

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СТРОИТЕЛЬСТВА И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ

В.В. РОМАНОВА

Романова Виктория Валерьевна, кандидат юридических наук, партнер российско-британской юридической фирмы "Мусин, Ибрагимов и партнеры", доцент кафедры предпринимательского права Московской государственной юридической академии им. О.Е. Кутафина, соискатель кафедры коммерческого права юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета.

В 1990 г. с отличием окончила юридический факультет Ленинградского государственного университета им. А.А. Жданова. В 1994 г. окончила аспирантуру по кафедре международного права юридического факультета ЛГУ. В 1997 г. защитила диссертацию по теме "Российская собственность за рубежом: правовые проблемы правопреемства и управления".

Имеет большой опыт работы в государственных и иных организациях.

Арбитр Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации, Третейского суда при Российском союзе промышленников и предпринимателей, Третейского суда при НП "Энергострой".

Член Научно-консультативного совета при Общественной палате Российской Федерации, член Научно-консультативного совета при Федеральном арбитражном суде Московского округа.

Автор более 40 научных работ по вопросам правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, в том числе монографий "[Договоры на строительство и модернизацию энергетических объектов](#)" и "[Государственное регулирование и саморегулирование строительства и модернизации энергетических объектов в Российской Федерации](#)".

Рецензенты:

Кузбагаров А.Н., начальник кафедры гражданского права Санкт-Петербургского университета МВД России, доктор юридических наук, профессор.

Скворцов О.Ю., профессор кафедры коммерческого права юридического факультета Санкт-Петербургского государственного университета, доктор юридических наук.

Предисловие

Развитие энергетического сектора России свидетельствует о том, что расширенное строительство и модернизация основных производственных фондов в энергетике являются одними из основных задач, разрешение которых необходимо для достижения стратегических целей развития энергетики. Цели и задачи долгосрочного развития энергетического сектора России определены Энергетической [стратегией](#) России, утвержденной распоряжением Правительства РФ от 13 ноября 2009 г. N 1715-р "Об утверждении Энергетической стратегии России на период до 2030 года" <1>.

-----  
<1> [Распоряжение](#) Правительства РФ от 13 ноября 2009 г. N 1715-р "Об утверждении Энергетической стратегии России на период до 2030 года" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5836.

В Энергетической [стратегии](#) определено, что для создания инновационного и эффективного энергетического сектора страны требуется модернизация и создание новой

энергетической инфраструктуры на основе масштабного технологического обновления энергетического сектора экономики страны; формирование устойчиво благоприятной институциональной среды в энергетической сфере; повышение энергетической и экологической эффективности российской экономики и энергетики, в том числе за счет структурных изменений и активизации технологического энергосбережения; дальнейшая интеграция российской энергетики в мировую энергетическую систему.

Согласно Энергетической **стратегии** России на период до 2030 г. эффективная государственная энергетическая политика, снятие излишних административных барьеров, стимулирование государством стратегических инициатив хозяйствующих субъектов по разработке и реализации инвестиционных проектов, обеспечивающих инновационное развитие энергетического комплекса, необходимы для достижения нового состояния энергетического сектора. За период с момента утверждения Энергетической **стратегии** России неоднократно менялись нормы законодательства РФ не только в области строительства, но и в области промышленной безопасности, безопасности объектов топливно-энергетического комплекса, энергетики.

В связи с отменой лицензирования строительной деятельности, активизацией института саморегулирования в соответствии с Федеральным **законом** от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ Градостроительный кодекс РФ был дополнен **главой** о саморегулировании в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства объектов капитального строительства, предусматривающей нормы о целях, видах, полномочиях саморегулируемых организаций в сфере инженерных изысканий, проектной документации, строительства. В последующем в Градостроительный **кодекс** еще 24 раза вносились изменения, которые охватывают понятийный аппарат, вопросы, касающиеся разрешения на строительство, на ввод объекта в эксплуатацию, саморегулирования в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

За период с 2009 по 2012 гг. в Федеральный **закон** "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" было внесено девять изменений, которые касаются в том числе уточнения и дополнения понятийного аппарата, закрепления дополнительных требований промышленной безопасности, порядка расследования аварий.

Изменения в законодательстве отразились и на полномочиях соответствующих государственных органов, в частности Министерства энергетики, Федеральной антимонопольной службы, а также Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор), которая является органом федерального государственного энергетического, федерального государственного строительного надзора, уполномоченным органом в области промышленной безопасности. Согласно учетным данным Ростехнадзора на 1 июля 2011 г. <2> к сфере деятельности службы относятся 67 федеральных законов, 11 указов Президента РФ, 144 постановления Правительства РФ, а также большое количество нормативных правовых актов различных федеральных органов исполнительной власти, в том числе действующих нормативных документов органов исполнительной власти СССР.

-----  
<2> **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 28 июля 2011 г. N 435 "Об утверждении раздела I "Технологический, строительный, энергетический надзор" Перечня нормативных правовых актов и нормативных документов, относящихся к сфере деятельности Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по состоянию на 1 июля 2011 г."  
// URL: <http://www.gasnadzor.ru>.

Указанные обстоятельства, а также отсутствие комплексного исследования проблем строительства и модернизации энергетических объектов подтверждают необходимость проведения настоящего исследования, не только охватывающего проблемы, возникающие в сфере договорного регулирования, но также учитывающего современные тенденции государственного регулирования в области строительства и модернизации энергетических объектов, актуальные формы и методы государственного регулирования, особенности саморегулирования исследуемых видов деятельности, а также анализ правоприменительной практики.

Настоящая работа является продолжением исследования автором проблем правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов <3>. Проведенные ранее исследования проблем договорного регулирования, а также проблем государственного регулирования и саморегулирования строительства и модернизации энергетических объектов обусловили необходимость комплексного изучения проблем правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов. Цель данного исследования состоит в разработке целостной концепции правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, включая теоретические положения, научные и практические рекомендации.

-----  
<3> Романова В.В. [Договоры на строительство и модернизацию](#) энергетических объектов. М.: Юрист, 2010; Романова В.В. Государственное регулирование и саморегулирование строительства и модернизации энергетических объектов в Российской Федерации. М.: Юрист, 2011.

Задачи настоящей работы обусловлены указанной целью и включают в себя: исследование правовой природы отношений по строительству и модернизации энергетических объектов; определение понятий строительства и модернизации энергетических объектов; определение понятия энергетического объекта как объекта отношений по строительству и модернизации; проведение анализа источников правового регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов; исследование особенностей и разновидностей договора на строительство и модернизацию энергетических объектов; анализ современных тенденций государственного регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов; исследование соотношения частноправового и публично-правового методов регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов с учетом изменений действующего градостроительного законодательства и законодательства о саморегулируемых организациях; проведение анализа судебной практики, разработка и обоснование предложений по совершенствованию законодательства в сфере защиты прав лиц, осуществляющих строительство и модернизацию энергетических объектов; разработка и обоснование предложений теоретического и практического характера по совершенствованию законодательства по строительству и модернизации энергетических объектов и практических рекомендаций по минимизации правовых рисков участников исследуемых отношений.

Объектом данного исследования являются общественные отношения, возникающие между субъектами исследуемых отношений в сфере строительства и модернизации энергетических объектов. Предмет настоящего исследования составляют нормы российского законодательства, регулирующие отношения, возникающие в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, теоретические разработки в данной области, судебная практика.

При проведении исследования автором изучались и учтены труды ученых в области теории права, гражданского и предпринимательского права, международного публичного

права, международного частного права, арбитражного процесса, международного гражданского процесса, административного права: А.В. Абсалямова, Т.Е. Абовой, М.М. Агаркова, В.А. Алексеева, С.С. Алексеева, В.К. Андреева, Л.В. Андреевой, Ю.М. Аристакова, С.В. Бахина, Д.Н. Бахраха, В.С. Белых, М.М. Богуславского, В.А. Бублика, М.И. Брагинского, А.П. Вершинина, Н.Г. Вилковой, В.В. Витрянского, Л.Н. Галенской, Б.М. Гонгалло, О.А. Городова, В.В. Гриба, Е.П. Губина, Г.А. Гаджиева, Н.Д. Егорова, И.В. Ершовой, С.С. Занковского, А.А. Иванова, О.С. Иоффе, М.И. Клеандрова, А.С. Комарова, О.А. Красавчикова, А.Н. Кузбагарова, В.В. Лаптева, П.Г. Лахно, К.К. Лебедева, А.Г. Лисицына-Светланова, А.Л. Маковского, М.Н. Марченко, Ю.И. Мигачева, А.В. Мицкевича, В.П. Мозолина, В.А. Мусина, Т.Н. Нешатаевой, И.Б. Новицкого, Г.Д. Отнюковой, А.В. Полякова, Л.Л. Попова, В.Ф. Попондопуло, Б.И. Пугинского, М.Г. Розенберга, Ю.В. Романца, О.Н. Садикова, Р.Н. Салиевой, О.М. Свириденко, С.А. Свиркова, С.Л. Сергевнина, Е.В. Слепченко, О.Ю. Скворцова, Е.А. Суханова, Е.В. Тимошиной, С.В. Тихомирова, Ю.К. Толстого, М.Ю. Чельшева, В.В. Чубарова, Г.Ф. Шершеневича, В.Ф. Яковлева, В.В. Яркова и др.

Автором изучались исследования специалистов в области экономических и технических наук, в частности Т.А. Баяскалановой, Н.Н. Гудкова, П.В. Крючковой, Е.Н. Летягиной, А.С. Лисянского, Л.П. Пидоймо, В.В. Сыроижко.

Автором проанализированы работы таких известных зарубежных ученых, как В. Бергманн, Я. Броунли, Х. Вайер, М. Вольф, Р. Давид, Г. Дернбург, К. Жоффре-Спинози, Ф.Ю. Зеккер, Х. Кетц, П. Норт, Л. Раапе, К. Цвайгерг, Дж. Чешир, Х. Шак, К.М. Шмиттгофф и др.

Работа состоит из **предисловия**, трех разделов, включающих шесть глав, разделенных на параграфы, **заклучения** и **библиографии**. В **первом разделе** исследуется правовая природа отношений по строительству и модернизации энергетических объектов, особенности отношений в сфере энергетики, раскрывается множественность значений строительства и модернизации, исследуется понятие энергетического объекта как объекта отношений по строительству и модернизации, проводится анализ источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, раскрывается их соотношение, выявлены имеющиеся пробелы и противоречия, сформулированы предложения по совершенствованию законодательства с учетом многосторонних аспектов деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов.

Во **втором разделе** исследуются различные аспекты договорного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, в том числе понятие и разновидности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, соотношение данного договора с договорами, заключаемыми в энергетической сфере, особенности заключения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, приводится анализ элементов данного договора, обосновываются предложения по совершенствованию договорного регулирования деятельности по строительству и модернизации опасных производственных объектов в сфере энергетики.

В **третьем разделе** исследуются публичные отношения в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, которые возникают между заказчиками и подрядчиками, с одной стороны, и государственными органами, уполномоченными на осуществление определенных функций в области строительства, промышленной, энергетической безопасности, инвестиционной деятельности, защиты конкуренции и другими. Проводится анализ норм действующего законодательства о саморегулировании, определяется специфика и значение актов саморегулируемых организаций в системе источников правового регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов, особенности правовой природы мер дисциплинарного воздействия саморегулируемых организаций, сформулированы предложения по

совершенствованию законодательства в сфере защиты прав лиц, осуществляющих строительство и модернизацию энергетических объектов.

В работе автором сделаны теоретические и практические выводы, составляющие концептуальную сущность правового регулирования отношений по строительству и модернизации, заключающуюся в том, что правовое регулирование исследуемых отношений должно учитывать все их многозначие и охватывать следующие направления: правовое регулирование предпринимательской деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов; правовое регулирование инвестиционной деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов; договорное регулирование; государственное регулирование и саморегулирование.

Автором обосновываются предложения по устранению имеющихся пробелов и противоречий в действующем законодательстве, по исключению дублирующих действий регулирующих органов, по обеспечению имущественных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере строительства и модернизации энергетических объектов.

Предложения и рекомендации автора могут быть использованы в законотворческой деятельности при подготовке соответствующих правовых актов, в том числе для унификации понятийного аппарата, при подготовке международных соглашений в области строительства и модернизации энергетических объектов, а также могут быть использованы учеными-юристами, преподавателями, практикующими юристами, аспирантами и студентами.

## **Раздел I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО СТРОИТЕЛЬСТВУ И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

### **Глава 1. ОТНОШЕНИЯ ПО СТРОИТЕЛЬСТВУ И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

#### **§ 1. Правовая природа отношений по строительству и модернизации энергетических объектов**

Субъектами деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов являются различные энергетические компании, подрядные организации, банки, уполномоченные государственные органы, а отношения, которыми опосредуется деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов, складываются между коммерческими организациями, между коммерческими организациями и уполномоченными государственными органами, между коммерческими организациями и соответствующими саморегулируемыми организациями.

Таким образом, предпринимательская деятельность в сфере строительства и модернизации энергетических объектов опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями, что предопределяет и подходы к правовому регулированию данной деятельности.

В.В. Лаптев отмечает, что правовое регулирование предпринимательской деятельности должно основываться на сочетании частных и публичных интересов, частноправовых и публично-правовых начал, так как осуществляется не только частноправовыми нормами, но и публично-правовыми нормами, ограждающими интересы общества от недобросовестных действий предпринимателей, направляющими их деятельность на обеспечение общественных интересов <4>. Е.П. Губин, П.Г. Лахно указывают, что специфика предпринимательского права, правового регулирования предпринимательской деятельности, а также предпринимательского законодательства находит выражение в сочетании, взаимодействии частноправовых и публично-правовых

интересов, частноправовых и публично-правовых средств, частноправовых и публично-правовых отношений <5>. М.Ю. Чельшев верно отмечает, что правовое регламентирование предпринимательской деятельности должно строиться с учетом взаимосвязанности частноправового и публично-правового режимов <6>.

<4> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 16.

<5> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 64.

<6> Чельшев М.Ю. О публично-правовом режиме осуществления коммерческой деятельности // Коммерческое право. 2007. N 1. С. 87, 88.

Правовая природа отношений по строительству была предметом изучения многих ученых юристов <7>. Особенности отношений по строительству и модернизации энергетических объектов пока не были предметом отдельных исследований.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

---

<7> Брауде И.Л. Договоры по капитальному строительству. М.: Госюриздат, 1962; Брагинский М.И. Совершенствование законодательства о капитальном строительстве. М.: Стройиздат, 1982; Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М.: Статут, 1999; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг; Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008; Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право; Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России. М.: Юристъ, 2006; Толстой Ю.К. Договор подряда на капитальное строительство. М.: Юрид. лит., 1964.

Характеризуя деятельность по выполнению работ, В.Ф. Попондопуло пишет, что данная деятельность опосредуется разными по природе отношениями: 1) подрядными отношениями, складывающимися между подрядчиком и заказчиком (предметом гражданско-правового регулирования); 2) публичными отношениями, возникающими между государством в лице его органов, с одной стороны, и участниками подрядных отношений - с другой <8>.

<8> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 575.

Этот вывод в полной мере применим к деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов.

Одни отношения в указанной сфере (между заказчиком и подрядчиком, подрядчиком и субподрядчиком, а также отношения по поставке оборудования и материалов, кредитованию строительства, страхованию строительства и др.) являются предметом гражданского права. Эти отношения регулируются методом юридического равенства сторон <9>.

<9> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011.



В.Ф. Яковлев справедливо подчеркивает, что построение прав и обязанностей на основе юридического равенства, исключая власть и подчинение как элементы гражданско-правовой связи субъектов, является всеобщим для гражданских правоотношений, служит отличительным признаком последних, позволяя отграничить их от правоотношений иных структурных типов - административно-правового, уголовно-правового и др. <10>.

-----  
<10> Яковлев В.Ф. Структура гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения и их структурные особенности: Сборник ученых трудов. Свердловск: Свердловский юридический институт, 1975. С. 23.

Другие отношения в сфере строительства и модернизации энергетических объектов в силу особенностей субъектов (правовые требования к строительным компаниям) и объекта строительства и модернизации (правовые требования к объектам) подвергаются существенному государственному регулированию <11>. Указанные отношения основаны на подчинении одного субъекта другому и составляют предмет публичного права. Административно-правовому регулированию свойственен метод юридического властвования, или властных предписаний, исходящих от правомочного субъекта управления <12>.

-----  
<11> На необходимость обеспечения экологической и технологической безопасности энергетических объектов особо указывается в Энергетической стратегии России на период до 2030 г.

<12> Административное право России: Учебник. М.: Проспект, 2011. С. 35.

Отличительным признаком отношений по строительству и модернизации энергетических объектов является то, что результатом строительства и модернизации должен быть энергетический объект, предназначенный для добычи, переработки, производства, передачи того или иного вида энергии. "Энергетическое" назначение объекта отношений по строительству и модернизации обуславливает тесную взаимосвязь данных отношений и отношений, складывающихся в энергетической сфере.

Правовая природа отношений в энергетической сфере, круг этих отношений были предметом правовых исследований <13>. В.Ф. Попондопуло, рассматривая вопросы энергетического права и энергетического законодательства, определяет энергетические отношения как отношения по производству, передаче и потреблению энергии, включая электроэнергию и другие ее виды <14>. А.П. Вершинин определяет энергетическое право как систему правовых норм, которые регулируют отношения, возникающие в ходе и в связи с осуществлением экономической деятельности в сфере энергетики. О.А. Городов отмечает, что ядром предметной области энергетического права выступают общественные отношения, складывающиеся в сфере энергетики, которая представляет собой область народного хозяйства, охватывающую энергетические ресурсы, выработку, преобразование, передачу и использование различных видов энергии, отмечает, что к указанной группе тесно примыкают иные группы отношений, возникающих в связи с выработкой, преобразованием, передачей и использованием различных видов энергии, среди которых отношения, связанные с инвестированием в энергетику, с экологическими требованиями, предъявляемыми к организации деятельности предприятий энергетики, с обеспечением безопасности в сфере энергетики, с энергоснабжением и другие <15>.

КонсультантПлюс: примечание.

**Статья** Е.П. Губина "Государственное регулирование отношений в сфере нефтегазового комплекса России: правовые вопросы" включена в информационный банк согласно публикации - "Энергетическое право", 2006, N 2.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Статья** С.С. Селиверстова "К вопросу о понятии энергетического права" включена в информационный банк согласно публикации - "Энергетическое право", 2008, N 1.

---

<13> Андреев В.К. Правовой статус Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом". Энергетическое право России и Германии: Сравнительно-правовое исследование / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист; Андреева Л.В. **Энергоснабжению - четкое правовое регулирование** // Российская юстиция. 2001. N 8; Вершинин А.П. Энергетическое право. СПб.: Изд-во СПбГУ, 2007; Городов О.А. Договоры в сфере электроэнергетики. Договоры в сфере электроэнергетики: Научно-практическое пособие. М.: Волтерс Клувер, 2007; Городов О.А. Введение в энергетическое право: Учебное пособие. М.: Проспект, 2012; Губин Е.П. Государственное регулирование отношений в сфере нефтегазового комплекса России: правовые вопросы // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2; Лахно П.Г. Принципы энергетического законодательства // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2; Занковский С.С. **Развитие направления "Энергетическое право"** в Институте государства и права РАН // Энергетическое право. 2008. N 1; Клеандров М.И. Нефтегазовое законодательство в системе российского права. Новосибирск: Наука; Сибирская издательская фирма РАН, 1999; Клеандров М.И. Энергетика и право: что улучшать на базе научных исследований? // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2; Попондопуло В.Ф. Энергетическое право и энергетическое законодательство: общая характеристика, тенденции развития // Энергетика и право. М.: Юрист, 2008; Попондопуло В.Ф., Городов О.А., Петров Д.А. **Возобновляемые источники энергии в электроэнергетике** // Энергетическое право. 2011. N 1; Салиева Р.Н. Правовое регулирование хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе: Учебное пособие. ТюмГНГУ, 2011; Свирков С.А. **Договорные обязательства в электроэнергетике**. М.: Статут, 2006; Селиверстов С.С. К вопросу о понятии энергетического права // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2; Яковлев В.Ф., Лахно П.Г. Энергетическое право как комплексная отрасль права России. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование. М.: Юрист, 2011.

<14> Попондопуло В.Ф. Энергетическое право и энергетическое законодательство: общая характеристика, тенденции развития // Энергетика и право. М.: Юрист, 2008. С. 205.

<15> Городов О.А. Введение в энергетическое право: Учебное пособие. М.: Проспект, 2012. С. 7, 11.

Имеется и тенденция по расширению круга данных отношений, когда при исследовании понятия энергетики, топливно-энергетического комплекса в соответствующие определения включается строительство энергетических объектов и даже производство энергетического оборудования. В частности, А.И. Белоглазев, рассматривая значение термина "энергетика", отмечает, что это, прежде всего, производство электроэнергии на электростанциях и ее распределение через распределительные системы, а также добыча, распределение и использование угля, нефти, природного газа, ядерного топлива и древесины, в том числе в промежуточных сферах, таких как производство и переработка пропан-бутана или использование гидроэнергии, энергии



ветра, приливов, отливов и геотермальной энергии, и указывает, что в более широком смысле этот термин также включает в себя строительство и производство энергетического оборудования <16>. Р.Н. Салиева рассматривает ТЭК как хозяйственную систему, подчеркивая, что это позволяет выявить объединяющие факторы и многообразие хозяйственных связей, выстроить единую картину правового регулирования хозяйственных (предпринимательских) отношений <17>.

-----  
<16> Белоглазев А.И. Международно-правовая защита инвестиций в области энергетики. К.: Таксон, 2011. С. 21.

<17> Салиева Р.Н. Особенности правового регулирования хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе // Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права. М.: Ин-т гос-ва и права РАН, 2011. С. 143.

В.Ф. Яковлев и П.Г. Лахно определяют топливно-энергетический комплекс как систему связанных энергетических отраслей, предприятий и организаций, имеющих в своей основе единство выполняемых ими функций по добыче (производству), переработке, преобразованию, хранению, транспортированию и распределению энергоносителей и энергетических ресурсов, включая сооружение и эксплуатацию объектов энергетики, с целью обеспечения потребностей населения и экономики страны энергетическими ресурсами, выполнения международных обязательств и охраны окружающей природной среды <18>.

-----  
<18> Яковлев В.Ф., Лахно П.Г. Энергетическое право как комплексная отрасль права России. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2011. С. 59.

По нашему мнению, включение в круг отношений, складывающихся в сфере энергетики, также и отношений по строительству энергетических объектов вполне обоснованно, учитывая тесную взаимосвязь данных отношений. Отношения в сфере энергетики представляют собой отношения, возникающие в связи с поиском, добычей энергоресурсов, производством, переработкой, передачей, хранением, транспортированием, распределением различных видов энергии, инвестиционной деятельностью, строительством, реконструкцией, модернизацией энергетических объектов, обеспечением энергетической, экологической, промышленной безопасности как на внутреннем рынке, так и во внешнеэкономической сфере. Указанные отношения складываются как между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере энергетики, между ними и лицами, которым оказываются соответствующие услуги, между ними и уполномоченными государственными органами и в связи с членством в саморегулируемых организациях.

Деятельность в энергетической сфере, так же как и в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями, регулирование которых осуществляется комплексным по своему характеру законодательством.

Особенности объекта отношений по строительству и модернизации в энергетической сфере требует и их особой регламентации, что определяет ярко выраженный комплексный характер соответствующего законодательства, которое состоит из множества актов градостроительного законодательства, законодательства в сфере топливно-энергетического комплекса, земельного законодательства, антимонопольного законодательства, законодательства в сфере промышленной безопасности и ряда других.

Правовой анализ природы отношений по строительству и модернизации энергетических объектов показывает, что в связи с введением и действием института саморегулирования и делегирования СРО особых публичных функций сфера публично-правовых отношений, которыми опосредуется деятельность в области строительства энергетических объектов, существенно расширена, с учетом включения отношений между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, и СРО, членами которой они являются, а также между СРО и уполномоченными государственными органами. На особый публично-правовой статус СРО указывает Конституционный Суд РФ <19>, который установил, что федеральный законодатель в рамках его правовой регламентации с учетом конституционных принципов соразмерности государственного вмешательства в права и свободы граждан, баланса частных и публичных интересов вправе наделить рядом публичных нормотворческих, исполнительно-распорядительных, контрольных полномочий автономные публично-правовые субъекты - саморегулируемые организации.

-----  
<19> [Постановление](#) Конституционного Суда РФ от 19 декабря 2005 г. N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева" // Российская газета. 28.12.2005.

Данная правовая позиция отражена также в [Определении](#) Конституционного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 461-О-О: "...конституционный принцип демократического правового государства и гарантируемая [Конституцией](#) РФ свобода экономической деятельности предполагает развитие необходимых для становления гражданского общества начал самоуправления и автономии в экономической сфере, проявлением чего является создание саморегулируемых организаций как институтов гражданского общества, наделенных публичными функциями. При этом соответствующая деятельность граждан подконтрольна государству, определяющему исходя из баланса конституционно защищаемых ценностей правовые основы и процедуры ее осуществления, с тем чтобы исключить возможность нарушений прав как членов саморегулируемых организаций, так и других лиц" <20>.

-----  
<20> [Определение](#) Конституционного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. N 461-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2010. N 6.

СРО получили право устанавливать правила и стандарты предпринимательской деятельности, выдавать своим членам свидетельства о допуске к определенному виду работ, применять к членам меры дисциплинарного воздействия, вплоть до приостановки действия свидетельства о допуске к определенному виду работ и исключению из членов соответствующей СРО <21>. Регламентация особенностей создания и функционирования СРО в сфере строительства закреплена в Градостроительном [кодексе](#) РФ <22>.

-----  
<21> Федеральный [закон](#) от 1 декабря 2007 г. N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6076.

<22> Градостроительный [кодекс](#) РФ // 30.12.2004.

Таким образом, СРО также являются участником отношений по строительству и модернизации энергетических объектов, причем несоблюдение правил СРО и, как

следствие - применение к члену данной организации мер дисциплинарного взыскания может непосредственным образом отразиться на возможности реализации инвестиционного проекта, по крайней мере на сроках строительства.

Рассматривая особенности публично-правовых отношений, опосредующих деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов, следует также отметить, что в Энергетической стратегии предусматривается постепенное сокращение прямого государственного участия и его замена на различные формы государственно-частного партнерства в строительстве и модернизации энергетической инфраструктуры (далее - ГЧП) при усилении государственного регулирующего влияния в сфере совершенствования и оптимизации институциональной среды в российском энергетическом секторе.

Данное положение Энергетической стратегии наглядно демонстрирует возможность изменения форм и методов воздействия государства на участников строительства и модернизации энергетических объектов. Следует учесть, что государство может быть не только субъектом публичного права, но и субъектом гражданского права. Как справедливо отмечает А.А. Иванов, в рамках публично-правовых отношений государство выступает как носитель публичной власти, в отношениях, регулируемых частным правом, государство не обладает властными полномочиями, а подчинено общим принципам гражданского права <23>.

-----  
<23> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. Т. 1. С. 217.

Учитывая подчеркнутую в Энергетической стратегии важность значения ГЧП для участников отношений по строительству и модернизации энергетических объектов, на правовых аспектах сотрудничества в рамках государственно-частного партнерства следует остановиться подробнее и определиться по следующим вопросам: какова природа отношений участников ГЧП; каким требованиям должно отвечать ГЧП; каким документом должно подтверждаться создание ГЧП; в чем особенность ГЧП, отличающая данную форму сотрудничества от иных форм сотрудничества, предусмотренных действующим законодательством?

В настоящее время понятие ГЧП законодательством не сформулировано. Принятые субъектами Российской Федерации законы об участии в ГЧП содержат различный понятийный аппарат <24>. В то же время проблемы ГЧП являются предметом многочисленных исследований экономистов <25> и юристов <26>. Выделяют два основных значения употребления термина ГЧП: а) как сотрудничество государства и частного бизнеса и б) как политико-правовую форму такого сотрудничества - и очерчивают следующий круг характеристик данного института: средне- или долгосрочные отношения, отношения, основанные на общих ожиданиях (стремлениях, целях), возможность вовлечения в эти отношения множества партнеров, подразумевание разделения рисков, доходов и ресурсов между сторонами, с целью достижения материальных результатов и оказание услуг в публичных интересах и на постоянно совершенствующейся основе <27>.

-----  
<24> См., напр.: Закон Санкт-Петербурга от 25 декабря 2006 г. N 627-100 "Об участии Санкт-Петербурга в государственно-частных партнерствах" // Вестник Законодательного собрания Санкт-Петербурга. 2007. N 2; Закон Алтайского края от 6 мая 2011 г. N 231 "Об участии Алтайского края в государственно-частном партнерстве" // Алтайская правда. 18.05.2011. N 139; Закон Московской области от 08.06.2011 N 80/2011-ОЗ "Об участии Московской области в государственно-частном партнерстве" //

Еженедельные новости. Подмосковье. 2011. N 104.

<25> Дансанарова С.Д. Институт частно-государственного партнерства: становление и развитие России: Автореф. дис. ... к.э.н. Улан-Удэ, 2007; Михеев О.Л. Частно-государственное партнерство в условиях смешанной экономики: теория и практика становления и функционирования. М.: Анкил, 2011; Попов М.С. Организация частно-государственного партнерства при реализации социально-экономических проектов и программ: Автореф. дис. ... к.э.н. М., 2008; Евстафьев Э.Н. Частно-государственное партнерство как фактор инновационного развития экономики: Дис. ... к.э.н. Казань, 2009.

<26> Белицкая А.В. **Правовые формы государственно-частного партнерства** в России и зарубежных странах // Предпринимательское право. 2009. N 2; Вилисов М.В. Государственно-частное партнерство: политико-правовой аспект // Власть. 2006. N 7; Государственно-частное партнерство в социальной сфере в Российской Федерации: актуальные проблемы и пути их решения / Отв. ред. В.В. Гриб. М.: Юрист, 2011; Игнатюк Н.А. Государственно-частное партнерство в России // Право и экономика. 2006. N 8. Попондопуло В.Ф. Концессионное соглашение - правовая форма государственно-частного партнерства // Правоведение. 2008. N 4.

<27> Алпатов А.А., Пушкин А.В., Джапаридзе Р.М. Государственно-частное партнерство: механизмы реализации. Изд.: Альпина Паблишерз, 2010. С. 16.

Представляется, что если под партнерством понимается любая форма сотрудничества, то оформление ГЧП может быть осуществлено, например, в виде договора. Согласно **п. 2 ст. 421** Гражданского кодекса РФ стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Данный договор может быть смешанным, так как в соответствии с **п. 3 ст. 421** Гражданского кодекса РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

Некоторые формы ГЧП закреплены на законодательном уровне. Это касается, например, Федерального **закона "О соглашениях о разделе продукции"**, которым регулируются отношения Российской Федерации (от имени которой в соглашении выступают Правительство РФ или уполномоченные им органы) и инвесторов (юридических лиц и создаваемых на основе договора о совместной деятельности и не имеющих статуса юридического лица объединений юридических лиц, осуществляющих вложение собственных, заемных или привлеченных средств (имущества и (или) имущественных прав) в поиски, разведку и добычу минерального сырья и являющихся пользователями недр на условиях соглашения), возникающие в процессе осуществления инвестиций в поиски, разведку и добычу минерального сырья на территории Российской Федерации, а также на континентальном шельфе и (или) в пределах исключительной экономической зоны Российской Федерации на условиях соглашения о разделе продукции <28>.

-----  
<28> Федеральный **закон** от 30 декабря 1995 г. N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 18.

Еще одной формой ГЧП, закрепленной на уровне специального закона, являются концессионные соглашения, отношения по которым регулируются Федеральным **законом "О концессионных соглашениях"** <29>. Сторонами концессионного соглашения, согласно данному **Закону**, являются концедент - Российская Федерация, от имени которой выступает Правительство РФ или уполномоченный им федеральный орган исполнительной власти, либо субъект Российской Федерации, от имени которого выступает орган государственной власти субъекта Российской Федерации, либо

муниципальное образование, от имени которого выступает орган местного самоуправления, и концессионер - индивидуальный предприниматель, российское или иностранное юридическое лицо либо действующие без образования юридического лица по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) два и более указанных юридических лица. Поскольку объектом концессионного соглашения являются в том числе объекты по производству, передаче и распределению электрической и тепловой энергии, то концессионное соглашение, как и соглашение о разделе продукции, может быть формой ГЧП и при осуществлении строительства и модернизации энергетических объектов.

-----  
<29> Федеральный закон от 21 июля 2005 г. N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" // СЗ РФ. 2005. N 30 (ч. II). Ст. 3126.

Следует также отметить, что исполнителем услуг по инвестиционному консультированию для государственных нужд субъектов Российской Федерации по формированию инвестиционных проектов, осуществляемых на условиях ГЧП, определена Государственная корпорация "Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)" <30>. Согласно п. 11 ч. 3 ст. 3 Федерального закона "О банке развития" одной из основных функций Внешэкономбанка является участие в порядке, установленном Правительством РФ, в реализации инвестиционных проектов, имеющих общегосударственное значение и осуществляемых на условиях ГЧП <31>. Во исполнение данной нормы Внешэкономбанком создан Центр государственно-частного партнерства (Центр ГЧП) <32>.

-----  
<30> Распоряжение Правительства РФ от 17 августа 2010 г. N 1372-р "Об определении государственной корпорации "Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)" единственным исполнителем услуг по инвестиционному консультированию для государственных нужд субъектов Российской Федерации по формированию инвестиционных проектов, осуществляемых на условиях государственно-частного партнерства" // СЗ РФ. 2010. N 34. Ст. 4509.

<31> Федеральный закон от 17.05.2007 N 82-ФЗ "О банке развития" // СЗ РФ. 2007. N 22. Ст. 2562.

<32> URL: <http://www.veb.ru>.

Рассматривая ГЧП как форму сотрудничества, следует отметить, что данная форма предполагает равенство участников, т.е. отношения участников партнерства составляют предмет гражданского права. Данная форма предполагает также объединение определенных инвестиций обоих участников для достижения согласованного сторонами результата, а по достижении согласованного результата предполагается получение определенной участниками прибыли. Указанное сотрудничество должно предусматривать распределение рисков между участниками при недостижении согласованного результата и взаимную ответственность. Данная форма сотрудничества должна быть обусловлена наличием у инвестиционного проекта общегосударственного значения.

По нашему мнению, ГЧП может быть определено как соглашение государства в лице уполномоченных органов и лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, предусматривающее взаимное вложение инвестиций для достижения согласованного сторонами результата, имеющего общегосударственное значение, по достижении которого участниками должны быть получены определенные доходы, и предусматривающее пропорциональное распределение рисков и взаимную ответственность.



Международный опыт реализации программ ГЧП нашел отражение в Практическом руководстве по вопросам эффективного управления в сфере государственно-частного партнерства, разработанном Европейской экономической комиссией ООН <33>. В данном Руководстве отмечается, что ГЧП сочетает в себе лучшее из "двух миров": частный сектор и его ресурсы, управленческие навыки и технологии, а также государственный сектор с его регулирующей деятельностью и защитой общественных интересов. В Руководстве определены ключевые особенности ГЧП; специфика управления в различных сферах; обращается внимание на главные трудности, предлагаются способы преодоления; приводятся конкретные примеры реализации ГЧП. В Руководстве выделяются следующие ключевые особенности ГЧП: долгосрочность обеспечения и предоставления услуг (иногда сроком до 30 лет; передача рисков частному сектору; многообразие форм долгосрочных контрактов, заключаемых юридическими лицами с государственными и муниципальными структурами. В Руководстве отмечается, что одним из средств повышения эффективности процедур реализации ГЧП может быть введение государством практики стандартизации контрактов, что позволяет прийти к общему пониманию основных рисков, логично обосновать выбор того или иного проекта из множества других и сократить время и расходы на проведение переговоров. Приводится пример стандартизации контрактов в сфере частной финансовой инициативы в Великобритании. С целью избежания неточностей по модели контракта требуется первичное одобрение Королевского казначейства <34>. В Руководстве обращается внимание на принятые в Европейском союзе регламентирующие положения в сфере ГЧП: Руководство по эффективному управлению государственно-частным партнерством (март 2003 г.); "Зеленый документ" по государственно-частному партнерству и Общественный закон о контрактах с государством и концессиях (апрель 2004 г.) <35>.

