

2. Действующее международное право: в 3-х томах / Сост. Ю.М. Колосов, Э.С. Кривчикова. – М.: Издательство МНИИП, 1999. – Том 1. – 864 с.
3. Жеребцов, А.Н. Международное право / А.Н. Жеребцов // Серия «Учебники и учебные пособия». – Ростов н/Д: Феникс, 2001. – 224 с.
4. Международное право в документах: учеб. пособие / Сост. Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. – Москва, 2003. – 696 с.
5. Тихиня, В.Г. Международное частное право / В.Г. Тихиня. – Минск: ТетраСистемс, 2007. – 144 с.

Материал поступил в редакцию 05.12.10

PTICHKINA S.A. The problems of correlation in international and internal law

In article were considered some aspects of correlation in independent legal systems – the international and national right. During the analysis of sources, party, principles of the international public law and the internal law the author does conclusions about close interconnection and interdependency of mentioned legal systems, about constant influence of national legal systems on formation norms of international law and increase influence of international law on the national legislation.

УДК 347.4 (476)

Чичурина О.А.

ПОДРЯДНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА КАК ОБЪЕКТ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Введение. Договор подряда наряду с поставкой и перевозкой традиционно является одним из основных классических договоров, опосредующих хозяйственные (экономические) связи. Данное утверждение одинаково справедливо и в условиях плановой (административно-командной) экономики, и в условиях экономики рыночной. Однако по мере усложнения и развития экономики, по мере повышения ее рыночной зрелости усложняется и законодательство о подряде, которое к тому же становится весьма динамичным. Сказанное в наибольшей степени относится к строительному подряду, а также подрядным отношениям, ему сопутствующим (прежде всего, подряду на выполнение проектных и изыскательских работ). Ниже в обзорно-обобщенном аспекте будет рассмотрена система подрядных обязательств по действующему законодательству Республики Беларусь, а также дана системная характеристика самого национального законодательства о подряде.

В учебнике русского гражданского права издания 1907 года находим следующую формулировку: «... наш закон определяет подряд как такой договор, в силу которого одно лицо принимает на себя обязательство, за известное вознаграждение, исполнить своим иждивением предприятие (т. X, ч.1, ст.1737). Содержание договора подряда представляет собой комбинацию трудового и капиталистического элементов и занимает среднее место между личным наймом и поставкой» [1, 371]. Безусловно, российское дореволюционное законодательство, равно как и его теоретическая интерпретация, отличалось архаичной стилистикой, утратившей актуальность и вышедшей из употребления, однако принципиальная основа нормативного регулирования подрядного обязательства, заложенная еще римским частным правом, осталась прежней. Сохранились до наших дней и многие специфичные для подряда термины и конструкции (в частности «иждивение подрядчика», казенный подряд).

В рамках действующего законодательства Республики Беларусь договор подряда является одним из самых сложных гражданско-правовых договорных институтов. Данное обстоятельство определяется видовым многообразием подрядных отношений и множественностью нормативных правовых актов различного уровня, их регулирующих. Договор подряда широко применяется как в общегражданских (некоммерческих), так и в хозяйственных отношениях.

Легальное определение договора подряда дается ст. 656 Гражданского Кодекса (далее – ГК) Республики Беларусь: «По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат и оплатить его (уплатить цену работы). Работа выполняется на риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательством или

соглашением сторон».

Договор подряда в ряде случаев следует ограничивать от смежных договоров (трудового договора, договора купли-продажи, договора возмездного оказания услуг). Так, договор подряда предельно сходен с договором возмездного оказания услуг (прежнее гражданское законодательство не выделяло возмездное оказание услуг в виде самостоятельного договора, услуги относились также к подрядным обязательствам). В рамках ныне действующего законодательства отличие между названными договорами проводится по их предмету. Так, предмет договора подряда характеризуется двойственностью: с одной стороны – работы как таковые, с другой стороны – вещественный результат работ, который может в последующем быть предметом другого договора. Например, капитальное строение (результат строительных подрядных работ) может стать впоследствии предметом продажи, дарения и т.п. Предмет возмездного оказания услуг такой характеристикой не обладает.

Весьма дискуссионным в цивилистической правовой науке является вопрос о разграничении договора подряда и договора купли-продажи [2, 46–49]. Подрядное обязательство приобретает сходство с куплей-продажей, например, при изготовлении товара из материала продавца по образцам. В то же время разграничение данных обязательств имеет явно выраженное практическое значение, особенно – применительно к сфере внешнеэкономических отношений, поскольку влияет на определение режима деятельности экспортера, распространение (нераспространение) определенных международно-правовых актов (прежде всего, Венской Конвенции о контракте международной купли-продажи).

