

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Том IV учебника подготовлен авторским коллективом кафедры гражданского права юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова в составе:

М.Л. Башкатов,

ассистент, магистр частного права (РШЧП) — § 4 гл. 36; § 2 и 3 гл. 39;

В.В. Витрянский,

доктор юридических наук, профессор — гл. 37; § 5 гл. 39;

А.С. Ворожечин,

кандидат юридических наук, ассистент — п. 5, 6 § 1 и § 2 гл. 40; п. 5 § 1 и § 3 и 4 гл. 41;

Ем В.С.,

кандидат юридических наук, доцент — гл. 44;

Н.В. Козлова,

доктор юридических наук, профессор — § 1 гл. 42;

Т.С. Мартынова,

кандидат юридических наук, доцент — § 1 гл. 39;

П.А. Панкратов,

кандидат юридических наук, доцент — § 3 гл. 36; § 2 гл. 42;

Е.А. Суханов,

доктор юридических наук, профессор — гл. 38; § 3 и 4 гл. 42;

А.Е. Шерстобитов,

доктор юридических наук, профессор — § 1, 2 гл. 35; § 1, 2 гл. 36; § 4 гл. 39;

Н.В. Щербак,

кандидат юридических наук, доцент — п. 1–4 § 1 гл. 40; п. 1–4 § 1 и § 2 гл. 41;

Н.Б. Щербаков,

ассистент, государственный советник юстиции 1-го класса — § 3 и 4 гл. 35;

А.А. Ягельницкий,

кандидат юридических наук, доцент — гл. 43.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

Кодексы и другие федеральные законы

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июня 2002 г. № 95-ФЗ.

БК — Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ.

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ; часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ; часть третья от 26 ноября 2001 г. № 2146-ФЗ; часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ.

ГрК — Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 120-ФЗ.

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ.

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 г. № 188-ФЗ.

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ.

СК — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ.

ВК — Воздушный кодекс Российской Федерации от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ // СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.

КВВТ — Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 112. Ст. 1001.

КТМ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

УАТ — Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта Российской Федерации от 18 ноября 2007 г. № 259-ФЗ // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5555.

УЖТ — Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.

Закон о банкротстве — Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

Закон о железнодорожном транспорте — Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 169.

Закон о защите прав потребителей — Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

Закон о банках и банковской деятельности — Закон РФ от 2 декабря 1990 г. № 395-1 // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

Закон о рынке ценных бумаг — Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

Закон о защите конкуренции — Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434.

Закон о национальной платежной системе — Федеральный закон от 27 июля 2011 г. № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» // СЗ РФ. 2011. № 27. Ст. 3872.

Материалы судебной практики

Постановление Пленума ВС РФ № 1 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 января 2010 г. № 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью граждан» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 3.

Постановление Пленума ВС РФ № 7 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.

Постановление Пленума ВС РФ № 10 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. № 7.

Постановление Пленума ВС РФ № 17 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 9.

Постановление Пленума ВС РФ № 25 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами

некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

Постановление Пленума ВС РФ № 49 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 г. № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2019. № 2.

Постановление Пленума ВС РФ от 22 ноября 2016 г. № 54 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 ноября 2016 г. № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2017. № 1.

Постановление Пленума ВС РФ от 21 декабря 2017 г. № 54 — постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2017 г. № 54 «О некоторых вопросах применения положений главы 24 Гражданского кодекса Российской Федерации о перемене лиц в обязательстве на основании сделки» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2018. № 3.

Иные сокращения

BGB, *Bürgerliches Gesetzbuch* (ГГУ, Германское гражданское уложение) — Гражданское уложение Германии = *Deutsches Bürgerliches Gesetzbuch mit Einführungsgesetz*: введ. закон к Гражд. Уложению: Пер. с нем. / В. Бергманн, введ., сост.; Науч. ред. В. Бергманн и др. 3-е изд., перераб. М.: Волтерс Клувер, 2008.

D.44. VII. 3 (Дигесты Юстиниана. Т. VI. Полутом 2) — Дигесты. Кн. 44. Титул VII. Фрагмент 3 // Дигесты Юстиниана. Т. I—VII: Пер. с лат. / Отв. ред. Л.Л. Кофанов. М.: Статут, 2002—2005.