-----  
<33> Европейская экономическая комиссия Организации Объединенных Наций. Практическое руководство по вопросам эффективного управления в сфере государственно-частного партнерства. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк и Женева, 2008. URL: <http://www.unecsc.org.ru>.

<34> Проекты стандартизированных контрактов размещены на сайте URL: <http://www.ppdatabase.co.uk>.

<35> Приведенные документы размещены на сайте EC. Guidelines for successful Public-Private Partnerships. March 2003; The Green Paper on Public-Private Partnerships and Community Law on Public Contracts and Concessions. April. 2004 // URL: <http://www.ec.europa.eu>.

В Приложении к разделу 2.5 Руководства указываются различные меры поддержки и гарантии для ГЧП со стороны государственных органов власти, включающие в том числе: гарантии невмешательства государства в работу компании, реализующей проект; гарантии по курсам иностранных валют (гарантии конвертируемости прибыли в иностранную валюту, доступности любой иностранной валюты, требуемой для выполнения обязательств по обслуживанию иностранного долга, выплаты дивидендов в валюте и управления денежными поступлениями в иностранной валюте и перевода конвертированных сумм за границу); гарантии от экспроприации; освобождение или снижение ставки налога на недвижимость; освобождение или снижение ставки налога на импорт оборудования, сырья и строительных материалов; поддержка субсидиями и др. Вместе с тем в Руководстве отмечается, что основным препятствием для развития и расширения возможностей использования государственно-частного партнерства является недостаточная отработанность процессов, процедур и уполномоченных институтов.

Применительно к отношениям по строительству и модернизации энергетических

объектов это означает необходимость дальнейшего совершенствования регламентации ГЧП с целью расширения возможностей использования данной формы сотрудничества.

С учетом изложенного может быть сделан следующий вывод: специфика природы отношений по строительству и модернизации предопределяет, что правовое регулирование данных отношений должно осуществляться комплексно, охватывая как частноправовые отношения, так и публично-правовые отношения, для чего требуется проведение инвентаризации соответствующего законодательства, мониторинга его применения и унификации.

При этом следует выявить и учитывать различные значения понятий строительства и модернизации энергетических объектов, определить особенности понятия объекта отношений по строительству и модернизации, особенности, характерные для договорного регулирования исследуемых отношений, а также для государственного регулирования и саморегулирования.

## § 2. Понятие строительства энергетических объектов

Строительство энергетических объектов может рассматриваться в нескольких значениях: как вид предпринимательской деятельности, составная часть инвестиционной деятельности, предмет договора на строительство энергетического объекта, одно из направлений государственного регулирования, предмет саморегулирования. Исследование данных значений позволит выявить специфику отношений по строительству энергетических объектов, проблемные направления и приоритеты правового регулирования строительства энергетических объектов с учетом стадий реализации Энергетической стратегии России на период до 2030 г.

1. Строительство вообще и строительство энергетических объектов в частности в полной мере характеризуется теми признаками предпринимательской деятельности, которые содержатся в легальном определении понятия предпринимательской деятельности, содержащемся в ст. 2 ГК РФ. Это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Рассматривая строительство энергетических объектов как один из видов предпринимательской деятельности, необходимо определиться с особенностями, присущими как субъектному составу, так и характеру работ. Так, В.Ф. Попондопуло, характеризуя деятельность по выполнению работ, отмечает, что такая деятельность (деятельность подрядчика) направлена на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы, для достижения определенного овеществленного результата <36>.

-----  
<36> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 575.

Отношения по строительству объектов капитального строительства регулируются законодательством о градостроительной деятельности (ч. 1 ст. 4 Градостроительного кодекса РФ). Согласно п. 13 ст. 1 указанного Кодекса понятие строительства определяется как создание зданий, строений, сооружений (в том числе на месте объектов капитального строительства). Такая деятельность, как правило, требует наличия у подрядчика свидетельства о допуске на виды работ, влияющие на безопасность объекта капитального строительства, в частности, в случае выполнения работ на особо опасных, технически сложных объектах, какими являются энергетические объекты (ст. 48.1

Градостроительного кодекса РФ) <37>.

-----  
<37> Градостроительный кодекс РФ // СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. I). Ст. 16.

Приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 N 624 утвержден [Перечень](#) видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства <38>. В данный Перечень включены, в частности, такие виды работ, как бурение, строительство и монтаж нефтяных и газовых скважин; устройство и демонтаж системы газоснабжения; устройство системы электроснабжения; устройство наружных сетей теплоснабжения; укладка трубопроводов теплоснабжения; устройство и монтаж наружных сетей газоснабжения; монтаж и демонтаж газорегуляторных пунктов и установок; устройство сетей электроснабжения; монтаж и демонтаж опор для воздушных линий электропередачи; устройство объектов использования атомной энергии; работы по сооружению объектов с ядерными установками; работы по сооружению объектов ядерного топливного цикла; устройство объектов нефтяной и газовой промышленности; работы по строительству газонаполнительных компрессорных станций; пусконаладочные работы газовоздушного тракта; пусконаладочные работы паровых котлов; пусконаладочные работы на сооружениях нефтегазового комплекса и другие.

-----  
<38> [Приказ](#) Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009 N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 26.04.2010.

Свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, выдаются СРО в соответствии с положениями [главы 6.1](#) Градостроительного кодекса РФ и условиями выдачи данных свидетельств, разработанных СРО <39>.

-----  
<39> Среди СРО в сфере строительства энергетических объектов следует назвать СРО НП "Объединение организаций, осуществляющих строительство, реконструкцию и капитальный ремонт энергетических объектов, сетей и подстанций "Энергострой", насчитывавшую на февраль 2012 г. более 460 членов (URL: <http://www.sro-ess.ru>); СРО НП "Нефтегазстрой", объединявшую на февраль 2012 г. 458 членов (URL: <http://www.npngs.ru>); СРО НП "Газстрой", в которую на февраль 2012 г. входило 53 члена (URL: <http://www.gazstroj.org>).

Таким образом, для осуществления строительства энергетических объектов подрядчик должен быть членом некоммерческого партнерства, имеющего статус СРО в соответствующей отрасли производства работ, и получить свидетельство данной СРО о допуске к одному или нескольким видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Строительная деятельность может быть реализована лицом, отвечающим вышеуказанным требованиям, в рамках конкретного договора на строительство и при наличии разрешения, которое дает застройщику право осуществлять строительство объекта капитального строительства. Так, по мнению С.С. Занковского, строительный подряд является договором, тесно связанным с публичным правом. Это объясняется тем,

что результат данного договора - создание (либо изменение) объекта недвижимости, являющегося значительной материальной ценностью; особый интерес власти к такому подряду вполне объясним <40>. Интерес к энергетическим объектам как объектам строительства объясняется также тем, что данные объекты относятся к особо опасным, технически сложным объектам, что обусловлено их технологическими свойствами (ст. 48.1 Градостроительного кодекса РФ).

-----  
<40> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 309.

В этой связи требования к строительству энергетических объектов, в том числе в части получения разрешения на строительство, отличаются от общих требований. По общему правилу, разрешение на строительство выдается органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка (ч. 4 ст. 51 Градостроительного кодекса РФ). В случае же осуществления строительства объекта капитального строительства на земельном участке, предоставленном пользователю недр и необходимом для ведения работ, связанных с пользованием недрами, разрешение на строительство выдается федеральным органом управления государственным фондом недр; в случае осуществления строительства объекта атомной энергии - уполномоченной организацией, осуществляющей государственное управление использованием атомной энергии и государственное управление при осуществлении деятельности, связанной с разработкой, изготовлением, утилизацией ядерного оружия и ядерных энергетических установок военного назначения (ч. 5 ст. 51 Градостроительного кодекса РФ); в случае, если строительство объекта капитального строительства планируется осуществлять на территориях двух и более субъектов РФ, в том числе линейного объекта, - уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (п. 1 ч. 6 ст. 51 Градостроительного кодекса РФ).

Таким образом, строительство энергетических объектов как вид предпринимательской деятельности характеризуется особенностями, установленными как для субъектного состава, так и для характера работ, соблюдение которых означает получение возможности осуществлять данный вид предпринимательской деятельности. За несоблюдение требований к осуществлению строительства энергетических объектов предусматривается применение мер административной ответственности согласно КоАП РФ <41>, уголовной ответственности в соответствии со ст. 216 УК РФ <42>, мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО.

-----  
<41> Кодекс РФ об административных правонарушениях // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. I). Ст. 1.

<42> Уголовный кодекс РФ // СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954.

2. Строительство энергетических объектов связано с инвестиционной деятельностью. Согласно Энергетической стратегии России на период до 2030 г. одним из главных механизмов осуществления государственной энергетической политики является стимулирование и поддержка стратегических инициатив хозяйствующих субъектов в инвестиционной сфере.

Под инвестициями понимаются денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного результата. Под капитальными вложениями понимаются инвестиции в основной капитал (основные средства), в том

числе затраты на новое строительство (ст. 1 Федерального закона "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений") <43>. Таким образом, ключевыми моментами осуществления инвестиционной деятельности, связанной с капитальным строительством, является наличие необходимых инвестиций, которые вкладываются для того, чтобы получить прибыль.

-----  
<43> Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096.

Так, И.С. Шиткина отмечает, что главным критерием, отличающим капитальные вложения от других видов инвестиций, является направление вложений в основной капитал, что капитальные вложения являются источником для осуществления капитального строительства <44>. И.В. Ершова наряду с портфельными инвестициями выделяет инвестиции как источник привлечения дополнительных сумм в существующее или организуемое производство <45>.

-----  
<44> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 787.

<45> Ершова И.В. Предпринимательское право: Учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юриспруденция, 2011. С. 267.

Строительство энергетических объектов как инвестиционная деятельность предполагает крупные финансовые вложения. Так, согласно инвестиционной программе ОАО "Газпром" на 2012 г. основным приоритетом расходов на капитальное строительство в области добычи газа является обустройство ряда крупных месторождений; в области транспортировки газа также предусматривается строительство ряда крупных объектов: ГТС "Сахалин - Хабаровск - Владивосток", магистрального газопровода "БТК Киринского газоконденсатного месторождения", ряда других. В соответствии с утвержденной инвестиционной программой на 2012 г. общий объем инвестиций составит 776,648 млрд. руб., при этом объем капитальных вложений составит 709,604 млрд. руб., из них расходы на капитальное строительство - 709,564 млрд. руб. Согласно инвестиционной программе на объекты добычи газа планируется направить 33% от общего объема расходов на капитальное строительство, на объекты транспортировки и подземного хранения газа - 52% <46>.

-----  
<46> URL: <http://www.gazprom.ru>.

Согласно бизнес-плану ОАО "НК "Роснефть" на 2012 г. инвестиционная программа планируется на уровне 480 млрд. руб., при этом инвестиции в программу модернизации НПЗ, как ожидается, составят 168 млрд. руб. В рамках инвестиционной программы предусмотрено строительство 47 новых установок <47>.

-----  
<47> URL: <http://www.rosneft.ru>.

Параметры сводной инвестиционной программы Холдинга МРСК на 2011 - 2015 гг. предусматривают на 2012 г. объем финансирования в размере 199075 млн. руб. и ввод основных фондов в части трансформаторной мощности - 13138 МВА, в части линий электропередачи - 21188 км <48>.



<48> URL: <http://www.holding-mrsk.ru>.

Рассматривая вопросы инвестиционной деятельности в энергетической сфере, нельзя также не обратить внимания на то, что согласно Энергетической стратегии России основными источниками инвестиций должны быть собственные средства энергокомпаний. Если же в силу региональных особенностей энергокомпания не являются самодостаточными и инвестиционно привлекательными, предусматривается привлечение государственных средств в соответствии с утвержденными программными документами. Примером такой программы является долгосрочная программа развития угольной отрасли на период до 2030 г. (утверждена распоряжением Правительства РФ от 24.01.2012) <49>, которая предполагает инвестиции в размере 3,7 трлн. руб. (свыше 120 млрд. долл. США), в том числе 251,8 млрд. руб. (около 8,3 млрд. долл. США) из федерального бюджета. Программа предусматривает новый уровень государственно-частного партнерства. В этой связи разработка новых форм и способов создания и деятельности государственно-частного партнерства будет иметь существенное значение.

-----  
<49> URL: <http://www.minenergo.gov.ru>.

Учитывая, что в Энергетической стратегии предусматривается одновременное усиление государственного регулирования в российском энергетическом секторе, особое внимание при разработке форм и методов должно уделяться законодательному закреплению преимуществ создания государственно-частного партнерства; механизмов вложения и обеспечения возвратности инвестиционных вложений для участников партнерства; гарантий благоприятного налогового режима на срок действия государственно-частного партнерства.

Из числа действующих нормативных актов в рассматриваемой сфере можно назвать Постановление Правительства РФ от 01.12.2009 N 977, которым утверждены Правила утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций <50>. Под инвестиционной программой здесь понимается совокупность всех подлежащих реализации субъектом электроэнергетики инвестиционных проектов, включающих в себя графики строительства объектов электросетевого хозяйства и генерирующих объектов, планируемые сроки и объемы выполнения работ, объемы финансирования, источники и способы финансирования.

-----  
<50> [Постановление](#) Правительства РФ от 01.12.2009 N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" // СЗ РФ. 2009. N 49. Ст. 5978.

Обычно строительство таких сложных объектов, как генерирующие объекты и объекты электросетевого хозяйства, осуществляется в несколько этапов: 1) выбор площадки строительства, проведение инженерных изысканий на данном земельном участке; 2) проектирование, в ходе которого заключается договор на разработку ТЭО, заключается договор на разработку рабочего проекта, разрабатывается и утверждается ТЭО, рабочий проект, должно быть получено положительное заключение государственной экспертизы на ТЭО, разрешения, а также разрешение на строительство; 3) заключение договора на строительство, передача подрядчику земельного участка, заключение договора на поставку энергетического оборудования; 4) подготовка строительной площадки, выполнение строительно-монтажных работ; 5) заявка в сетевую компанию на технологическое присоединение, заключение договора с сетевой компанией на технологическое присоединение, получение и согласование технических условий и

технических присоединений; 6) разработка и согласование предпроектной внестадийной работы "схема выдачи мощности", заключение договора на реализацию схемы выдачи мощности с согласованием графика строительства, разработка рабочей документации сетевого строительства генерирующей компании; 7) индивидуальные испытания оборудования и функциональные испытания отдельных систем, комплексное апробирование оборудования, ввод объекта в эксплуатацию и подписание акта приемочной комиссии о приемке в эксплуатацию законченного строительством объекта). При электросетевом строительстве немаловажным этапом является также подготовка трассы для линий электропередачи.

Наличие инвестиционной программы для субъектов электроэнергетики имеет огромное значение также потому, что согласно п. 29 Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, включение объектов электросетевого хозяйства в инвестиционные программы субъектов естественных монополий в соответствии с законодательством РФ означает наличие технической возможности технологического присоединения и является основанием для заключения договора <51>. По данному вопросу сложилась практика арбитражных судов Российской Федерации. Например, в ряде судебных актов прямо указывается, что включение в инвестиционную программу означает, что технологическое присоединение энергопринимающих устройств, энергетических установок должно осуществляться не по индивидуальному проекту, а в общем порядке <52>.

-----  
<51> [Постановление](#) Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг, Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг, Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям" // СЗ РФ. 2004. N 52 (ч. II). Ст. 5525.

<52> [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 05.11.2009 по делу N А40-19873/09-146-71; [Определение](#) Высшего Арбитражного Суда РФ от 16.02.2010 по делу N ВАС-1274/10; [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.09.2009 N 6057/09.

Одной из проблем строительства энергетических объектов как составной части инвестиционной деятельности является отсутствие четкого механизма порядка и сроков возвратности инвестиций, что касается не только бюджетного финансирования, но и вложений частных лиц, целью деятельности которых является извлечение прибыли. Данная задача может быть разрешена, в частности, путем согласования заинтересованными сторонами способов обеспечения возвратности инвестиций до начала реализации инвестиционных проектов.

3. Деятельность по строительству энергетического объекта может рассматриваться и как предмет договора на строительство энергетического объекта. В данном случае речь идет о частноправовых отношениях между заказчиком и подрядчиком, когда подрядчик обязуется построить по заданию заказчика определенный энергетический объект в согласованные сроки, а заказчик обязан создать подрядчику необходимые условия

выполнения работ, принять их результат и оплатить обусловленную цену. Особенностью договора на строительство энергетического объекта является то, что по результатам выполнения работ заказчик получает имущественный объект, непосредственно используемый в процессе добычи, переработки, производства и передачи того или иного вида энергии.

Е.А. Суханов отмечает, что предмет договора подряда выражается в действиях как подрядчика, так и заказчика, и подчеркивает, что отличительным признаком, выделяющим его в отдельный вид договора подряда, служит характер работ и особая область, в которой они осуществляются <53>. М.И. Брагинский отмечает, что для договора подряда на капитальное строительство с присущей ему сложностью охватываемых отношений в большей мере, чем для любого другого подрядного договора, характерно смешение элементов различных договоров <54>. В этой связи особое внимание должно уделяться согласованию всех существенных условий договора, в том числе касающихся предмета договора.

-----  
<53> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 477 - 478.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

-----  
<54> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. С. 102.

Таким образом, эффективность договорного регулирования имеет огромное значение, хотя, как верно отмечает И.А. Дроздов, было бы неверно утверждать, что регулирование отношений строительного подряда исчерпывается нормами частного права, так как на указанную сферу отношений серьезно воздействуют публично-правовые механизмы <55>.

-----  
<55> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 5-е изд., перераб. и доп. / отв. ред. Ю.К. Толстой, Н.Ю. Рассказова. М.: Проспект, 2012. Т. 2. С. 458.

4. Строительство энергетических объектов подвергается интенсивному государственному регулированию, причем достижение качественно нового состояния энергетического сектора относится к числу основных составляющих долгосрочной государственной энергетической политики.

В Энергетической [стратегии](#) России на период до 2030 г. определены следующие принципы государственной энергетической политики и этапы ее реализации: последовательность действий государства по реализации важнейших стратегических ориентиров развития энергетики; заинтересованность в создании сильных и устойчиво развивающихся энергетических компаний; обоснованность и предсказуемость государственного регулирования, направленного на стимулирование частной предпринимательской инициативы в области реализации целей государственной политики, в том числе в инвестиционной сфере <56>.

-----  
<56> [Распоряжение](#) Правительства РФ от 13.11.2009 N 1715-р "Об утверждении Энергетической стратегии России на период до 2030 года" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5836.

Федеральным [законом](#) "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации,

осуществляемой в форме капитальных вложений" предусматриваются формы и методы регулирования инвестиционной деятельности федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ. В Законе закреплено, что федеральные органы государственной власти должны создавать благоприятные условия для развития инвестиционной деятельности различными способами, в том числе путем: а) совершенствования системы налогов, механизма начисления амортизации и использования амортизационных отчислений; б) установления субъектам инвестиционной деятельности специальных налоговых режимов, не носящих индивидуального характера; в) защиты интересов инвесторов; г) предоставления субъектам инвестиционной деятельности льготных условий пользования землей и другими природными ресурсами, не противоречащих законодательству РФ; д) принятия антимонопольных мер; е) расширения возможностей использования залогов при осуществлении кредитования; ж) создания возможностей формирования субъектами инвестиционной деятельности собственных инвестиционных фондов (ст. 11).

Государственное регулирование строительства энергетических объектов осуществляется различными государственными органами, в том числе: Министерством энергетики России, Федеральной антимонопольной службой, Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Таким образом, при осуществлении государственного регулирования строительства энергетических объектов важно соблюдение сбалансированного сочетания: государственного воздействия - с точки зрения обоснованности и пределов воздействия государственного регулирования на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность; своевременных мер государственной поддержки лиц, осуществляющих строительство энергетических объектов; взаимовыгодных форм сотрудничества государства и частного капитала в рамках государственно-частного партнерства; эффективного взаимодействия государственного регулирования и саморегулирования.

Как верно отмечает Е.П. Губин, сочетание публичных и частных интересов является основополагающей задачей государственного регулирования для достижения целей такого регулирования <57>. С.Н. Шишкин также обращает внимание на то, что оптимальное сочетание в экономике рыночной саморегуляции и государственного регулирования является одним из важнейших аспектов эффективного функционирования экономики, поскольку, с одной стороны, частные интересы стремятся к максимальной саморегуляции, а с другой стороны, защита публичных интересов невозможна без его государственного регулирования <58>.

-----  
<57> Губин Е.П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М.: Юристь, 2005. С. 32 - 33.

<58> Шишкин С.Н. Предпринимательно-правовые (хозяйственно-правовые) основы государственного регулирования экономики. М.: Инфотропик Медиа, 2011. С. 75.

5. Строительство энергетических объектов является и предметом саморегулирования, под которым понимается самостоятельная и инициативная деятельность, осуществляемая субъектами предпринимательской или профессиональной деятельности и содержанием которой являются разработка и установление стандартов и правил указанной деятельности, а также контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил (ч. 1 ст. 2 Федерального закона "О саморегулируемых организациях") <59>. В соответствии с ч. 1 ст. 4 данного Закона предметом саморегулирования является предпринимательская или профессиональная деятельность субъектов, объединенных в СРО.

<59> Федеральный закон от 01.12.2007 N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6076.

Особенности приобретения, прекращения статуса СРО, их правового положения, порядка приема в члены СРО и прекращения членства, порядка осуществления СРО контроля за деятельностью своих членов и применения мер дисциплинарного воздействия, а также порядка осуществления государственного контроля (надзора) за соблюдением СРО требований законодательства РФ, могут устанавливаться федеральными законами (ч. 2 ст. 1 Федерального закона "О саморегулируемых организациях").

Соответствующие требования в отношении саморегулирования в сфере строительства установлены Градостроительным кодексом РФ <60>. Деятельность СРО в области строительства объектов капитального строительства находится под государственным контролем, который уполномочена осуществлять Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору, которая ведет и реестр СРО <61>.

-----  
<60> Федеральный закон от 22.07.2008 N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 30 (ч. I). Ст. 3604.

<61> Постановление Правительства РФ от 19.11.2008 N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 48. Ст. 5612.

СРО обязаны утвердить условия выдачи свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства; правила контроля за соблюдением своими членами требований к выдаче данных свидетельств, требований стандартов и правил саморегулирования; документ, устанавливающий систему мер дисциплинарного воздействия за несоблюдение членами СРО требований к выдаче свидетельств о допуске, правил контроля в области саморегулирования, требований технических регламентов, требований стандартов СРО.

Отношения между лицами, осуществляющими деятельность по строительству энергетических объектов, и СРО являются особыми публично-правовыми отношениями, в силу того что федеральный законодатель делегировал СРО публичные функции. На особый публично-правовой статус СРО указывает в своих актах Конституционный Суд РФ <62>.

-----  
<62> Постановление Конституционного Суда РФ от 19.12.2005 N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" // Российская газета. 28.12.2005; Определение Конституционного Суда РФ от 10.02.2009 N 461-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2009. N 5.

С учетом изложенного выше можно сделать следующие выводы.

Строительство энергетических объектов имеет множественность значений, включающих: вид предпринимательской деятельности; составную часть инвестиционной деятельности; предмет договора на строительство энергетического объекта; предмет



интенсивного государственного регулирования; предмет саморегулирования.

Под строительством энергетического объекта следует понимать предпринимательскую деятельность, осуществляемую в том числе в процессе инвестиционной деятельности, определенными лицами, имеющими необходимые допуски на выполнение соответствующих работ, выдаваемые СРО, направленную на создание имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе добычи, переработки, производства и передачи энергии.

Концепция правового регулирования отношений по строительству энергетических объектов должна охватывать все вышеуказанные значения и развиваться по следующим направлениям: правовое регулирование предпринимательской деятельности в сфере строительства энергетических объектов, правовое регулирование инвестиционной деятельности в сфере строительства энергетических объектов, договорное регулирование, государственное регулирование, саморегулирование.

### § 3. Понятие модернизации энергетических объектов

В Энергетической стратегии России на период до 2030 г. модернизация энергетических объектов указывается в числе основных задач, решение которых необходимо для создания инновационного и эффективного энергетического сектора страны, адекватного как потребностям растущей экономики в энергоресурсах, так и внешнеэкономическим интересам России, обеспечивающего необходимый вклад в социально ориентированное инновационное развитие страны <63>. Предусматривается модернизация и обновление мощностей атомных электростанций, гидроэлектростанций, расширенное строительство и модернизация основных производственных фондов в электроэнергетике (электростанции, электрические сети), развитие систем децентрализованного теплоснабжения с применением высокоэффективных конденсационных газовых и угольных котлов, когенерационных, геотермальных, теплонасосных и других установок.

-----  
<63> [Распоряжение](#) Правительства РФ от 13.11.2009 N 1715-р "Об утверждении энергетической стратегии России на период до 2030 года" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5836.

Несмотря на частое употребление термина "модернизация", его понятие законодательно не закреплено и употребляется в разных значениях. При таких обстоятельствах для определения правового содержания модернизации энергетических объектов следует выявить его возможные значения, отличия от строительства, реконструкции, капитального ремонта. Определенность в данных вопросах позволит также уточнить, какое законодательство применимо к регулированию деятельности по модернизации энергетических объектов.

Термин "модернизация" используется в федеральных законах, в подзаконных актах, в международных соглашениях. Так, в Федеральном законе "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" <64> модернизация объектов атомной энергетики отнесена к видам деятельности, осуществляемым Корпорацией ([п. 14 ч. 1 ст. 15](#)); в Налоговом кодексе РФ <65> к основаниям для проведения работ по модернизации основных средств относятся работы, вызванные изменением технологического или служебного назначения оборудования, сооружения повышенными нагрузками и (или) другими новыми качествами ([абзац 2 п. 2 ст. 257](#)); в Федеральном законе "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" указывается, что объектами капитальных вложений в Российской Федерации являются находящиеся в частной, государственной, муниципальной и иных

формах собственности различные виды вновь создаваемого и (или) модернизируемого имущества (п. 1 ст. 3) <66>. В Положении по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01, утвержденном Приказом Минфином РФ от 30 марта 2001 г. N 26н <67>, закреплено, что восстановление объекта основных средств может осуществляться посредством ремонта, модернизации, реконструкции (п. 26).

-----  
<64> Федеральный закон от 01.12.2007 N 317-ФЗ "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6078.

<65> Налоговый кодекс Российской Федерации. Часть II. ФЗ от 05.08.2000 N 117-ФЗ // СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340.

<66> Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096.

<67> Приказ Министерства финансов Российской Федерации от 30 марта 2001 г. N 26н "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01 // Российская газета. 16.05.2001.

О модернизации энергетических объектов указывается в Долгосрочной программе развития торгового, экономического, промышленного и научно-технического сотрудничества между Российской Федерацией и Турецкой Республикой <68>, в Соглашении между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве от 08.05.2007 <69> и ряде других международных соглашений.

-----  
<68> Международный договор от 15.12.1997 "Долгосрочная программа развития торгового, экономического, промышленного и научно-технического сотрудничества между Российской Федерацией и Турецкой Республикой" // Бюллетень международных договоров. 1998. N 7.

<69> Соглашение между правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве от 08.05.2007 // Бюллетень международных договоров. 2009. N 10.

На отсутствие четкости понятия модернизации, отсутствие общепризнанных подходов к классификации факторов, воздействующих на качественные преобразования и приоритеты модернизации, обращают внимание как в юридической, так и экономической литературе.

В частности, можно указать на экономические исследования Л.П. Пидоймо, Т.А. Баяскалановой, Е.Н. Летягиной <70>. Так, Л.П. Пидоймо в качестве приоритета модернизации промышленных предприятий определяет научно-технический прогресс, достижение качественно нового, необходимого уровня развития посредством направленных базисных, радикальных нововведений <71>.

-----  
<70> Пидоймо Л.П. Модернизация промышленных предприятий: теоретико-методологические основы, приоритеты, система планирования: Дис. ... д.э.н. Воронеж, 2005; Баяскаланова Т.А. Экономическое обоснование выбора варианта обновления основных производственных фондов предприятий промышленности: Автореф. дис. ... к.э.н. Иркутск. 2006; Летягина Е.Н. Организационно-экономический механизм технического перевооружения электроэнергетики. Н. Новгород, 2006.

<71> Пидоймо Л.П. Указ. соч. С. 387.

В юридической литературе данный вопрос исследован меньше. В частности, Е.П. Губин и П.Е. Губин, рассматривая вопросы модернизации российской экономики и права, отмечают, что в самом общем виде модернизация определяется как усовершенствование, обновление объекта, приведение его в соответствие с новыми требованиями и нормами, техническими условиями, показателями качества; достижение поставленных целей модернизации российской экономики возможно лишь при надлежащем правовом обеспечении <72>.

-----  
<72> Губин Е.П., Губин П.Е. Модернизация российской экономики и право. Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии. М.: Юрист, 2010. С. 7 - 8.

Именно поэтому в настоящем исследовании ставится задача определиться с правовым понятием модернизации в сфере развития энергетической инфраструктуры с учетом целей Энергетической стратегии России до 2030 г. Отсутствие четкого определения модернизации энергетического объекта, как в законодательстве РФ, так и в международных соглашениях, может повлечь неблагоприятные последствия для субъектов деятельности по модернизации (как российских компаний, так и иностранных), так как спор может коснуться самого предмета договора.

Исходя из отдельных положений о модернизации, содержащихся в законах, подзаконных актах, международных соглашениях, можно сделать вывод о том, что к модернизации энергетических объектов относится деятельность по изменению технологических характеристик существующих энергетических объектов, с использованием результатов интеллектуальной деятельности. В ходе модернизации изменения могут коснуться и конструкторских характеристик существующего объекта, но это не является специфическим признаком модернизации. Отличие понятия модернизации от понятия строительства выражается в том, что под модернизацией как деятельностью понимается деятельность в отношении уже существующего энергетического объекта, в то время как под строительством согласно п. 13 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ понимается создание нового объекта - здания, строения, сооружения (в том числе на месте сносимых объектов капитального строительства).

Модернизация отличается также от реконструкции и от капитального ремонта. Реконструкция объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - это изменение параметров объекта капитального строительства, его частей (высоты, количества этажей, площади, объема), в том числе надстройка, перестройка, расширение объекта капитального строительства, а также замена и (или) восстановление несущих строительных конструкций объекта капитального строительства, за исключением замены отдельных элементов таких конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановления указанных элементов (п. 14 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ).

Капитальный ремонт объектов капитального строительства (за исключением линейных объектов) - это замена и (или) восстановление строительных конструкций объектов капитального строительства или элементов таких конструкций, за исключением несущих строительных конструкций, замена и (или) восстановление систем инженерно-технического обеспечения и сетей инженерно-технического обеспечения объектов капитального строительства или их элементов, а также замена отдельных элементов несущих строительных конструкций на аналогичные или иные улучшающие показатели таких конструкций элементы и (или) восстановление указанных элементов (п. 14.2 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ).

Введение в Градостроительный кодекс РФ понятия реконструкции линейных

объектов, а также капитального ремонта данных объектов показывает, что данная деятельность связана с изменением параметров линейных объектов, причем реконструкция линейных объектов может потребовать изменения границ полос отвода и (или) охранных зон таких объектов.

Таким образом, если при осуществлении реконструкции, капитального ремонта основная деятельность направлена на изменение параметров либо замену конструкций объекта капитального строительства или элементов таких конструкций, то при модернизации энергетических объектов капитальные конструкции могут и не затрагиваться, в любом случае это не является задачей, которая должна быть достигнута в результате модернизации энергетического объекта. Главное содержание модернизации заключается в совершенствовании энергетического объекта с использованием различных научно-технических достижений, в частности путем проведения таких работ в отношении энергетического оборудования, задействованного на энергетическом объекте.

Модернизация энергетических объектов целесообразна, когда это позволяет улучшить технологические характеристики объекта, уменьшить вредные выбросы в окружающую среду, и осуществляется она при этом в более короткие сроки по сравнению с новым строительством и за меньшую стоимость <73>. Такие выводы были сделаны специалистами по результатам внедренных разработок ЛМЗ, реализованных при модернизации энергетических объектов, как на территории РФ, так и за рубежом <74>.

-----  
<73> Лисянский А.С. Комплексная модернизация паровых турбин мощностью 200 и 300 МВт электрических станций: Дис. ... к.т.н. СПб., 2006. С. 33.

<74> Гудков Н.Н. Проектирование, модернизация и унификация мощностных рядов паровых турбин ЛМЗ, отвечающих требованиям современной теплоэнергетики. СПб., 1997; Лисянский А.С. Комплексная модернизация паровых турбин мощностью 200 и 300 МВт электрических станций: Дис. ... к.т.н. СПб., 2006.

Так, в работе Н.Н. Гудкова на примере модернизации паровой турбины мощностью 200 МВт (ТЭС "Тахколуото", Финляндия) по замене проточной части ЦНД с сохранением наружного корпуса показано, что при принятии технического решения о возможности продления ресурса турбоагрегата наиболее эффективными способами осуществления модернизации является замена отдельных элементов или целых цилиндров, в результате чего увеличивается не только надежность оборудования, но и улучшаются служебные характеристики турбины (мощность, организация регулируемых отборов пара и т.д.). Приведен также пример мероприятий по модернизации, разработанных на Ленинградском металлическом заводе, связанных с заменой проточной части отдельных цилиндров с сохранением наружного корпуса, организация регулируемых теплофикационных отборов, модернизация вспомогательных систем турбоустановки <75>. В качестве примеров проведения подобных работ помимо замены ТЭС "Тахколуото" (Финляндия) в данном исследовании указаны также работы по модернизации турбины К-100-90-6 на турбину мощностью 115 МВт с теплофикационным отбором на ТЭС Скавина (Польша), организацию теплофикационного отбора 60 Гкал/час на турбине К-300-170 ТЭС Агиос-Димитриос (Греция), замену ЦВД турбины ПТ-60-90 с изменением начального давления на 130 атм. и повышением мощности до 65 МВт на ТЭС Нефтехим-Бургас (Болгария).

-----  
<75> Гудков Н.Н. Проектирование, модернизация и унификация мощностных рядов паровых турбин ЛМЗ, отвечающих требованиям современной теплоэнергетики: Дис. ... к.т.н. СПб., 1997. С. 22.

В диссертационном исследовании А.С. Лисянского также приводятся примеры

модернизации, осуществленной путем внедрения основного оборудования с улучшенными технико-экономическими показателями, т.е. уже по результатам проведенных исследований и конструкторских разработок, выполненном анализе технико-экономических показателей действующего оборудования, расчетов наиболее экономически выгодных вариантов осуществления модернизации. А.С. Лисянским отмечается, что модернизация должна предусматривать повышение надежности и ресурса всей турбоустановки, выбор наиболее экономически выгодных вариантов ее осуществления, а также быть комплексной. Автор обосновывает возможности многовариантной модернизации, охватывающей широкий диапазон от простого обновления узлов и компонентов до последовательной замены проточных частей цилиндров высокого, среднего, низкого давления, при сохранении статорных компонентов турбины и исходной тепловой схемы турбоустановки и приводит примеры энергетических объектов, на которых проводилась модернизация: Эстонская электростанция, Марыйская ГЭС (Туркмения), Белоярская АЭС (Россия), Азербайджанская ГРЭС <76>. Среди преимуществ модернизации А.С. Лисянский отмечает сохранение существующих габаритов главных корпусов, использование существующих фундаментов турбин, увеличение электрической мощности примерно на 10 - 15%, снижение удельного расхода топлива и вредных выбросов в окружающую среду, сокращенные сроки ввода модернизированных мощностей в 2 - 3 раза по сравнению с новым строительством, снижение на 30 - 60% удельной стоимости вводимых мощностей при модернизации по сравнению с новым строительством <77>. Данные преимущества являются сильным обоснованием в отношении применения модернизации.