Действующее национальное законодательство о подряде является многоуровневым. Его основу составляет Гражданский Кодекс Республики Беларусь, включающий главу 37 «Подряд». Структура указанной главы основана на соотношении общих и специальных норм. Общие положения о подряде (§ 1) применяются к любым разновидностям договора при отсутствии специальных норм, по-иному регулирующих соответствующий аспект подрядного обязательства.

Общие нормы о подряде позволяют выделить ряд характеристик, специфичных для данного договора и выделяющих его из ряда других гражданско-правовых договоров.

Подрядное обязательство допускает сложную схему договорного отношения, которая становится особенно актуальной в условиях строительного подряда. Так, подрядчик вправе привлекать для выполнения отдельных видов (этапов) работ других лиц (субподрядчиков), выступая при этом генеральным подрядчиком, если иное не вытекает из законодательства или договора (ст. 660 ГК). Ответственность за действия субподрядчиков перед заказчиком несет генеральный под-

Чичурина Оксана Николаевна, кандидат юридических наук, доцент Брестского государственного университета им. А.С. Пушкина. Беларусь, БрГУ им. А.С. Пушкина, 224016, г. Брест, б-р. Космонавтов, 21.

рядчик. Положение о генеральном подрядчике в строительстве утверждено приказом Минстройархитектуры № 260 от 31.08.1999.

Если иное не предусмотрено договором, работы выполняются иждивением подрядчика, т. е. его материалами, силами и средствами (ст. 658 ГК). Сам термин «иждивение» в данном контексте употребляется в непривычном значении. Представляется, что имеет место историческая преемственность его использования.

Договор в целом является рискованным для подрядчика: риск случайной гибели (порчи) результата работ до его приемки заказчиком несет подрядчик, если иное не предусмотрено договором. В то же время риск случайной гибели (порчи) материалов, оборудования, иного вспомогательного имущества, используемого для исполнения договора, несет сторона, его предоставившая (ст. 659 ГК).

Применительно к содержанию договора закон в общем виде называет всего два существенных условия, которые обязательно должны быть согласованы в договоре – условия о предмете и о сроках (начальном и конечном) подрядных работ. Для специальных видов договора подряда устанавливаются дополнительные существенные условия (прежде всего, цена для договора строительного подряда).

Что касается цены подрядных работ, то в договоре согласуется сама цена или способы ее определения. Цена складывается из издержек подрядчика и его вознаграждения, может определяться путем составления сметы, которая становится составной частью договора. Смета может быть твердой и приблизительной (ст. 663 ГК). Экономия подрядчика относится в его пользу, если заказчик не докажет, что экономия повлияла на качество работ (ст. 664 ГК). Оплата выполненных работ производится после приемки результата, если договором не предусмотрена поэтапная оплата.

На подрядчике лежат следующие основные обязанности: выполнить работу в соответствии с условиями договора; обеспечить надлежащее качество работ; предупредить о непригодности материала, предоставленного заказчиком, о неблагоприятных последствиях его указаний; сообщить заказчику информацию, касающуюся эксплуатации объекта; соблюдать конфиденциальность в отношениях.

Основные обязанности заказчика: оказывать содействие в случаях, порядке и объеме, предусмотренных договором; предоставить материалы, оборудование, техническую документацию, если это предусмотрено договором; принять выполненную работу по акту и оплатить ее.

Приемка результата подрядных работ по акту – обязательный элемент исполнения обязательства. В акте фиксируется факт передачи заказчику результата подрядных работ, в том числе отражаются выявленные его недостатки (ст. 673 ГК). Если результат работ принят без проверки, то заказчик лишается возможности ссылаться на явные недостатки. О выявлении впоследствии скрытых недостатков заказчик обязан сообщить подрядчику незамедлительно. При возникновении спора по поводу недостатков и причин их возникновения назначается экспертиза за счет подрядчика с последующим отнесением расходов на ее производство на счет стороны, необоснованно затеявшей данный спор. Определены и последствия отказа (уклонения) заказчика от приемки (ст. 674 п. 6, 7 ГК).

Качество подрядной работы должно соответствовать условиям договора или обычно предъявляемым требованиям. Гарантийные сроки (сроки годности) устанавливаются законодательством или договором. Особое значение имеют строительные нормы и правила (стандарты строительства), установленные в множественных технических нормативных актах.

Ответственность подрядчика за ненадлежащее качество результата работ (ст. 676 ГК) в целом аналогична ответственности продавца за качество предмета договора купли-продажи (ст. 445 ГК). Сроки предъявления требований, связанных с недостатками результата работ (ст. 667 ГК), тоже аналогичны срокам предъявления требований к продавцу в связи с ненадлежащим качеством проданной вещи (ст. 447 ГК). Однако в отличие от института договора купли-продажи институт подряда содержит норму о сроках исковой давности по требованиям в связи с ненадлежащим качеством подрядной работы (один год, а в отношении зданий, сооружений, построек – три года). Срок исковой давности начинается течью со дня заявления о недостатках, если

оно сделано в пределах гарантийного срока. Если гарантийный срок не установлен или заявление сделано за его пределами, то начало течения срока исковой давности определяется в общем порядке (ст. 201 ГК), т. е. с момента, когда заинтересованное лицо узнало или должно было узнать о нарушении принадлежащего ему права.

