарушителя и выражаться в каком-либо бремени для нарушителя. Таким образом, О.С. Иоффе выделяет следующие меры ответственности: обязанностью возместить вред, обязанность помимо исполнения нарушенного договора возместить причиненные неисполнением убытки, лишение права, из которого вытекала нарушенная обязанность.

М.И. Брагинский выделяет следующие меры понуждения к надлежащему исполнению обязательств: устранение недостатков в товаре или в результате выполненной работы; возмещение расходов, понесенных контрагентом на их устранение; замена недоброкачественных товаров. Мерами оперативного воздействия являются отказ от товаров и отказ от исполнения договора, что равносильно его одностороннему расторжению.

В свете всего вышесказанного, автор считает целесообразным рассматривать в качестве мер ответственности лишь те меры, которые являются дополнительными и имущественно-обременительными для правонарушителя: возмещение убытков и взыскание неустойки.

³⁸ Н.В. Витрук Общая теория юридической ответственности. 2-е изд., испр. и доп. М.: Норма, 2009.

³⁹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М. 1998.

Применительно к договору подряда, сторона, нарушившая или не исполнившая его положения, является субъектом как ответственности, предусмотренной в гл. 25 ГК РФ «Ответственность за нарушение обязательств», так и специальной ответственности, предусмотренной в гл. 37 «Подряд». При этом в ГК РФ самостоятельно выделяется ответственность за нарушение отдельных видов условий договора подряда, например, условия о надлежащем качестве работы, речь о котором пойдет ниже.

Необходимо, однако, отметить, что в соответствии с гражданско-правовой доктриной и приведенным выше обоснованием не все неблагоприятные для нарушителя меры, возникающие вследствие нарушений договора подряда и предусмотренные в гл. 37 ГК РФ, являются мерами ответственности.

Так, в случае, если подрядчик не приступил к работе своевременно либо выполняет ее настолько медленно, что своевременное завершение явно невозможно, к нему может быть применена такая мера ответственности как возмещение убытков, либо меры понуждения: возврат полученного для выполнения работ имущества (передача его третьему лицу), или возмещение его стоимости, если возврат невозможен, а также мера оперативного воздействия – отказ от исполнения договора.

Возмещение убытков также прямо предусмотрено законодателем в случае, если подрядчик не своевременно приступает к работе или делает ее настолько медленно, что окончание ее к сроку становится невозможным (п.2 ст. 715 ГК РФ)

При нарушении условия о сроке (п.1 ст. 708 ГК РФ), а также при несоблюдении условий о сохранности предоставленного заказчиком имущества (ст. 714 ГК РФ), законом установлена ответственность подрядчика, однако не указывается, какую форму она должна принимать.

В силу двустороннего характера договора подряда ответственность за неисполнение и ненадлежащее исполнение может нести не только подрядчик, но и заказчик. Так, например, если заказчик не заменит непригодный (недоброкачественный) материал, не изменит указание о способе осуществления работы или не предпримет других мер, несмотря на то, что он был своевременно и обоснованно предупрежден о непригодности материалов, способа или иных негативных обстоятельствах подрядчикам, то к нему может быть применена мера ответственности в виде возмещения убытков, а также

мера оперативного воздействия – отказ от исполнения договора (п.3 ст.716 ГК РФ). Возмещение убытков может применяться и в случае, когда заказчик не оказывает подрядчику содействие в осуществлении работы (п.1 ст. 718 ГК РФ) или в одностороннем порядке отказывается от исполнения договора до сдачи работы (ст. 717 ГК РФ), либо, когда заказчик не исполняет свои обязанности по договору и препятствует его исполнению. В данном случае также возможен отказ от исполнения договора (ст.719 ГК РФ).

Рассматривая нормы закона об ответственности должника (§276-§292 ГГУ), можно сделать вывод о том, что к мерам ответственности германский законодатель относит возмещение ущерба, возмещение напрасно произведенных расходов и выплату процентов за время просрочки, если речь идет о денежных обязательствах.

Правовые последствия неисполнения подрядчиком условий договора подряда в Германском праве зависят от того, идет речь о нарушении основных или дополнительных условий. При нарушении основных условий, необходимо определить, применяются ли в данном случае общие положения о неисполнении обязательств или же *lex specialis* – § 634 ГГУ.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении подрядчиков обязательств, предусмотренных §§ 631 Абз. 1, 633 Абз. 1 ГГУ имеет место нарушение синалагматической основной обязанности с правовыми последствиями, предусмотренными в §§ 280, 320 ГГУ.