-----  
<76> Лисянский А.С. Комплексная модернизация паровых турбин мощностью 200 и 300 МВт электрических станций: Дис. ... к.т.н. СПб., 2006. С. 27 - 29, 33.

<77> Там же. С. 25.

Правовой анализ экономических исследований по вопросам модернизации предприятий промышленности показывает, что понятие модернизации рассматривается в ином, гораздо более широком смысле - как один из процессов преобразований промышленных предприятий с использованием радикальных нововведений. В любом случае при модернизации речь идет о замене (преобразовании) в содержательной части энергетического объекта, которая осуществляется с использованием научно-технических достижений, т.е. в тесной взаимосвязи с инновационной деятельностью.

Модернизация энергетических объектов неразрывно связана с результатами инновационной деятельности, в то же время между деятельностью по модернизации и инновационной деятельностью имеются существенные отличия. В отличие от модернизации инновационная деятельность была предметом исследований как в области экономики <78>, так и в области права <79>. Правовая характеристика инновационной деятельности очень четко дана В.Ф. Попондопуло, который отмечает, что инновационная деятельность является рискованной деятельностью, что предопределяется и длительностью инновационного процесса, и тем, что инновационный продукт может быть ранее создан конкурентами и т.д. <80>.

-----  
<78> Шумпетер Й. Теория экономического развития. М., 1982; Санта Б. Инновация как средство экономического развития. М., 1990; Кокурин Д.И. Инновационная деятельность. М., 2001; Медынский В.Г., Скамай Л.Г. Инновационное предпринимательство. М., 2002.

<79> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008; Предпринимательское (хозяйственное) право:



Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ин-т. М.: Волтерс Клувер, 2006.

<80> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 596.

О.А. Городов подчеркивает, что корректнее рассматривать инновацию как результат интеллектуальной деятельности (охраняемый либо неохраняемый), получивший воплощение в виде нового или усовершенствованного продукта, подлежащего реализации, нового или усовершенствованного технологического процесса, используемого в практической, в том числе предпринимательской, деятельности, либо воплощенный в новом подходе при решении социально-культурных, в том числе образовательных, задач <81>, а также делает вывод о том, что правильнее говорить не об инновационном предпринимательстве как самостоятельной разновидности инновационного процесса, а о предпринимательстве в инновационной сфере <82>.

-----  
<81> Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 2. С. 141.

<82> Городов О.А. Правовая инноватика (правовое регулирование инновационной деятельности). СПб., 2008. С. 31.

По мнению Н.И. Михайлова, инновации являются собирательным понятием нововведений, в связи с этим предлагается учитывать, что они проявляются как научные, конструкторские или технологические идеи, принципы, механизмы, организационные решения, принципиально новые технологии, а также усовершенствования или рационализация применяемых технологий <83>.

-----  
<83> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ин-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 449.

В связи с принятием Федерального [закона](#) от 21.07.2011 N 254-ФЗ в Федеральном [законе](#) "О науке и государственной научно-технической политике" появилось законодательное закрепление понятий инновации, инновационного проекта, инновационной инфраструктуры, инновационной деятельности <84>.

-----  
<84> Федеральный [закон](#) от 23.08.1996 N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" // СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4137; Федеральный [закон](#) от 21.07.2011 N 254-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О науке и государственной научно-технической политике" // СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. I). Ст. 4602.

Термины "инновация", "инновационная деятельность" определены в [Постановлении](#) Правительства РФ от 24.07.1998 N 832 "О Концепции инновационной политики Российской Федерации за 1998 - 2000 годы" <85>. Так, инновация определяется как конечный результат инновационной деятельности, получивший реализацию в виде нового или усовершенствованного продукта, реализуемого на рынке, нового или усовершенствованного технологического процесса, используемого в практической деятельности. Под инновационной деятельностью понимается процесс, направленный на реализацию результатов законченных научных исследований и разработок либо иных научно-технических достижений в новый или усовершенствованный продукт, реализуемый на рынке, в новый или усовершенствованный технологический процесс,

используемый в практической деятельности, а также связанные с этим дополнительные научные исследования и разработки.

-----  
<85> **Постановление** Правительства РФ от 24.07.1998 N 832 "О Концепции инновационной политики Российской Федерации за 1998 - 2000 годы" // Российская газета. 19.08.1998.

Понятия инновационной деятельности, инновации были закреплены также в Модельном **законе** "Об инновационной деятельности", принятом на двадцать седьмом пленарном заседании МПА государств - участников СНГ. В данном Законе определены правовые, экономические основы регулирования инновационной деятельности в государствах - участниках СНГ. Согласно **ст. 2** Модельного закона инновационная деятельность - деятельность, обеспечивающая создание и реализацию (введение в гражданский оборот) новаций (новшеств) и получение на их основе практического результата (нововведения) в виде новой продукции (товара, услуги), нового способа производства (технологии), а также реализованных на практике решений (мер) организационного, производственно-технического, социально-экономического и другого характера, оказывающих позитивное влияние на сферу производства, общественные отношения и сферу управления обществом <86>.

-----  
<86> Модельный **закон** об инновационной деятельности от 16.11.2006 // Информационный бюллетень Межпарламентской ассамблеи государств - участников СНГ. 2007. N 39.

Согласно дополнениям, внесенным с 26 июля 2011 г. в **ст. 2** Федерального закона "О науке и государственной научно-технической политике", под инновацией понимается введение в употребление нового или значительно улучшенного продукта (товара, услуги) или процесса, нового метода продаж или нового организационного метода в деловой практике, организации рабочих мест или во внешних связях. **Закон** не содержит положений о том, каким документом (документами) должна подтверждаться инновация. Данный вопрос является важным еще на предварительной стадии согласования проекта о возможности осуществления модернизации энергетического объекта, когда необходимо выяснить основания, возможности выполнения соответствующих работ, стоимость проекта, стоимость инновации, ее принадлежности, условия приобретения инновации. Учитывая стоимость контрактов на модернизацию, строительство энергетических объектов, такие сделки зачастую требуют одобрения тем или иным органом управления компании - стороны договора, соответственно, для принятия решения необходимо представить членам органа управления необходимые документы, обосновывающие целесообразность сделки. Едва ли можно ожидать принятия членами органа управления положительного решения при отсутствии подтверждающих документов <87>.

-----  
<87> Согласно **ст. 71** Федерального закона "Об акционерных обществах" предусмотрена ответственность членом совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличного исполнительного органа общества (директора, генерального директора) и (или) членом коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), управляющей организации или управляющего за убытки, причиненные обществу их виновными действиями (бездействием), если иные основания ответственности не установлены федеральными законами. Федеральный **закон** от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 1.

Как видно из определения, предусмотренного в Федеральном законе "О науке и государственной научно-технической политике", инновация должна представлять собой продукт, процесс, метод, введенные в употребление. Требования к критерию "введенные в употребление" в данном Законе не детализируются, как не детализируется и понятие значительности улучшения продукта (товара, услуги). В положениях Федерального закона "О науке и государственной научно-технической политике" не поясняется, что должно подтверждать новизну метода продаж или организационного метода в деловой практике.

Некоторую ясность в данный вопрос вносят положения Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" <88>. Согласно ч. 4 ст. 4 данного Закона критерии отнесения товаров, работ, услуг к инновационной продукции и (или) высокотехнологичной продукции для целей формирования плана закупки такой продукции устанавливаются федеральными органами исполнительной власти, осуществляющими функции по нормативно-правовому регулированию в установленной сфере деятельности. Таким образом, критерии инновации должны будут устанавливаться не на законодательном уровне, а уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

-----  
<88> Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" // СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. I). Ст. 4571.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что для принятия решения о проведении модернизации и ее осуществления требуется законченный результат инновационной деятельности. В то же время в Федеральном законе "О науке и государственной научно-технической политике" не указывается о защите прав на инновацию. Перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, закрепленный в ст. 1225 ГК РФ, на сегодняшний день исчерпывающий, понятия инновации в этом перечне пока нет со всеми вытекающими правовыми последствиями.

В отношении понятия инновационной деятельности следует отметить, что в соответствии со ст. 2 Федерального закона "О науке и государственной научно-технической политике" под инновационной деятельностью понимается деятельность (включая научную, технологическую, организационную, финансовую и коммерческую деятельность), направленная на реализацию инновационных проектов, а также на создание инновационной инфраструктуры и обеспечение ее деятельности. Таким образом, законодатель предусматривает, что данная деятельность должна быть направлена на реализацию инновационных проектов, но при этом не закрепляет обязанности достижения конкретного результата в определенный срок. Основным отличием инновационной деятельности от модернизации является то, что решение о проведении инновационных разработок может приниматься при понимании того, что данная деятельность обладает повышенным риском, результат может быть не достигнут, достижение результата может затянуться на долгий период времени, а может, как отмечалось выше, быть получен кем-то иным в более ранние сроки <89>. При этом результатом деятельности по модернизации энергетического объекта должен быть своевременно полученный о вещественный результат в виде имущественного объекта, обладающего новыми технологическими характеристиками по отношению к энергетическому объекту до модернизации.

-----  
<89> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 596.

Учитывая вышеуказанные особенности модернизации энергетических объектов, к модернизации энергетического объекта может быть отнесена предпринимательская деятельность, направленная на совершенствование имеющегося энергетического объекта с использованием достижений науки и техники, результатом которой является получение энергетического объекта с новыми технологическими характеристиками. Под достижениями науки и техники в данном определении понимаются охраняемые результаты интеллектуальной деятельности (ст. 1225 ГК РФ), на которые, согласно ст. 1226 ГК РФ признаются интеллектуальные права.

В случае, когда работы по модернизации затрагивают конструктивные элементы энергетического объекта, на такие работы должны распространяться требования для проведения работ по строительству. В то же время работы по модернизации, не затрагивающие конструктивные элементы, в любом случае проводятся на опасном промышленном объекте, и отсутствие правовой регламентации такой деятельности недопустимо.

Необходимо обратить внимание на то, что осуществление деятельности по строительству возможно при соблюдении определенных требований, в том числе наличия допуска на осуществление определенного вида работ, получения разрешения на строительства, соблюдения требований в части безопасности строительства, соблюдения стандартов, правил СРО. Учитывая характер работ по модернизации и то, что они осуществляются на опасном промышленном объекте, было бы целесообразным распространение имеющихся требований, а соответственно, и мер государственной поддержки, положений инвестиционного законодательства, также и на деятельность по модернизации энергетических объектов. При проведении данной деятельности с нарушением требований законодательства и норм СРО на нарушителей должна распространяться предусмотренная законом административная, уголовная ответственность, а также применяться меры дисциплинарного воздействия СРО.

Отношения, которыми опосредуется деятельность по модернизации энергетических объектов, имеют много общего с отношениями, которыми опосредуется деятельность по строительству энергетических объектов.

Деятельность по модернизации также опосредуется как частноправовыми отношениями, так и публично-правовыми отношениями. В то же время сфера частноправовых и публично-правовых отношений, опосредующих деятельность по модернизации энергетических объектов, существенно расширена за счет включения в данные отношения лиц, обладающих правами на результаты интеллектуальной деятельности, из числа уполномоченных государственных органов (федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, товарных знаков, а также функции по контролю в сфере правовой охраны и использования результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ гражданского назначения, выполняемых за счет средств федерального бюджета, является Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент)) <90>, соответственно, более широкой является и законодательная база, регулирующая деятельность по модернизации энергетических объектов, которой должны охватываться и нормы по защите прав на результаты интеллектуальной деятельности.

-----  
<90> [Постановление](#) Правительства РФ от 16.06.2004 N 299 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам" // СЗ РФ. 2004. N 26. Ст. 2668.

Рассматривая вопросы, связанные с понятийным аппаратом в строительной деятельности, следует отметить, что в настоящее время нет и единообразия в понятийном аппарате в отношении деятельности, связанной с созданием новых объектов капитального строительства или с тем или иным изменением их качественных и (или) конструктивных характеристик. Так, например, в Градостроительном кодексе РФ имеются понятия строительства, реконструкции, капитального ремонта, а в Федеральном законе "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" сформулированы требования промышленной безопасности также и к расширению и техническому перевооружению (ст. 8). При этом, несмотря на закрепленные требования, понятийный аппарат данного Закона состоит только из трех позиций и включает в себя согласно ст. 3 понятия промышленной безопасности опасных производственных объектов, аварии на опасном производственном объекте и инцидента.

В Налоговом кодексе РФ выделяются лишь основания для выполнения работ по достройке, дооборудования, реконструкции, модернизации, технического перевооружения основных средств (ст. 257). При этом согласно Положению по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01 в разделе "Восстановление основных средств" указано, что восстановление объекта основных средств может осуществляться посредством ремонта, модернизации, реконструкции <91>. Правилами технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации предусмотрено, что на каждом энергетическом объекте должны быть организованы техническое обслуживание, плановые ремонт и модернизация оборудования, зданий, сооружений и коммуникаций энергоустановок, однако понятийный аппарат отсутствует <92>.

-----  
<91> Приказ Минфина РФ от 30.03.2001 N 26-н "Об утверждении Положения по бухгалтерскому учету "Учет основных средств" ПБУ 6/01 // Российская газета. 16.05.2001.

<92> Приказ Министерства энергетики РФ от 19 июня 2003 г. N 229 "Об утверждении Правил технической эксплуатации электрических станций и сетей Российской Федерации" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2003. N 43.

Отсутствие единообразия в определении деятельности, связанной со строительством и модернизацией опасного производственного объекта, увеличивает риски возникновения различных спорных ситуаций между всеми лицами, участвующими в такой деятельности.

Интересно отметить, что в законодательстве СССР определения понятий нового строительства, расширения, реконструкции и технического перевооружения (модернизация тогда рассматривалась как деятельность в ходе технического перевооружения) были установлены совместным письмом Госплана СССР, Госстроя СССР, Стройбанка СССР и ЦСУ СССР от 8 мая 1984 г. N НБ-36-Д-23/Д/144/6-14 в соответствии с поручением Совета Министров СССР от 21 декабря 1983 г. <93>.

-----  
<93> Письмо Госплана СССР от 08.05.1984 N НБ-36-Д // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1985. N 1.

По нашему мнению, понятие модернизации энергетических объектов может быть определено следующим образом: это предпринимательская деятельность, направленная на изменение качества технологических характеристик существующего имущественного объекта, непосредственно используемого в процессе добычи, переработки, производства, передачи энергии, осуществляемая с использованием охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, результатом которой является получение энергетического объекта с новыми технологическими характеристиками.



Представляется, что в настоящее время введение понятия модернизации целесообразно на законодательном уровне. Законодательное закрепление понятия модернизации должно повлечь за собой согласование различных смежных законодательных актов, внесение в них дополнений: инвестиционное законодательство, законодательство о промышленной безопасности, административное, уголовное и др. Дополнение существующего законодательства требованиями в части осуществления модернизации энергетических объектов отвечает в первую очередь главному стратегическому ориентиру долгосрочной государственной энергетической политики, которым является энергетическая безопасность, а также позволит более эффективно осуществлять инвестиционные проекты по модернизации существующих энергетических объектов.

В распоряжении Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р "Об утверждении Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года" указывается, что необходимость укрепления потенциала российского топливно-энергетического комплекса, его модернизации, развития ресурсной базы и инфраструктуры требует значительных финансовых ресурсов, что может привести к повышению уровня издержек в экономике <94>. Не случайно в Прогнозе инвестиций в развитие топливно-энергетического комплекса Энергетической стратегии закреплено, что при модернизации существующих и строительстве новых атомных электростанций и гидроэлектростанций, а также в случаях, если в силу региональных особенностей энергокомпаний не являются самодостаточными и инвестиционно привлекательными, будут в соответствии с утвержденными программными документами привлекаться государственные средства.

-----  
<94> Распоряжение Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р "Об утверждении Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 года" // СЗ РФ. 2008. N 47. Ст. 5489.

Дальнейшее развитие правового регулирования модернизации энергетических объектов должно осуществляться по аналогии с развитием правового регулирования строительства энергетических объектов и охватывать следующие аспекты: модернизация как вид предпринимательской деятельности, как составная часть инвестиционной деятельности, как предмет договора на осуществление модернизации энергетического объекта, как одно из направлений государственного регулирования, как предмет саморегулирования.

#### § 4. Понятие энергетического объекта как объекта отношений по строительству и модернизации

Термин "энергетический объект" означает объект строительства вне зависимости от отраслевой принадлежности, как то: объект нефтяного комплекса, газовой промышленности, угольной промышленности, электроэнергетики, атомной энергетики, теплоснабжения, объект, функционирующий на основе использования возобновляемых источников энергии.

Для исследования понятия энергетического объекта необходимо выяснить ряд вопросов: определиться с характеристиками и свойствами данного понятия; с тем, что он собой представляет с правовой точки зрения как результат строительства и модернизации; являются ли такие объекты объектами недвижимого имущества; имеются ли особые требования к строительству и модернизации таких объектов ввиду их назначения?

Так, М.И. Брагинский, характеризуя строительство как особую отрасль



материального производства, подчеркивает, что конечный продукт строительства представляет собой недвижимость, прочно связанную с землей, индивидуальную (даже если она построена по типовому проекту) и рассчитанную по общему правилу на продолжительную, многолетнюю эксплуатацию <95>. С.С. Занковский отмечал, что строительный подряд - это договор, самым тесным образом связанный с публичным правом, так как его результатом является создание (реконструкция) недвижимости <96>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

---

<95> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. С. 102.

<96> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 309.

Специальное законодательство (в сфере электроэнергетики, газоснабжения, теплоснабжения, атомной энергетики) в одних случаях использует термин "энергетические объекты", определяя их перечень, в других - приводится только перечень соответствующих объектов.

Так, в **ст. 3** Федерального закона "Об электроэнергетике" дается перечень объектов электроэнергетики: имущественные объекты, непосредственно используемые в процессе производства, передачи электрической энергии, оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике и сбыта электрической энергии, в том числе объекты электросетевого хозяйства. Соответственно, объектами строительства в этой сфере являются электростанции, энергоблоки, энергоустановки, линии электропередачи и т.п.

В **ст. 3** Федерального закона "Об использовании атомной энергии" <97> под объектами атомной энергии понимаются ядерные установки, сооружения с ядерными реакторами, включая атомные станции, суда и другие плавсредства, космические и летательные аппараты, другие транспортные и транспортабельные средства, ряд других объектов.

---

<97> Федеральный **закон** от 21.11.1995 N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" // Российская газета. 28.11.1995.

В ряде других законов понятие объекта энергетики не используется. Например, в Федеральном законе "О газоснабжении в Российской Федерации" <98> не используется понятие объекта энергетики, объекта газоснабжения, но закреплено понятие системы газоснабжения, под которой понимается имущественный производственный комплекс, состоящий из технологически, организационно и экономически взаимосвязанных и централизованно управляемых производственных и иных объектов, предназначенных для добычи, транспортировки, хранения, поставок газа (**ст. 2**).

---

<98> Федеральный **закон** от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1999. N 14. Ст. 1667.

**Закон** РФ "О недрах" не содержит понятийного аппарата в отношении имущества, используемого для добычи, переработки, транспортировки нефти. Федеральный закон "О теплоснабжении" использует понятия источника тепловой энергии (т.е. устройства, предназначенного для производства тепловой энергии, - **п. 3 ст. 2**), тепловой сети (т.е.

совокупности устройств, включая центральные тепловые пункты, насосные станции, предназначенные для передачи тепловой энергии теплоносителя от источников тепловой энергии до теплопотребляющих установок, - п. 5 ст. 2); системы теплоснабжения (т.е. совокупности источников тепловой энергии и теплопотребляющих установок, технологически соединенных тепловыми сетями, - п. 14 ст. 2) <99>. В Федеральном законе "О государственном регулировании в области добычи и использования угля, об особенностях социальной защиты работников организации угольной промышленности" дана лишь характеристика организации по добыче (переработке) угля (горючих сланцев), которая отличается высокой капиталоемкостью, инерционностью производственного цикла, требующих периодической реконструкции.

-----  
<99> Федеральный закон от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" // Российская газета. 30.07.2010.

Несмотря на различия вышеприведенных законодательных формулировок, можно выделить некоторые общие черты понятия энергетического объекта: это неразрывная связь с землей, что позволяет отнести данные объекты к объектам недвижимости. Согласно п. 1 ст. 130 ГК РФ к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

В то же время следует отметить, что энергетические объекты включают также атомные суда и другие плавсредства, которые не имеют связи с землей и перемещение которых не влечет ущерба их назначению. В соответствии с п. 1 ст. 130 ГК РФ к недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические суда. В данном пункте также предусмотрено, что законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

В проекте Федерального закона "О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Проект Гражданского кодекса РФ) явствует, что в данную статью предлагается внести изменения, среди которых, в частности, положение о том, что к воздушным и морским судам, судам внутреннего плавания, космическим объектам применяются правила о недвижимых вещах, если иное не установлено законом и не вытекает из существа указанных объектов гражданских прав <100>.

-----  
<100> URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.

Некоторая унификация понятийного аппарата в отношении энергетических объектов представлена в п. 9 ст. 2 Федерального закона "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" <101>, который устанавливает организационные и правовые основы в сфере обеспечения безопасности объектов топливно-энергетического комплекса в РФ. Здесь отсутствует только указание на объекты атомной энергетики. Под объектами топливно-энергетического комплекса понимаются объекты электроэнергетики, нефтедобывающей, нефтеперерабатывающей, нефтехимической, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, а также объекты нефтепродуктообеспечения, теплоснабжения и газоснабжения. Под охраняемыми объектами топливно-энергетического комплекса понимаются здания, строения, сооружения, иные объекты топливно-энергетического комплекса, а также прилегающие к ним территории и

акватории в пределах границ, установленных в соответствии с законодательством РФ.

-----  
<101> Федеральный закон от 21.07.2011 N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" // СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. I). Ст. 4604.

В указанном Законе выделено понятие линейных объектов топливно-энергетического комплекса как системы линейно-протяженных объектов топливно-энергетического комплекса (электрические сети, магистральные газопроводы, нефтепроводы и нефтепродуктопроводы), предназначенных для обеспечения передачи электрической энергии, транспортировки газа, нефти и нефтепродуктов. В Законе предусматривается проведение категорирования объектов топливно-энергетического комплекса с учетом степени потенциальной опасности совершения акта незаконного вмешательства и его возможных последствий (ст. 5).

Для целей данного Закона объединяющим признаком различных объектов топливно-энергетического комплекса является их значимость для экономики страны и безопасности жизнедеятельности населения.

Данным Законом введено также понятие критических элементов объекта топливно-энергетического комплекса, под которыми понимаются потенциально опасные элементы (участки) объекта топливно-энергетического комплекса, совершение акта незаконного вмешательства в отношении которых приведет к прекращению нормального функционирования объекта топливно-энергетического комплекса, его повреждению или аварии на объекте топливно-энергетического комплекса. Из данного определения следует, что критический элемент представляет собой такую часть объекта топливно-энергетического комплекса, без которой объект не может функционировать. В таком случае речь идет о составной части неделимой вещи, понятие которой имеется в п. 2 ст. 133 Проекта Гражданского кодекса РФ и сформулировано следующим образом: "...составной частью неделимой вещи признается то, что обычно относится к ее составу и не может быть отделено от вещи без ее разрушения, повреждения или изменения ее назначения" <102>.

-----  
<102> URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.

Характеризуя энергетические объекты как объекты капитального строительства, следует отметить, что соответствующее понятие содержится в п. 10 ст. 1 Градостроительного кодекса РФ, согласно которому объектом капитального строительства являются здание, строение, сооружение, объекты, строительство которых не завершено (объекты незавершенного строительства), за исключением временных построек, киосков, навесов и других подобных построек. В ст. 48.1 Градостроительного кодекса РФ содержится перечень опасных и технически сложных объектов, к которым относятся и энергетические объекты, в частности объекты использования атомной энергии, в том числе ядерные установки, линии электропередачи и иные объекты электросетевого хозяйства напряжением 330 киловольт и более, тепловые электростанции мощностью 150 мегаватт и выше, опасные производственные объекты, на которых получают, используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются опасные вещества в количествах, превышающих предельные согласно приложениям 1 и 2 к Федеральному закону "О промышленной безопасности опасных производственных объектов".

В соответствии с п. 2 ст. 2 Федерального закона "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" опасные производственные объекты подлежат регистрации в государственном реестре опасных производственных объектов <103>.

Согласно [Постановлению](#) Правительства РФ от 24.11.1998 N 1371 "О регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов" регистрация опасных производственных объектов возложена на Федеральную службу по экологическому, технологическому и атомному надзору <104>. Приказом данной службы от 5 марта 2008 г. N 131 утверждены Методические рекомендации по осуществлению идентификации опасных производственных объектов, в [Приложении N 1](#) к которым утвержден также перечень опасных производственных объектов тепло- и электроэнергетики <105>. Необходимо отметить, что государственный орган осуществляет проверку правильности идентификации опасных производственных объектов, проведение которой осуществляется самими организациями, эксплуатирующими опасные производственные объекты.

-----  
<103> Федеральный [закон](#) от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588.

<104> [Постановление](#) Правительства РФ от 24.11.1998 N 1371 "О регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов" // СЗ РФ. 1998. N 48. Ст. 5938.

<105> [Приказ](#) Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 05.03.2008 N 131 "Об утверждении Методических рекомендаций по осуществлению идентификации опасных производственных объектов" // Справочник специалиста по охране труда. 2009. N 1.

Таким образом, энергетические объекты, как правило, являются объектами недвижимого имущества, объектами капитального строительства, опасными производственными объектами, а также охраняемыми объектами топливно-энергетического комплекса. Все эти характеристики энергетических объектов, требования к ним должны быть надлежащим образом учтены и урегулированы законодательством.

При этом нельзя не отметить возникающие на практике спорные ситуации в связи с толкованием установленных законами вышеуказанных требований. Так, требования Федерального [закона](#) "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" об идентификации данных объектов были предметом разногласий между владельцами энергетических объектов и уполномоченным государственным органом. Предметом рассмотрения арбитражными судами был спор по заявлению хозяйственного общества об оспаривании предписаний Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в части возложения на заявителя обязанности по составлению перечня опасных производственных объектов и осуществлению их идентификации согласно "Административному [регламенту](#) по регистрации производственных объектов и ведению государственного реестра опасных производственных объектов", осуществлению регистрации опасных производственных объектов в государственном реестре опасных производственных объектов. Общество полагало, что данные требования неосновательны, а идентификация и регистрация трансформаторных подстанций является необоснованным отвлечением денежных средств заявителя. Данные доводы были отклонены судом, который указал, что требования уполномоченного государственного органа основаны на положениях Федерального [закона](#) от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" <106>.

-----  
<106> Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 21.04.2009 N А51-6770/200834-152, [Определение](#) ВАС РФ от 12.11.2009 N ВАС-14475/09.

Перечень типовых видов опасных производственных объектов для целей регистрации в государственном реестре опасных производственных объектов размещен на официальном сайте Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору <107>. Так, например, согласно данному перечню к опасным производственным объектам нефтегазодобывающего комплекса отнесены: участок ведения буровых работ (в пояснении указано, что в состав объекта входят все буровые установки организации, осуществляющей ведение буровых работ), фонд скважин (в пояснении указано, что в состав объекта входят скважины всех категорий, замерные устройства, блок распределения воды, блок закачки химреагентов), площадка буровой установки, включая буровые суда, площадка (цех, установка) газоперерабатывающего завода <108>.

-----  
<107> URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

<108> URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

В отношении опасного производственного объекта эксплуатирующей организацией должна быть разработана и утверждена декларация промышленной безопасности. Данный документ предполагает всестороннюю оценку риска аварии на опасном производственном объекте, анализ достаточности принятых мер по предупреждению аварий, по обеспечению готовности организации к эксплуатации опасного производственного объекта в соответствии с требованиями промышленной безопасности (ст. 14 Федерального закона "О промышленной безопасности опасных производственных объектов"). Декларация промышленной безопасности должна быть разработана в составе проектной документации и проходит государственную экспертизу. Наличие декларации промышленной безопасности обязательно для получения лицензии на эксплуатацию опасных производственных объектов. В соответствии с Федеральным законом "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" технические устройства, применяемые на опасном производственном объекте, подлежат сертификации или декларированию соответствия на соответствие требованиям промышленной безопасности в установленном законодательством РФ о техническом регулировании порядке (ст. 7) <109>.

-----  
<109> Федеральный закон от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588.

Законодательство о промышленной безопасности и безопасности объектов топливно-энергетического комплекса свидетельствует о тенденции усиления государственного контроля, с одной стороны, и возложения дополнительных обязанностей на владельцев энергетических объектов - с другой. Так, Федеральным законом "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" установлены следующие обязанности владельцев энергетических объектов: предусмотреть на стадиях проектирования и строительства объектов топливно-энергетического комплекса осуществление специальных мер по безопасному функционированию таких объектов и уменьшению последствий чрезвычайных ситуаций; составить паспорт безопасности объектов топливно-энергетического комплекса по установленной данным Законом форме; обеспечить физическую защиту объектов топливно-энергетического комплекса, в том числе строящегося объекта, который после ввода в эксплуатацию будет отнесен к объектам высокой категории опасности.

Если энергетический объект представляет собой недвижимое имущество, право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их



возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ним. Правовую основу государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним составляет в том числе Федеральный закон "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <110>.

-----  
<110> Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // Российская газета. 30.07.1997.

Указанный Закон не содержит каких-либо отдельных положений об особенностях порядка регистрации объектов энергетики, относящихся к недвижимому имуществу. Однако имеются Методические рекомендации о порядке проведения государственной регистрации прав на объекты недвижимого имущества - энергетические производственно-технологические комплексы электростанций и электросетевые комплексы <111>. В Методических рекомендациях энергетические производственно-технологические комплексы электростанций и электросетевые комплексы определены как объекты недвижимого имущества, с учетом того, что в состав сооружения могут входить разнородные вещи, образующие единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, и рассматриваемые как одна вещь. В данном документе сделана отсылка к ст. 134 ГК РФ, согласно которой действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное. Анализируемый документ распространяется также на случаи, когда в состав сооружения как сложной вещи входят объекты движимого и недвижимого имущества, образующие единое целое и предназначенные для преобразования механической энергии воды в электрическую энергию или химической энергии топлива в электрическую энергию или электрическую энергию и тепло, а также предназначенные для преобразования электрической энергии и передачи ее на расстояние по линиям электропередачи. В данном подзаконном акте электрические комплексы и энергетические производственно-технологические комплексы электростанций отнесены к недвижимому имуществу со всеми вытекающими из этого правовыми последствиями.

-----  
<111> Приказ Минюста России от 30.10.2001 N 289/422/224/243; Приказ Минимущества России от 30.10.2001 N 289/422/224/243; Приказ Минэкономразвития от 30.10.2001 N 289/422/224/243; Приказ Госстроя от 30.10.2001 N 289/422/224/243 "Об утверждении методических рекомендаций о порядке проведения государственной регистрации прав на объекты недвижимого имущества - энергетические производственно-технологические комплексы электростанций и электросетевые комплексы" // ИС "Техэксперт".

С учетом положений Федерального закона "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" о критических элементах, участках объектов топливно-энергетического комплекса представляется, что в случае, если объекты топливно-энергетического комплекса состоят из различных вещей, образующих одно целое, предполагающее их использование по общему назначению, то они будут рассматриваться как сложная вещь, в состав которой могут входить и неделимые вещи, имеющие критические элементы (участки).

Такая особенность, присущая линейным объектам, как протяженность, нашла отражение в Постановлении Правительства РФ от 22.11.2006 N 710, в соответствии с которым были внесены изменения в Правила ведения Единого государственного реестра



прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Поскольку с учетом протяженности данные объекты могут быть расположены на территории более одного регистрационного округа, в связи с чем в графе "Адрес (местоположение)" указываются наименования соответствующих субъектов РФ, на территории которых линейное сооружение расположено <112>.

-----  
<112> [Постановление](#) Правительства РФ от 18.02.1998 N 219 "Об утверждении Правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // СЗ РФ. 1998. N 8. Ст. 963.

Так, А.С. Лалетина, исследуя правовые признаки магистральных газопроводов и определяя их как единый неделимый производственно-хозяйственный комплекс, состоящий из линейных сооружений и связанных с ними иных неотъемлемых технологических объектов инфраструктуры газопровода, предназначенный для безопасной транспортировки газа от границ места его добычи (производства) до места потребления, хранения, переработки, передачи в другие газопроводы, на иной вид транспорта, соответствующий по своим техническим характеристикам требованиям, предъявляемым к магистральным газопроводам, делает вывод о том, что газопроводы могут выступать как неделимые вещи, подразделяемые на монолитные вещи и функционально неделимые вещи и на составные вещи, делящиеся на сложные вещи и главные вещи с принадлежностями <113>.

-----  
<113> Лалетина А.С. Правовой режим газопроводов как объектов предпринимательского права: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2011. С. 13.

В соответствии с [п. 1 ст. 25](#) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" регистрация права собственности на энергетический объект как объект недвижимого имущества осуществляется на основании документов, подтверждающих его создание.

Согласно [ч. 1 ст. 55](#) Градостроительного кодекса РФ документом, удостоверяющим выполнение строительства в полном объеме в соответствии с разрешением на строительство, соответствие построенного объекта градостроительному плану земельного участка или в случае строительства линейного объекта проекту планировки территории и проекту межевания территории, а также проектной документации, является разрешение на ввод объекта в эксплуатацию.

Для получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию необходимы документы, перечисленные в [ч. 3 ст. 55](#) Градостроительного кодекса РФ, в том числе правоустанавливающие документы на земельный участок, градостроительный план земельного участка или в случае строительства линейного объекта проект планировки территории, проект межевания территории, разрешение на строительство, акт приемки объекта капитального строительства на основании договора.

В этой связи хотелось бы отметить, что перечисленные документы должны быть предоставлены для получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, но не при обращении в регистрирующий орган с заявлением о регистрации права собственности на построенный объект. Данное обстоятельство было предметом разногласий энергетической компании (ЗАО "Газпром нефть Оренбург") и регистрирующего органа (Управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Оренбургской области), когда регистрирующий орган, несмотря на предоставление заявителем разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, получил отказ в связи с непредставлением документов, подтверждающих право пользования земельным участком

<114>. Судами было установлено, что заявитель обратился в регистрирующий орган с заявлением о государственной регистрации права собственности на созданный объект недвижимого имущества - соединительные трубопроводы от скважины N 1010-1 до соединительных трубопроводов от скважины N 1010, приложив к заявлению разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, кадастровый паспорт объекта, разрешение на строительство, соглашение о временном занятии земли. Регистрирующим органом были запрошены документы, подтверждающие право пользования земельным участком на время строительства и ввода в эксплуатацию соединительных трубопроводов. В связи с непредставлением запрошенных документов заявителю было отказано в регистрации права собственности на построенный объект. Удовлетворяя требования заявителя об оспаривании отказа в регистрации права собственности, суды учитывали, что заявитель представил в регистрирующий орган разрешение на ввод объекта в эксплуатацию. Поскольку данное разрешение выдается уполномоченным органом после предоставления в том числе правоустанавливающих документов на земельный участок и данное разрешение не было оспорено и признано недействительным, отказ регистрирующего органа был признан незаконным, при этом в постановлении ФАС Уральского округа отмечено, что регистрирующий орган, при затребовании дополнительных документов, вышел за пределы полномочий, определенных Законом о государственной регистрации.