Рассмотренные выше общие положения о подряде дополняются специальными нормами Гражданского Кодекса об отдельных видах подряда (§§ 2-5 главы 37), а также специальным законодательством о них. Кодекс определяет следующие виды договора подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд (в дореволюционной терминологии – казенный подряд).

Договор строительного подряда выступает, безусловно, самым сложным и масштабным видом подрядного обязательства. Его предметом является строительство или реконструкция здания, сооружения или иного капитального объекта, а также выполнение строительных и иных специальных монтажных работ (ст. 696 п. 2 ГК). Правила о строительном подряде применяются и к работам по капитальному ремонту зданий, сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Законодательство о капитальном строительстве представляет собой сложную обособленную область законодательства, развивающую положения Гражданского Кодекса. Так, Советом Министров Республики Беларусь (постановление № 1450 от 15.09.1998) утверждены Правила заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, детально регламентирующие различные аспекты данного обязательства, в частности устанавливающие ряд оснований применения нормативной неустойки за его нарушение.

Особо регулируется порядок заключения договора строительного подряда (Положение о проведении подрядных торгов на строительство объектов, утвержденное постановлением Совмина № 235 от 3.03.2005). В частности, устанавливаются случаи обязательного объявления открытых торгов для определения подрядчика, иные конкурентные способы заключения договора. Регламентируются и иные аспекты строительного подрядного обязательства, в том числе порядок определения контрактной цены.

Специфической разновидностью договора строительного подряда является весьма актуальный ныне договор долевого строительства. Указом Президента Республики Беларусь № 396 от 15.06.2006 «О долевом строительстве многоквартирных жилых домов» утверждены Правила заключения, исполнения, расторжения договора создания объекта долевого строительства. Правилами, в частности, установлено, что в случаях, когда застройщиком выступает гражданин, реализующий свой непредпринимательский интерес, к отношению следует применять законодательство о защите прав потребителей в части, не урегулированной данным нормативным актом. В то же время Правила существенно ограничивают возможности заказчика по взысканию имущественных санкций с застройщика, нарушающего сроки выполнения подрядных работ: на этот случай установлена неустойка в размере 0,001% от суммы внесенных платежей за каждый день просрочки (для сравнения – Закон «О защите прав потребителей» за просрочку выполнения работ предусматривает неустойку в размере 1% от цены просроченных работ).

Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ как вид договора подряда предшествует договору строительного подряда. Результатом работ выступает в данном случае комплекс проектно-сметной документации, заключение о возможности и целесообразности строительства. Подрядчик (субъект хозяйствования, проектировщик, изыскатель) несет ответственность за недостатки документации, повлиявшие на качество строительных работ. Данные отношения также в значительной степени регулируются специальным законодательством, в том числе ведомственными нормативными актами Минстройархитектуры (Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь).

Следует заметить также, что помимо законодательства о строительном подряде как двустороннем обязательстве существует ряд нормативных актов, регулирующих строительную деятельность как таковую, в том числе принципы ее осуществления и требования, к ней предъявляемые. Таким наиболее общим актом является Закон

2004 года № 300-3 «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь».

И в заключение хочется отметить следующее. Изучение судебной практики в части применения законодательства о подряде показывает, что ввиду особой сложности подрядных обязательств участникам правового оборота при отсутствии специальных познаний в соответствующей области следует обращаться за квалифицированной помощью с целью предотвращения возможных споров и обеспечения собственных интересов. Так, отказывая в иске, вытекающем из ненадлежащего исполнения договора подряда, хозяйственный суд указал, что непривлечение заказчиком (садовым товариществом), не имеющим специальных юридических и технических познаний, на стадии заключения и исполнения договора соответственно юриста и инженерной организации для получения квалифицированной помощи на возмездной основе следует расценивать как поведение истца не в соответствии с принципами добросовестности и разумности участников гражданского оборота (абзац 8 ч.2 ст.2 ГК).

Исходя из обстоятельств данного спора, заказчик понес реальные убытки, однако ввиду незнания закона и отсутствия специальных технических компетенций не смог вовремя адекватно оценить качество результата подрядных работ, надлежащим образом не оформил претензии и подписал акт приемки без оговорок, что предопределило разрешение судебного спора не в его пользу [3, 63–65].

