

УДК 347.421

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА СУБПОДРЯДА В ПРОЦЕССЕ ИСПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ КОНТРАКТОВ

Самсонова А.А.

Магистрант 2 года обучения

Академии Права и Национальной безопасности

Южного Университета (ИУБиП)

e-mail: Anna_Linnikova@mail.ru

Научный руководитель: Левицкая Е.А.

к.ю.н., доцент кафедры «Гражданско-правовые дисциплины»

Аннотация: В настоящей статье рассматривается заключение договора субподряда в процессе исполнения государственных и муниципальных контрактов, а также требования к его заключению.

Ключевые слова: договор субподряда, исполнение обязательств, генеральный подрядчик, участник закупки, контракт, исполнение обязательств лично.

THE CONCLUSION OF A SUBCONTRACT IN THE PROCESS OF EXECUTING STATE AND MUNICIPAL CONTRACTS

Samsonova A.A.

Abstract: This article examines the conclusion of a subcontract in the execution of state and municipal contracts, as well as the requirements for its conclusion.

Keywords: subcontracting contract, performance of obligations, general contractor, procurement participant, contract, performance of obligations in person.

Федеральным Законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 N 44-ФЗ предусмотрено право подрядчика по заключенному контракту самостоятельно выбирать способ исполнения принятых обязательств, с учетом норм действующего законодательства.[3] В таком ключе, указанный Закон создает для подрядчика по контракту

следующие варианты исполнения обязательств: подрядчик обязан привлечь для выполнения части работ субподрядчика из числа СОНКО или СМП, подрядчик вправе привлечь субподрядчика либо подрядчик обязан выполнить работу лично.[6]

Остановимся на обязанности подрядчика по привлечению субподрядчика. Такая обязанность в соответствии с Законом, может быть предусмотрена непосредственно в тексте документации при ее размещении, а также в заключаемом контракте. Необходимость в таком требовании обусловлена обязательством Заказчика в процессе осуществления своих обязательств в пределах доведенных лимитов, осуществлять не менее 15% от своего годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства или социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно п. 5 ст. 30 44-ФЗ, если заказчик в закупочной документации устанавливает требование к подрядчику, не являющемуся СМП или СОНКО, привлечь к исполнению контракта субъекты малого предпринимательства, то он должен четко отразить объем работ, который должен быть выполнен такими организациями. Объем устанавливается в процентном соотношении от НМЦК. В случае исполнения обязательства по заключения такого договора с СМП, СОНКО, заказчик засчитывает объем выполненных работ таким субподрядчиком в счет годового объема закупок у субъектов малого предпринимательства в отчете о проведенных закупках. В противном случае, подрядчик будет подлежать ответственности, предусмотренной договором, вплоть до возможного одностороннего расторжения контракта Заказчиком.[5]

В случае, если прямого требования в документации не установлено, у Подрядчика есть возможность самостоятельно определить целесообразность и необходимость привлечения Субподрядчика. Исходя из этого, наиболее распространенной практикой у хозяйствующих субъектов в процессе исполнения контракта является заключение договора субподряда.

При этом, зачастую, такие договоры заключаются без ведома Заказчика, что не всегда положительно влияет на качество выполняемых работ. Между тем, практика заключения субподрядных договоров позволяет обеспечить наиболее комфортные условия исполнения контрактов для Подрядчиков, позволяя экономить ресурсы и перераспределять ответственность.

Большая роль при этом отводится профильным субподрядным организациям, специализирующимся на определенных видах работ, поскольку в таком случае имеют необходимый опыт и навыки, что позволяет избежать недостатков при выполнении работ. А, следовательно, и ответственности.

В случае заключения субподрядного договора, Исполнитель по контракту будет выступать в роли Генерального Подрядчика, выполняя функции Заказчика в новом договоре.

Договор субподряда, в силу статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, может быть заключен в случае, если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично.[2] В таком случае, договор должен быть заключен таким образом, чтобы сохранились существенные условия основного договора.

Таким образом, создается новый договор, где имеется возможность предусмотреть дополнительные обязательства, а также дополнительную ответственность за их неисполнение.

Кроме указанных случаев, существует также ограничения, которые устанавливаются Заказчиками при привлечении субподрядчиков в процессе исполнения обязательств по контракту. К числу таких ограничений относится: уведомление о заключении субподряда, с предоставлением необходимых сведений заказчику; запрос разрешения на заключение субподряда и согласование заключаемого договора и контрагента с Заказчиком; требование об исполнении обязательств лично.

Если говорить об уведомлении либо согласовании заказчиком, то при соблюдении определенных требований, привлечение субподрядчика все же возможно. В случае, когда установлено требование об исполнении обязательств лично, Подрядчик не имеет право передать работ или часть работы для выполнения третьим лицам.

В соответствии с частью 2 статьи 706 Гражданского кодекса Российской Федерации, Подрядчик, который привлек к исполнению договора подряда субподрядчика в нарушение положений о личном исполнении обязательства, несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении договора.

Под убытками, в соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса Российской Федерации, понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).[1] Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Для привлечения подрядчика к ответственности в виде возмещения убытков заказчику необходимо будет доказать как факт нарушения подрядчиком обязательства и наличие убытков в определенном размере, так и причинно-следственную связь между указанными фактами. Непредставление любого из таких доказательств должно повлечь отказ в удовлетворении требования заказчика о взыскании убытков. Однако доказывать вину подрядчика заказчику не обязательно в силу статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В свою очередь, суд вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал

увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению. Таким образом, для взыскания с подрядчика убытков важно установить меры, принятые заказчиком к уменьшению размеров убытков, и оценить действия самого заказчика.

Необходимо признать, что для заказчика практически бесперспективно доказывать убытки от привлечения субподрядчика в ситуации, когда субподрядчик обладает необходимой квалификацией и опытом не меньшим, чем генеральный подрядчик, а так же качественно выполняет предусмотренные договором работы. И всё-таки иногда практика подобных споров встречается.

Вместе с тем, возможные неблагоприятные последствия привлечения подрядчиком третьих лиц для выполнения работ не исчерпываются возмещением убытков. Так, возможно и взыскание неустойки, если она установлена договором. Согласно статьи 330 Гражданского кодекса РФ, неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Однако, вне зависимости от размера установленной договором неустойки, согласно ст. 333 Гражданского кодекса РФ суд будет вправе уменьшить неустойку если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства. При оценке таких последствий суд может принимать во внимание, в частности, и обстоятельства, не имеющие прямого отношения к последствиям нарушения обязательства.[4]

Таким образом, для заключения договора субподряда в процессе исполнения контракта, подрядчику необходимо не только правильно составить такой договор, предусмотрев все необходимые существенные условия контракта, но и оценить правовые основания такого заключения. В

противном случае, подрядчик рискует привлечь субподрядчика с нарушением условий договора, что влечет за собой привлечение к ответственности такого подрядчика.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-Федеральный Закон (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Российская газета. – 1994. – № 238-239.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-Федеральный Закон (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) // Российская газета. – 1996. – № 23-25, 27.
3. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 27.12.2019) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2020) // Собрание законодательства РФ. – 2019. – № 14.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996 (ред. от 25.12.2018) «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. – 1996. – № 152. – П. 42.
5. Коростилева О.В. Формирование и реализация государственного заказа как способ распределения бюджетных средств // Интеллектуальные ресурсы – региональному развитию. –2018. – №1. – С. 104-108.
6. Атарщикова Е.Н. Правовое регулирование государственных закупок в Российской Федерации// Интеллектуальные ресурсы – региональному развитию. – 2019. –Т.5, №2. – С. 196-199.