-----  
<114> Решение Арбитражного суда Оренбургской области от 03.09.2010, [Постановление](#) ФАС Уральского округа от 26.11.2011 по делу N А47-2077/2010; [Определение](#) ВАС РФ от 05.05.2011, дело N ВАС-5044/11 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

В то же время отсутствие документов, свидетельствующих о том, что на земельном участке разрешено осуществлять строительство объектов недвижимого имущества, будет препятствием для признания права собственности на самовольную постройку. В соответствии с [п. 3 ст. 222 ГК РФ](#) право собственности на самовольную постройку может быть признано судом, а в предусмотренных законом случаях в ином установленном законом порядке, за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка. ОАО "Уралсибнефтепровод" осуществил строительство здания маслонасосной в виде пристройки к зданию нефтенасосной ТОН-II в 1999 г. в соответствии с планом "Техническое перевооружение насосной нефтепровода ТОН-II на НПС Челябинск", на арендуемом земельном участке, предоставленном для эксплуатации зданий и сооружений производственной площадки. Приемка законченного строительством объекта была осуществлена рабочей комиссией. Полагая, что возведенный объект является самовольной постройкой и право на него подлежит признанию за ОАО "Уралсибнефтепровод", так как общество является арендатором соответствующего земельного участка, данное общество в соответствии с [п. 3 ст. 222 ГК РФ](#) обратилось в арбитражный суд с иском о признании права собственности на построенный объект. Суд отказал в удовлетворении исковых требований, мотивируя отказ тем, что истец не представил доказательств принятия мер к получению разрешения на строительство спорного объекта как до начала создания спорного объекта, так и во время проведения работ; суд указал на неверное толкование истцом норм материального права, так как норма [п. 3 ст. 222 ГК РФ](#) не предусматривает возможность узаконения самовольной постройки, находящейся на арендованном земельном участке, предоставленном для эксплуатации существующего объекта недвижимости, а иное противоречило бы принципу единства судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов в соответствии с [п. 5 ст. 1 Земельного кодекса РФ](#) <115>.

<115> Решение Арбитражного суда Челябинской области от 11.12.2009, Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда; [Постановление](#) ФАС Уральского округа от 22.06.2010 по делу N А76-20418/2009; [Определение](#) ВАС РФ от 08.11.2010, дело N ВАС-11652/10 // URL: <http://ras.arbitr.ru>.

Практика разрешения споров, связанных с применением [п. 3 ст. 222](#) ГК РФ, нашла соответствующее отражение в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 22 от 29.04.2010 <116>.

-----  
<116> [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ N 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ N 22 от 29.04.2010 "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" // Российская газета. 21.05.2010.

В.А. Алексеев, исследуя различные аспекты правового режима недвижимого имущества и государственной регистрации прав, обращает внимание на то, что в [ст. 17](#) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" указан лишь перечень оснований регистрации, и предлагает сформулировать определение правоустанавливающего документа для указания признаков, по которым этот документ можно выделить из ряда других документов, содержащих сведения о недвижимости и ее владельцах <117>. В настоящее время [ст. 17](#) Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" содержит перечень оснований для государственной регистрации прав.

-----  
<117> Алексеев В.А. Недвижимое имущество: правовой режим и государственная регистрация прав: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2008. С. 15.

Необходимо также отметить, что в соответствии с Земельным [кодексом](#) РФ земли, предназначенные для эксплуатации объектов энергетики, составляют самостоятельную категорию <118>. При этом следует обратить внимание на различия в категориях земель для топливно-энергетического комплекса. В соответствии с [п. 2 ст. 89](#) ЗК РФ в целях обеспечения деятельности организаций и объектов энергетики могут предоставляться земельные участки для: 1) размещения гидроэлектростанций, атомных станций, ядерных установок, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, тепловых станций и других электростанций, обслуживающих их сооружения и объекты; 2) размещения объектов электросетевого хозяйства и иных определенных законодательством РФ об электроэнергетике объектов электроэнергетики.

-----  
<118> Земельный [кодекс](#) РФ. Федеральный закон от 25.10.2001 N 136-ФЗ // Российская газета. 30.10.2001 (далее также - ЗК РФ).

Земельные участки для строительства нефте- и газопроводов, систем газоснабжения относятся к категории земель транспорта ([ст. 90](#) ЗК РФ). При этом в соответствии с [п. 8 ст. 90](#) ЗК РФ земельные участки, предоставленные под строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов трубопроводного транспорта, из состава земель других категорий не подлежат переводу в категорию земель транспорта и предоставляются на период осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта таких объектов. После ввода в эксплуатацию объектов трубопроводного транспорта земельные участки, предоставленные на период осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта таких объектов, возвращаются собственникам земельных участков.

На земельные участки, где размещены подземные объекты трубопроводного транспорта, относящиеся к линейным объектам, оформление прав собственников объектов трубопроводного транспорта в порядке, установленном настоящим Кодексом, не требуется. У собственников земельных участков возникают ограничения прав в связи с установлением охранных зон таких объектов.

Для обеспечения безопасного и безаварийного функционирования, безопасной эксплуатации объектов электроэнергетики, систем газоснабжения, нефтепроводов устанавливаются охранные зоны с особыми условиями использования земельных участков независимо от категорий земель, в состав которых входят эти земельные участки. Порядок установления таких охранных зон для отдельных видов объектов и использования соответствующих земельных участков определяется Правительством РФ <119>.

-----  
<119> См., напр.: [Постановление](#) Правительства РФ от 24 февраля 2009 г. N 160 "О порядке установления охранных зон объектов электросетевого хозяйства и особых условий использования земельных участков, расположенных в границах таких зон" // СЗ РФ. 2009. N 10. Ст. 1220.

Проблемы, вызванные разногласиями по вопросам о признании права собственности на энергетические объекты в связи с их неразрывной связью с землей, характерны не только для объектов, строящихся на территории РФ, но и за рубежом. Многочисленные вопросы о правовом статусе сетей энергоснабжения дискутируются и немецкими исследователями. Например, Х. Манэ пишет, что в Германии отсутствует специальное нормативное регулирование вопросов, касающихся права собственности на сети энергоснабжения, в связи с чем возникает вопрос о том, являются ли сети энергоснабжения существенными составными частями земельного участка, через которые они пролегают, или являются мнимыми составными частями и оставляют за собой особый правовой статус <120>. В исследовании Х. Манэ отмечается, что имеется судебная практика, согласно которой сети энерго- и газоснабжения являются существенными составными частями земельного участка. Данный вывод основывается на положении абзаца 1 § 94 Гражданского уложения Германии, согласно которому к существенным составным частям земельного участка принадлежат вещи, прочно связанные с землей <121>. В то же время, согласно абзацу 2 § 95 Гражданского уложения Германии вещи, присоединенные к строению лишь для временных целей, не принадлежат его составным частям. Х. Манэ отмечает, что в соответствии с господствующей в Германии юридической доктриной сети энерго- и газоснабжения соединяются с чужими земельными участками для временных целей и являются мнимыми составными частями имущества.

-----  
<120> Манэ Х. Отношения собственности на сети. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. П.Г. Лахно, Ф.Ю. Зеккера. М.: Юрист. С. 439 - 441.

<121> Гражданское уложение Германии. 3-е изд., перераб. / Пер. с нем., введение, научн. ред. В. Бергман. М.: Волтерс Клувер, 2008.

Помимо таких характеристик энергетических объектов, как объект капитального строительства, объект недвижимого имущества, опасный производственный объект, охраняемый объект топливно-энергетического комплекса, энергетический объект может быть охарактеризован и как объект капитальных вложений. В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" <122>, к объектам капитальных

вложений относятся находящиеся в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности различные виды вновь создаваемого и (или) модернизируемого имущества, за изъятиями, устанавливаемыми федеральными законами. Согласно п. 2 ст. 3 указанного Закона запрещаются капитальные вложения в объекты, создание и использование которых не соответствуют законодательству Российской Федерации.

-----  
<122> Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096.

Из понятия, предусмотренного в п. 1 ст. 3 анализируемого Закона, явствует, что понятием объекта капитального вложения охватывается как вновь создаваемое, так и модернизируемое имущество. К сожалению, во всех иных вышеуказанных нормативных актах каких-либо понятий, уточнений в отношении модернизируемых объектов не предусмотрено. Отсутствие понятия модернизации энергетических объектов, понятия объектов модернизации имеет негативное значение, так как может провоцировать разногласия по многим вопросам, в том числе: создается ли в результате модернизации новая вещь? Меняется ли кадастровая стоимость объекта модернизации как объекта недвижимости? В каком порядке должны осуществляться изменения в декларацию безопасности опасного промышленного объекта? Какие документы в отношении модернизированного объекта должны отражать результат модернизации? Может ли быть такой объект зарегистрирован в качестве объекта "незавершенной модернизации" по аналогии с объектами незавершенного строительства в случае консервации работ по модернизации? Данные вопросы обусловлены тем, что при модернизации параметры существующего объекта могут не затрагиваться, но при этом будут изменены технологические характеристики, позволяющие добывать, производить большее количество энергии, чем на существующем объекте до модернизации.

Общим для создаваемого энергетического объекта и для модернизируемого энергетического объекта является то, что результатом строительства и модернизации является о вещественный результат, имущественный объект, обладающий следующими характеристиками: опасный и технически сложный объект капитального строительства, объект капитальных вложений, объект недвижимости, опасный производственный объект, охраняемый объект топливно-энергетического комплекса и, что самое главное - выполняющий определенную энергетическую функцию (добыча, производство, передача того или иного вида энергии).

Энергетический объект как объект строительства и модернизации должен отвечать не только требованиям энергетического законодательства, но также требованиям градостроительного законодательства, законодательства в области промышленной, энергетической, экологической безопасности.

На основании вышеизложенного может быть сделан вывод о необходимости законодательного закрепления понятия энергетического объекта как объекта строительства и модернизации.

При этом под энергетическим объектом как объектом строительства понимается имущественный объект, созданный в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе градостроительного, предназначенный для добычи, переработки, производства, переработки, передачи различных видов энергии.

Под энергетическим объектом как объектом модернизации понимается имущественный объект, созданный на базе существующего энергетического объекта в соответствии с требованиями действующего законодательства, наделенный по сравнению с существующим энергетическим объектом до модернизации новыми качественными

характеристиками, в отношении добычи, переработки, производства, передачи различных видов энергии.

Энергетический объект как результат строительства после ввода в эксплуатацию должен быть включен в определенные государственные реестры, в том числе Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним, реестр опасных промышленных объектов, реестр объектов топливно-энергетического комплекса.

## **Глава 2. ИСТОЧНИКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СТРОИТЕЛЬСТВА И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

### **§ 1. Общая характеристика источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов**

Правовое регулирование отношений, возникающих при строительстве и модернизации энергетических объектов, осуществляется различными источниками права. При этом источники права и их виды изменяются в зависимости от этапов развития общества, государства и права, особенностей правовых систем <123>.

-----  
<123> Теория государства и права: Учебник / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2009. С. 507.

В юридической литературе высказываются различные точки зрения в отношении видов источников права. Так, существует позиция, что к источникам права могут быть отнесены только такие правила, которые обладают по крайней мере тремя признаками: обязательным характером, многократностью применения, всеобщим характером (рассчитаны на неопределенный круг лиц), и поэтому к источникам права не могут быть отнесены судебная практика, локальные нормативные акты юридических лиц, а также договоры <124>. В соответствии с другой точкой зрения, к числу источников гражданского права относятся и локальные нормативные акты юридических лиц, и договоры <125>.

-----  
<124> См.: Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / В.В. Байбак, Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев; под ред. Ю.К. Толстого. М., 2009. Т. 1. С. 38.

<125> См.: Гражданское право. Ч. 1 / Отв. ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. М., 2003. С. 48.

Например, В.В. Лаптев относит к источнику предпринимательского (хозяйственного) права предпринимательское законодательство, отмечая, что нормы предпринимательского права содержатся, как правило, в федеральных законах и иных нормативных актах <126>. В.В. Лаптевым также выделяются локальные нормативные акты, в частности уставы предприятий, которые используются для регулирования предпринимательской деятельности <127>. Н.Д. Егоров выделяет среди источников права законы, подзаконные акты, комплексные нормативные акты, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры, обычаи делового оборота <128>. М.Н. Марченко отмечает среди наиболее важных источников права правовые обычаи, нормативно-правовые акты государственных органов, правовые договоры, нормативно-правовые акты, принимаемые с санкции государства общественными организациями, прецеденты <129>. Г.И. Муромцев рассматривает следующие источники права: обычай, судебный прецедент, судебная практика, закон, доктрина, принципы права, нормативный договор <130>. А.В. Поляков, Е.В. Тимошина отмечают, что в нормативистско-этикетской доктрине принято выделять такие источники права, как нормативный



правовой акт (законный и подзаконный акты), судебный прецедент, правовой обычай, правовая доктрина, нормативный договор <131>. В.Ф. Попондопуло указывает, что источниками коммерческого права являются: нормативные правовые акты; общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, обычаи делового оборота, судебная практика и доктрина <132>. И.В. Ершова выделяет следующие источники предпринимательского права: Конституция РФ, кодексы РФ, федеральные законы, подзаконные нормативные правовые акты, постановления Верховного Совета РФ, нормативные правовые акты СССР, акты субъектов РФ, локальные нормативные акты, обычаи делового оборота, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры <133>.

-----  
<126> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. Рос. акад. наук. Ин-т государства и права. Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 31.

<127> Указ. соч. С. 37.

<128> Гражданское право: Учебник: В 3 т., 7-е изд., перераб. и доп. под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. т. 1, С 44 - 46, 48 - 49.

<129> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. М.: Проспект, 2011. С. 506.

<130> Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М.: Норма-ИНФРА-М, 2010. С. 292.

<131> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом СПб. гос. ун-т, Издательство юридического факультета СПб. гос. ун-та, 2005. С. 288.

<132> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 57.

<133> Ершова И.В. Предпринимательское право: Учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юриспруденция, 2011. С. 14 - 16.

Таким образом, в правовой литературе рассматриваются различные источники права, причем по вопросу о том, что может быть отнесено к источникам права, а что нет, и на сегодняшний день имеются дискуссии, что вполне обоснованно, поскольку, как верно отмечает Г.А. Гаджиев, формы объективирования правовых норм постоянно усложняются, дифференцируются, в результате чего система источников права развивается <134>.

-----  
<134> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 343.

Данный довод подтверждается и на примере источников правового регулирования строительства энергетических объектов, к которым в настоящее время относятся: Конституция РФ, федеральные законы, подзаконные нормативные акты, акты саморегулируемых организаций (далее - СРО), содержащие нормы права, локальные акты юридических лиц, содержащие нормы права, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ, обычаи делового оборота, судебные акты высших судебных инстанций, доктрина, в части применения норм иностранного права.

Единый нормативно-правовой акт, регулирующий деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов, отсутствует. С одной стороны, это объяснимо, поскольку такой акт в силу специфики объекта строительства и модернизации в идеале

должен охватывать различные правовые аспекты, в том числе вопросы обеспечения безопасности (энергетической безопасности, промышленной безопасности, безопасности строительных работ), способы обеспечения эффективной инвестиционной деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов. С другой стороны, не может не беспокоить возможность обеспечения надлежащего правового регулирования рассматриваемых отношений разрозненными нормативными актами, содержащими разный понятийный аппарат, различные критерии энергетических объектов.

Проводя правовой анализ разнообразных источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, следует, прежде всего, остановиться на характеристике нормативных правовых актов, соответствии их структуры и содержания природе отношений по строительству и модернизации энергетических объектов. Классификация нормативных правовых актов может быть проведена по различным основаниям: по юридической силе данных актов, по масштабу их действия, по их назначению и другим <135>.

-----  
<135> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. М.: Норма, 2008. С. 58.

Так, по юридической силе нормативные правовые акты подразделяются на законы и подзаконные нормативные правовые акты. Среди источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов из числа кодификационных законов следует указать ГК РФ, Градостроительный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, КоАП РФ, УК РФ, из других федеральных законов - Федеральный закон от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" <136>; Федеральный закон от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" <137>; Федеральный закон от 30.12.2009 N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" <138>; Федеральный закон от 21.07.2011 N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" <139>; Федеральный закон от 30.12.1995 N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" <140>; Федеральный закон от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" <141>; Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" <142>.

-----  
<136> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588.

<137> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. I). Ст. 5140.

<138> СЗ РФ. 2010. N 1. Ст. 5.

<139> СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. I). Ст. 4604.

<140> СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 18.

<141> Российская газета. 26.07.2005.

<142> СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096.

Наиболее подробное регулирование деятельности по строительству энергетических объектов осуществляется Градостроительным кодексом РФ. В силу специфики объектов строительства данные объекты выделены в отдельной ст. 48.1 Градостроительного кодекса как особо опасные и технически сложные объекты.

Основной задачей законов является обеспечение стабильности осуществления соответствующего вида деятельности. В этой связи нельзя не отметить проблемы, имеющиеся в регулировании деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов на законодательном уровне. Эти проблемы обусловлены, прежде всего, отсутствием необходимых законодательных определений (например, понятий

модернизации, энергетического объекта, участка, элемента данного объекта <143>, государственно-частного партнерства <144>) и требований (например, требований к регламентации деятельности по модернизации).

-----  
<143> Федеральный закон "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса", закрепляющий понятие объектов топливно-энергетического комплекса, не распространяется на объекты атомной промышленности, а введенные термины участка и элемента объекта топливно-энергетического комплекса не содержат определений и требований к идентификации и оформлению.

<144> Отсутствует понятие ГЧП на уровне федерального закона, притом что понятия ГЧП, закрепленные в законах субъектов РФ, различаются.

Данные обстоятельства не могут не сказываться на полноте правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, учитывая, что среди источников правового регулирования строительства энергетических объектов имеется большое количество подзаконных нормативных актов <145>. Так, во исполнение Федерального закона "О безопасности топливно-энергетического комплекса" приняты Постановление Правительства РФ от 22.12.2011 N 1107 "О порядке формирования и ведения реестра объектов топливно-энергетического комплекса" <146>; Приказы Минэнерго РФ от 13.12.2011 N 592 "Об утверждении перечня объектов топливно-энергетического комплекса, обеспечение безопасности которых осуществляется исключительно организацией Минэнерго России" <147> и от 13.12.2011 N 587 "Об утверждении перечня работ, непосредственно связанных с обеспечением безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" <148>.

-----  
<145> См.: Постановления Правительства РФ: от 24.03.2011 N 207 "О минимально необходимых требованиях к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам на особо опасных и технически сложных объектах капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов" (СЗ РФ. 2011. N 14. Ст. 1932); от 29.10.2010 N 870 "Об утверждении технического регламента о безопасности сетей газораспределения и газопотребления" (СЗ РФ. 2010. N 45. Ст. 5853); от 03.02.2010 N 50 "О федеральной целевой программе "Ядерные энерготехнологии нового поколения на период 2010 - 2015 годов и на перспективу до 2020 года" (СЗ РФ. 2010. N 7. Ст. 758); от 01.12.2009 N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" (СЗ РФ. 2009. N 49. Ст. 5978); Приказ Минрегионразвития от 30.12.2009 N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" (Российская газета. 26.04.2010); Приказы Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору: от 29.01.2007 N 37 "О порядке подготовки и аттестации работников организаций, поднадзорных Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" (Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2007. N 16); от 05.07.2011 N 356 "Об утверждении формы свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" (Российская газета. 26.08.2011); от 16.06.2008 N 414 "Об утверждении и введении в действие Типовой программы инспекции при проведении государственного строительного надзора на объектах использования атомной энергии" (Нормирование в строительстве и ЖКХ. 2008. N 4).

<146> Постановление Правительства РФ от 22.12.2011 N 1107 "О порядке

формирования и ведения реестра объектов топливно-энергетического комплекса" // СЗ РФ. 2012. N 1. Ст. 149. Данные [Правила](#) вступают в силу со дня вступления в силу постановления Правительства РФ, определяющего исходные данные для проведения категорирования объекта, порядок его проведения и критерии категорирования объекта топливно-энергетического комплекса.

<147> [Приказ](#) Минэнерго РФ от 13.12.2011 N 592 "Об утверждении перечня объектов топливно-энергетического комплекса, обеспечение безопасности которых осуществляется исключительно организацией Минэнерго России" (документ зарегистрирован в Минюсте РФ, в силу не вступил, не опубликован).

<148> [Приказ](#) Минэнерго РФ от 13.12.2011 N 587 "Об утверждении перечня работ, непосредственно связанных с обеспечением безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" // Российская газета. 01.02.2012.

Несмотря на обилие принимаемых подзаконных актов, отсутствие единообразия понятийного аппарата и положений, учитывающих особенности строительства и модернизации энергетических объектов на уровне федеральных законов, препятствует дальнейшей разработке необходимой регламентации данной деятельности на уровне подзаконных актов. В этой связи представляется целесообразным принятие единого комплексного федерального закона, регулирующего отношения по строительству опасных производственных объектов в сфере энергетики, на основе которого будет осуществляться детальная регламентация на уровне подзаконных актов.

Следует учитывать также то, что в связи с развитием института саморегулирования и наделением законодателем особыми публичными функциями СРО, в том числе в сфере строительства, количество источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов расширено за счет актов СРО, содержащих нормы права.

В соответствии со [ст. 4](#) Федерального закона от 01.12.2007 N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" стандарты и правила СРО могут включать и дополнительные, по сравнению с имеющимися нормами законодательства, нормы регулирования предпринимательской деятельности <149>. СРО согласно положениям Градостроительного кодекса РФ уполномочены определять отдельные условия конкретных договоров подряда, включая, в частности, условия, касающиеся страхования, которые должны быть включены в договор ([ст. ст. 55.1 - 55.5](#)). Данным правом, предоставленным законодателем, СРО пользуются, что подтверждается положениями утвержденных СРО актами. Из содержания данных актов следует, что требования СРО распространяются не только на членов данных организаций, но и на иных лиц, в частности страховые компании.

-----  
<149> Российская газета. 06.12.2007.

Так, например, СРО НП "Объединение организаций, осуществляющих строительство, реконструкцию и капитальный ремонт энергетических объектов, сетей и подстанций "ЭНЕРГОСТРОЙ" утверждены Требования к страхованию членами НП "ЭНЕРГОСТРОЙ" рисков, связанных с выполнением строительно-монтажных работ, в которых определяются основные требования к условиям страхования строительно-монтажных работ, в том числе в части обязанностей страховой компании <150>. Требования к условиям страхования, обязательные для страховых компаний, содержатся и в Правилах иных СРО, в том числе СРО НП по строительству нефтегазовых объектов "Нефтегазстрой" <151>. Соответственно, акты СРО занимают свое особое место среди источников правового регулирования предпринимательской деятельности, в том числе в

сфере строительства энергетических объектов.

-----  
<150> URL: <http://www.sro-ess.ru>.

<151> URL: <http://www.npngs.ru>.

По нашему мнению, для дальнейшего развития правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов необходима четкая регламентация взаимодействия уполномоченных государственных органов и СРО.

В связи с принятием Федерального [закона](#) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", к которым относятся многие субъекты предпринимательской деятельности в сфере энергетики, являющиеся основными заказчиками строительства и модернизации энергетических объектов, существенно усилено значение внутренних (локальных) актов юридических лиц в регулировании предпринимательской деятельности, в частности, в сфере строительства и модернизации энергетических объектов. Указанные субъекты могут устанавливать в Положениях о закупках иные (помимо аукциона и конкурса) способы закупок, а также порядок проведения таких закупок ([ч. 9 ст. 4](#) данного Закона). Положения о закупках, утверждаемые указанными в этом Законе субъектами предпринимательской деятельности, должны быть размещены на официальных сайтах данных компаний ([ч. 1 ст. 4](#) Закона). При таких обстоятельствах Положения о закупках товаров, работ, услуг, утверждаемые отдельными видами юридических лиц, приобретают значение правил предпринимательской деятельности, которыми должны будут руководствоваться потенциальные поставщики и подрядчики, в том числе иностранные.

Для совершенствования правового регулирования отношений строительства и модернизации энергетических объектов важное значение имеет также анализ структуры соответствующего законодательства с точки зрения деления его на общие и специальные нормативные акты. Такое подразделение отражает соотношение однородных по природе норм разных нормативных правовых актов одного уровня <152>. Например, нормы об объектах недвижимого имущества, содержащиеся в ГК РФ и в Федеральном [закоме](#) "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", или нормы, регулирующие отношения по заключению договора на торгах, - в ГК РФ и в Федеральном [закоме](#) "О защите конкуренции".

-----  
<152> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. М.: Норма, 2008. С. 63.

Так, в частности, нарушение правил проведения торгов, предметом которых было право на заключение договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, может быть основанием для признания торгов недействительными. В соответствии с [п. 2 ст. 449](#) ГК РФ признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги <153>. Согласно [ч. 4 ст. 17](#) Федерального закона "О защите конкуренции" нарушение правил, установленных настоящей [статьей](#), является основанием для признания судом соответствующих торгов, запроса котировок и заключенных по результатам таких торгов, запроса котировок сделок недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа.

-----  
<153> В [проекте](#) Гражданского кодекса РФ данное положение предлагается дополнить словами "и применение последствий, предусмотренных [статьей](#) 167 настоящего Кодекса" // URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.



Необходимо обратить внимание и на соотношение норм ГК РФ и Градостроительного кодекса РФ, касающихся строительства. Например, нормы ГК РФ о строительном подряде (§ 3 главы 37) и нормы Градостроительного кодекса РФ в отношении правил саморегулирования, которыми могут устанавливаться условия, подлежащие включению в договор подряда и обеспечивающие защиту интересов заказчиков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (п. 1 ч. 12 ст. 55.5); нормы ГК РФ о страховании объекта строительства, о страховании имущества, страховании ответственности за причинение вреда (ст. 742 главы 37) и нормы Градостроительного кодекса РФ о правилах саморегулирования в отношении требований о страховании гражданской ответственности, требований о страховании связанных с выполнением строительного-монтажных работ рисков (п. п. 3, 4 ч. 12 ст. 55.5).

В Гражданском кодексе регламентируются частноправовые отношения, в Градостроительном - публично-правовые отношения, однако данные нормы оказывают существенное влияние на частноправовые отношения и подтверждают тенденцию усиления публично-правового регулирования в сфере строительства.

С одной стороны, вышеуказанные нормы Градостроительного кодекса РФ ограничивают свободу договора, с другой стороны, их появление обусловлено характером строительного-монтажных работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Нормы Градостроительного кодекса РФ закрепляют полномочия СРО по установлению требований о страховании, которые исходя из содержания данных норм должны будут соблюдать не только члены данной организации, но и страховые компании.

Следует отметить, что в п. 2 ст. 927 ГК РФ в случаях, когда законом на указанных в нем лиц возлагается обязанность страховать в качестве страхователей жизнь, здоровье или имущество других лиц либо свою гражданскую ответственность перед другими лицами за свой счет или за счет заинтересованных лиц (обязательное страхование), страхование осуществляется путем заключения договоров в соответствии с правилами главы 48 (страхование). В данном пункте также закреплено, что для страховщиков заключение договоров страхования на предложенных страхователем условиях не является обязательным.

Такой оговорки в Градостроительном кодексе РФ нет, так же как нет и указаний на применение к градостроительным отношениям норм гражданского права, что отмечалось в правовых исследованиях <154>.

-----  
<154> Оганов А.И. Роль гражданско-правовых норм в регулировании градостроительных отношений: Автореф. дис. ... к.ю.н. Краснодар, 2009.

Приведенные примеры соотношений норм, касающихся строительства, свидетельствуют о том, что наиболее сложной проблемой правового регулирования является соблюдение баланса норм, регулирующих частноправовые отношения, и норм, регулирующих публично-правовые отношения.

В то же время для регулирования отношений по строительству объектов капитального строительства, особенно для строительства особо опасных, технически сложных объектов, существенную роль будут играть нормы, составляющие предмет публичного права.

Источниками правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов являются международные договоры. Из многосторонних международных договоров нельзя не отметить Венскую конвенцию о международной купле-продаже товаров 1980 г. <155>, Парижскую конвенцию по охране промышленной



собственности 1883 г. <156>, Нью-Йоркскую [конвенцию](#) о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. <157>. Среди двусторонних договоров можно отметить и специальные (отраслевые) договоры, и договоры о научно-техническом сотрудничестве, договоры о взаимной защите капиталовложений. Среди двусторонних договоров имеются и межгосударственные, и межправительственные, и межведомственные соглашения <158>.

-----  
<155> [Конвенция](#) ООН о договорах международной купли-продажи товаров от 11 апреля 1980 г. // Вестник ВАС РФ. 1994. N 14.

<156> Нью-Йоркская [конвенция](#) о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года // Ведомости СССР. 1960. N 46.

<157> Парижская [конвенция](#) по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. // Ведомости СССР. 1968. N 40.

<158> [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве от 8 мая 2007 г. // Бюллетень международных договоров. 2009. N 10; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Греческой Республики о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетического комплекса от 6 декабря 2001 г. // Бюллетень международных договоров. 2004. N 8; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Казахстан о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетических комплексов от 24 декабря 1992 г. // Бюллетень международных договоров. 1994. N 6; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Французской Республики о сотрудничестве в области топлива и энергии от 15 февраля 1996 г. // Бюллетень международных договоров. 1997. N 5.

Особенностью объекта строительства и отношений по строительству данных объектов обусловлено использование в качестве источников правового регулирования обычаев делового оборота. Данные источники правового регулирования применяются при осуществлении поставок импортного оборудования (условия поставки Инкотермс) <159>, при осуществлении подрядчиком всего комплекса работ и передаче заказчику объекта, готового к эксплуатации (условия ФИДИК - контракты Turnkey), при осуществлении подрядчиком работ, включающих инжиниринг, проектирование, строительство, а иногда и менеджмент проекта (условия ФИДИК - ИПС/ИПСМ контракты) <160>.

-----  
<159> Международные правила для использования торговых терминов. Инкотермс. 2010. Публикация ICC N 715 // Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

<160> Conditions of contract for EPC/TURNKEY Projects. First edition. Published by International Federation of Consulting Engineers. Geneva. 1999.

Рассматривая вопросы об источниках правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, нельзя не указать на возрастающее значение судебных актов высших судебных инстанций и судебной практики <161>.

-----  
<161> [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. N 57 "О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств" // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>; [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" // Новые законы и нормативные акты - приложение к "Российской

газете". 2008. N 32; [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 26 марта 2009 г. N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Российская газета. 22.04.2009. N 70.

Что касается доктрины - общепризнанного научного взгляда по поводу решения какого-либо правового вопроса, то, на наш взгляд, она также может быть источником права <162>. Так, в соответствии с [п. 1 ст. 14 АПК РФ](#) арбитражный суд при применении норм иностранного права устанавливает содержание этих норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

-----  
<162> См. также: Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 57.

В работе известного французского ученого Рене Давида и его последовательницы К. Жоффре-Спинози подчеркивается, что доктрина влияет на законодателя, являясь косвенным источником права, но доктрина играет роль и в применении закона, где было бы трудно отрицать за ней качество источника права, и выделяется, что доктрина имеет первостепенную важность, так как именно она создает в различных странах разные инструментарии для работы юристов <163>. Т.М. Яблочков в Курсе международного гражданского процессуального права указывает, что теоретическая доктрина в области международного права проявляет свой авторитет с еще большей пользой, чем во всех других отраслях права, вследствие отсутствия высшей власти, воля которой могла бы импонировать на все государства <164>.

-----  
<163> Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности / Пер. с фр. В.А. Туманова. М.: Междунар. отношения, 2009. С. 121.

<164> Яблочков Т.М. Труды по международному частному праву. М.: Статут, 2009. С. 55.

Таким образом, правовое регулирование строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется различными источниками права.

Существенная нагрузка приходится на законы и подзаконные акты, на акты СРО и локальные акты юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в данной сфере. Одной из наиболее сложных проблем является проблема гармоничной взаимосвязи и непротиворечивости источников правового регулирования.

С учетом того что деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями, имеются и некоторые различия в соотношениях источников регулирования.

Так, для сферы частноправовых отношений характерно применение всех вышеуказанных источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, причем существенная роль отводится обычаям делового оборота, а также локальным актам отдельных юридических лиц.

Для сферы публично-правовых отношений характерно применение федеральных законов, подзаконных актов, принимаемых публичными органами, а также актов, принимаемых СРО, наделенными особыми публичными полномочиями.

Как верно отмечает В.Ф. Яковлев, "важнейшее направление совершенствования законодательства - оптимизация соотношения частного и публичного права. Во всех правовых системах присутствует как частное, так и публичное правовое регулирование. Без этого невозможно функционирование современной экономики. Без частного права не

могут существовать институты рынка, тогда как сами эти институты не будут эффективно работать без публично-правового регулирования. Основа рынка - конкуренция, условия которой создаются, в частности, с помощью антимонопольного законодательства. Во всех странах мира эффективно применяется публично-правовое регулирование, которое не подминает под себя частное право. Мы привыкли частное и публичное право противопоставлять, тогда как задача состоит в их правильном соотношении, в том, чтобы научиться их эффективно сочетать, применять в совокупности" <165>.

-----  
<165> Яковлев В.Ф. Совершенствование экономического законодательства и его правоприменения // Хозяйство и право. 2005. N 7. С. 6.

Вопросы совершенствования системы законодательства, определения наиболее оптимальных форм правового регулирования предпринимательской деятельности в различных сферах были предметом многочисленных правовых исследований.

Ю.К. Толстой справедливо обращает внимание, что разногласия по вопросу о совершенствовании законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность, сводятся к тому, должно ли регулирование коммерческой деятельности происходить на уровне отдельных специальных законов или оно может быть поднято на уровень обобщающего законодательного акта типа Коммерческого или Предпринимательского кодекса, в котором могут быть представлены как правовые нормы, обеспечивающие организационные предпосылки коммерческой деятельности, так и нормы, регулирующие осуществление этой деятельности, в том числе и нормы, развивающие и конкретизирующие нормы ГК об указанной деятельности, которые явно недостаточны для ее полноценного урегулирования <166>.

-----  
<166> Толстой Ю.К. Гражданское право и гражданское законодательство // Правоведение. 1998. N 2. С. 143.

Рассматривая вопрос о кодификации хозяйственного законодательства, Ю.К. Толстой отмечает, что реализовать принцип сочетания централизованного управления с хозяйственной самостоятельностью и инициативой можно лишь на путях подготовки комплексных законодательных актов <167>.

-----  
<167> Толстой Ю.К. Проблемы совершенствования гражданского и хозяйственного законодательства // Правоведение. 1983. N 2. С. 38.

При исследовании энергетического законодательства В.Ф. Попондопуло справедливо указывает, что законодательство, регулирующее деятельность в сфере энергетики, не может не носить комплексного характера, так как деятельность в сфере энергетики порождает не только горизонтальные (гражданско-правовые), но и вертикальные (административно-правовые) отношения, связанные, например, с установлением контроля за соблюдением специальных требований к энергетическим организациям, антимонопольным, тарифным, техническим регулированием в этой сфере и т.д. <168>.

-----  
<168> Попондопуло В.Ф. Энергетическое право и энергетическое законодательство: общая характеристика, тенденции развития // Энергетика и право. М.: Юрист, 2008. С. 207.

Законодательство в сфере строительства и модернизации энергетических объектов

также не может не носить комплексного характера, причем по сравнению с энергетическим законодательством массив законодательства, регулирующего деятельность в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, существенно шире за счет градостроительного законодательства, законодательства в сфере инвестиционной деятельности, промышленной безопасности. Обилие разрозненных актов требует проведения их систематизации и выработки единого понятийного аппарата, непротиворечивых правил, регулирующих различные аспекты строительства и модернизации, в том числе требования к осуществлению данной разновидности предпринимательской деятельности, к безопасности осуществления работ по строительству и модернизации, к энергетической и промышленной безопасности, к инвестиционной деятельности в данной сфере.