Неисполнение в данном случае может представлять собой то, что подрядчик не предоставил установленный результат работы, предоставил его с опозданием или с каким-либо недостатком.

В Германской доктрине ответственность нарушившей договор стороны неразрывно связана с правами другой стороны, и в доктрине последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора рассматриваются с точки зрения прав потерпевшей стороны.

Права заказчика: удержание вознаграждения, требование возмещения убытков, отказ от договора или прекращение обязанности по уплате вознаграждения, требование передачи того, что получено в качестве возмещения.

Т.к. по § 275 ГГУ подрядчик не освобождается от исполнения, неисполнение обязательств по договору подпадают под действие общих норм о

неисполнении обязательств. До момента исполнения обязательств заказчик может удерживать вознаграждение. Это право принадлежит заказчику не только на основании § 320 ГГУ, но и исходит из того, что при невыполнении работы не осуществлена приемка, осуществление которой порождает право подрядчика требовать уплаты вознаграждения (§ 641 Абз. 1 ГГУ).

В редких случаях заказчик может на основании обстоятельств, освобождающих подрядчика по § 275 ГГУ от обязанности исполнять договор, требовать передачи того, что получено в качестве возмещения (§ 285 Абз. 1 ГГУ).

Право требовать возмещения убытков возникает у заказчика, когда подрядчик не выполняет основную обязанность (вытекает из §§ 280 ГГУ), а также когда начинается препятствование исполнению (§ 311 Абз. 2 ГГУ).

Ущерб от просрочки возмещается по § 280 Абз. 2 ГГУ вместе с § 286 ГГУ по принципу: возмещение убытков вместо исполнения.

Если подрядчик не выполняет свои основные обязанности, и они не были осуществлены в дополнительно установленный срок (по § 323 ГГУ), заказчик может отказаться от договора. Эта мера не является мерой ответственности, ее применение не зависит от вины должника, поэтому не исключается и дополнительное требование о возмещении убытков.

Если подрядчик по § 275 ГГУ освобождается от своих обязанностей, то устраняется или уменьшается обязанность заказчика по выплате вознаграждения на основании § 326 Абз. 1 ГГУ. Однако эти правовые последствия не наступают, если неисполнение произошло из-за заказчика или к нему перешел риск гибели вещи.

При применении § 275 ГГУ нужно учитывать, что фактический состав в § 275 Абз. 2 и 3 ГГУ представляет право отказа произвести исполнение, так что в соответствии с § 326 Абз. 1 ГГУ взаимное исполнение обязательств не требуется тогда, когда подрядчик ссылается на это положение. Практически это важно при отказе произвести исполнение подрядчиком, если оно требует затрат, несовместимых с интересом заказчика (§ 275 Abs. 2 BGB), т.к. основание из Абз. 2 данного параграфа имеет место значительно реже – когда подрядчик обязан выполнить работу лично⁴⁰.

При неисполнении заказчиком своих дополнительных обязанностей,

⁴⁰ Bundestagsdrucksache 14/6040, S. 18

правовые последствия для него вытекают из §§ 280, 324 ГГУ: возмещение убытков и односторонний отказ от договора.

2. Ответственность за нарушение условия о качестве выполнения работ

2.1. Обязательства подрядчика выполнить работу качественно

Качество в общем смысле может быть определено как «степень соответствия совокупности присущих характеристик требованиям»⁴¹. Дефиниция «качества» применительно к договору подряда, и к гражданско-правовым отношениям в целом, в законодательстве отсутствует. В соответствии со ст. 721 ГК РФ предусмотрено лишь, что качество выполняемой работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора - требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Таким образом, подрядчик обязан выполнить работу качественно, а при возникновении вопроса о качестве работы, приоритет отдается условиям, прописанным в договоре подряда.

В доктрине высказывается предложение отграничивать понятие «качество выполняемой подрядчиком работы» от понятия «качество выполненной работы (качество результата работы)». Качество выполняемой работы может служить для заказчика своеобразным ориентиром, позволяющим следить за процессом осуществления работы на предмет соответствия его договору. А понятие «качество выполненной работы» по своему содержанию можно признать равнозначным понятию «качество результата работы», т.к. в результате работы отражается весь процесс выполнения работы подрядчиком⁴².

