

результат, при «закупке» услуги такой материальный результат отсутствует. Услуга – это действия исполнителя услуги, которые принимаются и потребляются заказчиком. Что касается «закупки» работ, то «закупить» можно результат работы, но не саму работу. Поэтому используемую законодателем терминологию в части «закупки работ, услуг» нельзя назвать удачной и выверенной.

Итак, закон под объектами закупки подразумевает и действия участников правоотношений (поставка товара, выполнение работы, оказание услуги), и сами блага, на которые направлены действия субъектов – товары, работы, услуги. Это подтверждает отсутствие в законе упорядоченности и вдумчивого подхода к используемой терминологии.

В целом можно сказать, что недостатком законодательства о контрактной системе является отсутствие дифференцированного подхода к категориям объектов «закупок».

Следует констатировать, что отсутствие в Гражданском кодексе РФ нормы, определяющей понятие государственного контракта, компенсируется ее наличием в законе о контрактной системе. Нормы о государственном контракте, содержащиеся в ГК РФ, являются общими по отношению к специальным нормам, содержащимся в законе о контрактной системе, по сути конкретизирующим порядок заключения, исполнения и расторжения государственных контрактов. Можно отметить, что в настоящее время нормы Гражданского кодекса РФ, регулирующие правовые отношения с участием государства, не развиваются с такой стремительностью, с которой это происходит с нормами специального законодательства. В определенной мере это оправдано необходимостью сохранения стабильности Гражданского кодекса РФ. Недостатком такого подхода является то, что действующий ГК РФ не в полной мере отражает особенности государственного контракта, его заключения, исполнения и т.д., оставляя эти вопросы более динамичному и часто меняющемуся специальному законодательству.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (с изм. и доп., вступают в силу с 22 августа 2021). Доступ из справ.-правовой системы «Гарант».
2. Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [Электронный ресурс]: от 05.04.2013 № 44-ФЗ (с изм. и доп., вступают в силу с 2 июля 2021). Доступ из справ.-правовой системы «Гарант».
3. Гражданское право: учебник. В 3 т. / под ред. проф. А.П. Сергеева. Т.2 – М.: Проспект, 2019. – С.6.

КОНСТИТУТИВНЫЕ ПРИЗНАКИ ДОГОВОРА СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

Вербицкая И.К.

*доцент УО «БИП–Университет права и социально-информационных технологий»,
г.Минск, Республика Беларусь*

Современное состояние белорусской науки и правоприменительной деятельности показали особую актуальность и востребованность института строительного подряда. Структура исследуемого правоотношения является одной из многофункциональных, но при этом сложной как с точки зрения теории гражданского права, так и правоприменения, что подтверждено значительным количеством споров в экономических судах Республики Беларусь. Договор строительного подряда является достаточно новым для цивилистической науки, в силу чего, к настоящему моменту отсутствуют фундаментальные комплексные научные исследования, затрагивающие современный

правовой анализ не только самого института строительного подряда, но и таких его составляющих как предмет, существенные условия договора и ответственность сторон. Целью настоящей работы является анализ конститутивных признаков договора строительного подряда, их характеристика.

В Республике Беларусь одним из первых, кто фундаментально подошел к изучению и анализу исследуемого нами договора следует считать доктора юридических наук, профессора, В.Ф. Чигира. Его диссертацию «Договор подряда по капитальному строительству» 1954 г. [1] с уверенностью можно назвать научным прорывом в белорусской цивилистике. В этом же году была защищена кандидатская диссертация Ю.Г. Басиным по аналогичной теме «Договор подряда по капитальному строительству в советском гражданском праве» (1954г.) [2]. По словам Ю.К. Толстого обе работы на тот момент «носили пионерский характер» [3, с.16], так как продемонстрировали научно-обоснованные учёными экономические и правовые подходы к обоснованию проблематики института капитального строительства. Среди белорусских правоведов, занимавшихся изучением договорных связей по вопросам строительства следует назвать В.А. Витушко. В 1986 году в кандидатской диссертации «Договор подряда на капитальный ремонт зданий» [4], автором проанализированы действующие нормы, регламентирующие порядок заключения, исполнения договора подряда, гражданско-правовую ответственность, предложено авторское видение совершенствования белорусского законодательства.