Как справедливо отмечает С.С. Занковский, инвестиционная привлекательность энергетической сферы прямо связана с состоянием законодательства об инвестициях, и прежде всего с его определенностью, так как основная проблема заключается в стабильности правового режима инвестиций, и в связи с этим обращает внимание на необходимость изучения резервов совершенствования инвестиционного законодательства, которые могут быть связаны с минимизацией исключений из общего правила о стабильности инвестиционного режима, с расширением круга инвестиционных проектов; с увеличением сроков неприменения к инвестициям неблагоприятных для них изменений законодательной ситуации, с устранением исполнительной власти от нормотворчества в этой сфере, с принятием соответствующих правил на уровне закона <169>.

-----  
<169> Занковский С.С. [Энергетическая безопасность России](#): правовые вопросы // Энергетическое право. 2006. N 2. С. 64 - 65.

Н.Д. Егоров верно подчеркивает, что принятие комплексных нормативных актов оправданно в тех случаях, когда требуется согласовать содержание норм различной отраслевой принадлежности, регулирующих разнообразные, но тесно связанные общественные отношения, возникающие в одной и той же сфере деятельности <170>.

-----  
<170> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. Т. 1. С. 47.

М.И. Клеандров указывает на необходимость различного сочетания отраслевого и комплексного регулирования отношений, возникающих в области предпринимательской деятельности <171>.

-----  
<171> Клеандров М.И. Нефтегазовое законодательство в системе российского права. Новосибирск: Наука; Сибирская издательская фирма РАН, 1999. С. 64.

Существенную пользу в правовом регулировании многосторонних аспектов деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов может оказать унификация законодательства в данной сфере и принятие соответствующего комплексного федерального закона, поскольку предпринимательство не терпит нестабильности, поэтому следует стремиться облечь правила о нем в максимально стабильные нормативные правовые формы - унифицированные законы.

В сфере строительства и модернизации энергетических объектов в унификации нуждаются прежде всего понятийный аппарат (определения энергетического объекта, его участка, элемента, модернизации), положения, регламентирующие деятельность по модернизации, положения об условиях сотрудничества в рамках ГЧП для реализации

проектов в сфере строительства и модернизации, имеющих общегосударственное значение, основы правовой регламентации деятельности по модернизации и распространение на данную деятельность требований градостроительного законодательства, в том числе в части саморегулирования, а также мер ответственности, предусмотренных административным и уголовным законодательством, возможность создания многовидовых СРО, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, осуществляющих подготовку проектной документации и строительство особо опасных, технически сложных энергетических объектов.

Далее приводится подробное рассмотрение отдельных источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов.

## § 2. Нормативные правовые акты, регулирующие отношения в сфере строительства и модернизации энергетических объектов

Энергетическая стратегия России на период до 2030 г. предусматривает принятие нормативных правовых актов, обеспечивающих реализацию основных положений данной Стратегии. Среди первоочередных направлений совершенствования законодательства обозначены стимулирование и поддержка стратегических инициатив хозяйствующих субъектов в инвестиционной, инновационной, энергосберегающих сферах, тарифное, налоговое, таможенное, антимонопольное регулирование, введение системы перспективных технических регламентов, национальных стандартов и норм, повышающих управляемость и стимулирующих реализацию важнейших приоритетов и ориентиров развития энергетики.

Нормативные правовые акты являются основным источником права в странах романо-германской правовой семьи, что объясняется их преимуществами в сравнении с другими источниками права: общий характер содержащихся в них предписаний, рассчитанных на многократное применение, возможность охвата широких сфер общественной жизни, относительная быстрота процедуры их принятия, изменения или отмены, высокая техника систематизации и кодификации <172>.

-----  
<172> См.: Муромцев Г.И. Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. 2-е изд., пересмотр. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 298.

Правовое регулирование отношений в сфере строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется большим количеством нормативных правовых актов, включая Гражданский кодекс РФ, Градостроительный кодекс РФ, Федеральный закон "О промышленной безопасности опасных производственных объектов", Федеральный закон "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса", Федеральный закон "О техническом регулировании", указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные правовые акты Министерства энергетики РФ, Министерства регионального развития РФ, Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор), других государственных органов. Нельзя не упомянуть также нормы законов, которыми установлена ответственность за нарушение законодательства в сфере строительства энергетических объектов, промышленной безопасности, нарушение правил безопасности при проведении строительных работ и др.

Так, главой 9 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение требований промышленной безопасности, нарушение требований проектной документации и иных документов в области строительства, нарушение установленного



порядка строительства объекта капитального строительства, ввода его в эксплуатацию.

В соответствии со [ст. 216](#) УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за нарушение правил безопасности при ведении строительных работ.

Следует также отметить, что к отношениям по строительству и модернизации энергетических объектов применяется земельное, лесное, водное законодательство, законодательство об особо охраняемых природных территориях, об охране окружающей среды, об охране объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов России, иное законодательство РФ.

Учитывая такой большой массив законодательных актов в сфере строительства энергетических объектов, актуальной становится задача по их систематизации. Систематизация законодательства является важнейшей и постоянной задачей в области права <173>. Для того чтобы ориентироваться в огромном количестве нормативных источников, оперативно извлекать из них нужную правовую информацию, государственные органы, должностные лица и все иные субъекты права вынуждены постоянно проводить работу по учету и поддержанию в актуальном состоянии действующего нормативного материала, в связи с чем необходимо систематизировать нормативные правовые акты, т.е. осуществлять деятельность по упорядочению правовой материи в определенную целостную систему путем ее соответствующей обработки <174>. К.К. Лебедев верно отмечает, что отсутствие систематизации законодательства приводит к нестабильности правового регулирования предпринимательских отношений <175>.

-----  
<173> Яковлев В.Ф. Совершенствование экономического законодательства и его правоприменения. С. 7.

<174> Москалькова Т.Н., Черников В.В. Нормотворчество: Научно-практическое пособие. М.: Проспект, 2011. С. 370.

<175> Лебедев К.К. Основные задачи современного развития законодательства о предпринимательской деятельности // Правовое регулирование предпринимательской деятельности в рыночной экономике. М.: Юрист, 2008. С. 106.

Для проведения систематизации нормативных правовых актов в рассматриваемой сфере необходимо прежде всего провести их учет, чем занимается Ростехнадзор. В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 30.07.2004 N 401 Ростехнадзор является органом государственного регулирования безопасности при использовании атомной энергии, уполномоченным на осуществление федерального государственного надзора в области использования атомной энергии; уполномоченным органом в области промышленной безопасности (органом федерального государственного надзора в области промышленной безопасности); органом федерального государственного энергетического надзора; органом федерального государственного строительного надзора <176>.

-----  
<176> [Постановление](#) Правительства РФ от 30.07.2004 N 401 "О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3348.

Ростехнадзор утвердил [раздел I](#) "Технологический, строительный, энергетический надзор" Перечня нормативных правовых актов и нормативных документов, относящихся к сфере деятельности Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по состоянию на 1 июля 2011 г., который содержит сведения о нормативных правовых актах и нормативных документах по вопросам, отнесенным к компетенции данной службы в сфере в том числе строительного надзора <177>. Из содержания данного перечня явствует, что к ведению службы относятся: 67 федеральных

законов, 11 указов Президента РФ, 144 постановления и распоряжения Правительства РФ, более 200 нормативных правовых актов и нормативных документов различных федеральных органов исполнительной власти.

-----  
<177> **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 28.07.2011 N 435 "Об утверждении раздела I "Технологический, строительный, энергетический надзор" Перечня нормативных правовых актов и нормативных документов, относящихся к сфере деятельности Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору по состоянию на 1 июля 2011 г." // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

Ростехнадзор утвердил также **раздел II** "Государственное регулирование безопасности при использовании атомной энергии" <178>, который содержит сведения о нормативных правовых актах и нормативных документах по вопросам, отнесенным к компетенции Ростехнадзора, и охватывает: 8 многосторонних международных договоров, 33 федеральных закона, 15 указов Президента РФ, 41 постановление и распоряжение Правительства РФ, 2 технических регламента, 1 административный регламент, более 300 нормативных документов, утвержденных различными федеральными органами исполнительной власти.

-----  
<178> **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 17.03.2010 N 178 "Об утверждении и введении в действие раздела II "Государственное регулирование безопасности при использовании атомной энергии" Перечня нормативных правовых актов и нормативных документов, относящихся к сфере деятельности Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (G-01-01-2009)" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

В результате формирования данных перечней выявлены актуальные нормативные правовые акты, в том числе в сфере строительства энергетических объектов. При этом следует отметить, что данные перечни утверждены на определенную дату, соответственно, при применении содержащихся в перечне документов следует уточнять актуальность редакции.

На наш взгляд, огромный массив подзаконных актов, регулирующих деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов, вполне оправдан, учитывая специфику выполнения работ на данных объектах. В этой связи нельзя не отметить и важность составленных Ростехнадзором перечней учета действующих нормативно-правовых и нормативных актов.

В то же время следует обратить внимание, что данный учет охватывает не только сферу строительства энергетических объектов, но и иные сферы деятельности, поднадзорные Ростехнадзору, и, к сожалению, не охватывает акты саморегулируемых организаций, содержащие правила осуществления строительства, которые должны направляться в данную службу в соответствии с требованиями Градостроительного **кодекса** РФ. Очевидно, такая работа должна быть проведена.

Из содержания вышеуказанных перечней также видно, что помимо нормативных правовых актов, регулирующих деятельность, поднадзорную Ростехнадзору, в эти перечни входит и большое количество иных нормативных правовых актов, что обусловлено "технической" составляющей данной деятельности (строительной, энергетической, промышленной).

С точки зрения правового регулирования хозяйственной деятельности в промышленности и других отраслях реального сектора экономики важное значение имеют

конкретные нормы, используемые в производственно-технологической сфере, в связи с чем возрастает роль технического регулирования, которое осуществляется в правовых формах, когда юридически закрепляемые технические нормы становятся нормами технико-юридическими <179>. Обилие нормативных документов, содержащихся в Перечнях документов, утвержденных Ростехнадзором, подтверждают важность технического регулирования. Как верно отмечает П.Г. Лахно, технические и технологические условия, базирующиеся на выводах естественных наук, имеют большое значение для надлежащего и эффективного правового регулирования отношений в области энергетики <180>. Данная особенность характерна и для регулирования деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов.

-----  
<179> Лаптев В.В. Предпринимательское (хозяйственное) право и реальный сектор экономики. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 17.

<180> См.: Лахно П.Г. Теория энергетического права // Энергетика и право. М.: Юрист, 2008. С. 38.

В этой связи необходимо обратить особое внимание на нормативно-правовые акты в области технического регулирования, в частности, Федеральный закон "О техническом регулировании", которым регулируются отношения, возникающие при разработке, принятии, применении и исполнении обязательных требований к продукции или связанным с ними процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также при разработке, принятии, применении и исполнении на добровольной основе требований к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг, оценке соответствия <181>.

-----  
<181> Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (с изм. на 30.12.2009).

Здания и сооружения любого назначения, включая сети инженерно-технического обеспечения и системы инженерно-технического обеспечения, а также связанные со зданиями и с сооружениями процессы изыскания и проектирования, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации и утилизации (сноса) являются объектом технического регулирования в Федеральном законе "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" <182>.

-----  
<182> Федеральный закон от 30.12.2009 N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // СЗ РФ. 2010. N 1. Ст. 5.

Согласно ч. 2 ст. 5 Федерального закона "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" безопасность зданий и сооружений, а также связанных со зданиями и с сооружениями процессов изыскания и проектирования, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации и утилизации (сноса) обеспечивается посредством соблюдения требований настоящего Федерального закона и требований стандартов и сводов правил, включенных в указанные в ч. 1 и 7 ст. 6 данного Закона перечни, или требований специальных технических условий. Перечень национальных стандартов и сводов правил утверждает Правительство РФ (ч. 1 ст. 6). В ч. 4 ст. 6 этого Закона прямо закреплено, что национальные стандарты и своды правил являются обязательными для применения, за

исключением случаев осуществления проектирования и строительства в соответствии со специальными техническими условиями.

Рассматривая значение законодательных актов (Градостроительный кодекс РФ, Закон о техническом регулировании и др.), определяющих порядок выдачи разрешений на строительство, градостроительные правила, а также технические и иные требования, предъявляемые к строительству объектов, Е.А. Суханов отмечает, что содержащиеся в названных Законах правила регламентируют административные отношения в области строительства, возникающие между органами государственной власти и лицами, выступающими в роли заказчиков или подрядчиков по договорам строительного подряда, и верно подчеркивает, что данные правила должны учитываться также при заключении и исполнении договоров <183>.

-----  
<183> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 480.

М.И. Брагинский, В.В. Витрянский обращают внимание на особую роль в регулировании отношений по строительству, принадлежащую СНиПам - строительным нормам и правилам, и классифицируют данные нормативные документы в зависимости от предмета и территориальных границ на следующие группы: федеральные нормативные документы (строительные нормы и правила, государственные стандарты РФ в области строительства), нормативные документы субъектов РФ (территориальные строительные нормы), производственно-отраслевые нормативные документы (стандарты), при этом выделяют, что одни из этих документов содержат нормы обязательные (строительные нормы и правила, территориальные строительные нормы, государственные стандарты), другие - обязательные либо рекомендательные (государственные стандарты РФ), третьи - только рекомендательные (своды правил по проектированию и строительству) <184>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

-----  
<184> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М.: Статут, 2008. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. С. 110 - 111.

В связи с принятием Федерального закона "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" во исполнение ч. 3 ст. 42 данного Закона распоряжением Правительства РФ от 21.06.2010 N 1047 утвержден перечень национальных стандартов и сводов правил, в результате применения которых на обязательной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" <185>.

-----  
<185> Распоряжением Правительства РФ от 21.06.2010 N 1047-р "Об утверждении перечня национальных стандартов и сводов правил, в результате применения которых на обязательной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // СЗ РФ. 2010. N 26. Ст. 3405.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 1 июня 2010 г. N 2079 утвержден Перечень документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение

требований Федерального закона от 30 декабря 2009 г. N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" <186>.

-----  
<186> Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 1 июня 2010 г. N 2079 утвержден Перечень документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона от 30 декабря 2009 г. N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // Вестник Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии. 2010. N 6.

Приказом Министерства регионального развития РФ от 04.10.2010 N 439 утвержден План работ по разработке и утверждению сводов правил и актуализации ранее утвержденных строительных норм и правил" <187>.

-----  
<187> Приказ Министерства регионального развития РФ от 04.10.2010 N 439 "Об утверждении Плана работ по разработке и утверждению сводов правил и актуализации ранее утвержденных строительных норм и правил // URL: <http://www.minregion.ru>.

Таким образом, значение актов, содержащих технические требования, в регулировании отношений исследуемых отношений огромно. В правовой литературе не раз поднимался вопрос о правовой природе актов, содержащих технические требования. Так, по мнению О.С. Иоффе, М.Д. Шаргородского, технические нормы не имеют юридического значения, так как определяют порядок обращения людей с орудиями предметами труда, иными объектами материального мира и силами природы <188>. П.Т. Полежай, В.С. Шелестов отмечают, что по своей природе технические нормы - социальные и представляют собой совокупность правил поведения, регулирующих как порядок обращения людей с техникой производства, предметами и силами природы, так и их поведение по отношению друг к другу <189>. А.М. Люкшин подчеркивает, что техническая норма также является правилом поведения, но имеет сложную природу, так как она, с одной стороны, устанавливает порядок обращения с техникой, для того чтобы достичь целей, ради которых эта техника используется, с другой - в процессе обращения с техникой обеспечивается воздействие на поведение человека, и отмечает, что придание техническим нормам юридической формы связывают с введением в действие Федерального закона "О техническом регулировании" <190>.

-----  
<188> Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М.: Юридическая литература, 1961. С. 124.

<189> Полежай П.Т., Шелестов В.С. О соотношении юридических и технических норм в социалистическом обществе // Советское государство и право. 1960. N 10. С. 14.

<190> Люкшин А.М. Проблемы правового регулирования инженерных изысканий и проектирования для строительства. СПб.: Геликон Плюс, 2009. С. 11 - 12.

На наш взгляд, принятие Федерального закона "О техническом регулировании" действительно сыграло существенное значение в определении правовой природы технического регулирования. Согласно ст. 2 данного Закона под техническим регулированием понимается правовое регулирование отношений в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции или к процессам производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, а также в области установления и применения на добровольной основе



требований к продукции, процессам проектирования, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг и правовое регулирование отношений в области оценки соответствия.

В соответствии с [п. 1 ст. 4](#) Федерального закона "О техническом регулировании" законодательство и техническое регулирование состоит из данного Закона, принимаемых в соответствии с ним федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

Следует отметить, что согласно [абзацу 7 п. 3](#) Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации предусматривается подготовка двух видов актов: нормативных правовых актов и нормативных документов федеральных органов исполнительной власти, которыми регулируются отношения в области организации и осуществления государственного контроля (надзора), в области установления, применения и исполнения обязательных требований к продукции или связанных с ними процессами проектирования, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, к выполнению работ и оказанию услуг, в области оценки соответствия и в области безопасности процессов производства <191>. В данном положении разграничиваются наименования "нормативно-правовые" и "нормативные" акты, в то же время закреплено единое содержание указанных актов, что свидетельствует о том, что оба вида актов содержат правила поведения, регулирующие определенные отношения и распространяемые на неограниченный круг лиц.

-----  
<191> [Постановление](#) Правительства РФ от 13.08.1997 N 1009 "Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации" // СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3895.

За несоблюдение требований соответствующих актов предусмотрены меры ответственности. В соответствии со [ст. 9.4](#) КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение требований технических регламентов, проектной документации, обязательных требований документов в области стандартизации или требований специальных технических условий либо нарушение установленных уполномоченным федеральным органом исполнительной власти до дня вступления в силу технических регламентов обязательных требований к зданиям и сооружениям при проектировании, строительстве, реконструкции или капитальном ремонте объектов капитального строительства, в том числе при применении строительных материалов (изделий).

Данное обстоятельство свидетельствует о том, что вышеуказанные нормативные правовые и нормативные акты представляют собой акты, содержащие нормы права, в таком случае данное разграничение не имеет правового значения.

При этом следует учитывать, что Федеральный [закон](#) "О техническом регулировании" предусматривает различные формы актов технического регулирования и способы их принятия.

Федеральный закон "О техническом регулировании" предусматривает принятие технических регламентов ([глава 2](#)), документов в области стандартизации ([глава 3](#)), документов, подтверждающих соответствие ([глава 4](#)). Технические регламенты могут быть приняты в форме международных договоров, федеральных законов, постановлений правительства РФ или нормативных правовых актов федерального органа исполнительной власти по техническому регулированию.

К документам в области стандартизации, используемым на территории Российской

Федерации, относятся: национальные стандарты; правила стандартизации, нормы и рекомендации в области стандартизации; применяемые в установленном порядке классификации, общероссийские классификаторы технико-экономической и социальной информации; стандарты организаций; своды правил; международные стандарты, региональные стандарты, региональные своды правил, стандарты иностранных государств и своды правил иностранных государств, зарегистрированные в Федеральном информационном фонде технических регламентов и стандартов; надлежащим образом заверенные переводы на русский язык международных стандартов, региональных стандартов, региональных сводов правил иностранных государств, принятые на учет национальным органом Российской Федерации по стандартизации; предварительные национальные стандарты.

В отношении документов по стандартизации следует прежде всего отметить, что согласно [ст. 12](#) Федерального закона "О техническом регламенте" закреплён принцип недопустимости установления таких стандартов, которые противоречат техническим регламентам.

В указанной [статье](#) предусматривается также принцип обеспечения условий для единообразного применения стандартов, что является весьма актуальным, учитывая множественность документов в области стандартизации и возможность разработки и утверждения разными органами и организациями.

В числе документов по стандартизации, указанных в [ст. 13](#) Федерального закона "О техническом регулировании", предусмотрены в том числе стандарты организаций. В соответствии со [ст. 17](#) данного Закона к таким стандартам относятся, в частности, стандарты коммерческих, общественных, научных организаций, саморегулируемых организаций, объединений юридических лиц.

Понятийный аппарат данного Закона не содержит определения стандартов организаций (в [ст. 2](#) закреплены определения стандарта, национального стандарта, международного стандарта, регионального стандарта, стандарта иностранного государства, предварительного национального стандарта).

Специфика исследуемых отношений обуславливает необходимость более подробно остановиться на правовой природе стандартов саморегулируемых организаций, несмотря на то что в Федеральном [законе](#) "О техническом регулировании" данный вид документов, принимаемых саморегулируемыми организациями, указан в общем перечне стандартов организаций.

Согласно [ч. 3 ст. 4](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" стандарты и правила саморегулируемых организаций должны соответствовать федеральным законам и принятым в соответствии с ними иным нормативным правовым актам. Но необходимо обратить внимание, что в [этой же части ст. 4](#) данного Закона предусмотрено, что стандартами и правилами СРО могут устанавливаться дополнительные требования к предпринимательской деятельности определенного вида.

В соответствии с [п. 1 ч. 2 ст. 55.5](#) Градостроительного кодекса РФ СРО вправе разработать и утвердить: 1) стандарты СРО - документ, устанавливающий в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании правила выполнения работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, требования к результатам указанных работ, системе контроля за выполнением указанных работ; 2) правила саморегулирования - документ, устанавливающий требования к предпринимательской деятельности членов СРО, за исключением требований, установленных законодательством РФ о техническом регулировании.

С одной стороны, вышеуказанные требования, содержащиеся в Градостроительном [кодексе](#) в отношении саморегулирования в сфере строительства, не содержат оговорки, предусмотренной [ч. 3 ст. 4](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях".

С другой стороны, из содержания понятия стандарта СРО, предусмотренного в п. 1 ч. 2 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ, явствует, что речь идет о правилах выполнения определенных видов работ, соответственно, стандарты СРО распространяются только на членов соответствующей СРО.

Что касается правил СРО, то, несмотря на указание в п. 1 ч. 2 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ о том, что данные правила относятся к предпринимательской деятельности членов СРО, в ч. 12 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что правилами саморегулирования могут устанавливаться в том числе условия, подлежащие включению в договор подряда и обеспечивающие защиту интересов заказчиков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов строительства, требования к исполнителям работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, относительно предупреждения и разрешения конфликтных ситуаций с заказчиками этих работ, пользователями результатами этих работ; требования о страховании членами саморегулируемой организации гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, условия такого страхования; требования о страховании иных связанных с выполнением строительно-монтажных работ рисков, условия такого страхования. Содержание ч. 12 ст. 55.5 свидетельствует о том, что правила СРО могут распространяться не только на членов СРО, но и на иных лиц (в частности, на заказчиков, страховые компании).

Таким образом, если согласно положениям Федерального закона "О саморегулируемых организациях" и стандарты, и правила СРО могут содержать правила предпринимательской деятельности, то согласно положениям Градостроительного кодекса такие стандарты СРО могут содержать только правила в области технического регулирования, а правила предпринимательской деятельности, за исключением правил в области технического регулирования, могут предусматриваться правилами СРО.

При таких обстоятельствах стандарты СРО в силу сферы распространения только на деятельность своих членов не имеют общеобязательного характера, в то время как правила саморегулируемых организаций могут распространяться не только на членов данной саморегулируемой организации и рассчитаны на многократное применение.

Данная характеристика свидетельствует о том, что правила саморегулируемых организаций имеют признаки правовой нормы. О.Э. Лейст, рассматривая сущностные качества права, указывает, что правовая норма представляет собой абстрактную модель общественных отношений и поведения людей и рассчитана на регулирование не единичного, отдельного отношения, а вида общественных отношений и продолжает действовать после реализации в индивидуальных отношениях и в поведении конкретных людей <192>. М.Н. Марченко, отмечая, что в современной юридической литературе норма права определяется как правило или мера должного поведения, выделяет наиболее широкий перечень формально-юридических признаков нормы права: непосредственная связь норм права с государством (создаются или санкционируются государством); выражение ими государственной воли; всеобщий и предостаточно-обязывающий характер правовых норм; строгая формальная определенность предписаний, содержащихся в нормах права; многократность применения и длительность действия правовых норм; их строгая соподчиненность и иерархичность; охрана норм права государством; применение государственного принуждения в случае нарушения содержащихся в нормах права велений <193>. Более общий перечень признаков нормы права определяют А.В. Поляков, Е.В. Тимошина и отмечают, что к признакам правовой нормы относятся: общезначимость, общеобязательность правил поведения, предостаточно-обязывающий характер и реализация в социальной практике <194>.

-----  
<192> Лейст О.Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права: Учебное пособие. М.: Зерцало-М, 2011. С. 62.

<193> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 570.

<194> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та; Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005. С. 331.

Таким образом, саморегулируемые организации наделены законодателем правом нормотворчества, что обусловлено наделением саморегулируемых организаций особыми публичными функциями <195>. В свою очередь, особый публичный статус саморегулируемых организаций обуславливает и особую правовую природу актов саморегулируемых организаций. Учитывая, что данные акты содержат правила предпринимательской деятельности, которые отвечают признакам правовой нормы, данные акты можно отнести к источникам правового регулирования, которые представляют особую разновидность нормативных правовых актов.

-----  
<195> Об особом публичном статусе саморегулируемых организаций указал Конституционный Суд РФ: [Постановления Конституционного Суда РФ от 19.12.2005 N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности \(банкротстве\)" в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева](#)" (Российская газета. 28.12.2005); [Определение Конституционного Суда РФ от 10.02.2009 N 461-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2010. N 6.](#)

В отличие от правил СРО стандарты СРО в сфере строительства энергетических объектов не являются нормативными правовыми актами, а представляют собой особый вид стандартов организаций. На сегодняшний день приняты стандарт организации СРО НП "Нефтегазстрой" "Общие требования к выполнению работ в области строительства, реконструкции, капитального ремонта" <196>, стандарт организации СРО НП "Энергострой" "Правила разработки, построения, оформления и применения стандартов СРО НП "Энергострой" <197>.

-----  
<196> URL: <http://www.npngs.ru>.

<197> URL: <http://www.sro-ess.ru>.

Следует отметить, что общероссийской негосударственной некоммерческой организацией "Национальное объединение строителей" проводится работа по унификации документов саморегулируемых организаций. Данной организацией разработаны рекомендации по стандартизации, стандарты саморегулируемой организации (порядок разработки, оформления и учета), система стандартизации национального объединения строителей и др. <198>.

-----  
<198> URL: <http://www.nostroy.ru>.

Проводимая Национальным объединением строителей унификация стандартов СРО в строительстве неоднозначна с правовой точки зрения, так как полномочия Объединения

СРО, закрепленные в Градостроительном кодексе, не охватывают такую функцию (ч. 8 ст. 55.20).

На сегодняшний день законодателем закреплен критерий отличия нормативных правовых актов в сфере технического регулирования строительства, принимаемых государственными органами, и стандартов СРО по юридической силе. В то же время законодателем не определено, что может быть в таком случае закреплено в стандарте СРО, что могло бы отличаться по содержанию от национального стандарта и свода правил. Нет ответа на вопрос и о том, можно ли руководствоваться стандартом СРО в случае отсутствия утвержденного национального стандарта и свода правил.

Также нет и определенности в отношении технического регулирования деятельности по модернизации энергетических объектов.

Проведенный выше правовой анализ показывает, что правовое регулирование строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется огромным массивом нормативных правовых актов, что обуславливает необходимость формирования непротиворечивой системы отраслевого технического регулирования.

Учитывая, что на данные процессы могут прямым образом оказывать влияние отсутствие единства понятийного аппарата, пробелы в действующем законодательстве, представляется обоснованным высказанный ранее довод о целесообразности унификации законодательства в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, в том числе в части технического регулирования.

В этой связи следует обратить внимание, что в соответствии с п. 4 ст. 1 Федерального закона "О техническом регулировании" данный Закон не регулирует отношения, связанные с разработкой, принятием, применением и исполнением требований к безопасному использованию атомной энергии, в том числе требований безопасности деятельности в области использования атомной энергии, требований к осуществлению деятельности в области промышленной безопасности, безопасности технологических процессов на опасных производственных объектах, требований к обеспечению надежности и безопасности электроэнергетических систем и объектов электроэнергетики, за исключением случаев разработки, принятия, применения и исполнения требований к продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования, производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации.

Указанное в данном пункте исключение обусловлено спецификой энергетических объектов, однако представляется, что данная специфика должна учитываться уже на стадии проектирования, не говоря уже о строительстве, монтаже, наладке.

По нашему мнению, особенности энергетического объекта как объекта строительства и модернизации являются достаточным основанием для разработки и принятия унифицированных норм в сфере технического регулирования процессов строительства и модернизации энергетических объектов на уровне федерального закона, и в этом вопросе могли бы быть реализованы предусмотренные законом полномочия СРО <199>, а также национальных объединений СРО <200>.

-----  
<199> В соответствии с п. 4 абзаца 3 ст. 6 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" саморегулируемая организация имеет право вносить на рассмотрение органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления предложения по вопросам формирования и реализации соответственно государственной политики и осуществляемой органами местного самоуправления политики в отношении предмета саморегулирования.

<200> К одной из основных функций национальных объединений СРО согласно п. 3



ч. 8 ст. 55.20 Градостроительного кодекса РФ относится формирование предложений по вопросам выработки государственной политики в области соответственно инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

### § 3. Международные договоры как источник правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ составной частью правовой системы Российской Федерации являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора <201>. Характеризуя международный договор как основной источник международного права, Г.В. Игнатенко верно подчеркивает, что договоры наилучшим образом обеспечивают согласование и взаимодействие международных норм и норм внутригосударственного законодательства <202>.

-----  
<201> Конституция Российской Федерации // Российская газета. 25.12.1993.

<202> Международное право: Учебник / Отв. ред. Г.В. Игнатенко и О.И. Тиунов. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2009. С. 142.

Международные договоры РФ являются одними из важнейших источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов. Порядок их заключения, исполнения и прекращения определяется Федеральным законом от 15 июля 1995 г. N 101-ФЗ "О международных договорах Российской Федерации" <203>. Согласно данному Закону под международным договором РФ понимается международное соглашение, заключенное РФ с иностранным государством (или государствами), с международной организацией либо с иным образованием, обладающим правом заключать международные договоры, в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (п. "а" ст. 2). Указанный Закон распространяется также на международные договоры, в которых Российская Федерация является стороной в качестве государства - продолжателя СССР. Закон содержит также классификацию международных договоров РФ, которые подразделяются на межгосударственные, межправительственные и договоры межведомственного характера, при этом законодателем уточнено, что у международных договоров могут быть различные наименования, в том числе: договор, соглашение, конвенция, протокол, обмен письмами или нотами (п. 2 ст. 1).

-----  
<203> Российская газета. 21.07.1995.

В научной литературе высказываются различные точки зрения в отношении классификации международных договоров. Так, с точки зрения И.И. Лукашука, если многосторонние договоры призваны разрешать проблемы, касающиеся международного сообщества в целом, и служат основным средством кодификации и прогрессивного развития международного права, то двусторонние договоры имеют преимущество в том, что позволяют учитывать специфику сторон и их отношений <204>. М.М. Богуславский

же считает, что применение двусторонних международных договоров на практике более сложно, поскольку они создают дифференцированный режим правового регулирования в одной и той же области (например, в сфере поощрения и защиты инвестиций) <205>.

<204> См.: Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: Учебник для студентов юрид. фак-тов и вузов. Рос. акад. наук; Ин-т государства и права; Академ. правовой ун-т. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 102.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Учебник М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристь, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

<205> См.: Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 62.

С.А. Егоров отмечает, что международные договоры могут быть открытыми и закрытыми. Открытыми международными договорами должны быть многосторонние договоры, в которых содержатся нормы, объект и цели которых представляют интерес для всех государств (т.е. универсальные (или общие) договоры) и в которых должны иметь право участвовать все государства. В закрытом договоре участвуют только заключившие его государства <206>. И.И. Лукашук выделяет также полуоткрытые договоры, к которым могут присоединиться и другие государства, но при согласии других участников договора <207>.

-----  
<206> См.: Международное право: Учебник / Отв. ред. В.И. Кузнецов, Б.Р. Тузмухамедов. 3-е изд., перераб. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 145.

<207> См.: Лукашук И.И. Указ. соч. С. 103.

В качестве источника правового регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов могут быть как универсальные (общие) международные договоры, так и двусторонние международные договоры.

Принимая во внимание, что при осуществлении строительства и (или) модернизации энергетических объектов в обязанности подрядчика входит, как правило, не только выполнение строительных работ, но и поставка необходимого оборудования, в том числе от зарубежных производителей <208>, среди универсальных международных договоров, являющихся источником правового регулирования исследуемых отношений, необходимо прежде всего отметить Венскую конвенцию о международных договорах купли-продажи товаров 1980 г. <209>. На 2012 г. участниками данной Конвенции являются 78 государств, в том числе Российская Федерация <210>. Конвенция имеет активное применение на практике, ей посвящено огромное количество научных исследований <211>. Нормы Конвенции применяются как государственными судами (банк решений арбитражных судов Российской Федерации представлен на официальном сайте ВАС РФ) <212>, так и международными коммерческими арбитражными судами <213>.

-----  
<208> Среди ведущих мировых поставщиков энергетического оборудования следует отметить немецкую компанию Siemens AG ([www.siemens.com](http://www.siemens.com)), французскую компанию Alstom (URL: <http://www.alstom.com>); американскую корпорацию General Electric (URL: <http://www.GE.com>).

<209> Конвенция от 11 апреля 1980 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1994. N 14.

<210> URL: <http://www.uncitral.org>.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<211> Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Бублик В.А. Договор международной купли-продажи товаров: как избежать ошибок при его оформлении и исполнении // Хозяйство и право. 1999. N 4; Костин А.А. Взыскание убытков и процентов согласно Венской конвенции в практике МКАС при ТПП РФ // Международный коммерческий арбитраж. 2006. N 4; Розенберг М.Г. [Контракт международной купли-продажи](#). Современная практика заключения. Разрешение споров. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Книжный мир, 2007; Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров: [Комментарий](#) к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2010; Bianca Cesare Massimo, Bonell Michael Joachim. Commentary on the International Sales Law, The 1980 Vienna Sales Convention. Milan, 1987; Honnold John O., Flechtner Harry M. Uniform Law for International Sales Under the 1980 United Nations Convention. 4th ed. Alphen aan den Rijn, 2009; Klotz J.M. and Barrett Jr. International sales agreements: an annotated drafting and negotiating guide. International ed. The Hague, Kluwer. 1998. Klotz J.M. International sales agreements: an annotated drafting and negotiating guide. 2nd ed. The Netherlands. Kluwer. 2008; Schlechtriem Peter, Schlechtriem Indeborg. Commentary on the Convention on the International Sale of Goods (CISG). 3rd ed. Oxford, 2010.

<212> URL: <http://www.arbitr.ru>.

<213> [Практика Международного коммерческого арбитражного суда](#) при ТПП РФ за 2007 - 2008 гг. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2010; [Практика Международного коммерческого арбитражного суда](#) при ТПП РФ за 2006 г. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2008.

Учитывая, что значительная часть споров передается сторонами вышеуказанных договоров на рассмотрение международных коммерческих арбитражных судов, нельзя не отметить среди универсальных источников международного права Нью-Йоркскую [конвенцию](#) о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. <214> Данная Конвенция также является предметом многочисленных правовых исследований <215>. В настоящее время осуществляется подготовка Руководства ЮНСИТРАЛ по Нью-Йоркской [конвенции](#) <216>.