М.И. Брагинский и В.В. Витрянский считают, что само по себе качество не является существенным условием договора подряда⁴³. Но при принятии судом решений данный критерий учитывается.

По мнению С.П. Юшкевича требования к качеству работы можно разделить на три группы⁴⁴:

- предусмотренные условиями договора;

⁴¹ Берновский Ю.Н. Стандарты и качество продукции: Учебно-практическое пособие. М.: АСМС, 2014.

⁴² Никитин А.В. Договор подряда в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург 2013

⁴³ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М., 1998.

⁴⁴ Юшкевич С.П. Договор строительного подряда. М.: Ось-89, 2012.

- определенные в соответствии с ГОСТами, СНиПами и иными качественными показателями;
- установленные законами и правовыми актами.

В соответствии с требованиями к качеству из анализа судебной практики можно выделить конкретные виды ситуаций, которые свидетельствуют о нарушении условия о качестве работ. К ним относятся работы, произведенные с нарушением ГОСТ, СНиП и СП⁴⁵. Однако необходимо отметить, что соглашение сторон превалирует над данными правилами и стандартами. Недолжное качество осуществленных работ не может быть обосновано требованиями ГОСТ, если работы выполнены с соблюдением условий договора, в котором отсутствует ссылка на ГОСТ⁴⁶); работы, результат которых не пригоден для использования по назначению, т.е. не имеет для заказчика никакой потребительской ценности⁴⁷. Также если при выполнении работ подрядчиком были использованы материалы, не соответствующие требованиям СНиП и пожарной безопасности, и впоследствии заказчику было вынесено предписание уполномоченного органа по устранению нарушений пожарной безопасности при эксплуатации результата работ, такие работы признаются судом некачественными⁴⁸. Те же самые последствия касаются и ситуации, когда при выполнении работ подрядчик использовал материалы, не соответствующие требованиям пожарной безопасности, несмотря на то, что использование таких материалов предусматривалось в проектной документации⁴⁹.

В контексте качества работы необходимо также отметить, что ГК предусматривает нормы о гарантийном сроке. Смысл гарантийного срока заключается в том, в что в течение всего этого периода времени результат работы должен обладать установленными свойствами и, следовательно, соответствовать условиям о качестве. По общему правилу течение этого срока начинается с момента принятия результата работы или с момента, когда он должен быть принят (если по вине заказчика приемка не была осуществлена вовремя). Однако по соглашению сторон может быть установлен другой момент (п. 5 ст. 724 ГК РФ).

⁴⁵ Постановление ФАС Поволжского округа от 09.04.2010 по делу N A06-2296/2009.

⁴⁶ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15.03.2010 по делу N A21-8158/2008.

⁴⁷ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 25.02.2013 N Ф03-326/2013 по делу N A59-1796/2012.

⁴⁸ Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 09.02.2010 по делу N A63-4060/2009.

⁴⁹ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 05.08.2014 N Ф03-3168/2014 по делу N A24-4449/2013.

В германском законодательстве и доктрине нет выделения отдельной обязанности выполнить работу качественно, однако существует обязанность подрядчика сдать результат, свободный от недостатков вещи и обременений правом (§ 633 Абз.1 ГГУ). Явно видно, что законодатель закрепляет эти обязанности совместно, причем негативным образом. Представляется, что на практике сложно определить, присутствуют ли недостатки вещи. На данный момент господствует мнение, что обязанность из § 633 Абз.1 представляет собой такую же обязанность, что и в § 631 Abs. 1, т.е. выполнение обещанной работы.

Свободен ли результат работы от недостатков вещи, определяется по следующему алгоритму:

Если стороны соглашения в прямо выраженной или конклюдентной форме договорились относительно конкретных свойств, наличие которых является единственным достаточным критерием - субъективное определение недостатков (§ 633 Абз. 2 ГГУ). При его отсутствии выясняется, соответствует ли результат предусмотренному в договоре дальнейшему использованию. Если такие положения в договоре отсутствуют, то определяется, подходит ли результат для обычного использования и обладает ли он качествами, которые заказчик может ожидать от такой работы (§ 633 Абз. 2 ГГУ).