Следует отметить, что на данных работах белорусская наука фактически приостановила свои научные исследования ключевых аспектов договора строительного подряда. Таким образом, вопросы о сущности, правовой характеристике и признаках договора строительного подряда остались не рассмотренными. Сегодня в Республике Беларусь мы встречаем лишь точечные публикации практиков [5, 6, 7], которые носят исключительно характер разъяснений действующих норм гражданского законодательства и рекомендации по их применению.

Структурным нововведением в Гражданском кодексе Республики Беларусь 1998 года (далее по тексту – ГК) стала легитимация договора строительного подряда. Относительная историческая «молодость» данного договора обозначила и научно-исследовательскую проблему, состоящую в практически полном отсутствии исследований закреплённого ГК договора, научно обоснованных предложений по совершенствованию его правового регулирования. Легальное определение договора строительного подряда позволяет выделить его основные конститутивные признаки, отражающие особый правовой режим и отграничивающие строительный подряд от иных договоров, в том числе входящих в группу подрядных отношений. Так, в соответствии с п.1 ст. 696 ГК по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить строительные и иные специальные монтажные работы и сдать их заказчику, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результаты этих работ и уплатить обусловленную цену [8]. Законодательное закрепление договора позволяет охарактеризовать его как двусторонний, возмездный и консенсуальный. На неоднозначность данного понятия в своё время акцентировал внимание Г.В. Шершеневич, указывая, что «договор подряда возбуждает большие сомнения при уяснении его природы, потому что в понимании его обнаруживается разногласие как в природе, так и в законодательстве» [9, с.408].

В первую очередь следует обозначить предмет исследуемого обязательства, для которого ключевым выступает "работа". На многозначность данного понятия обращал внимание в своих работах М.И. Брагинский, трактуя его через инструментарии толковых словарей, обнаружив около 30 значений [10, с.12].

Научное обоснование предмета договора строительного подряда также не нашло единство во взглядах учёных-цивилистов и на сегодняшний момент представлено различными точками зрения и авторскими обоснованиями своих позиций. Так, предмет

договора строительного подряда характеризуется выполнением подрядчиком строительных и иных монтажных работ по заданию заказчика и передачей последнему результата выполненных работ. М.И. Брагинский предмет данного договора трактует через его конечную цель, и, если «ожидаемая направленность договора не достигнута, применимы последствия его нарушения» [10, с.13]. В.В. Витрянский предмет договора строительного подряда расширяет и обозначает через «действия подрядчика по строительству и реконструкции объекта и действия заказчика по созданию подрядчику необходимых условий для выполнения работ, принятие объекта строительства и уплату обусловленной цены» [11, с.652-653]. В данном контексте учёный выделяет строительный подряд в самостоятельный вид договора ввиду «характера и особой области, в которой они осуществляются» [10, с. 104]. Монтажные работы правовед предлагает выделять в качестве исключительно подрядных работ, включать их в предмет договора строительного подряда возможно лишь в случае, если они связаны со строительством. Схожей точки зрения придерживаются и ряд современных учёных-цивилистов, определяющие предмет исследуемого договора как «действия подрядчика по постройке определённого объекта недвижимости, либо выполнения иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ» [12, с. 9-10].

С.Н. Мокров предмет договора строительного подряда определяет исключительно «работами, связанными с созданием, реконструкцией или ремонтом объектов недвижимости, результатом которых будут либо новые, либо модернизированные, улучшенные объекты недвижимости» [13, с.7]. Позиция автора построена на тезисе о том, что «результаты и работы существуют как цели, работы как процесс, по завершении которого появляются или должны появиться результаты» [13, с.13]. При попытке обосновать новое, имеющее теоретико-прикладной характер, понятие предмета, ряд исследователей его вовсе сужают и определяют как «результат деятельности, имеющий конкретную овеществлённую форму, а именно строительство определённого объекта, его передача заказчику, реконструкция, а также выполнение монтажных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ и передача их результата заказчику» [14, с.10-11]. Данная точка зрения видится нам ошибочной, так как приравнивает результат деятельности (как форму) к выполнению работ (как процессу).