-----  
<214> [Конвенция](#) от 10 июня 1958 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1960. N 46.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<215> Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Карабельников Б.Р. Исполнение решений международных коммерческих арбитражей. [Комментарий](#) к Нью-Йоркской конвенции 1958 г. и главам 30 и 31 АПК РФ 2002 г. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2008; Светланов А.Г. Международное гражданское право: современные проблемы. М.: Тон-Остожье, 2002; V.A. Musin, N.M. Kropachev. Russian Law in Briff: Digest for foreign investors. St. Petersburg. University Press. 2011; Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008; David

R. Arbitration in international trade. Boston: Kluwer Law and taxation Publishers, 1985; Sanders P. The Work of UNCITRAL on Arbitration and Conciliation. The Hague, Kluwer Law International. 2004; Dicey, Morris & Collins. The Conflict of Laws. 14th Edition. London. Sweet & Maxwell. 2010.

<216> URL: <http://www.uncitral.org>.

Поскольку при осуществлении как строительства нового энергетического объекта, так и модернизации существующего зачастую встает вопрос о передаче прав на результаты интеллектуальной деятельности, необходимо указать Парижскую [конвенцию](#) по охране промышленной собственности 1883 г. <217>. Согласно [п. 2 ст. 1](#) этой Конвенции объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

-----  
<217> [Конвенция](#) от 20 марта 1883 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1968. N 40.

Следует также отметить, что вопросы, связанные с охраной интеллектуальной собственности, стандартизацией, сертификацией, являются предметом многочисленных двусторонних международных договоров о научно-техническом сотрудничестве, среди которых Соглашение о развитии и углублении долгосрочного сотрудничества СССР и Федеративной Республики Германия в области экономики и промышленности от [06.05.1978](#) <218>, между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенных Штатов Америки о научно-техническом сотрудничестве от [16.12.1993](#) <219>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Итальянской Республики о научном и техническом сотрудничестве от 01.12.1995 <220>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о научно-техническом сотрудничестве от 11.01.1993 <221>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Азербайджанской Республики о научно-техническом сотрудничестве от 07.10.1995 <222> и др.

-----  
<218> Известия. 07.05.1978.

<219> Бюллетень международных договоров. 1999. N 9.

<220> Бюллетень международных договоров. 1999. N 11.

<221> Бюллетень международных договоров. 1994. N 3.

<222> Бюллетень международных договоров. 1996. N 3.

Из отраслевых международных договоров в области энергетики можно отметить [Соглашение](#) о координации межгосударственных отношений в области электроэнергетики Содружества Независимых Государств от 14 февраля 1992 г. (с изм. на 22 ноября 2007 г.) <223>; [Соглашение](#) о формировании общего электроэнергетического рынка государств - участников Содружества Независимых Государств от 25 мая 2007 г. <224>, [Соглашение](#) между Российской Федерацией и Туркменистаном о расширении стратегического сотрудничества в области энергетики и машиностроения от 22.12.2009 <225>, а также многочисленные двусторонние межправительственные соглашения о сотрудничестве в области энергетики: [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве от 8 мая 2007 г. <226>, [Соглашение](#) между Правительством Российской

Федерации и Правительством Греческой Республики о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетического комплекса от 6 декабря 2001 г. <227>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Казахстан о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетических комплексов от 24 декабря 1992 г. <228>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Французской Республики о сотрудничестве в области топлива и энергии от 15 февраля 1996 г. <229> и др.

- 
- <223> Бюллетень международных договоров. 1993. N 1.
  - <224> Бюллетень международных договоров. 2008. N 12.
  - <225> Бюллетень международных договоров. 2010. N 5.
  - <226> Бюллетень международных договоров. 2009. N 10.
  - <227> Бюллетень международных договоров. 2004. N 8.
  - <228> Бюллетень международных договоров. 1994. N 6.
  - <229> Бюллетень международных договоров. 1997. N 5.

К многосторонним региональным соглашениям, которые могут применяться для регулирования отношений в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, относятся, например, [Соглашение](#) о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киевское соглашение 1992 г.), [Соглашение](#) о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств - участников Содружества 1998 г. (Московское соглашение).

Помимо отраслевых международных многосторонних и двусторонних договоров, названных выше, необходимо указать также международные двусторонние договоры о поощрении и защите иностранных инвестиций, а также международные соглашения об избежании двойного налогообложения. Например, [Соглашение](#) между Российской Федерацией и Федеративной Республикой Германия об избежании двойного налогообложения в отношении налогов на доходы и имущество от 29.05.1996 <230>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Боливарианской Республики Венесуэла о поощрении и взаимной защите капиталовложений <231>, [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Сингапур об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы <232>, [Конвенция](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Федеративной Республики Бразилия об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы <233>; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Индонезия о поощрении и защите капиталовложений <234>; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Государства Катар о поощрении и взаимной защите капиталовложений <235>; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений <236>; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Сирийской Арабской Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений <237>; [Соглашение](#) между Правительством Российской Федерации и Правительством Чешской Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений <238>, [Соглашение](#) между Министерством науки и технической политики Российской Федерации и Министерством науки и технологии Республики Словения о научно-техническом сотрудничестве от 23.06.1994; [Соглашение](#) между Министерством науки, высшей школы и технической



политики Российской Федерации и Государственным комитетом по науке и технике Коре́йской Народно-Демократической Республики о научно-техническом сотрудничестве от 08.02.1993 <239> и др.

-----  
<230> Международное **соглашение** от 29.05.1996 (с изм., внесенными Международным протоколом от 15 октября 2007 г.) // Бюллетень международных договоров. 2009. N 4.

<231> Международное **соглашение** от 7 ноября 2008 г. // СЗ РФ. 2010. N 5. Ст. 461; Бюллетень международных договоров. 2010. N 4.

<232> Международное **соглашение** от 9 февраля 2002 г. // СЗ РФ. 2009. N 14. Ст. 1568 // Бюллетень международных договоров. 2009. N 7.

<233> **Конвенция** от 22 ноября 2004 г. // СЗ РФ. 2001. N 32; Бюллетень международных договоров. 2009. N 10.

<234> Международное **соглашение** от 6 сентября 2007 г. // СЗ РФ. 2010. N 4. Ст. 341; Бюллетень международных договоров. 2010. N 3.

<235> Международное **соглашение** от 12 февраля 2007 г. // СЗ РФ. 2009. N 34; Бюллетень международных договоров. 2009. N 12.

<236> Международное **соглашение** от 9 ноября 2006 г. // СЗ РФ. 2009. N 46. Ст. 5421; Бюллетень международных договоров. 2010. N 2.

<237> Международное **соглашение** от 26 января 2005 г. // СЗ РФ. 2007. N 35. Ст. 4287; Бюллетень международных договоров. 2007. N 11.

<238> Международное **соглашение** от 5 апреля 1994 г. // СЗ РФ. 2001. N 32; Бюллетень международных договоров. 2001. N 10.

<239> URL: <http://www.mon.gov.ru>.

Приведенные примеры международных договоров, выступающих в качестве источников правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов, наглядно демонстрируют актуальность всех разновидностей международных договоров, предусмотренных Федеральным **законом** "О международных договорах".

Наличие таких соглашений является серьезной поддержкой интересов российских энергетических компаний за рубежом. Обеспечение стабильных условий на энергетических рынках, укрепление позиций ведущих российских энергетических компаний за рубежом, обеспечение эффективной международной кооперации в отношении рискованных и сложных проектов определены согласно Энергетической **стратегии** России на период до 2030 г. <240> в качестве задач, решение которых необходимо для достижения стратегической цели внешней энергетической стратегии.

-----  
<240> **Распоряжение** Правительства РФ от 13 ноября 2009 г. N 1715-р // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5836.

Для решения поставленных задач Энергетической **стратегией** предусматривается развитие сотрудничества в области энергетики со странами Содружества Независимых Государств, Евразийского экономического сообщества, Северо-Восточной Азии, Шанхайской организации сотрудничества, Европейского союза с другими международными организациями и государствами, содействие привлечению на взаимовыгодных условиях зарубежных инвестиций, в первую очередь в технически сложные и рискованные проекты, стимулирование развития и экспорта российских технологий, а также услуг российских компаний в сфере топливно-энергетического комплекса, развитие новых форм международного (в том числе технологического) сотрудничества в энергетике, обеспечение транспарентности энергетической политики

Российской Федерации и координация ее энергетической стратегии с перспективными планами и энергетическими стратегиями других участников рынка. Данные задачи разрешаются путем проведения международно-правовой унификации, в том числе в рамках ЕврАзЭС.

Правовые проблемы международно-правовой унификации неоднократно были предметом правовых исследований <241>. Как верно отмечает А.Л. Маковский, унифицированные нормы связывают участников договора, но эта связующая сила заключается не в обязанности соблюдения установленных в них правил самими договаривающимися государствами, а в их обязанности обеспечить применение этих правил к субъектам внутригосударственного права <242>. А.Л. Маковский выделяет три способа (или метода) международно-договорной унификации: 1) метод прямой унификации, когда в международном договоре сформулированы нормы, специально предназначенные для регулирования отношений в сфере действия национального правопорядка, не требующие дополнительного уточнения на уровне национального законодательства; 2) метод косвенной унификации, когда в международном договоре в самом общем виде определяется содержание унифицируемой нормы, при этом предусматривается, что участники международного договора обязываются установить в своем законодательстве подобную правовую норму; 3) метод смешанной унификации, когда в международном договоре устанавливается унифицированная норма, но государствам-участникам предоставляется право отступать от нее в своем законодательстве <243>. С.В. Бахин выделяет особую разновидность унификации, когда создание унифицированных норм осуществляется при помощи типового (единообразного) закона, который либо является приложением к международному договору, либо предлагается государствам в качестве модельного законодательного акта какой-либо международной организацией, и подчеркивает, что унифицированные нормы можно рассматривать как особую категорию норм международного права, специально создаваемых для регулирования определенных отношений в тех государствах, которые решат присоединиться к данному международному соглашению <244>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<241> Бахин С.В. О правовой природе норм, унифицированных посредством международного договора // Российский ежегодник международного права. 1998 - 1999; Бахин С.В. Унификация права и правовая система Российской Федерации // Общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры в практике конституционного правосудия. Материалы Всероссийского совещания. М.: Международные отношения, 2004; Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Маковский А.Л. Вопросы теории международно-договорной унификации права и состав международного частного права // Материалы секции права Торгово-промышленной палаты СССР. М., 1983. Вып. 34; Маковский А.Л. Осуществление международно-правовых норм во внутригосударственном праве // Международное частное право: современные проблемы / Отв. ред. М.М. Богуславский. М., 1994; Нешатаева Т.Н. О некоторых вопросах применения арбитражными судами международных договоров (на примере Варшавской конвенции для унификации правил, касающихся международных воздушных перевозок) // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1997. N 7.

<242> Маковский А.Л. Вопросы теории международно-договорной унификации права... С. 30.

<243> Там же. С. 28 - 31.

<244> Бахин С.В. О правовой природе норм, унифицированных посредством международного договора // Российский ежегодник международного права. 1998 - 1999. С. 49, 62.

Исследуя вопросы правовой природы унифицированных норм, С.В. Бахин отмечает, что одной из серьезных проблем при применении международных договоров по унификации права является создание реального механизма обеспечения единообразия толкования норм унифицированных соглашений в судебной и арбитражной практике <245>.

-----  
<245> Бахин С.В. Унификация права и правовая система Российской Федерации // Общеизвестные принципы и нормы международного права, международные договоры в практике конституционного правосудия: Материалы Всероссийского совещания. М.: Международные отношения, 2004. С. 99.

Рассматривая примеры международно-правовой унификации в сфере, связанной со строительством энергетических объектов, следует отметить унификацию, проводимую, в частности, в отношении принципов и правил технического регулирования государствами - членами Таможенного союза. С 1 января 2012 г. вступило в силу [Соглашение](#) Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации о единых принципах и правилах технического регулирования в Республике Беларусь, Республике Казахстан и Российской Федерации <246>. Данное Соглашение подписано в целях углубления и ускорения интеграционных процессов в Таможенном союзе в рамках Евразийского экономического сообщества. В [Соглашении](#) предусмотрено проведение согласованной политики в области технического регулирования, закреплено, что технические регламенты Таможенного союза имеют прямое действие на таможенной территории Таможенного союза. В соответствии с [п. 3 ст. 4](#) Соглашения в технических регламентах Таможенного союза устанавливаются требования к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам производства, монтажа, наладки, эксплуатации (использования), хранения, перевозки (транспортирования), реализации и утилизации, а также правила идентификации, формы, схемы и процедуры оценки (подтверждения) соответствия.

-----  
<246> Бюллетень международных договоров. 2011. N 6.

В данном [Соглашении](#) закреплён порядок применения международных стандартов, технических регламентов Евразийского экономического сообщества, национальных требований. Так, в [п. 4 ст. 4](#) предусматривается, что в качестве основы для разработки технических регламентов Таможенного союза применяются соответствующие международные стандарты <247>. В случае отсутствия международных стандартов в качестве основы для разработки технических регламентов Таможенного союза применяются региональные документы, национальные стандарты, национальные технические регламенты или их проекты.

-----  
<247> Исключением из этого правила являются случаи, когда соответствующие документы отсутствуют, не соответствуют целям принятия технических регламентов Таможенного союза, в том числе вследствие климатических и географических факторов или технологических факторов или технологических и других особенностей ([п. 4 ст. 4](#) Соглашения).

Согласно [п. 3 ст. 5](#) Соглашения со дня вступления в силу технического регламента Таможенного союза на территориях сторон соответствующие обязательные требования, установленные законодательствами сторон, не применяется. Таким образом, технические регламенты Таможенного союза будут иметь прямое действие на территориях сторон. Предусматриваемая [Соглашением](#) гармонизация законодательства каждой из сторон в области установления ответственности за нарушение требований технических регламентов Таможенного союза подчеркивает значимость норм регламентов Таможенного союза для сторон соглашения. Соответствующие изменения в законодательство Российской Федерации в целях улучшения взаимодействия членов Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС внесены Федеральным [законом](#) от 06.12.2011 N 409-ФЗ <248>.

-----  
<248> Федеральным [законом](#) от 06.12.2011 N 409-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7351.

Помимо прямой унификации в рамках Евразийского экономического сообщества предусматривается разработка типовых документов, которые носят рекомендательный характер, однако в соответствии с соглашениями сторон Таможенного союза данным рекомендательным документам придается обязательное значение. Так, в соответствии с [п. 3 ст. 4](#) Соглашения технические регламенты Таможенного союза разрабатываются в соответствии с [Рекомендациями](#) по типовой структуре технического регламента Евразийского экономического сообщества <249>. Таким образом, в данном [пункте](#) предусмотрено обязательное применение унифицированного документа, имеющего рекомендательное значение.

-----  
<249> [Решение](#) Межгосударственного Совета Евразийского экономического сообщества от 27.10.2006 N 321.

В рамках ЕврАзЭС предусматривается разработка унифицированного порядка регулирования правоотношений. Помимо прямой унификации предполагается осуществление также косвенной унификации - через принятие соответствующих правовых актов во исполнение положений [Договора](#) о статусе Основ законодательства Евразийского экономического сообщества и порядке их разработки, под которыми понимаются правовые акты ЕврАзЭС, устанавливающие единые для сторон нормы правового регулирования в базовых сферах правоотношений <250>.

-----  
<250> [Договор](#) о статусе Основ законодательства Евразийского экономического сообщества и порядке их разработки от 18.06.2004 // СЗ РФ. 2007. N 52. Ст. 6419.

Принятие соответствующих Основ законодательства в сфере строительства и модернизации энергетических объектов могло бы стать одним из первых шагов по выработке единообразных правил регулирования данных отношений.

На сегодняшний день, несмотря на многократно закрепленные в международных соглашениях положения о необходимости развития энергетического сектора и модернизации энергетических объектов, в заключенных соглашениях отсутствует понятийный аппарат в отношении модернизации, отсутствует регламентация данной деятельности. Так, о необходимости осуществления модернизации энергетического оборудования прямо указывается, в частности, в следующих международных соглашениях: в Соглашении между Правительством Российской Федерации и

Правительством Французской Республики о сотрудничестве в области топлива и энергии от 15 февраля 1996 г. (в ст. 2 Соглашения закреплено, что стороны поощряют и поддерживают сотрудничество на взаимовыгодной основе между министерствами, предприятиями и организациями обеих стран в такой области, как сооружение, реконструкция и модернизация предприятий и объектов энергетического сектора, совершенствование их систем управления) <251>; в Соглашении между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве от 8 мая 2007 г. (в ст. 2 Соглашения предусмотрено, что экономическое и научно-техническое сотрудничество осуществляется в области развития инфраструктуры и систем транспортировки энергоносителей, строительства и модернизации энергетических объектов) <252>; в Соглашении между правительствами Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Беларусь, Республики Казахстан, Республики Кыргызстан, Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан, Туркменистана, Республики Узбекистан, Украины о координации межгосударственных отношений в области электроэнергетики Содружества Независимых Государств от 14 февраля 1992 г., в котором предусматривается согласование норм и правил эксплуатации и строительства энергетических объектов, согласование по единым международным стандартам единого международного пространства в области электроэнергетики и энергостроительства, сотрудничество в межгосударственных программах модернизации действующего оборудования, тепловых и электрических сетей и систем контроля управления и связи <253>. Ни в одном из приведенных Соглашений не раскрывается понятие модернизации энергетических объектов. Соответственно, открытым остается также и вопрос о том, каким образом, по каким нормам, стандартам, регламентам стороны конкретных контрактов будут определять достижение результата по завершении модернизации энергетического объекта? В сложившейся ситуации нельзя исключать потенциальные споры как о недействительности, незаключенности договоров, так и о ненадлежащем исполнении, если у сторон будут разные позиции в отношении ожидаемых результатов модернизации.

-----  
<251> Международное соглашение от 15.02.1996 // Бюллетень международных договоров. 1997. N 5.

<252> Международное соглашение от 08.05.2007 // Бюллетень международных договоров. 2009. N 10.

<253> Международное соглашение от 14.02.1992 // Бюллетень международных договоров. 1993. N 1.

По нашему мнению, данная проблема могла бы быть разрешена путем принятия унификационного международного соглашения в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, закрепляющего как единый понятийный аппарат, так и требования в области технического регулирования и стандартизации. Учитывая технологическое назначение энергетических объектов, а также то, что интерес в обеспечении энергетической безопасности не может иметь региональный, отраслевой, локальный характер, представляется целесообразной и своевременной разработка универсального международного соглашения в данной области. Нормы данного соглашения должны, с одной стороны, устанавливать единое понимание в отношении энергетических объектов как объектов строительства, основополагающие требования к соблюдению энергетической безопасности еще на стадии проектирования и строительства, с другой стороны, должны иметь возможность дальнейшей детализации на уровне национального законодательства. В рассматриваемом случае наиболее оптимальной будет "смешанная" унификация, сочетающая в себе "прямую" и



"косвенную". Но как отмечалось выше, на сегодняшний день имеются предпосылки для принятия унификационных актов в сфере строительства и модернизации энергетических объектов в рамках ЕврАзЭС, с учетом согласованных действий по унификации законодательства участников Евразийского экономического сообщества.

#### § 4. Обычаи делового оборота как источник правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов

Одним из видов источников права, имеющим важное значение в регулировании деятельности по строительству и модернизации энергетических объектов, являются обычаи делового оборота <254>. Исторически правовой обычай как источник права предшествует всем другим источникам права. Значение обычая как источника права нельзя недооценивать, несмотря на большое количество принимаемых законов и других нормативно-правовых актов. Обычаи делового оборота были предметом многих правовых исследований. Рассматривая правовую природу обычая, Г.Ф. Шершеневич указывает, что "при постоянном возникновении новых форм сделок в торговле законодатель едва поспевает за жизнью и потому, собрав и утвердив часть торговых обычаев, сохраняет за обычаем правотворческую силу" <255>.

-----  
<254> В [Проекте](#) Гражданского кодекса термин "обычай делового оборота" из ст. 5 исключен, вместо него указан термин "обычай" // URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.

<255> Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М., 1994. С. 44.

В работе Г. Дернбурга "Пандекты" отмечаются следующие элементы обычного права: однообразное действие или бездействие, соблюдение обычая должно быть длительным, обычай должен заключать в себе юридическое правило <256>. И.Б. Новицкий определяет, что само формирование обычаев является результатом их неоднократного применения, при котором правило приобретает типический характер, и если оно признано государством, то превращается в норму, обязательную для применения и на будущее время <257>.

-----  
<256> См.: Дернбург Г. Пандекты. / Пер. Г. фон. Рехенберга; под рук. и ред. П. Соколовского. М.: Университетская типография, Страстной бульвар, 1906. Т. 1: Общая часть. С. 68 - 69.

<257> Новицкий И.Б. Римское право. 7-е изд., стереотип. М., 2005. С. 19.

М.И. Брагинский, В.В. Витрянский верно отмечают, что благодаря обычаям делового оборота в рамках действующего в стране законодательства появляется как в законодательном, так и в договорном регулировании особый способ восполнения их пробелов <258>. Рассматривая место обычая в системе источников права, Г.И. Муровцев выделяет следующие варианты: полное отрицание (ст. 7 французского Гражданского кодекса); признание обычая в качестве субсидиарного источника права (Гражданский кодекс РФ); признание за обычаем силы, равной закону и даже превосходящей его (ФРГ, Япония, Англия, США) <259>.

-----  
<258> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения. С. 66.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие

положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (издание 3-е, стереотипное).

---

<259> Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. 2-е изд., пересмотр. М.: Норма-Инфра-М, 2010.

Согласно [п. 1 ст. 5](#) ГК РФ обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом в [п. 2 данной статьи](#) закреплено, что обычаи делового оборота, противоречащие положениям законодательства или договору, не применяются. Таким образом, в данной [статье](#) законодатель закрепил как определение обычаев делового оборота, так и правомерность их применения.

В отношении данной нормы М.М. Богуславский высказывает позицию, что обычаи делового оборота фактически признаны данной нормой вспомогательным источником права <260>. Рассматривая различные "реквизиты" обычая как источника права, Я. Броунли обращает внимание, что в принципе считается, что суд знает право и может применить обычай, даже если стороны прямо не ссылаются на него, но на практике сторона, ссылающаяся на обычай, в частности местный или региональный, несет бремя доказывания, что этот обычай утвердился таким образом, что стал обязательным для другой стороны <261>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<260> Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 82.

<261> Броунли Я. Международное право: В 2 кн. / Пер. с англ. к.ю.н. С.Н. Андрианова; под ред. и с вступ. ст. чл.-корр. АН СССР Г.И. Тункина. М.: Изд-во "Прогресс", 1977. Книга 1. С. 35 - 36.

Законодательством РФ предусмотрено применение обычаев делового оборота арбитражными судами РФ, международным коммерческим арбитражным судом, третейскими судами.

Так, в соответствии с [абзацем вторым ч. 1 ст. 13](#) АПК РФ закреплено, что арбитражные суды в случаях, предусмотренных федеральным законом, применяют обычаи делового оборота. В [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" указывается, что под обычаем делового оборота, который в силу [ст. 5](#) ГК РФ может быть применен судом при разрешении спора, вытекающего из предпринимательской деятельности, следует понимать не предусмотренное законодательством или договором, но сложившееся, т.е. достаточно определенное в своем содержании, широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, например традиции исполнения тех или иных обязательств и т.п. Обычай делового оборота может быть применен независимо от того, зафиксирован ли он в каком-либо документе (опубликован в печати, изложен во вступившем в законную силу решении суда по конкретному делу, содержащему сходные обстоятельства и т.п.) <262>.

<262> Российская газета (ведомственное приложение). 1996. N 151.

В отношении применения обычая к отношениям из договора поставки имеется разъяснение Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки". Так, в п. 14 данного Постановления указано, что покупатель (получатель) обязан проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота <263>.

-----  
<263> Вестник ВАС РФ. 1998. N 3.

В отношении понятия "обычай делового оборота", закрепленного в ст. 5 ГК РФ, в правовой литературе неоднократно обращалось внимание, что в Гражданском кодексе имеются различные варианты проявления понятия "обычай", в п. 3 ст. 424, п. 2 ст. 469, ст. 474, п. 2 ст. 478 ГК РФ указывается на "иные обычно предъявляемые требования", "обычно" <264>. Необходимо обратить внимание на следующее. С учетом одновременного указания в статьях на понятие обычая делового оборота, которому дано определение в ст. 5 ГК РФ, и "иных обычно предъявляемых требований" возникает вопрос, имеются ли основания для отождествления данных терминов и понимания "иных обычно предъявляемых требований" как варианта проявления понятия "обычай". Понятие обычая делового оборота, его критерии закреплены в законе, в таком случае указание на "иные" свидетельствует о том, что это уже не обычай делового оборота, а какое-то иное основание, позволяющее урегулировать отношения между сторонами, однако закон не содержит критериев данного понятия. При необходимости выяснения действительной общей воли сторон с учетом цели договора согласно ст. 431 ГК РФ принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры, переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

-----  
<264> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 86; Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2010. С. 124.

Следует также отметить, что в проекте Федерального закона "О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации" предусматривается исключение слов "делового оборота" и понятие обычая предлагается изложить в следующей редакции: "...обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе" <265>.

-----  
<265> URL: <http://www.duma.gov.ru>.

В Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Венская конвенция о международных договорах купли-продажи товаров 1980 г.) <266> для

толкования отношений между сторонами используются следующие подходы: согласно (3) ст. 8 Конвенции при определении намерения стороны или понимания, которое имело бы разумное лицо, необходимо учитывать все соответствующие обстоятельства, включая переговоры, любую практику, которую стороны установили в своих взаимных отношениях, обычаи и любое последующее поведение сторон. В данном положении, помимо обычая, отдельно указана в том числе практика, которую стороны установили в своих отношениях. Указание на установившуюся практику в отношениях сторон имеется и в п. 1 ст. 9 Конвенции, где закреплено, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимных отношениях.

-----  
<266> Вестник ВАС РФ. 1994. N 14.

Учитывая данное положение Венской конвенции 1980 г. и положение, сформулированное в п. 3 ст. 8 Конвенции, Г.А. Гаджиев определяет подобную практику как особую правовую категорию, отличающуюся от обычая тем, что это сложившаяся практика взаимоотношений между данными сторонами договора <267>. Хотелось бы отметить, что отличие от обычая в данном случае содержится в самом понятии "практика, которую стороны установили в своих отношениях", в котором отсутствуют критерии обычая.

-----  
<267> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 87.

Критерии обычая содержатся в п. 2 ст. 9 Конвенции, в которой закреплено, что при отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к их договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли.

Как правильно отмечает Е.А. Суханов, под правовым обычаем понимается фактически сложившееся и признаваемое законом общее правило, не выраженное в нормативном акте или договоре, но подлежащее применению, если иное прямо не установлено законом или соглашением сторон <268>. В правовой литературе есть и иное мнение, высказанное С.С. Алексеевым, о том, что обычай не является юридическим источником права, а является лишь источником с точки зрения исходного фактического материала для юридических норм. С точки зрения С.С. Алексеева, источником права является государственный акт санкционирования обычая <269>.

-----  
<268> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 89.

<269> Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 438.

По нашему мнению, обычай является источником права, призванным восполнить пробелы в законе и отвечающий нескольким критериям: известность (не только сторонам договора), длительное и широкое применение в определенной области предпринимательской деятельности. При отсутствии этих критериев санкционирование государственным актом какого-либо правила не делает это правило обычаем. Это может быть норма закона, подзаконного акта, но уже не обычай. Обычай может быть отнесен к

вспомогательным источникам права <270>, может рассматриваться в качестве "восполнительной" нормы права <271>, но такие характеристики не стирают его значение как регулятора предпринимательской деятельности, а касаются его места среди источников права.

-----

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<270> Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 82.

<271> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 89.

Наряду с **АПК РФ** и **ГПК РФ**, применение обычаев делового оборота предусмотрено **п. 3 ст. 6** Федерального закона от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации", согласно которому третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота <272>.

-----

<272> СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3019.

В **п. 3 ст. 28** Закона РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" указывается, что третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке <273>. О наличии и содержании торговых (предпринимательских) и портовых обычаев, принятых в Российской Федерации, свидетельствует Торгово-промышленная палата РФ. Данная норма закреплена на законодательном уровне - **п. 3 ст. 15** Закона от 7 июля 1993 г. N 5340-1 "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации" (с изменениями на 23 июля 2008 г.) <274>. Так, согласно **п. 4** Постановления правления ТПП РФ от 28.06.2001 N 117-13 "Развитие законодательства о предпринимательстве и роль торгово-промышленных палат в этом процессе" <275> признаны торговым обычаем **правила** Международной торговой палаты для толкования торговых терминов "Инкотермс 2000" <276>.

-----

<273> Ведомости Съезда НД РФ и ВС РФ. 1993. N 32. Ст. 1240, 1241.

<274> Российская газета. 12.08.1993.

<275> Торгово-промышленные ведомости. 2001. N 19/20.

<276> С 1 января 2011 г. вступили в силу Международные правила для использования торговых терминов. Инкотермс 2010. Публикация ICC N 715.

Как видно из приведенных примеров, в **Законе** "О международном коммерческом арбитраже" используется такое понятие, как торговый обычай, а в **Законе** "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации" - торговый (предпринимательский) и портовый обычай.

Необходимо также обратить внимание, что в правовой литературе неоднократно рассматривался вопрос об отличиях между обычаями и обыкновениями; под последними в доктрине принято понимать такое сложившееся правило, которым согласились руководствоваться стороны конкретного договора <277>. И.Б. Новицкий подчеркивал, что деловое обыкновение представляет собой не норму права, а средство восполнения



содержания воли сторон в конкретном правоотношении, если в какой-либо части эта воля прямо не выражена <278>. Это главное отличие отмечается и в научных трудах И.С. Зыкина <279>. В законах, постановлениях Пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного Суда РФ понятие "обыкновение" отсутствует. Возможность применения обычая делового оборота при разрешении спора предусмотрена как в законах, так и в вышеуказанных постановлениях высших судебных органов.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

<277> Российское гражданское право: Учебник: в 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права; Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2010. С. 128.

<278> См.: Новицкий И.Б. Источники советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1959. С. 67.

<279> См.: Зыкин И.С. Договор во внешнеэкономической деятельности. М.: Международные отношения, 1990. С. 43.

Обычаи делового оборота широко применяются во внешнеторговом обороте. При этом есть обычаи, которые используются в различных сферах деятельности, есть обычаи с более узким применением. Л.Н. Галенская отмечает, что обычные нормы права бывают международными и внутригосударственными, при этом международные правовые обычаи, как и иные источники права, могут носить общепризнанный, всеобщий, региональный и локальный характер. Примером внутреннего обычая как источника международного частного права служат обычаи торгового порта, применяемые при погрузке или разгрузке судна <280>. В этой связи хотелось бы отметить, что подобную правовую классификацию правового обычая предлагают А.В. Поляков, Е.В. Тимошина, которые подразделяют обычаи в зависимости от территории действия на всеобщие (универсальные) и локальные, в зависимости от профессиональной общности - на профессиональные <281>.

-----  
<280> Галенская Л.Н. Международное частное право: Учебное пособие. Ленинград: Издательство Ленинградского университета, 1983. С. 15.

<281> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та; Изд-во юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005. С. 291.

Согласно [ст. 1.9](#) Принципов УНИДРУА, стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и практикой, которую они установили в своих взаимоотношениях. В [Принципах](#) закреплено, что стороны связаны обычаем, который широко известен и постоянно соблюдается в международной торговле сторонами в соответствующей области торговли, кроме случаев, когда применение такого обычая было бы неразумным <282>.

-----  
<282> [Принципы международных коммерческих договоров](#) УНИДРУА 2004 / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2006. С. 27.

Рассматривая роль обычаев делового оборота, применяемых для регулирования

отношений по строительству и модернизации энергетических объектов, необходимо обратить внимание на следующее. Обычаи делового оборота применяются для урегулирования данных отношений. Это обусловлено особенностью объектов строительства, спецификой отношений, которые охватывают, как правило, не только строительство, но также и проектно-изыскательские работы, поставку необходимого оборудования, в том числе импортного производства.

Правовой анализ тендерной информации, размещенной на официальном сайте электронной торговой площадки B2B-Energo, показывает, что при осуществлении поставок импортного энергетического оборудования активно применяются условия поставки Инкотермс, принятые Международной торговой палатой. Из содержания лотов в архиве электронной торговой площадки B2B-Energo видно, что в период с 2007 по 2011 гг. поставка импортного оборудования для энергетических компаний осуществлялась на условиях EXW, FOB, DDP <283>. В большей степени заказчиками предлагается заключать договор на условиях DDP. Это вполне объяснимо, так как данное условие является наиболее жестким по отношению к продавцу (в договорах по строительству и модернизации энергетических объектов эта обязанность может быть возложена на подрядчика, если заключается смешанный договор, одним из элементов которого является, в частности, поставка зарубежного оборудования), так как по условию DDP (Delivered Duty Paid - поставка с оплатой пошлин) продавец предоставляет покупателю товар, очищенный от таможенных ввозных пошлин, готовый к разгрузке в согласованном месте назначения, несет все расходы и риски, связанные с доставкой товара. В самих правилах сделана оговорка о том, что сторонам не рекомендуется использовать DDP, если продавец не способен прямо или косвенно осуществить импортную очистку <284>. Полной противоположностью этому условию является условие EXW (Франко-завод), по которому на продавца возлагаются минимальные риски, но применяется оно значительно реже.

-----  
<283> Электронная торговая площадка B2B-Energo. Лоты в архиве по условию EXW: N 2488, 2489. Лоты в архиве по условию FOB :N 56161. Лоты в архиве по условию DDP: N 586662, 58326, 58324, 43057, 42831 // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

<284> Инкотермс 2010. Публикация ICC N 715 = Incoterms 2010. ICC Publication N 715: правила ICC для использования торговых терминов в национальной и международной торговле: дата вступления в силу - 1 января 2011 г. / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 213.

Для регулирования отношений по строительству энергетических объектов активно применяются также Условия контрактов на строительство промышленных объектов, унификацию которых осуществляет Международная федерация инженеров-консультантов (ФИДИК) <285>.

-----  
<285> За период деятельности ФИДИК разработаны, изданы и переведены на различные языки проформы контрактов, в том числе: короткая форма контракта (Зеленая книга); строительный контракт (Красная книга); условия контракта для проектов "под ключ" (Серебряная книга) // URL: <http://www.fidic.org>.

Широкое распространение в сфере строительства энергетических объектов получили условия контракта на проектирование, строительство и сдачу объектов - EPC/Turnkey - ИПС (ИПСМ) контракты с выполнением работ "под ключ" <286>. Так, согласно данным архива электронной торговой площадки B2B-Energo на практике условия данных контрактов часто используются: лоты N 15999 (открытый конкурс на право заключения

договора на условиях EPC (Conditions of Contract for EPC Turnkey Projects, First Edition, 1999) на строительство "под ключ" первой очереди ПС "Молжаниновка" 220/10 кВ на площадке ГТЭС (ПГУ) "Молжаниновка"); 14468 (открытый одноэтапный конкурс без предварительного отбора по выбору генерального подрядчика (EPCM-подрядчика) на строительство "под ключ" двух парогазовых энергоблоков единичной установленной мощности 400 МВт каждый на площадке Филиала ОАО "ОГК-2" - Серовская ГРЭС; N 9689 (открытый конкурс без предварительного квалификационного отбора по выбору EPCM-подрядчика для реализации "под ключ" проекта "Реконструкция Омской ТЭЦ-3") и др. <287>. На март 2012 г. согласно данным электронной торговой площадки B2B-Energo размещены 17 актуальных лотов <288> о проведении открытых конкурсов, закрытых запросов предложений на право заключения договоров на строительство, реконструкцию, техническое перевооружение, модернизацию энергетических объектов "под ключ". При этом в архиве электронной торговой площадки за 2009 - 2011 гг. имеется 524 лота с аналогичным предметом.