Используемый в § 633 Абз. 2 ГГУ термин «недостаток вещи» не может привязываться к приемке, т.к. в данном случае была бы определенная привязка только к материальным результатам. Более того нематериальные результаты имеют соответствующие договору свойства, отсутствие которых обосновывает недостаток вещи.

В соответствии с § 633 Абз. 3 ГГУ результат работы можно считать свободным от правовых обременений, когда третье лицо не может предъявить на него права или может предъявить права только из данного договора подряда.

2.2. Виды ответственности за некачественное выполнение работ

Некачественное выполнение работ, за которое предусматривается ответственность, распадается на несколько конкретных ситуаций:

- обнаружение отступлений от договора, которые ухудшили результат работы,
- обнаружение иных недостатков, делающих результат работы непригодным для предусмотренного в договоре употребления,
- обнаружение недостатков, о которых ничего не говорится в договоре, но которые делают результат работы непригодным для обычного использования.

Ответственность за ненадлежащее качество работ подрядчик несет в соответствии со ст. 723 ГК РФ. Причем данная норма об ответственности является диспозитивной, и стороны могут договориться об освобождении подрядчика от ответственности за определенные недостатки, кроме случаев, когда возникновение таких недостатков связано с виновным действием или бездействием подрядчика.

Данная статья подвергается критике среди ученых-цивилистов из-за своей неточности. Так, например, А.П. Серегин и Ю.К. Толстой отмечают, что формулировка п.5 данной статьи предусматривает ответственность подрядчика только за качество предоставленного материала, но не за качество оборудования⁵⁰. Помимо этого, существует мнение о том, что п.5 ст. 723 ГК РФ в некотором роде дублирует п.2 ст. 704 ГК РФ⁵¹.

Возникает вопрос, как данное положение соотносится со ст.704 ГК РФ, в которой прямо говорится о том, что при выполнении работы изданием подрядчика, он несет ответственность за качество и материалов, и оборудования. Автор полагает следующее: т.к. в ст. 704 ГК РФ говорится о качестве только материалов и оборудования, а в п.5 ст. 723 ГК РФ о качестве осуществленной работы в целом, то существование как первой, так и второй статьи необходимо, их нельзя назвать совпадающими. При этом представляется целесообразным дополнить п. 5 ст. 723 ГК РФ положением о качестве оборудования, ибо оно тоже может оказать влияние на конечный результат.

Законодатель в ст. 720 дает классификацию недостатков и делит их на явные (которые могли быть установлены при обычном способе приемки работы) и скрытые (которые не могли быть установлены при обычном способе

⁵⁰ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая (постатейный) / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: ТК Велби; Проспект, 2003.

⁵¹ Воронова А.А. Качество выполнения работ в договоре подряда // Юрист, 2015, N 18.

приемки, включая умышленно скрытые подрядчиком).

Помимо этого, сторонами договора может быть определено, что просрочка выполнения работ (регулируется ст. 405, 715 ГК) влечет те же последствия, что и некачественное выполнение работы (ст. 723 ГК). В связи с этим возникают споры относительно того, какие нормы в данном случае применяются. Судебная практика отдает предпочтение договору. Если в нем установлено, что при просрочке работа признается некачественной, то применяются положения, регулирующие ответственность подрядчика за ненадлежащее качество работы.

Ответственность подрядчика за ненадлежащее качество вытекают из указанной ст. 723, которая носит соответствующее название «Ответственность подрядчика за ненадлежащее качество работы». В качестве негативных последствий за нарушение условия о сроке подрядчик может быть обязан безвозмездно устранить недостатки в разумный срок, или уменьшить цену работы соразмерно недостаткам, или возместить расходы заказчика, если договором предусмотрено право заказчика на их устранение.

В силу п. 2 ст. 723 подрядчик имеет право вместо устранения недостатков, за которые он отвечает, заново выполнить работу безвозмездно и с возмещением заказчику убытков, причиненных просрочкой исполнения (в этом случае заказчик обязан вернуть ранее переданный ему результат работы подрядчику, если по характеру работы такой возврат возможен).