СПИСОК ЦИТИРОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: Фирма «СПАРК», 1995.
2. Серкова, Ю.А. Соотношение договора строительного подряда с отдельными гражданско-правовыми обязательствами // *Хозяйство и право*. – 2008. – № 1. – С. 46–49.
3. Горонков, М.П. Сложные технические сделки требуют надлежащего технического и юридического сопровождения // *Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь*. – 2010. – № 3. – С. 63–65.

Материал поступил в редакцию 22.10.10

SHICHURINA O.A. Works under contract obligations as the object of legislative regulation in Belarus

In the article the notion and the forms of works under contract according with Belarusian legislation are considered. A systematic characteristic of legislation of works under contract is given. The levels of this legislation are shown. The general legal theses concerning works under contract are analyzed. Peculiarities of legal regulation of the contract building and design and prospecting works are investigated. Some problems of legal regulation and court practice of this area are revealed.

УДК 349.6(476)(082)

Речиц Е.В.

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ АРЕНДЫ ВОДНЫХ ОБЪЕКТОВ (ИХ ЧАСТЕЙ) В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ

Введение. Новацией белорусского законодательства об использовании и охране вод является введение ст.28 Водного кодекса Республики Беларусь от 15 июля 1998 г. №191-3 (в ред. от 04.01.2010) [1] титула аренды водных объектов (их частей) наряду с такими титулами водопользования как постоянное водопользование, временное водопользование и безвозмездное водопользование. Только лишь для осуществления рыбоводства в Республике Беларусь передано в аренду водных объектов (их частей) общей площадью 7701,82 га: из них 2630, 06 га в Брестской области, 886,8 га в Витебской области, 484,4 га в Гомельской области, 1778,35 га в Гродненской области, 1061,37 га в Минской области, 1160,84 га в Могилевской области [9].

Данная работа посвящена рассмотрению в общем виде теоретических проблем аренды водных объектов (их частей) в Республике Беларусь.

Исходя из ст.577 Гражданского кодекса Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г., № 218-3 (в ред. от 28.12.2009) [2] и ст.1 закона Республики Беларусь от 12 декабря 1990 г. № 460-XII «Об аренде» (в ред. от 31.12.2009) [4], аренда (имущественный наем) водных объектов (их частей) представляет собой основанное на договоре срочное возмездное владение и пользование или срочное пользование водными ресурсами, необходимыми арендатору для самостоятельного осуществления хозяйственной и иной деятельности. При этом понятие владения применительно к водным объектам (их частям) носит в известной мере условный характер: поскольку воды находятся в состоянии непрерывного движения и водообмена, то говорить о физическом, реальном господстве над водными объектами (их частями) весьма затруднительно.

Действующим белорусским законодательством об использовании и охране вод предусматриваются два вида договора аренды водных объектов (их частей):

– договор аренды водных объектов (их частей), при котором порядок и

условия предоставления водных объектов (их частей) определяются Президентом Республики Беларусь; предметом аренды являются только водные объекты (их части), включенные в фонд рыболовных угодий и фонд охотничьих угодий; цель аренды заключается исключительно в ведении рыболовного или охотничьего хозяйства; арендаторами водных объектов (их частей) выступают лишь юридические лица; – договор аренды водных объектов (их частей), когда порядок и условия предоставления водных объектов (их частей) устанавливаются Советом Министров Республики Беларусь; предмет аренды составляют водные объекты (их части), не включенные в фонд рыболовных угодий и фонд охотничьих угодий - водные объекты (их части), включенные в Республиканскую комплексную схему размещения рыболовных угодий; используемые для питьевых, бытовых и иных нужд населения; расположенные на территории населенных пунктов и (или) на особо охраняемых природных территориях; используемые юридическими лицами, которые занимаются выращиванием и разведением товарной рыбы и рыболовничьего материала и в отношении которых Республика Беларусь либо административно-территориальная единица, обладая долями (акциями) в уставном фонде, может определять решения, принимаемые этими юридическими лицами; иные, определенные законодательством (ст. 4 Постановления Совета Министров Республики Беларусь от 4 октября 2007 г. № 1260 «Об утверждении Положения о порядке предоставления водных объектов (их частей) в аренду для рыбоводства и других целей» (в ред. от 12.07.2008)) [7]; цель аренды – рыбоводство и другие, за исключением целей питьевого водоснабжения, нужд энергетики, обеспечения обороны Республики Беларусь; арендаторами могут быть граждане, в том числе индивидуальные предприниматели, и юридические лица.

В этом плане заслуживает внимания опыт российского законодательства, где аренда водных объектов (их частей) носит универсальный характер. Согласно ст.ст. 11 и 12 Водного кодекса

Речиц Екатерина Викторовна, кафедра социально-политических и исторических наук Брестского государственного технического университета.

Беларусь, БрГТУ, 224017, г. Брест, ул. Московская, 267.