П.2 Правил заключения и исполнения договоров строительного подряда, утвержденных Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 сентября 1998 г. № 1450 (далее по тексту – Правила) [15] под предметом договора строительного подряда подразумевает строительство объекта строительства или выполнение строительных, специальных, монтажных, пусконаладочных работ (далее - строительные работы) и возмездную передачу объекта, результата строительных работ заказчику. П.10 Правил конкретизирует предмет договора наименованием, местонахождением объекта, видами строительных работ, подлежащих выполнению, и их объёмы. Данным определением законодатель в предмет договора строительного подряда включил как сам объект строительства, как результат работ, так и процесс его осуществления. П.1 ст.696 ГК обязывает подрядчика построить объект по заданию заказчика, *либо* выполнить строительные и иные специальные монтажные работы, при этом п.1 ст. 697 ГК закрепляет, что предметом договора выступает объект строительства, являющийся материальным и окончанным результатом данных работ. Стоит предположить, что указание на объект строительства составляющего предмет договора в п.1 ст.697 ГК указывает на него как на составную часть предмета исследуемого обязательства, следовательно, предметом договора строительного подряда следует признать совокупность выполняемых подрядчиком строительных работ на конкретном объекте строительства и дальнейшая передача полученного результата заказчику.

Помимо характеристики предмета договора строительного подряда, конститутивным признаком следует обозначить и субъектный состав обязательства. На сегодняшний момент Закон «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в

Республике Беларусь» [16] закрепил легальное определение заказчика и подрядчика как участников обязательства в сфере строительства. Заказчиком является юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, определяемое в соответствии с законодательством, которое финансирует возведение, реконструкцию, реставрацию, ремонт, благоустройство объекта, снос и осуществляет строительную деятельность с привлечением подрядчика в строительной деятельности. Закон при этом поясняет, что свои функции заказчик может осуществлять самостоятельно, либо через инженера (инженерную организацию). Важно, что, прибегая к услугам инженера, за заказчиком сохраняется предусмотренная законом гражданско-правовая ответственность за нарушение условий договора перед подрядчиком.

Подрядчиком в строительной деятельности выступает юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие право на осуществление архитектурной, градостроительной и строительной деятельности и заключившие договор строительного подряда с заказчиком, застройщиком, инженером (инженерной организацией) в целях осуществления этой деятельности. Физические лица могут быть привлечены только по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам к выполнению ограниченного перечня работ, таких как: штукатурные, малярные, стекольные работы, работы по устройству покрытий пола и облицовке стен, оклеивание стен обоями, кладка (ремонт) печей и каминов. Данные работы могут выполняться физическим лицом по заказам организаций и индивидуальных предпринимателей. Подобная регламентация субъектного состава договора строительного подряда указывает на его особый конститутивный признак, характеризующий правоотношения сторон в строительстве как самостоятельный тип обязательства, конкретизирующий сферу его применения.

Таким образом, анализ предмета договора строительного подряда и его субъектного состава позволяет сделать вывод о том, что он охватывает своим понятием и содержанием конститутивные признаки исследуемого договора, заключающиеся как в действиях подрядчика, которые сводятся к строительству обусловленного объекта, передача его заказчику, так и в действиях заказчика, направленные на создание с его стороны необходимых условий подрядчику для выполнения строительных и иных специальных монтажных работ, принятие объекта строительства и уплаты обусловленной цены.

Список литературы:

1. Чигир, В. Ф. Договор строительного подряда : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / В. Ф. Чигир ; Харьк. юрид. ин-т. – Минск : Тип. Акад. наук БССР, 1954. – 19 с.
2. Басин, Ю. Г. Договор подряда по капитальному строительству в советском гражданском праве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Ю. Г. Басин ; Акад. наук СССР, Ин-т права. – М., 1954. – 16 с.
3. Чигир, В. Ф. Избранные труды / В. Ф. Чигир. – Минск : Ред. журн. «Промышленно-торговое право», 2014. – 560 с.
4. Витушко, В.А. Договор подряда на капитальный ремонт зданий : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03. - Минск, 1986. - 174 с.
5. Лисица, Л. Сроки строительства: помогут ли изменения в Правила № 1450 : коммент. к постановлению Совета Министров Респ. Беларусь от 20.01.2020 № 26 / Л. Лисица // Юрист в стр.-ве. – 2020. – № 1. – С. 7–10
6. Белявский, С. Ч. Приблизительная, твердая и неизменная цена договора строительного подряда [Электронный ресурс] : [по состоянию на 24.02.2021 г.] / С. Ч. Белявский, М. В. Митрофанов // iLex : информ. правовая система / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2022.
7. Акулич, А. Обеспечение исполнения обязательств в виде гарантийного удержания / А. Акулич, К. Веселовская // Юрист в стр.-ве. – 2019. – № 1. – С. 59–64.