Если недостатки результата работы носят существенный или неустранимый характер, либо не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, заказчик имеет право на отказ от исполнения договора и возмещение убытков. При этом правовая природа перечисленных мер вызывает сомнение среди ученых-цивилистов⁵². Указывается на то, что термин «ответственность» в заголовке данной статьи не следует толковать буквально⁵³. Указанные выше последствия нарушения условия о качестве направлены на надлежащее исполнение подрядчиком своих обязанностей, и для их применения

⁵² Иванчак А.И. Ответственность сторон договора подряда: проблемы правового регулирования (сравнительный анализ российского и германского права) // Защита гражданских прав в условиях реформирования гражданского и гражданского процессуального законодательства / Под общ.ред. А.Н. Кузбагарова, К.Г. Сварчевского. СПб.: Петрополис, 2015. С. 76-77.

⁵³ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая (постатейный) // Под ред. А.П. Сергеева. М.: Проспект, 2010 (автор раздела – В.В. Ровный).

наличие вины не является обязательным условием. В этом прослеживается стремление сохранить договорные отношения.

А п. 3 ст. 723 предусматривает возможность одностороннего отказа от договора и применения мер ответственности к должнику – возмещения убытков.

Судебная практика применения этих положений крайне многочисленна и не может быть расценена как единообразная. Одни суды вывели формулу, что заказчик вправе не оплачивать некачественно выполненные работы. В некоторых рассмотренных автором постановлениях суды указали на существенность недостатков и на этом основании отказали во взыскании оплаты выполненных работ. Например, в Постановлении ФАС Центрального округа от 27.07.2011 по делу N А62-897/2010 сказано, что «заказчик обязан оплатить только качественно выполненные работы». Иная судебная практика исходит из того, что, если подрядчик допустил несущественные, устранимые или иные недостатки в выполненной работе, не подпадающие под действие п. 3 ст. 723 ГК РФ, заказчик не вправе отказаться от оплаты работы или истребовать перечисленную плату⁵⁴. Таким образом, можно выявить некие расхождения в позиции судов насчет того, необходимо ли учитывать характер недостатков для определения некачественного исполнения, и какие последствия это влечет для сторон.

По вопросу о том, имеет ли заказчик право требовать уменьшения цены работ при обнаружении в них недостатков, если в договоре прописан порядок устранения недостатков, также существует две противоположные позиции судов. На основании первой позиции, если договором подряда предусмотрен порядок устранения выявленных в работах недостатков, то при их обнаружении заказчик не вправе требовать уменьшения цены выполненных работ⁵⁵. Согласно же другой позиции, если договором подряда предусмотрен порядок устранения выявленных в работах недостатков, то при их обнаружении заказчик вправе требовать уменьшения цены выполненных работ⁵⁶.

Согласно мнению суда, стороны вправе предусмотреть право заказчика потребовать от подрядчика определенную денежную сумму за каждый

⁵⁴ Постановление ФАС Центрального округа от 15.06.2011 по делу N А68-6498/08.

⁵⁵ Постановление ФАС Московского округа от 14.01.2008 N КГ-А40/1454-07.

⁵⁶ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 18.09.2014 N Ф05-8683/14 по делу N А40-141287/13.

выявленный факт некачественного выполнения работ. Такое условие договора расценивается судами как условие о неустойке⁵⁷. Однако в самой норме такой вид ответственности прямо не поименован.

Необходимо отметить, что ненадлежащее качество – не всегда результат недобросовестных действий подрядчика. К некачественному исполнению работ могут привести независимые от подрядчика факторы.

Нарушение условия о качестве работы может произойти и другим образом - когда подрядчик выполнил работу более высокого качества, чем предусмотрено договором. Подрядчик в этом случае не несет ответственности перед заказчиком. Но возникает вопрос, есть ли у подрядчика право на доплату за выполненные работы более высокого качества? По общему правилу требовать доплаты можно только при наличии специального указания в договоре. Иначе подрядчику придется довольствоваться суммой, которая предусмотрена в договоре⁵⁸.

Таким образом, при рассмотрении ст. 723 ГК РФ можно отметить как некоторые неточности в формулировках законодателя, в том числе в названии самой статьи, так и расхождения в правоприменительной практике.

В ГГУ отсутствует норма, которая бы носила название «ответственность за ненадлежащее качество товаров». Вместо этого правовые последствия при некачественном выполнении работ регулируются в § 634 ГГУ «Права заказчика при наличии дефектов». Уже само название нормы отражает ее содержание: речь идет не только о мерах ответственности, применяемых к нарушившей данное условие стороне, но и о других мерах.