-----  
<286> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Conditions of contract for EPC/TURKEY projects. 1-е изд. Switzerland. Geneva. FIDIC. 1999.

<287> Электронная торговая площадка B2B-Energo. Архив лотов // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

<288> Актуальные лоты на март 2012 г.: открытый конкурс N 29304 (на право заключения договора подряда "Комплексная модернизация ("под ключ") водосливной плотины ОАО "Федеральная гидрогенерирующая компания Русгидро"); запрос предложений N 132575 (выполнение комплекса работ "под ключ" по проектированию, строительству и пусконаладке узла учета тепловой энергии горячей воды для нужд ОП ООО "МЕЧЕЛ-ЭНЕРГО") и др. // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Отдельно хотелось бы остановиться на примере, когда заказчик предлагает руководствоваться конкретной проформой контракта, как в случае с лотом N 15999 <289>, согласно данным архива электронной торговой площадки B2B-Energo. В данном случае заказчик объявлял открытый конкурс на право заключения договора на условиях EPC, при этом в скобках была указана конкретная проформа условий контракта - Conditions of Contract for EPC Turnkey Projects, First Edition, 1999 <290>. Из представленных примеров видно, что на практике при заключении договоров на строительство и модернизацию энергетических объектов используются как ссылки на определенное условие выполнения контракта (например, под ключ), так и ссылки на конкретные проформы контрактов, разработанных Международной федерацией инженеров-консультантов.

-----  
<289> Электронная торговая площадка B2B-Energo. Архив лотов. Открытый конкурс на право заключения договора на условиях EPC на строительство "под ключ" первой очереди ПС "Молжаниновка" 220/10 кВ на площадке ГТЭС (ПГУ) "Молжаниновка" на выполнение проектных, строительно-монтажных и ввода в эксплуатацию производственных зданий, инженерных сооружений, электростанции газотурбинной // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

<290> URL: <http://www.fidic.org>.

В правовой литературе неоднократно обсуждался вопрос о правовой природе таких документов, как Инкотермс, Принципы УНИДРУА, Унифицированные правила гарантий по требованию, условия контрактов ФИДИК <291>. В.Ф. Попондопуло верно подчеркивает, что правовая природа указанных документов является спорной, так как их

определяют как *lex mercatoria*, общие принципы права, международные обычаи, рекомендательные акты, типовые проформы, субправо и проч. <292>. С.В. Бахин выделяет термин "субправо" для обозначения правил, которые используются для установления единства в регулировании международной предпринимательской деятельности, и подчеркивает, что основу для формирования субправовых документов составляют как положения действующего права (наиболее удачные нормы международных конвенций, обычаев, национального законодательства), так и правила, складывающиеся в практике предпринимательской деятельности (обычаи, типовые контракты, общие условия, кодексы поведения и т.д.), относя Инкотермс к субправовым документам <293>. Я. Рамберг отмечает, что Инкотермс является отражением международной коммерческой практики, и для пересмотра правил Инкотермс необходимо, чтобы что-либо действительно важное произошло в коммерческой практике <294>. О.В. Фонотова относит Инкотермс к сборнику торговых обычаев (обычаев торгового оборота), который характеризуется рядом особенностей, присущих документированным обычаям <295>. В отличие от правовой природы Инкотермс, правовая природа условий контрактов, разработанных ФИДИК, исследовалась в меньшей степени. Однако, учитывая, что условия контрактов ФИДИК активно применяются сторонами при осуществлении строительства энергетических объектов, вопрос об определении правовой природы данных условий контрактов также заслуживает внимания.

-----  
<291> Бахин С.В. Субправо (международные своды унифицированного контрактного права). СПб.: Юридический центр Пресс, 2002; Бублик В.А. Гражданско-правовое регулирование внешнеэкономической деятельности в РФ: проблемы теории законодательства и правоприменения. Екатеринбург: УрГЮА, 1999; Вилкова Н.Г. Инкотермс 2000. Правила толкования международных торговых терминов: Учебное пособие. М.: ВАВТ, 2004; Международное коммерческое право: Учебное пособие. С.-Петербург. филиал Ин-та гос. и права РАН / Под ред. В.Ф. Попондопуло. 2-е изд., стер. М.: Омега-Л, 2006; Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров. **Комментарий** к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2010; Фонотова О.В. Применение Инкотермс в торговом обороте: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2006; Рамберг Я. Комментарий ICC к Инкотермс 2010: понимание и практическое применение. Публикация ICC N 720=ICC Guide to Incoterms 2010 by Jan Ramberg. ICC Publication N 720E / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2011; Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли. М.: Юридическая лит-ра, 1993; I.N. Duncan Wallance "The international civil engineering contract: a commentary on the F.I.D.I.C. international standard form of civil engineering and building contract/London: Sweet & Maxwell. 1974; E. Baker, B. Mellors, Scott Chaimers, A.P. Lavers. FIDIC Contracts: Law Practice. Informa. 2009; M. Robinson. A Contractor's Guide to the FIDIC Conditions of Contract. John Wiley and Sons. 2011; J.A. Volkmar, G.S. Нок. FIDIC - A Guide for Practitioners. Springer. 2010. Walser C. Describing the works, allocation the risks and insurance: solutions proposed by the Uncitral Guide and by FIDIC General Conditions: World Bank rules and practices. In International construction contracts: essential elements for drafting and negotiations. Chicago, Ill, American Bar Association. 1987; Westring G. Balance of power in the F.I.D.I.C. contract with special emphasis on the powers of the engineer. International construction law review (London). 1984. N 1.

<292> Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 1. С. 67.

<293> Бахин С.В. Субправо (международные своды унифицированного контрактного права). СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. С. 140.

<294> Рамберг Я. Эволюция правил Инкотермс с 1936 по 2010 г. Комментарий ICC к

Инкотермс 2010: понимание и практическое применение. Публикация ICC N 720=ICC Guide to Incoterms 2010 by Jan Ramberg. ICC Publication N 720E / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2011. С. 10.

<295> Фонотова О.В. Применение Инкотермс в торговом обороте: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2006.

Учитывая, что стороны используют как отдельные условия контрактов ФИДИК, так и проформы контрактов, возникают следующие вопросы: свидетельствует ли факт разработки унифицированных проформ контрактов или их условий о сформировавшемся обычае делового оборота? Какие условия контрактов ФИДИК отвечают критериям обычая делового оборота в практике заключения договоров на строительство и модернизацию энергетических объектов?

Прежде всего, следует отметить, что условия контрактов ФИДИК представляют собой разработанные формы контрактов на строительство, изданные и переведенные на разные языки данной организацией, которые носят рекомендательный характер. Условия контракта сформированы в виде документа, состоящего из Общих условий, Приложения о соглашении об урегулировании споров, Приложения о порядке и правилах работы, Руководства по подготовке Особых условий, Приложений с формами гарантий, Формы оферты, формы договора подряда и соглашения об урегулировании споров <296>. В предисловии к Условиям контракта EPC/Turnkey отмечается, что данная форма контракта предназначена для большого количества крупных и малых проектов, например, проектов по выполнению электромонтажных работ и работ по монтажу механического оборудования, а также прочих проектов, предусматривающих поставки и монтаж технологического оборудования, реализующихся в различных странах различными заказчиками, включая проекты, выполняющиеся государственными министерствами или частными девелоперами, в которых заказчики заинтересованы в выполнении работ "под ключ" по фиксированной цене одним подрядчиком. Особенностью контрактов данного типа является то, что подрядчик должен показать работоспособность и надежность смонтированного им инженерного и технологического оборудования <297>.

-----  
<296> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Conditions of contract for EPC/TURNKEY projects. 1-е изд. Switzerland. Geneva. FIDIC. 1999. Общие условия. С. I - VI. Руководство по подготовке Особых условий. С. 1 - 2.

<297> Предисловие к первому изданию. Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Conditions of contract for EPC/TURNKEY projects. 1-е изд. Switzerland. Geneva. FIDIC. 1999.

В предисловии к первому изданию Условий контракта для проектов типа "ИПС" и проектов, выполняемых "под ключ", подчеркивается, что условия контракта могут быть применены при строительстве на основе сдачи "под ключ" полностью оборудованного и готового к эксплуатации завода, электростанции, объекта инфраструктуры или другого аналогичного объекта, где, во-первых, в большей степени важна точность оценки конечной стоимости объекта и сроков его выполнения; во-вторых, подрядчик несет всю полноту ответственности за разработку проекта и осуществление работ, включая проектирование, поставки, все виды строительных и инженерных работ, сдавая полностью оборудованный проект, готовый к эксплуатации ("под ключ"). Все эти работы осуществляются с минимальным участием заказчика <298>.



<298> Conditions of contract for EPC/TURNKEY Projects. First edition. Published by International Federation of Consulting Engineers. Geneva. 1999.

По нашему мнению, в отношении правовой природы изданных ФИДИК проформ условий контрактов можно сказать следующее. Разработанные формы (условия) контрактов на строительство носят рекомендательный характер, стороны могут им следовать, а могут использовать иные формы. При строительстве и модернизации энергетических объектов, находящихся на территории РФ, необходимо учитывать нормы российского права. В соответствии с п. 2 ст. 1213 ГК РФ к договорам в отношении находящихся на территории России земельных участков, участков недр и иного недвижимого имущества применяется российское право. Согласно п. 1 ст. 427 ГК РФ стороны могут предусмотреть определение отдельных условий примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати (п. 1 ст. 427). В то же время необходимо учитывать, что согласно п. 1 ст. 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент заключения. Учитывая, что Условия контрактов ФИДИК охватывают элементы различных договоров (проектные работы, поставка, строительный подряд и др.), для которых согласно законодательству РФ предусмотрены, в частности, определенные существенные условия, при заключении такого договора необходимо проведение кропотливого правового анализа, в противном случае при возникновении спорной ситуации договор может быть признан недействительным или незаключенным.

В Условиях контракта EPC/Turnkey сделана оговорка о том, что в них есть пункты, которые подлежат изменению, в зависимости от обстоятельств, связанных с конкретным контрактом, а прежде чем внести в содержание контракта какие-либо из предлагаемых примерных формулировок, необходимо убедиться, что они приемлемы для применения в конкретных обстоятельствах <299>. Эта рекомендация также крайне важна, так как необдуманное использование проформ может в дальнейшем привести к невозможности исполнения договора, что касается, в частности, обязанностей, выполнение которых зависит от иных лиц. Так, в проформы включены условия страхования, формы банковских гарантий. Это важнейшие условия, касающиеся обеспечения исполнения обязательств, но необходимо учитывать, что страховые компании, так же как и банки, не являются сторонами данных договоров, и у них имеются свои правила страхования, предоставления гарантий и т.п.

-----  
<299> Conditions of contract for EPC/TURNKEY Projects. First edition. Published by International Federation of Consulting Engineers. Geneva. 1999.

При этом, по нашему мнению, сам факт разработки и издания проформ не означает появления обычая. Более того, согласно п. 1 ст. 5 ГК РФ обычные нормы могут и не быть зафиксированы в каком-либо документе. В то же время содержание некоторых условий, в частности, turnkey (строительство "под ключ") означает, что заказчик по результатам выполненных подрядчиком обязанностей получит готовый объект, который сможет эксплуатировать по назначению, указанному в контракте. То же самое касается условий EPC и EPCM. В первом случае (EPC-контракт) это означает, что в обязанности подрядчика будет входить инжиниринг, проектирование, строительство, во втором (EPCM) - также и управление (менеджмент) проектом.

Поскольку данные условия имеют широкое, многолетнее применение в строительстве, отвечает требованиям ст. 5 ГК РФ, то они могут применяться и применяются в качестве обычаев делового оборота не только при строительстве, но и при

модернизации энергетических объектов, несмотря на то что отдельных условий контрактов, разработанных для осуществления работ по модернизации промышленных объектов, в том числе энергетических, на сегодняшний день нет. Анализ практики заключения договоров, по данным архива открытых конкурсов B2B-Energo за период 2007 - 2012 гг., показывает, что при модернизации энергетических объектов стороны пользуются теми же унифицированными формами и применяют те же обычаи делового оборота, что и при осуществлении строительства энергетических объектов: конкурс N 7532 на право заключения договора на выполнение работ - модернизация турбоагрегата ПТ-60130/13 ст. N 1 (Самарская ТЭЦ) "под ключ"; конкурс N 13305 на право заключения договора по модернизации измерительных трансформаторов тока и напряжения (филиал ОАО ДРСК "Хабаровские электрические сети") "под ключ"; конкурс N 13884 на право заключения договора по модернизации сети производственно-технологической связи (Сызранская ТЭЦ) "под ключ"; конкурс N 16250 на право заключения договора - модернизация котельного агрегата N 2 Медногорской ТЭЦ "под ключ"; открытый конкурс N 29304 (на право заключения договора подряда "Комплексная модернизация ("под ключ") водосливной плотины ОАО "Федеральная гидрогенерирующая компания Русгидро" <300>. Данные примеры наглядно свидетельствуют о том, что обычай делового оборота применяется вне зависимости от того, зафиксирован ли он в виде письменного документа или нет.

-----  
<300> Электронная торговая площадка B2B-Energo. Архив открытых конкурсов // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Как и правила Инкотермс, Условия ФИДИК отражают сложившиеся обычаи делового оборота. В правилах Инкотермс обычаи, сложившиеся в практике международной купли-продажи товаров, отражены в гораздо более "концентрированном" виде. В Условиях ФИДИК отражены некоторые обычаи, сложившиеся в практике строительства сложных промышленных объектов. Общим для указанных унификационных документов является то, что в них отражены правила, отвечающие критериям обычая делового оборота. Данный подход к определению правовой природы вышеуказанных правил, условий находит подтверждение в трудах С.В. Бахина. При рассмотрении правовой природы различных типовых форм С.В. Бахин, выделяя среди таких форм типовой контракт - формуляр, отмечает, что подобные формуляры отражают обычаи и обыкновения, а также наиболее распространенную практику в определенной сфере коммерческой деятельности, и служат подтверждением того, что какой-либо обычай или практика существуют в соответствующей области коммерческих связей <301>.

-----  
<301> Бахин С.В. Субправо (международные своды унифицированного контрактного права). СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. С. 205.

Что касается формы изложения тех или иных унифицированных документов, то она может быть различной. В любом случае данные те или иные положения могут использоваться сторонами в части, не противоречащей законодательству страны, праву которой подчиняется договор.

Хотелось бы обратить внимание на следующее отличие данных документов. Как справедливо отмечает Я. Рамберг, правила Инкотермс указывают сторонам, что делать, но не поясняют, что происходит, если стороны этого не делают <302>. В отличие от Инкотермс, условия контрактов ФИДИК содержат подробные положения об ответственности сторон, а также о порядке разрешения споров. Данными условиями

предусматривается образование сторонами Совета по урегулированию споров (п. 20.4 условий контракта типа "ИПС" и для проектов, выполняемых "под ключ").

-----  
<302> Рамберг Я. Эволюция правил Инкотермс с 1936 по 2010 гг. Комментарий ICC к Инкотермс 2010: понимание и практическое применение. Публикация ICC N 720 = ICC Guide to Incoterms 2010 by Jan Ramberg. ICC Publication N 720E / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2011. С. 14.

При невозможности урегулировать спор Советом по урегулированию споров условиями контракта предусматривается разрешение спора в международном арбитражном суде (п. 20.6 указанных условий). Указанное положение включено в условия контрактов не случайно. Контракты имеют свою специфику, огромное количество особых приложений. Рассмотрение таких дел может занять большое количество времени, в том числе необходимое для изучения представленных сторонами документов. В условия контракта также включено положение о разрешении спора тремя арбитрами, с оговоркой, что арбитры обладают необходимой компетенцией для того, чтобы изучить, пересмотреть любой сертификат, определение, указание, мнение, а также любое решение Совета по урегулированию споров, относящееся к спору (п. п. "а", "б", "в" п. 20.6 условия контрактов). Учитывая специфику объекта строительства и отношений по договору, это условие также вполне объяснимо.

Условиями контракта предусматривается, что любое решение Совета по урегулированию споров может быть предъявлено в арбитражном суде в качестве подтверждения или доказательства. Возникает вопрос, вправе ли международный арбитражный суд, третейский суд принять к рассмотрению иск, если стороной не соблюден предусмотренный договором досудебный порядок разрешения споров. Какие негативные последствия могут возникнуть для стороны в случае обращения в международный арбитражный суд, третейский суд при нарушении процедуры досудебного урегулирования споров?

Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ не содержит положений по данным вопросам. Федеральный закон "О третейских судах в Российской Федерации", Закон РФ "О международном коммерческом арбитраже" также не предусматривают каких-либо негативных последствий для стороны третейского соглашения, обратившейся за защитой своих прав в связи с исполнением договора, в третейский суд, при несоблюдении предусмотренного договором претензионного порядка. В Регламенте МКАС при ТПП РФ, Регламенте Третейского суда при РСПП каких-либо конкретизирующих положений по данному вопросу нет. В ст. 10 Регламента Третейского суда при ОАО "Газпром" указывается, что если стороны не заключили письменного соглашения об ином, то за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством, до предъявления иска в Третейский суд "Газпром" не требуется обязательного соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования спора непосредственно сторонами <303>. В то же время данный Регламент также не предусматривает невозможности разрешения спора третейским судом при несоблюдении сторонами досудебного порядка.

-----  
<303> URL: <http://www.gazprom.ru>.

Неблагоприятные последствия для стороны, не соблюдавшей претензионный порядок, предусматриваются нормами АПК РФ и выражаются в том, что в случае если суд установит, что истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, притом что такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором, арбитражный суд оставляет исковое заявление без

рассмотрения (ст. 148 АПК РФ). А.Н. Кузбагаров верно отмечает, что для арбитражного суда требование о соблюдении досудебного порядка урегулирования конфликта имеет как общие, так и специальные признаки, и подчеркивает, что общим является то, что для суда оно является обязательным и носит формальный характер, а особенности усматриваются из оснований досудебного порядка урегулирования спора <304>.

-----  
<304> Кузбагаров А.Н. Досудебный порядок урегулирования конфликтов частноправового характера (к вопросу об оценке доказательств, подтверждающих его соблюдение) // Европейская интеграция и развитие цивилистического процесса в России: Сборник научных статей. М.: РАП, 2006. С. 84 - 95.

При таких обстоятельствах с точки зрения договорного регулирования отношений по строительству энергетических объектов имеет смысл подробного согласования досудебного порядка урегулирования спора (в частности, путем образования Совета по урегулированию споров, предусмотренного в условиях контракта, разработанных ФИДИК), как раз в том случае, когда стороны при заключении договора не пришли к соглашению о том, что споры будут переданы на рассмотрение определенного третейского суда или международного арбитражного суда.

Необходимо также отметить, что такой источник правового регулирования, как обычай, может применяться сторонами только для урегулирования частноправовых отношений и не охватывает публично-правовые отношения, которыми также опосредуется деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов. Что касается международных унифицированных правил, имеющих рекомендательный характер, то они могут использоваться сторонами договора, при условии указания на них в договоре и в части, не противоречащей императивным правилам российского законодательства.

#### § 5. Судебные акты как источник правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов

В ходе строительства энергетических объектов могут возникнуть споры между сторонами договора, а также между любой из них и государственными органами (например, с Ростехнадзором, антимонопольной службой и др.), соответствующей СРО, страховой компанией, банком, поставщиком, проектной организацией, компанией, осуществляющей инженерные изыскания и др.

Защита нарушенных или оспоренных прав осуществляется в соответствии с установленной процессуальным законодательством подведомственностью судом, арбитражным судом. Нередко стороны заключают третейское соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, в том числе иностранного. При этом необходимо учитывать, что третейские суды не рассматривают споры из публичных отношений <305>. В п. 3.1 Постановления Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П указано, что в системе действующего правового регулирования не допускается передача на рассмотрение третейского суда споров, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, а также дел, рассматриваемых в порядке особого производства, не отвечающих традиционным признакам споров о праве <306>.

-----  
<305> См.: п. 2 ст. 5 Федерального закона от 24.07.2002 N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3019; п. 2 ст. 1 Закона РФ от 07.07.1993 N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" // Российская газета. 14.08.1993.

<306> **Постановление** Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "О проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", п. 1 ст. 33 и ст. 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 23. Ст. 3356.

Таким образом, даже при наличии третейской оговорки, возникшие в ходе строительства, модернизации энергетического объекта споры из публичных отношений будут рассматриваться арбитражным судом (ст. 29 АПК РФ).

Анализ банка решений арбитражных судов, размещенного на официальном сайте ВАС РФ, свидетельствует о рассмотрении судами различных споров между участниками энергетического рынка при строительстве энергетических объектов, среди которых, в частности, спор по иску Комитета лесов Коми к эксплуатирующей организации в связи с предоставлением земель лесного фонда для строительства линий электропередачи и их последующей эксплуатации (А29-8728/2009), спор между сторонами договора в связи с разработкой проектной документации установки блока N 3 на Харанорской ГРЭС; спор по иску генерирующей компании, являющейся собственником энергетического производственно-технологического комплекса Новочеркасской ГРЭС, к муниципальному образованию о признании недействующим решения собрания депутатов об утверждении положения о размере арендной платы за пользование земельными участками, государственная собственность на которые не разграничена в части утверждения коэффициента в пункте электростанции и обслуживающих их сооружений и объектов (А53-4985/2010); спор между сторонами договора о взыскании задолженности по договору на выполнение работ по капитальному ремонту силовых трансформаторов (А70-7624/2006); спор между сторонами договора о взыскании задолженности по лицензионному соглашению на передачу неисключительной лицензии на изготовление газотурбинного двигателя и газотурбогенератора (А82-8610/2007-11); спор о взыскании убытков в связи с выходом из строя поставленного оборудования для электростанции (А73-47772/2008-27) <307> и др.

-----  
<307> URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

О возрастающей роли судебной практики и актов высших судебных инстанций неоднократно отмечалось в правовой литературе, поскольку их знание позволяет значительно минимизировать правовые риски еще на стадии заключения договора. В то же время вопрос о природе судебных актов остается дискуссионным <308>. Так, В.В. Лаптев не признает судебное решение источником права и не относит к таковым постановления пленумов высших судебных инстанций <309>. Н.Д. Егоров, разделяя данную точку зрения, отмечает, что судебные акты являются не источниками гражданского права, а актами применения права <310>. М.К. Треушников делает вывод о том, что постановления высших судебных инстанций не являются источниками права, а конкретизируют, разъясняют действующие правовые нормы и тем самым оказывают регулирующее воздействие на правоприменительную деятельность <311>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.



КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (издание второе, переработанное и дополненное).

---

<308> См.: Зивс С.Л. Источники права. М.: Наука, 1981; Вильнянский С.И. Значение судебной практики в гражданском праве // Ученые труды ВИЮН. М., 1947. Вып. IX; Топорнин Б.Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права: Сб-к статей. М., 2000; Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006; Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право; Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Марченко М.Н. Теория государства и права: учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011; Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Изд. дом С.-Петербур. гос. ун-та; Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005; Гражданский процесс: Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Издательский Дом "Городец", 2011; Свириденко О.М. Концепция несостоятельности (банкротства) в Российской Федерации: методология и реализация: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2010. С. 28; Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2010; Арбитражный процесс: **Учебник** / Отв. ред. В.В. Ярков. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

<309> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006.

<310> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 50.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (издание второе, переработанное и дополненное).

---

<311> Гражданский процесс: Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Издательский Дом "Городец", 2011. С. 53.

А.В. Поляков, Е.В. Тимошина считают судебную практику вторичным источником права, отмечая, что право представляет собой функционирующую систему, систему правовых коммуникаций, основанную на обратной связи, соответственно, субъекты права приспособливают свое нормативно определенное поведение к конкретным социокультурным условиям правовой коммуникации, которые, в свою очередь, корректируют смысл первичных документов <312>.

-----  
<312> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Изд. дом С.-Петербур. гос. ун-та; Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005. С. 297.

В.Ф. Попондопуло отмечает, что судебная практика относится к источникам коммерческого права, и подчеркивает правообразующее значение постановлений Конституционного Суда РФ <313>. Г.А. Гаджиев также считает, что для предпринимательского права России судебная практика становится новым и весьма

важным источником права <314>. Более осторожен В.С. Белых, считая, что формально судебная практика не является источником права, но она наряду с правоконкретизирующей функцией играет роль фактора, оказывающего существенное влияние на совершенствование и развитие предпринимательского законодательства <315>.

-----  
<313> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 50, 56.

<314> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 84.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

-----  
<315> Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: М.: Проспект, 2010. С. 103.

Основная дискуссия связана с тем, что задача судов - правоприменение, а не нормотворческая деятельность. В то же время нельзя не согласиться с позицией М.Н. Марченко о том, что правотворческая деятельность судов существенно отличается от аналогичной деятельности российского парламента и в силу этого уже не является ее возможной подменой или дублированием <316>. Е.А. Суханов определяет постановления пленумов высших судебных инстанций как подзаконные нормативные акты <317>. Т.Н. Нешатаева, рассматривая вопрос о национальном судебном прецеденте как источнике международного права, отмечает, что судебная власть как одна из ветвей государственной власти не может существовать без возможности правового воздействия на действительность, применительно к проявлениям судебной власти это определяется как судебный прецедент, формирующий общее правило и судебное решение в отношении субъективных прав конкретного лица, и отмечает необходимость прецедентного регулирования общественных отношений, учитывая многообразие общественной жизни и свободу человеческой инициативы <318>. М.Н. Марченко отмечает, что нормативный характер постановлений Конституционного Суда РФ проявляется в том, что данные постановления имеют общий характер, распространяется на неопределенный круг лиц, рассчитаны на многократность применения, имеет императивный, обязывающий характер <319>. Н.Д. Егоров высказывает иную позицию, которая заключается в том, что постановления Конституционного Суда РФ могут только отменить ту или иную норму права, но не создать новую <320>.

-----  
<316> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 543.

<317> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 85.

<318> Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс: Учебный курс в трех частях. М.: Издательский дом "Городец", 2001. С. 63.

<319> Марченко М.Н. Указ. соч. С. 545.

<320> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 50.

Рассматривая вышеуказанные дискуссионные вопросы, прежде всего хотелось бы остановиться на постановлениях Конституционного Суда РФ. В соответствии с Федеральным конституционным [законом](#) от 21.07.1994 N 1-ФКЗ "О Конституционном Суде Российской Федерации" к полномочиям Конституционного Суда РФ относится разрешение дел о соответствии [Конституции](#) РФ федеральных законов, нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, а также конституций республик, уставов, законов и иных нормативных актов субъектов РФ, проверяет конституционность закона, примененного в конкретном деле, а также толкование [Конституции](#) РФ. Решения Конституционного Суда РФ обязательны на всей территории Российской Федерации для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений <321>. В этом положении отражены и обязательность данных актов для неопределенного круга лиц, и многоразовое применение.

-----  
<321> Российская газета. 23.07.1994. N 138 - 139.

В отношении Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного судов РФ следует отметить следующее. Согласно [ст. ст. 126, 127](#) Конституции РФ указанные суды вправе давать разъяснения по вопросам судебной практики. В Федеральном конституционном законе от 28 апреля 1995 г. N 1-ФКЗ "Об арбитражных судах в Российской Федерации" <322> указано, что к полномочиям Пленума ВАС РФ относятся в том числе рассмотрение материалов изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами и разъяснения по вопросам судебной практики ([п. 1 ст. 13](#)). В [п. 2 ст. 13](#) данного Закона закреплено, что по вопросам своего ведения Пленум ВАС РФ принимает постановления, обязательные для арбитражных судов в РФ. Данные полномочия явно не ограничены разрешением конкретных спорных ситуаций, обязательность для судов означает многократность применения, а также фактическое распространение на неограниченное число лиц.

-----  
<322> Российская газета. 16.05.1995. N 93.

Вопросы о разъяснениях ВАС РФ и полномочиях данного суда на толкование норм права были предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ. В [Постановлении](#) Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П указано, что вытекающее из [ст. 127](#) Конституции РФ правомочие ВАС РФ давать разъяснения по вопросам судебной практики направлено на поддержание единообразия в толковании и применении норм права арбитражными судами и является одним из элементов конституционного механизма охраны единства и непротиворечивости российской правовой системы, который основан на предписаниях [ст. 15 \(ч. 1\), ст. ст. 17, 18, 19 и 120](#) Конституции РФ и реализация которого в процессуальном регулировании обеспечивается установленной законом возможностью отмены судебных актов, в том числе в случае их расхождения с актами высшего суда в системе арбитражных судов РФ, дающими разъяснения по вопросам судебной практики <323>. В данном [Постановлении](#) Конституционный Суд РФ также установил, что осуществление ВАС РФ этого правомочия объективно не может не основываться на вырабатываемых им правовых позициях, содержащих толкование разъясняемых положений законодательства. Отрицание права ВАС РФ давать на основе обобщения судебной практики абстрактное толкование применяемых арбитражными судами норм права и формировать соответствующие правовые позиции означало бы умаление его конституционных функций и предназначения как высшего суда в системе

арбитражных судов.

-----  
<323> **Постановление** Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П "По делу о проверке конституционности положений части 4 статьи 170, пункта 1 статьи 311 и части 1 статьи 312 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами закрытого акционерного общества "Производственное объединение "Берег", открытых акционерных обществ "Карболит", "Завод "Микропровод" и "Научно-производственное предприятие "Респиратор" // Российская газета. 10.02.2010. N 27.

Возникает вопрос: что подразумевается под правовой позицией, изложенной в разъяснении высшего судебного органа, которая фактически распространяется на неограниченное число лиц? Всегда ли "правовая позиция" может быть приравнена, в частности, к "разъяснению"? Рассмотрим несколько примеров. Так, в п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 55 "О применении арбитражными судами обеспечительных мер" предусмотрено, что при оценке доводов заявителя в соответствии с ч. 2 ст. 90 АПК РФ о применении обеспечительных мер арбитражным судам следует, в частности, иметь в виду: разумность и обоснованность требования заявителя о применении обеспечительных мер; вероятность причинения заявителю значительного ущерба в случае непринятия обеспечительных мер; обеспечение баланса интересов заинтересованных сторон; предотвращение нарушения при принятии обеспечительных мер публичных интересов, интересов третьих лиц. При этом в данном пункте указано, что обязательным является представление заявителем доказательств наличия оспоренного или нарушенного права, а также его нарушения <324>. Норма ч. 2 ст. 90 АПК РФ закреплена в законе в следующем виде: обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю. Таким образом, ВАС РФ в вышеуказанном **Постановлении** Пленума введены требования как в отношении критериев оценки судами заявления о применении обеспечительных мер, так и в отношении предоставляемых доказательств, которые не может не учитывать и любой потенциальный заявитель.

-----  
<324> Вестник ВАС РФ. 2006. N 12.

Другой пример. Согласно ст. 1225 ГК РФ установлен исчерпывающий перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. В соответствии со ст. 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие). В п. 9.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ, Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26.03.2009 N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" указано, что личные неимущественные и иные права, указанные в ст. 1226 ГК РФ, охраняются только в том случае, если соответствующими положениями части четвертой ГК РФ о конкретном результате интеллектуальной деятельности или приравненным к результатам интеллектуальной деятельности средствам индивидуализации установлена охрана специально поименованных личных неимущественных и иных прав <325>. В данном положении

также имеется правило, которое распространяется на неограниченное количество лиц, и предполагает, как и в предыдущем случае, многоразовое применение.

-----  
<325> Российская газета. 22.04.2009.

По вопросу о значении судебной практики высших судебных инстанций верно отмечает О.М. Свириденко, который делает вывод о том, что существование в праве судебной практики высших судов как фактического его источника имеет свои позитивные моменты, поскольку судебная практика оказывает воздействие на развитие гражданского права, не ограничивая его возможностями только законодательной власти, так как эффективность закона, как правило, определяется высокой эффективностью практики его применения <326>. В.В. Ярков также справедливо отмечает, что в современных условиях судебная практика не только выступает в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и становится непосредственным источником такого регулирования <327>. С.Л. Сергевнин верно указывает, что было бы нелепо отрицать огромное регулятивное значение, которое имеют постановления Пленумов Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, ознакомление с текстами которых во многих случаях дает основания для размышлений о соотношении интерпретации юридической нормы и собственно нормотворческим процессом, результатом которого является общеобязательное правило поведения, и подчеркивает, что в случаях, когда пробелы в правовом регулировании тех или иных общественных отношений не восполняются законодательным органом, правовая система должна предусматривать включение компенсаторно-регулятивных механизмов, наиболее эффективным из которых представляется судебное нормотворчество <328>.

-----  
<326> Свириденко О.М. Концепция несостоятельности (банкротства) в Российской Федерации: методология и реализация: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2008. С. 28.

<327> Арбитражный процесс: [Учебник](#) / Отв. ред. В.В. Ярков. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 28.

<328> Сергевнин С.Л. Феномен правовой системы в контексте глобализации // Правовая система общества: проблемы теории и практики: Труды международной научно-практической конференции (Санкт-Петербург, 12.11.2010). СПб.: Издат. дом С.-Петерб. гос. ун-та, 2011. С. 61, 62.

Необходимо также обратить внимание, что помимо дискуссии о судебных актах высших судебных органов в правовой литературе продолжается также и обсуждение правовой природы судебных актов по конкретным делам. Во многих странах судебные решения по конкретным делам относятся к источникам права. Прецедентная система права действует как в большинстве стран англо-американской системы права (Австралия, Великобритания, Канада, Новая Зеландия и США), так и в странах романо-германской системы права (Германия, Франция, Япония и др.), где судебная практика признается в качестве международного частного права <329>. В российской правовой литературе неоднократно подчеркивалось, что, несмотря на огромное значение судебной практики, для российской правовой системы судебный прецедент (вступившее в законную силу решение суда по конкретному делу) формально не считается источником права <330>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристь, 2005 (5-е издание, переработанное



и дополненное).

---

<329> См.: Богуславский М.М. Указ. соч. С. 80.

<330> См.: Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 84.

Как отмечает М.М. Богуславский, под судебным прецедентом обычно понимается ранее вынесенное решение суда, обоснование которого признается обязательным при рассмотрении судами той же или низших инстанций последующих дел аналогичного характера, а под прецедентным правом - совокупность норм, сформулированных в решениях судов <331>. В правовых исследованиях по римскому праву, в частности Д.В. Дождевым, отмечается, что, несмотря на то что судебные акты являлись источником права, превалирующее значение среди источников права отдавалось закону: "в случае сомнений, возникающих из законов, обычай или авторитет дел, постоянно решаемых судами сходным образом, должен иметь силу закона", в то же время анализ римской юридической литературы показывает, что практика принятия судебных решений по примеру предыдущих решений по схожим вопросам была достаточно распространена" <332>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

---

<331> См.: Богуславский М.М. Указ. соч. С. 79.

<332> Дождев Д.В. Римское частное право. С. 111 - 112.

А.В. Поляков, Е.В. Тимошина, указывая, что в основе доктрины судебного прецедента лежит принцип, согласно которому суд не может отказать кому-либо в правосудии из-за отсутствия подходящего для данного случая закона, предлагают следующее понятие судебного прецедента: правовой текст, представляющий собой часть судебного решения по конкретному делу, содержащую информацию о сформулированном судом правиле, которое интерпретируется как основание общезначимой и общеобязательной нормы поведения для всех, кому оно адресуется, в том числе для судов при решении аналогичных дел <333>. Данными авторами предлагается следующая классификация прецедентов: креативные, т.е. создающие новую норму, и интерпретативные прецеденты, дающие толкование уже существующей норме <334>. Насколько справедливо такое подразделение прецедентов? При выполнении функции толкования имеющихся законодательных норм по результатам анализа практики применения также может быть сформулировано конкретизирующее правило, которое не содержится в имеющемся законодательном акте, но которое будет иметь обязательную силу для судов и для участников предпринимательской деятельности.