ЕГРН — Единый государственный реестр недвижимости.

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц.

Правила DCFR — Модельные правила европейского частного права: Пер. с англ. / Науч. ред. Н.Ю. Рассказова. М.: Статут, 2013.

Принципы УНИДРУА 2010 — Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010 / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2013. Действуют в редакции 2016 г.

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации.

РАЗДЕЛ X ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРОВ ПО ПРОИЗВОДСТВУ РАБОТ И ПО ОКАЗАНИЮ УСЛУГ

ГЛАВА 35. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРА ПОДРЯДА

§ 1. Общие положения об обязательствах из договора подряда. — § 2. Обязательства из договора бытового подряда. — § 3. Обязательства из договора строительного подряда. — § 4. Обязательства из договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

§ 1. Общие положения об обязательствах из договора подряда

1. Понятие договора подряда

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (ст. 702 ГК).

Договор подряда является **двусторонним, взаимным, консенсуальным и возмездным**. Форма этого договора определяется в соответствии с общими правилами о форме сделок (ст. 158–165 ГК).

Стороны договора подряда — **заказчик и подрядчик**, которыми могут быть различные субъекты гражданского права. Лишь для отдельных видов (разновидностей) этого договора законодательством предусматриваются специальные **требования к подрядчику** (например, статус предпринимателя в договорах бытового подряда, наличие членства в саморегулируемой организации и свидетельства о допуске к соответствующим работам для подрядчиков в договорах строительного подряда и подряда на выполнение проектных и изыскательских работ).

По общему правилу подрядные работы выполняются лично подрядчиком. Однако при выполнении сложного комплекса работ, в особенности в сфере строительного подряда, используется **принцип генерального подряда** (ст. 706 ГК), в соответствии с которым подрядчик имеет право привлечь к исполнению своих обязательств других лиц. В этом случае он выступает в роли **генерального подрядчика**, а привлеченные им для выполнения отдельных работ лица именуются **субподрядчиками**. Подрядчик не вправе использовать генеральный подряд, если из закона или договора подряда вытекает его обязанность выполнить работу лично. Поэтому подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение указанных требований, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора.

При этом **генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность** за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком (п. 2 и 3 ст. 706 ГК, что вытекает из общих правил п. 1 ст. 313 и ст. 403 ГК), поскольку обязательствами по договору подряда связаны только заказчик и генеральный подрядчик. Вместе с тем **генеральный подрядчик несет перед субподрядчиком ответственность** за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда, так как сам связан обязательствами по субподрядному договору только с субподрядчиком.

Иначе говоря, во всех этих случаях имеет место **ответственность генерального подрядчика за действия третьих лиц**. Поэтому заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком (если, конечно, иное прямо не предусмотрено законом или договором). Генеральный подрядчик, понесший ответственность за действия третьих лиц в соответствии с принципом генерального подряда, вправе прибегнуть к **регрессному требованию** и взыскать возникшие у него убытки с лица, чьими действиями они были причинены.

Кроме того, в соответствии с п. 4 ст. 706 ГК **с согласия генерального подрядчика** заказчик может заключить договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами (**прямые договоры**). Генеральный подрядчик не принимает участия в таких договорах, и принцип генерального подряда здесь не действует. Поэтому лица, заключившие прямые договоры с заказчиком, несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы непосредственно перед ним, а заказчик, в свою очередь, отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора перед этими лицами.

Если на стороне подрядчика одновременно выступают два или более лица, то при неделимости предмета обязательства они признаются по отношению к заказчику **солидарными** должниками (в отношении обязанности выполнить работу и сдать ее результат) и, соответственно, **солидарными** кредиторами (в отношении права требовать принятия работы и ее оплаты). Однако при **делимости предмета обязательства**, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором, каждое из этих лиц приобретает права и несет обязанности по отношению к заказчику лишь в пределах своей **доли** (п. 2 ст. 707 ГК).