При выполнении подрядчиком работы с недостатками заказчик имеет следующие права:

- Требование заказчика об осуществлении последующего исполнения на основании § 635 Абз. 1 ГГУ вместе с § 634 №. 1 ГГУ;
- Устранение недостатка (§ 635 Абз. 1 ГГУ);
- Предоставление нового результата (§ 635 Абз. 1 ГГУ);
- Возмещение расходов на самостоятельное устранение недостатков (§ 637 Абз. 1 BGB и § 634 №2 ГГУ);
- Односторонний отказ от договора (§ 323 Абз. 1 и § 634 №3 ГГУ);

⁵⁷ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 15.06.2010 по делу N А33-20347/2009.

⁵⁸ Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М., 1999.

- Уменьшение вознаграждения по 638 Абз. 1 и § 634 №3 ГГУ;
- Требование о возмещении убытков или произведенных расходов (§ 634 №4 ГГУ).

Когда заказчик требует последующего исполнения обязательства, выраженного либо в устранении недостатков, либо в осуществлении работы заново, договорные отношения между сторонами сохраняются. При этом связанные с устранением недостатков или созданием нового результата расходы несет на себе подрядчик, при этом во втором случае он имеет право вернуть себе первоначальный результат работы. Необходимо также отметить, что у подрядчика появляется право отказаться от последующего исполнения, если оно несет в себе несоразмерные затраты. Однако такие ситуации (несоразмерность затрат на улучшение или неудачное/неприемлемое для заказчика последующее исполнение), вследствие которых невозможно сохранение договорных отношений, можно рассматривать скорее в качестве исключительных. § 636 ГГУ («Специальные положения о расторжении договора и возмещении ущерба») допускает прекращение договора и применение при этом мер ответственности - возмещения убытков или произведенных расходов.

Устранение недостатков своими силами и уменьшение вознаграждение также по смыслу законодателя не представляют собой прекращение договорных отношений. Устранение недостатков подрядчиком своими силами по смыслу ГГУ является второстепенной мерой после последующего исполнения подрядчиком: если подрядчик в разумный или установленный срок не устранил недостатки, заказчик может сделать это сам (или привлечь для этого третьих лиц) и потребовать возместить расходы, за исключением случаев, когда подрядчик пользуется вышеназванным правом отказаться от последующего исполнения.

При расчете суммы вознаграждения учитывается соотношение результата без недостатков и действительной стоимости. Ее размер также может быть установлен с помощью оценки (§ 638 Абз. 3 ГГУ).

В доктрине отдельно рассматривается ответственность заказчика за недостатки. Если заказчик полностью или преимущественно виноват в возникновении недостатков, он не может требовать их устранения по § 635 Абз. 1 ГГУ. При обоюдной ответственности за недостаток, бремя устранения

недостатков делится между обеими сторонами по § 254 ГГУ. А из §§ 645 Абз. 1 и 651 ГГУ можно сделать вывод, что при возникновении недостатка из-за непригодности предоставленного заказчиком материала или из-за его указаний в отношении осуществления работы, действуют те же правила, предписанные § 326 Абз.2 – т.е. подрядчик освобождается от исполнения. Также для разграничения сфер риска сторон требуется толкование договора по §§ 133, 157 ГГУ, при котором учитывается в том числе факт проинформированности сторон.

В Германском праве нет понятия гарантийный срок, но в нем присутствует срок исковой давности (*Verjährung*) - § 634a BGB. Суть ее применительно к договору подряда, по мнению автора, схожа с сутью гарантийного срока по ГК РФ. В течение двух, пяти лет или в течение общего срока исковой давности в зависимости от вида работ к требованиям заказчика о последующем исполнении, возмещении расходов при самостоятельном устранении недостатков и о возмещении убытков применяется исковая давность. Ее истечение начинается с момента приемки результата.

Заключение

В ходе проведенной работы удалось выявить следующие особенности, касающиеся института договора подряда и ответственности за его нарушение в странах, принадлежащих к одной правовой семье - России и ФРГ:

1. Ответственность за нарушение обязательств по договору подряда в Российском праве можно определить как обязанность стороны-нарушителя претерпеть имущественные меры негативного характера, в соответствии с которыми сторона-нарушитель несет определенные имущественные лишения, установленные либо в договоре подряда, либо в законе, а потерпевшая сторона получает возмещение вреда и восстановление нарушенных прав. В германском праве – как обязанность нарушившей стороны возместить в денежной форме материальный ущерб (убытки), причиненный неисполнением обязательства.