2. Отличие договора подряда от иных договоров

Нормы о договоре подряда составляют основу самостоятельной группы договорных **обязательств по выполнению работ**, отличающихся от обязательств по отчуждению вещей (прежде всего по их купле-продаже) и по пользованию ими (аренда и ссуда). Договор подряда регулирует процесс производительной деятельности, сопровождающейся созданием определенного **овеществленного результата**, который заключается в изготовлении или переработке (обработке) вещи либо в выполнении другой работы (п. 1 ст. 703 ГК). Следовательно, интерес заказчика состоит в приобретении новой вещи, изготовленной подрядчиком, или в улучшении качества и иных потребительских свойств уже существующей вещи, например, в результате ее ремонта.

Изготовленная или переработанная (обработанная) вещь или результат выполнения иной работы должны быть переданы заказчику (п. 2 ст. 703 ГК). Такой результат не обязательно выражается в новой движимой или недвижимой вещи, но всегда является **вещественным**. Следовательно, предметом договора подряда выступают либо индивидуально-определенные вещи (при изготовлении), либо конкретный овеществленный результат деятельности (работы) в отношении индивидуально-определенных вещей (при их переработке (обработке) или выполнении иной работы).

Как создание новых индивидуально-определенных вещей, так и изменение их потребительских свойств предполагают осуществление подрядных работ по заданию заказчика, который вправе в любое время **проверять ход и качество работы**, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь, однако, в его деятельность (п. 1 ст. 715 и п. 3 ст. 703 ГК). При этом подрядчик самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика, если иное не предусмотрено договором.

Договор подряда также отличается **от договоров об оказании услуг**, хотя к отдельным их видам могут субсидиарно применяться нормы

о договоре подряда, если это не противоречит специальным правилам ГК об этих договорах (в частности, о договорах возмездного оказания услуг) и особенностям их предмета (ст. 783 ГК). Основным отличием договора подряда от договоров об оказании различных услуг является результат выполненных работ. Если в подрядных договорах он имеет овеществленную форму, то в договорах об оказании услуг он **не имеет вещественного содержания и неотделим от личности исполнителя**, будь то концерт музыканта, деятельность поверенного или перевозка груза.

Договор подряда, несмотря на внешнее сходство, имеет также существенные отличия **от трудового договора**. Подрядчик выполняет работу **на свой риск** и, если иное не предусмотрено договором подряда, **собственным иждивением**, т.е. из своих материалов, своими силами и средствами (ст. 704 и 705 ГК). В отличие от этого работник, заключивший трудовой договор, **зачисляется в штат** соответствующей организации, подчиняется установленным в ней правилам внутреннего трудового распорядка и обязан выполнять указания работодателя.

Однако при надомном труде работник выполняет конкретный заказ и сдает соответствующий результат, не будучи связанным правилами внутреннего трудового распорядка. Такие правила не обязаны устанавливать для своих работников индивидуальные предприниматели. Следовательно, указанные традиционные отличия не позволяют во всех случаях четко разграничить трудовые и подрядные отношения. Поэтому основными критериями их разграничения следует считать, во-первых, выполнение работником по трудовому договору определенной **трудовой функции** — нормируемой законодательством о труде деятельности, не обязательно связанной с достижением определенного овеществленного результата; во-вторых, распространение на работника установленной законодательством о труде **системы льгот** по количеству и условиям труда, его оплате, а также социальному страхованию.

Общие положения о подряде (§ 1 гл. 37 ГК) применяются к отношениям по выполнению работ, прямо урегулированным нормами § 2–5 этой главы ГК (бытовой и строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ для капитального строительства, а также подрядные работы для государственных или муниципальных нужд) при отсутствии в них специальных правил. Вместе с тем возникает вопрос о возможности их применения к другим видам работ, за рамками названных отношений.

Как во внутреннем, так и во внешнеторговом обороте получил распространение договор об изготовлении продукции из давальческого сырья (**толлинговый договор**, от англ. *toll* — пошлина, сбор). Такой договор обычно рассматри-