Основанием ответственности в обоих представленных правопорядках служат идентичные составы правонарушения, включающие в себя факт правонарушения (противоправное поведение), причинение ущерба, причинно-следственную связь между ними и вину. Однако, имеются различия в подходе к причинно-следственной связи и убыткам.

2. В отношении мер ответственности за нарушение обязательств по договору подряда можно отметить, что в российском праве к ним обычно относят возмещение ущерба и неустойку, в то время как в ФРГ в качестве таких мер выступают возмещение ущерба и возмещение напрасно произведенных расходов.

3. Германский законодатель не выделяет в качестве отдельного положения условия о качестве работы, требуя при этом, чтобы результат работы был свободен от недостатков вещи и правовых обременений, которые на практике часто оказываются переплетенными.

Еще одно важное отличие лежит в законодательном закреплении последствий предоставления некачественного результата работ. Российский законодатель называет эти последствия ответственностью подрядчика, но фактически речь идет не только об ответственности, но и о других мерах, сущность которых не состоит в обязанности должника претерпеть определенные лишения. Германский же законодатель прямо называет соответствующие положения правами заказчика, и, помимо того, рассматривает

отказ от договора скорее как исключение из правил, чем еще раз подчёркивает важность сохранения договорных отношений между сторонами.

В целом, несмотря на некоторые различия, можно сказать, что правовое регулирование договора подряда в российском и германском праве чрезвычайно схожи, что, однако, не исключает того факта, что законодатели названных государств могут заимствовать правовой опыт друг друга.

Список использованных источников

Нормативно-правовые акты

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // СПС "КонсультантПлюс"

Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // СПС "КонсультантПлюс"

Гражданское уложение Германии. Пер. с нем.; Науч. Редакторы – А. Л. Маковский и др. М.: Волтерс Клувер, 2004

Bürgerliches Gesetzbuch (Neugefasst durch Bek. v. 2.1.2002 I 42, 2909; 2003, 738; zuletzt geändert durch Art. 3 G v. 24.5.2016 I 1190) // <http://www.gesetze-im-internet.de/bgb/>

Комментарии гражданского законодательства

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая (постатейный) / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: ТК Велби; Проспект, 2003.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. М., 2000.

Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй: В 3т. (том 2) / Под ред.. П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2011

ГК РФ. Постатейный комментарий к разделу III Общая часть обязательствного права, под ред. Л.В. Санниковой, 2016

J. von Staudingers. Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch: Staudinger. 2003 - Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse

Судебная практика

Постановление ФАС Поволжского округа от 09.04.2010 по делу N А06-2296/2009

Постановление ФАС Северо-Западного округа от 15.03.2010 по делу N А21-8158/2008

Постановление ФАС Дальневосточного округа от 25.02.2013 N Ф03-326/2013 по делу N А59-1796/2012

Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 09.02.2010 по делу N А63-4060/2009

Постановление ФАС Дальневосточного округа от 05.08.2014 N Ф03-3168/2014 по делу N А24-4449/2013

Постановление ФАС Центрального округа от 15.06.2011 по делу N А68-6498/08

Постановление ФАС Московского округа от 14.01.2008 N КГ-А40/1454-07

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 18.09.2014 N Ф05-8683/14 по делу N А40-141287/13

Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 15.06.2010 по делу N А33-20347/2009

BGH Rechtsprechung 23.09.1982, VII 82/82.

Bundestagsdrucksache 14/6040

Монографии и учебная литература

Байрамкулов А.К. Толкование договора в российском и зарубежном праве, М., 2016.

Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М., 1999.

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М., 1998.

Берновский Ю.Н. Стандарты и качество продукции: Учебно-практическое пособие. М., 2014.

Васильев Е.А., Комаров А.С. Гражданское и торговое право зарубежных государств. Том 1. М., 2008.

Витрук Н.В. Общая теория юридической ответственности. М.: Норма, 2009.

Галин Я.Л. Договор подряда и его виды. М., 2010

Гражданское право: Учебник: В 2 т. / Под ред. Е.А. Суханова. М., 2004.

Гражданское право: Учеб. в 3 т. Т. 1. / Под ред. Ю.К. Толстого. М., 2009.

Грибанов В.П. Договор купли-продажи по советскому гражданскому праву. М., 1956.

Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е, стереотип. - М., 2001.

Грибанов В.П. Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей. М., 1973.

Дернбург Г. Пандекты. Обязательственное право. М., 1900.

Иванчак А.И. Гражданское право Российской Федерации: Общая часть, М., 2014.

Иванчак А.И. Гражданское право Российской Федерации: Особенная часть, М., 2014.

Каминская П.Д. Основания ответственности по договорным обязательствам // Вопросы гражданского права. М., 1957.

Сарбаш С.В. Исполнение договорных обязательств. М., 2005.

Хохлов В.А. Ответственность за нарушение договора по гражданскому праву. Тольятти, 1997.

Седова Ж.И., Зайцева Н.В. Принцип эстоппель и отказ от права в коммерческом обороте Российской Федерации. М., 2014.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. М., 1995

Шиндяпина М.Д. Стадии юридической ответственности. М., 1998.

Эннекцеррус Л. Курс германского гражданского права. М., 1950.

Thur A., von. Der Allgemeine Teil des deutschen Bürgerlichen Rechtsin 2 B. Leipzig: Verlag von Duncker & Humblot, 1910.

Larenz K. Lehrbuch des Schuldenrechts Allgemeiner Teil. München: C.H.Beck, 1960.

Oertmann P. Das Recht der Schuldverhältnisse. Berlin: C. Heymann, 1906.

Oetker H., Maulzsch F. Vertragliche Schuldverhältnisse (3. Auflage) Berlin: Springer, 2002.

Thur A., von. Der Allgemeine Teil des deutschen Bürgerlichen Rechtsin 2 B. Leipzig: Verlag von Duncker & Humblot, 1910 – B 1: Allgemeine Lehren und Personenrecht.

Статьи

Алексеев С.С. О составе гражданского правонарушения // Правоведение. 1958. N 1.

Арсланов К.М. Гражданско-правовая ответственность без вины в предпринимательской деятельности: российский и германский опыт правового

регулирования // Журнал предпринимательского и корпоративного права, 2016, № 1.

Арсланов К.М. Понятие гражданско-правовой ответственности по германскому праву // Ученые записки Казанского университета. Серия: Гуманитарные науки. 2013. Т. 155.

Байбак В.В. Причинная связь как условие договорной ответственности: сравнительно-правовой очерк // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. М.: Закон, 2014, № 6. С. 4-21.

Бербеков А.Х. Основание и условия ответственности сторон по договору строительного подряда // Юрист, 2006, N 7.

Воронова А.А. Качество выполнения работ в договоре подряда // Юрист, 2015, N 18.

Завидов Б.Д. Основные и специфические особенности общих положений договора подряда // Подготовлен для СПС КонсультантПлюс, 2002.

Иванчак А.И. Ответственность сторон договора подряда: проблемы правового регулирования (сравнительный анализ российского и германского права) // Защита гражданских прав в условиях реформирования гражданского и гражданского процессуального законодательства / Под общ.ред. А.Н. Кузбагарова, К.Г. Сварчевского. СПб.: Петрополис, 2015. С. 73-79.

Кучерова О. Определение понятия "убытки" в гражданском праве // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. N 10.

Попондопуло В.Ф. Ответственность за нарушение обязательств: общая характеристика и проблемы // Ленинградский юридический журнал. 2010. №1 С.79-101.

Хохлова Г.В. Понятие гражданско-правовой ответственности // Актуальные проблемы гражданского права. Вып. 5. М., 2002. С. 64 - 85.

Яхонтов Р.Н., Яхонтова О.С. Особенности наступления гражданско-правовой ответственности вследствие нарушения договора // Царскосельские чтения. 2012. №XVI С.253-256.

Диссертации

Идрисов Х.В. Вина как условие ответственности в российском гражданском праве. Москва 2003

Карапетов А.Г. Основные тенденции правового регулирования расторжения нарушенного договора в зарубежном и российском гражданском праве. Дис. Д.ю.н. М., 2011.

Никитин А.В. Договор подряда в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург 2013.

Попова С.В. Защита прав предпринимателей по российскому и германскому праву. Ставрополь 2006.