---

<333> См.: Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский дом С.-Петербург. ун-та; Изд-во юрид. фак-та С.-Петербург. гос. ун-та, 2005. С. 294.

<334> См.: Там же. С. 295.

На основании вышеизложенного, еще на стадии заключения договора следует учитывать следующие акты высших судебных инстанций: [Постановление](#) Пленума ВАС

РФ от 23 июля 2009 г. N 57 "О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств" <335>, [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" <336>, [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 20 июня 2007 г. N 40 "О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью" <337>, [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" <338>, [Постановление](#) Пленума ВАС РФ от 12.10.2006 N 55 "О применении арбитражными судами обеспечительных мер"; [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ и ВАС РФ от 26 марта 2009 г. N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" <339>; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 N 101 "Об утверждении обзора практики рассмотрения споров, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства" <340>, информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" <341>; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 N 96 "Об утверждении Обзора практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов" <342>; информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 25.11.2008 N 127 "Об утверждении обзора практики применения арбитражными судами ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации" <343>.

-----  
<335> ИС "Кодекс".

<336> Новые законы и нормативные акты - приложение к "Российской газете". 2008. N 32.

<337> Вестник ВАС РФ. 2007. N 8.

<338> Официальные документы. 2004. N 1.

<339> Российская газета. 22.04.2009. N 70.

<340> Вестник ВАС РФ. 2006. N 4.

<341> Экономика и жизнь. 2000. N 6 - 7.

<342> Вестник ВАС РФ. 2006. N 3.

<343> Вестник ВАС РФ. 2009. N 2.

Учитывая, что деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями, необходимо обратить внимание на следующие проблемы при рассмотрении возникающих споров.

Так, сторонами договора на строительство и модернизацию энергетического объекта может быть согласовано рассмотрение споров, возникающих в связи с исполнением договора определенным третейским судом или международным коммерческим арбитражным судом. В соответствии с ч. 2 ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ предусматривается возможность применения СРО в отношении своих членом мер дисциплинарного воздействия, в том числе приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ ([п. 3 ч. 2](#)). Данное решение СРО подрядчик (член СРО) может обжаловать в арбитражный суд <344>. Поскольку СРО в данном случае реализовывает свои особые публичные функции и спор

возникает из публичных отношений, то рассмотрение спора по заявлению члена СРО об оспаривании решения СРО о применении меры дисциплинарного воздействия должно осуществляться по правилам [главы 24 АПК РФ](#).

-----  
<344> Согласно [ч. 4 ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ](#) решение СРО о применении меры дисциплинарного воздействия может быть обжаловано в арбитражный суд лицом, в отношении которого принято это решение.

Необходимо отметить, что ни Федеральный [закон "О третейских судах в Российской Федерации"](#), ни [Закон РФ "О международном коммерческом арбитраже"](#) не предусматривают норму, обязывающую третейский или международный коммерческий арбитражный суд приостановить разбирательство по делу до окончания рассмотрения спора, возникшего из публично-правовых отношений с участием одной из сторон, рассматриваемого арбитражным судом, в случае, если от разрешения такого спора зависит рассмотрение дела в третейском суде.

Таким образом, неразрешенным остается вопрос, связанный с порядком рассмотрения спора третейским судом, когда заказчик обращается в третейский суд с иском к подрядчику в связи с невыполнением подрядчиком обязательств по выполнению работ по строительству в установленный в договоре срок, или даже о расторжении договора, в то время когда подрядчик оспаривает в арбитражном суде решение СРО о приостановлении действия свидетельства о допуске к определенному виду работ.

Допустим, третейский суд рассмотрит спор, вынесет решение в пользу заказчика, а через некоторое время вступившим в законную силу решением арбитражного суда акт СРО о приостановлении действия свидетельства будет отменен. Обеспечивается ли принцип состязательности и равноправия сторон ([ст. 18](#) Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации") или равное отношение к сторонам ([ст. 18](#) Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже") при игнорировании возможных результатов рассмотрения спора из публично-правовых отношений, в котором участвует одна из сторон частноправовых отношений? Не означает ли такое "игнорирование", что спорная ситуация, возникшая из частноправовых отношений, в действительности не будет разрешена, а будет лишь "загнана" в тупик и повлечет предъявление заявления о признании недействительным решения третейского суда?

Вопрос о порядке рассмотрения споров, возникающих из частноправовых отношений в третейском суде, при одновременном рассмотрении спора с участием одной из сторон данных отношений, возникающего из публичных отношений в арбитражном суде, имеет большое значение для регулирования отношений по строительству и модернизации энергетических объектов.

В целях предотвращения возникновения тупиковых ситуаций, когда в спорах явно присутствует "публичный" элемент, представляется целесообразным: обязательное приостановление рассмотрения третейским судом частноправового спора до момента вступления в силу судебного акта арбитражного суда, рассматривающего в это же время спор, возникший из публичных правоотношений, с участием одной из сторон третейского разбирательства.

Данное предложение нуждается в законодательном закреплении путем дополнения Федерального [закон "О третейских судах в Российской Федерации"](#) и в [Закон РФ "О международном коммерческом арбитраже"](#) нормами об обязательности приостановления рассмотрения дел третейским или международным коммерческим арбитражным судом в случае одновременного рассмотрения арбитражным судом спора, возникшего из публичных правоотношений, в котором участвует одна из сторон спора и результат рассмотрения которого может оказать влияние на рассмотрение спора в третейском суде.

Необходимо отметить, что указанные доводы не свидетельствуют о намерении сузить пределы подведомственности третейских судов. Автор в полной мере разделяет высказанную в правовой литературе позицию о том, что институт третейского разбирательства в России, как и во всем мире, представляет собой не что иное, как один из элементов гражданского общества, его экономической сферы и нуждается в поддержке и дальнейшем развитии <345>. О.Ю. Скворцов верно отмечает, что государство объективно заинтересовано в развитии третейского судопроизводства, так как благодаря деятельности третейских судов значительным образом снижается нагрузка на государственные суды; за счет меньшего формализма в процедурах третейского суда ускоряется процесс разрешения коллизий, что чрезвычайно важно для коммерческого оборота; в рамках третейского разбирательства наблюдается удешевление процедур разрешения споров <346>. Более того, можно привести примеры подтверждения интереса в дальнейшем развитии сферы ведения третейских судов. Так, в частности, в соответствии с [ч. 1 ст. 24](#) Федерального закона от 21.11.2011 N 325-ФЗ "Об организованных торгах" закреплено, что правилами организованных торгов могут быть определены условия и порядок разрешения споров между участниками торгов, а также споров между сторонами договоров, заключенных на организованных торгах, в порядке третейского разбирательства постоянно действующим третейским судом <347>. Автор в свое время аргументировал довод о целесообразности рассмотрения споров между участниками торгов третейскими судами при наличии третейской оговорки <348>. Высказанные выше предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего третейское разбирательство, обусловлены лишь стремлением исключить возникновение "тупиковых" ситуаций.

-----  
<345> Попондопуло В.Ф. Регулирование компетенции третейских судов в России // Третейский суд. 2007. N 6.

<346> Скворцов О.Ю. Институт третейского разбирательства в системе российского права // Правоведение. 2004. N 1.

<347> СЗ РФ. 2011. N 48. Ст. 6726.

<348> Романова В.В. Правовые вопросы, возникающие при заключении договоров на торгах, проводимых предприятиями энергетического комплекса с использованием электронных торговых площадок // Третейский суд. 2009. N 3 (63).

Представляется также, что вопросы, касающиеся специальной подведомственности арбитражных судов, разграничения подведомственности арбитражных и третейских судов в свете положений постановлений Конституционного Суда РФ могли бы найти отражение и в соответствующем постановлении Пленума ВАС РФ. К сожалению, по вопросам, связанным с результатами третейского разбирательства, на сегодняшний день имеется только информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 22.12.2005 N 96 "Об утверждении Обзора практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов".

С момента принятия данного информационного [письма](#) в Арбитражный процессуальный [кодекс](#) РФ было внесено 17 изменений <349>, в том числе шесть изменений в части подведомственности, а также отдельных вопросов, касающихся порядка осуществления производства по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, было принято [Постановление](#) Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П. В то же время вопросы арбитрабельности, особенно по спорам, в которых тесно переплетаются частноправовые и публично-правовые отношения, по-прежнему актуальны

и вызывают многочисленные дискуссии <350>. Принятие постановления Пленума ВАС РФ (с учетом его полномочий, закрепленных Федеральным конституционным [законом](#) "Об арбитражных судах в РФ") по вопросам специальной компетенции арбитражных судов в свете вышеуказанных изменений в законодательстве, с учетом принятого [Постановления](#) Конституционного Суда РФ будет способствовать как единообразию в толковании и применении арбитражными судами норм права, так и предотвратит возможные случаи злоупотребления лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, своими правами.

-----  
<349> Напр., Федеральный [закон](#) от 19.07.2009 N 205-ФЗ; Федеральный [закон](#) от 30.04.2010 N 69-ФЗ; Федеральный [закон](#) от 27.07.2010 N 228-ФЗ; Федеральный [закон](#) от 11.07.2011 N 200-ФЗ; Федеральный [закон](#) от 08.12.2011 N 422-ФЗ.

<350> См., напр.: Мусин В.А. О взаимоотношениях арбитражных и третейских судов // Арбитражные споры. 2004. N 1 (25); Мусин В.А. [О некоторых процессуальных вопросах](#), связанных с исполнением решений третейских судов // Арбитражные споры. 2006. N 3 (35); Попондопуло В.Ф. Регулирование компетенции третейских судов в России // Третейский суд. 2007. N 6 (54); Попондопуло В.Ф., Слепченко Е.В. [Подведомственность споров третейским судам](#) в России // Арбитражные споры. 2008. N 1 (41); Скворцов О.Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России: проблемы, тенденции, перспективы. М.: Волтерс Клувер, 2005; Комментарии экспертов: Гагарин Н.А., Ярков В.В., Мусин В.А., Скворцов О.Ю. и др. Арбитрабельность корпоративных споров // Закон. 2012. Март.

## **Раздел II. ДОГОВОРЫ НА СТРОИТЕЛЬСТВО И МОДЕРНИЗАЦИЮ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

### **Глава 1. ПОНЯТИЕ И РАЗНОВИДНОСТИ ДОГОВОРА НА СТРОИТЕЛЬСТВО И МОДЕРНИЗАЦИЮ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

#### **§ 1. Основания возникновения правоотношений по строительству и модернизации энергетических объектов**

Основанием возникновения правоотношения по строительству и модернизации энергетических объектов является соответствующий договор. Однако при этом для возникновения указанных гражданских прав и обязанностей необходима совокупность дополнительных оснований, которые вместе с договором выступают конкретным юридическим составом. В юридический состав могут входить в различных комбинациях как действия, так и события <351>.

-----  
<351> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственные права. Личные неимущественные права. С. 338.

В соответствии с [п. 1 ст. 8](#) ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В данном [пункте](#) предусмотрено несколько оснований гражданских прав и обязанностей, среди которых договор и иные сделки, предусмотренные законом, а также договор и иные сделки, не предусмотренные законом, но не противоречащие ему; акты государственных органов и органов местного



самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей; судебное решение, установившее гражданские права и обязанности <352>. Из **первого абзаца данного пункта** и **пп. 8 п. 1 ст. 8 ГК РФ** следует, что перечень действий не является исчерпывающим. Законодатель не случайно предусмотрел неисчерпывающий перечень фактов, так как нельзя на много лет вперед предусмотреть в законе все возможные юридические факты, которые потребуются для нормального функционирования экономики страны <353>.

-----  
<352> В **Проекте** Гражданского кодекса предусматривается дополнение данного **пункта указанной статьи** таким основанием, как решения собраний в случаях, предусмотренных законом // URL: <http://www.asozd2.duma.gov.ru>.

<353> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 106.

Юридические факты были предметом правовых исследований таких ученых, как М.М. Агарков, С.И. Вильнянский, О.С. Иоффе, О.А. Красавчиков, Ю.К. Толстой, Е.А. Суханов, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, Н.Д. Егоров и др. <354>. В правовых исследованиях обосновываются различные классификации юридических фактов, приводятся подробные обоснования изложенным позициям.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (издание 3-е, стереотипное).

<354> Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: АО "Центр ЮрИнфоР". 2002. Т. 1. С. 305; Вильнянский С.И. Лекции по советскому гражданскому праву. Харьков: Изд. Харьковского ун-та. 1958; Иоффе О.С. Правоотношения по советскому гражданскому праву. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории "хозяйственного" права. 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009; Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Государственное издательство юридической литературы, 1958; Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во Ленинградского ун-та, 1959; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения; Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственные права. Личные неимущественные права; Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / Под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1.

Как верно отмечает М.М. Агарков, чаще всего отношение возникает, изменяется или прекращается не в результате единичного факта, а в результате совокупности фактов <355>. О.С. Иоффе, классифицируя юридические факты с точки зрения влияния, которое они оказывают на динамику правоотношения, обращает внимание на их подразделение на факты правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие <356>. О.А. Красавчиков, исследуя вопрос о юридических фактах, делает вывод о том, что под юридическим составом следует понимать совокупность юридических фактов, необходимую для наступления юридических последствий, предписанных нормой права, при этом элементом юридического состава является юридический факт, а элементом юридического факта будет всякое явление, составляющее данное событие или действие <357>. Ю.К. Толстой, рассматривая вопрос о том, вызывает ли правовые последствия наступившая часть юридического состава до наступления остальной его части,

подчеркивает, что наступление части юридического состава лишь тогда вызывает действительные правовые последствия, когда одним из элементов состава является правоотношение <358>.

-----  
<355> Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. Т. 1. С. 305.

<356> Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории "хозяйственного права". 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009. С. 636.

<357> Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Государственное издательство юридической литературы, 1958. С. 67.

<358> Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во Ленинградского ун-та, 1959. С. 17.

Для возникновения отношений по строительству и модернизации энергетических объектов будет недостаточно заключения договора подряда любыми лицами, изъявившими такое желание, а будет необходимо наступление совокупности различных юридических фактов. Так, заказчику необходимо иметь разрешение на строительство. Следует отметить, что согласно нормам Градостроительного кодекса РФ разрешение на строительство представляет собой документ, подтверждающий соответствие проектной документации требованиям градостроительного плана земельного участка или проекту планировки территории и проекту межевания территории и дающий право застройщику осуществлять строительство (ч. 1 ст. 51 Градостроительного кодекса РФ).

По общему правилу разрешение на строительство выдается органом местного самоуправления по месту нахождения земельного участка, но для строительства определенных объектов установлены иные требования. Так, разрешение на строительство объекта капитального строительства на земельном участке, предоставленном пользователю недр и необходимом для ведения работ, связанных с использованием недрами, выдается федеральным органом управления государственным фондом недр; на строительство объекта использования атомной энергии - уполномоченной организацией, осуществляющей государственное управление использованием атомной энергии; линейного объекта - уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (ч. 5, ч. 6 ст. 51 Градостроительного кодекса РФ).

За осуществление строительства объекта капитального строительства без разрешения на строительство предусматривается административная ответственность (ст. 9.5 КоАП РФ).

В случаях если строительство энергетических объектов осуществляется субъектами электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевыми организациями, законодателем установлены определенные требования в отношении порядка утверждения инвестиционных программ (ст. 21 Федерального закона "Об электроэнергетике"). В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.12.2009 N 977 утверждены критерии отнесения субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций к числу субъектов, инвестиционные программы которых (включая определение источников их финансирования) утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и (или) органами исполнительной власти субъектов РФ; Правила утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций; Правила осуществления контроля за реализацией инвестиционных программ субъектов электроэнергетики <359>.

<359> [Постановление](#) Правительства РФ от 01.12.2009 N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" // Российская газета. 09.02.2010.

Для утверждения инвестиционной программы субъект электроэнергетики представляет в Минэнерго РФ определенный перечень документов, в том числе графики строительства объектов электросетевого хозяйства и генерирующих объектов, планируемые объемы финансирования, план финансирования и другие. Данная программа представляется по определенной форме и предусматривает контрольные этапы реализации инвестиционного проекта, одним из которых является заключение договора с генеральным подрядчиком (ЕРС, ЕРСМ) или договоров с основными подрядчиками, затем заключение договоров поставки энергетического оборудования, договоров на реализацию схемы выдачи мощности, а также предусматривает своевременное предоставление отчетности об исполнении инвестиционной программы <360>. Инвестиционная программа в зависимости от соответствия установленным критериям утверждается приказом Минэнерго РФ либо органом исполнительной власти субъектов РФ.

-----  
<360> [Приказ](#) Министерства энергетики РФ от 24.03.2010 N 114 "Об утверждении формы инвестиционной программы субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти". 2010. N 30.

Таким образом, в рассматриваемом случае договор на строительство заключается уже после утверждения инвестиционной программы актом государственного органа.

Подрядчику, в свою очередь, также недостаточно иметь желание осуществить строительство, так как для того, чтобы, заключив договор, можно было выполнять работы по строительству, у подрядчика должно быть свидетельство соответствующей СРО о допуске к выполнению работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства (ст. 55.8 Градостроительного кодекса РФ). За несоблюдение данного требования также предусмотрена административная ответственность (ст. 9.5.1 КоАП РФ).

Таким образом, для возникновения отношений по строительству энергетических объектов необходима совокупность нескольких оснований, к которым относятся, в частности, акты государственных органов, акты СРО, договор.

Какого-либо одного из вышеуказанных оснований, например актов государственных органов, будет недостаточно для возникновения исследуемых отношений, однако данное основание, как верно отмечает Ю.К. Толстой, является элементом юридического состава и создает возможность движения правоотношения в будущем <361>. Приведенные основания возникновения гражданских правоотношений наглядно демонстрируют также и динамику гражданских правоотношений, находящихся, как верно определяет В.Ф. Попондопуло, в постоянном развитии <362>.

-----  
<361> Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во Ленинградского ун-та, 1959. С. 16 - 17.

<362> Попондопуло В.Ф. Динамика обязательственного правоотношения. Гражданско-правовая ответственность: Автореф. дис. ... к.ю.н. Л., 1981. С. 6.

Договор на строительство и модернизацию энергетических объектов, по которому подрядчик должен построить по заданию заказчика определенный энергетический объект либо выполнить работы по модернизации существующего объекта, а заказчик должен создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и

уплатить обусловленную цену, является одним из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей по строительству и модернизации энергетических объектов. Как верно отмечают М.И. Брагинский и В.В. Витрянский, договор составляет ступень в классификации юридических фактов, они же верно подчеркивают, что многозначное представление о договоре, которое существовало еще в римском праве, позволяет рассматривать договор как основание возникновения правоотношения, как само правоотношение, возникшее из этого основания, как форму, которое данное правоотношение принимает <363>. Понятие данного договора, его разновидности, особенности заключения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов заслуживают внимательного изучения и анализа.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - М.: Издательство "Статут", 2001 (издание 3-е, стереотипное).

---

<363> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга первая: Общие положения. С. 14.

## § 2. Понятие договора на строительство и модернизацию энергетических объектов

Договор на строительство и модернизацию энергетического объекта отвечает многозначному представлению о договоре, которое, как справедливо отмечают М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, существовало еще в римском праве, и позволяет рассматривать договор как основание возникновения правоотношения, само правоотношение, возникшее из этого основания, как форму, которое данное правоотношение принимает <364>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - М.: Издательство "Статут", 2001 (издание 3-е, стереотипное).

---

<364> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения. С. 14.

Поскольку основное содержание договора составляет выполнение подрядчиком строительных работ и передача заказчику энергетического объекта, для исследования особенностей данного договора необходимо учитывать, что отношения сторон по подряду, в том числе по строительному подряду, регулируются Гражданским кодексом РФ, Градостроительным кодексом РФ, иными законодательными, а также многочисленными подзаконными актами.

Гражданско-правовой договор, в частности договор строительного подряда, был предметом правовых исследований многих ученых <365>. Различные правовые аспекты договора подряда исследовались и зарубежными специалистами <366>.

---

-----  
<365> Басин Ю.Г. Договор подряда в капитальном строительстве. Алма-Ата: Наука, 1961; Брауде И.Л. Договоры по капитальному строительству. М.: Госюриздат, 1962; Брагинский М.И. Совершенствование законодательства о капитальном строительстве. М.: Стройиздат, 1982; Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М.:

Статут, 1999; Занковский С.С. Предпринимательские договоры. М.: Волтерс Клувер, 2004; Кабатов В.А. Законодательство о капитальном строительстве. М.: Юрид. лит., 1969; Кичатова В.С. Гражданско-правовая ответственность в отношении по подряду на капитальное строительство: Автореф. дис. ... к.ю.н. Свердловск, 1979; Макаров О.В. Цивилистические проблемы предпринимательской деятельности в строительстве: Автореф. дис. ... д.ю.н. Саратов, 2002; Толстой Ю.К. Договор подряда на капитальное строительство. М.: Юрид. лит., 1964.

<366> Basnayake S. The work of the UNCITRAL in the field of industrial contracts. International construction law review (London). 1984. N 1. Epling J.A. Legal issues during construction and testing of international construction contracts. In international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation. Chicago. I11. American Bar Association, 1987; Katz S.R. International contracts for the construction of industrial works: initiating the projects, structuring the contract and selecting the contractor. In international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation. Chicago, I11. American Bar association. 1987. Myers J.J. Time provisions in international construction contracts: delays, defects and other failures to perform. In international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation. Chicago. I11. American Bar Association. 1987. Perlman M.S. Legal Guide on Drawing Up International Contracts for the construction of Industrial Works. American journal of international law (Washington D.C.). 1990. N 84; Sawada T. UNCITRAL legal guide on international contracts for construction of industrial works: exemption and hardship clauses. Kokusai shoji homu (Tokyo). 1984. N 12.

К конститутивным признакам подряда М.И. Брагинский, В.В. Витрянский относят три: 1) выполнение работы в соответствии с заданием заказчика; 2) обязанности подрядчика выполнить работу и передать результат заказчику и корреспондирующие обязанности заказчика принять результат и оплатить его; 3) предмет договора носит всегда индивидуальный характер <367>.

-----

КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

<367> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 3: договоры о выполнении работ и оказании услуг. С. 15.

Ю.В. Романец правильно обращает внимание на то, что большинство норм [§ 3 главы 37](#) обусловлено такими признаками, как сложность и значимость выполняемых работ <368>.

-----

<368> Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России. М.: Юристъ, 2006. С. 380.

При исследовании особенностей договора на строительство и модернизацию энергетических объектов проблемные аспекты могут быть сформированы в две группы. Первая группа вопросов касается выявления особенностей, характерных для данного договора, как разновидности гражданско-правового договора. Вторая группа вопросов связана с выявлением общего и различий у договора на строительство и модернизацию энергетических объектов с иными договорами в сфере энергетики.

Правовой анализ первой группы вопросов договора на строительство и модернизацию энергетических объектов показывает следующее. Как верно указывает



В.Ф. Попондопуло, предметом договора подряда является выполнение подрядчиком определенной работы и передача ее результата заказчику, и обе составляющие предмета, как порядок осуществления работы, так и требования к ее овеществленному результату, подвергаются правовому регулированию <369>.

-----  
<369> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 577.

В случае если заказчику необходимо получить новый энергетический объект, подрядчик должен будет построить по заданию заказчика в установленный договором срок определенный энергетический объект, а заказчик должен будет создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и оплатить обусловленную цену.

Результатом строительства будет имущественный объект, созданный в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе градостроительного, предназначенный для добычи, переработки, производства, переработки, передачи того или иного вида энергии.

В случае если заказчику необходимо модернизировать существующий энергетический объект, подрядчик выполняет работы, связанные с изменением качества технологических характеристик существующего энергетического объекта. Результатом модернизации является имущественный объект, созданный на базе существующего энергетического объекта в соответствии с требованиями действующего законодательства, наделенный по сравнению с существующим энергетическим объектом по модернизации новыми качественными характеристиками в отношении добычи, переработки, производства, передачи определенного вида энергии.

Следует отметить, что деятельность по строительству энергетического объекта строго регламентирована комплексным по своему характеру законодательством, в связи с чем, вне зависимости от указания в договоре на действующие нормативные правовые акты, их обязательные требования должны соблюдаться обеими сторонами договора. Как справедливо отмечает И.А. Дроздов, было бы неверно утверждать, что регулирование отношений строительного подряда исчерпывается нормами частного права, поскольку на указанную сферу отношений серьезно воздействуют публично-правовые механизмы <370>.

-----  
<370> Гражданское право: Учебник: В 3 т. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2012. Т. 2. С. 458.

Деятельность по модернизации энергетического объекта на сегодняшний день не имеет четкой регламентации, о чем указывалось выше (§ 3 главы 1). Соответственно, основная регулирующая нагрузка при осуществлении модернизации энергетического объекта возлагается на договор, в котором в зависимости от характера выполняемых работ стороны (в первую очередь заказчик в своем задании) должны определить, каким нормативным требованиям должны соответствовать работы по модернизации.

Данное обстоятельство подтверждает ранее сделанный вывод о том, что необходимо законодательное закрепление распространения имеющейся регламентации по строительству энергетических объектов, а также мер административной, уголовной ответственности и мер дисциплинарного воздействия СРО на деятельность по модернизации энергетических объектов.

По своей правовой природе договор на строительство и модернизацию энергетического объекта может быть квалифицирован как договор строительного

подряда, в соответствии с которым должен быть построен и (или) модернизирован определенный энергетический объект. Данный договор является возмездным, консенсуальным, взаимным.

Установленные законом требования к разрешению на строительство, на приемку в эксплуатацию энергетических объектов отличаются от требований к иным объектам капитального строительства, что обусловлено спецификой объекта строительства, его технологическими свойствами. Однако данные обстоятельства не изменяют правовую природу гражданско-правового договора, а свидетельствуют об особом правовом режиме, установленном для обеих сторон договора.

Необходимость распространения правового режима, установленного для строительства энергетических объектов, и на отношения по модернизации энергетических объектов означает, что договор на модернизацию энергетического объекта не следует выделять в качестве отдельной разновидности договора строительного подряда. Как верно отмечает М.И. Брагинский, выделение тех или иных правоотношений является оправданным только при условии, если предполагается установление таким образом разных режимов, в случаях, когда режим остается одним и тем же, делить договоры на отдельные типы не имеет смысла <371>. Теоретически возможна ситуация одновременного осуществления и строительства, и модернизации энергетического объекта, когда, например, имеется потребность в строительстве дополнительного энергоблока и модернизации элементов существующего энергоблока электростанции.

-----  
<371> Брагинский М.И. Подряд и подрядоподобные договоры // Вестник ВАС РФ. 1996. N 7. С. 109.

В то же время следует обратить внимание, что квалифицировать договор на строительство и модернизацию энергетического объекта как договор подряда можно тогда, когда предмет договора охватывает только выполнение строительных работ и сдачу результата работ заказчику. Однако отношения по строительству и модернизации могут иметь и более широкий охват, включая необходимость выполнения инженерных изысканий, проектирования, строительства, поставки энергетического оборудования, оказания услуг по обучению персонала заказчика. В таких случаях речь идет о строительстве энергетического объекта "под ключ", когда заказчик получает построенный объект, готовый к эксплуатации. В.В. Чубаров верно указывает, что сдачей "под ключ" считается сдача объектов, подготовленных к эксплуатации в полном объеме, т.е. по окончании всех видов строительного-монтажных работ, проведения комплексного апробирования оборудования и получения первой продукции или оказания услуг, предусмотренных проектом <372>.

-----  
<372> Чубаров В.В. Проблемы строительства "под ключ" // Роль советского гражданского права в ускорении социально-экономического развития социалистического общества. Межвузовский сборник научных трудов. Свердловск: Изд-во Свердл. юрид. ин-та, 1987. С. 89.

В § 4 главы 2 раздела 1 приведены примеры строительства и модернизации энергетических объектов "под ключ". В таких договорах сочетаются элементы разных договоров (поставки, строительного подряда, возмездного оказания услуг). Такой договор является смешанным. В соответствии с п. 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах,

элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Таким образом, квалификация договора на строительство и модернизацию энергетического объекта только как договора строительного подряда будет правильной в случае, когда в обязанности подрядчика не будут входить обязательства, характерные для иных видов гражданско-правовых договоров. При строительстве и модернизации сложных энергетических объектов наиболее конструктивно использование смешанного договора, так как именно смешанный договор будет отражать действительную природу отношений сторон.

Необходимость проведения правового анализа соотношения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов с договорами, заключаемыми в энергетической сфере, обусловлена следующими причинами.

Особенность энергетического объекта как объекта строительства и модернизации заключается прежде всего в определенной "энергетической" функции, поскольку энергетический объект используется в целях производства, переработки, передачи различных видов энергии. Тенденция развития законодательства в сфере энергетики свидетельствует о том, что требования к безопасности энергетических объектов должны учитываться на стадии проектирования и строительства <373>.

-----  
<373> Часть 3 ст. 7, ч. 3 ст. 9 Федерального закона от 21.07.2011 N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" // СЗ РФ. 2011. N 30 (ч. I). Ст. 4604.

Строительство и модернизация энергетических объектов осуществляется при наличии соответствующей "энергетической" потребности. Ф.Ю. Зеккер верно подчеркивает, что желающий построить новую электростанцию строит ее, только если у него при планировании есть уверенность, что при завершении строительства данная электростанция будет технологически присоединена к сети электропередачи без снижающих рентабельность дефицитов пропускной способности сети, чтобы обеспечить надежное обслуживание своих клиентов <374>. Рассматривая вопрос об энергоправовых условиях для эксплуатации электросетей, Кристофер Рихманн отмечает, что финансирование инвестиций в ближайшее время будет значительно превышать стоимость существующих электрических сетей, в связи с чем обосновывает установление стимулирующего нормативного регулирования с целью оправдания инвестиций для сетевых организаций <375>.

-----  
<374> Зеккер Ф.Ю. Развитие электрических и газовых сетей. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. рус. изд. М.: Юрист, 2011. С. 485.

<375> Рихманн К. Электрические сети. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. рус. изд. М.: Юрист, 2011. С. 413.

Как уже отмечалось, в правовых исследованиях, посвященных предпринимательской деятельности в сфере энергетики, имеется тенденция по включению в понятие топливно-энергетического комплекса отношений по строительству энергетических объектов <376>.

-----  
<376> Яковлев В.Ф., Лахно П.Г. Энергетическое право как комплексная отрасль права России. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2011. С. 49.; Яковлев В.Ф., Лахно П.Г. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под

ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2011. С. 59.; Белоглазев А.И. Международно-правовая защита инвестиций в области энергетики. К.: Таксон, 2011. С. 21.

Различные виды договоров в энергетической сфере были предметом многочисленных правовых исследований <377>. В правовой литературе представлены и различные классификации договоров в энергетике <378>. Общим признаком для данных договоров является то, что объектом отношений сторон является тот или иной вид энергии.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Статья](#) С.С. Селиверстова "К вопросу о понятии энергетического права" включена в информационный банк согласно публикации - "Энергетическое право", 2008, N 1.

---

<377> Андреева Л.В. Договоры, заключаемые в процессе функционирования розничных рынков электроэнергии. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. П.Г. Лахно; рус. изд. М.: Юрист, 2011; Блинкова Е.В. Договор энергоснабжения и подобные ему договоры. Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2008; Вершинин А.П. Энергетическое право. СПб.: Издательский дом С.-Петербур. гос. ун-та; Издательство юридического факультета СПбГУ, 2007; Городов О.А. Договоры в сфере электроэнергетики: Научно-практическое пособие. М.: Волтерс Клувер, 2007; Салиева Р.Н. Правовое регулирование хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе: Учебное пособие / Р.Н. Салиева, З.М. Фаткудинов, Ю.Н. Чижиков. Тюмень: ТюмГНГУ, 2011; Свирков С.А. [Договорные обязательства в электроэнергетике](#). М.: Статут, 2006; Селиверстов С.С. К вопросу о понятии энергетического права // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2.

<378> См., напр.: Городов О.А. Договоры в сфере электроэнергетики: Научно-практическое пособие. М.: Волтерс Клувер, 2007. С. 33; Свирков С.А. [Договорные обязательства в электроэнергетике](#). М.: Статут, 2006. С. 13.

Данное обстоятельство свидетельствует о явном различии данных договоров от договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, в которых объектом отношений является имущественный объект, наделенный определенными технологическими свойствами.

В то же время очевидна и взаимосвязь между объектом строительства, его технологическими качествами и возможностью обеспечивать потребности потребителей в необходимом количестве энергии.

Более того, государством предусматриваются и определенные преимущества для участников инвестиционной деятельности в энергетической сфере. Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 утверждены [Правила](#) технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям <379>. Особое внимание хотелось бы обратить на норму, содержащуюся в [абзаце 2 п. 29](#) данных Правил, согласно которой включение объектов электросетевого хозяйства в инвестиционные программы субъектов естественных монополий означает наличие технической возможности технологического присоединения и является основанием для заключения договора независимо от соответствия указанным в [Правилах](#) критериям. По данному вопросу имеется также судебная практика арбитражных судов. Так, в ходе рассмотрения дела N А40-19873/09-146-71 по иску ОАО "ФСК ЕЭС" к антимонопольному органу судами указывается, что при включении энергетических объектов в

инвестиционную программу означает, что технологическое присоединение должно осуществляться не по индивидуальному проекту, а в общем порядке, предусмотренном п. 20 Правил технологического присоединения <380>.

-----  
<379> [Постановление](#) Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг; Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг; Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг; Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям" // Российская газета. 19.01.2005.

<380> [Решение](#) Арбитражного суда г. Москвы от 21.04.2009, [Постановление](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 24.07.2009, [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 05.11.2009 по делу N А40-19873/09-146-71; [Определение](#) ВАС РФ от 16.02.2010 N ВАС-1274/10 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

Взаимосвязанность отношений по строительству энергетических объектов и отношений в связи с производством, поставкой различных видов энергии подтверждает целесообразность исследования вопроса о понятии договора на строительство и модернизацию энергетического объекта, не ограничиваясь только строительными отношениями, но и отношениями в сфере энергетики. Аналогичное требование применимо и при исследовании договоров в энергетической сфере, которое не будет полным, при исключении из сферы исследования отношений по строительству, а также инвестиционных отношений.

В обобщении результатов сравнительно-правового анализа энергетического права России и Германии П.Г. Лахно верно подчеркивает, что современное договорное право в области энергетики активно формируется, о чем свидетельствует появление большого количества новых договорных форм, требующих научно-практического осмысления и устоявшейся практики их применения <381>.

-----  
<381> Лахно П.Г., Зеккер Ф.Ю. Сравнительно-правовые выводы. Обобщение результатов сравнительно-правового анализа. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред. рус. изд. М.: Юрист, 2011. С. 1071.

Учитывая вышеизложенное, представляется возможной постановка вопроса о дополнении имеющихся классификаций договоров в сфере энергетики также договорами, на основании которых осуществляется строительство и модернизация энергетических объектов.

Данная позиция подтверждается в трудах Р.Н. Салиевой, З.М. Фаткудинова, Ю.Н. Чижикова, которые указывают, что в сфере ТЭК заключаются различные виды договоров, в том числе договоры строительного подряда по прокладке нефте- и газопроводов, строительство скважин, кустовых площадок, обустройству месторождений <382>. Понятие энергетического объекта охватывает не только объекты нефтяного и газового комплексов, но указание авторами на перечисленные договоры свидетельствует о верности высказанного довода о необходимости дополнения имеющихся классификаций договоров в сфере энергетики договорами на строительство и модернизацию энергетических объектов.



-----  
<382> Салиева Р.Н. Правовое регулирование хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе: Учебное пособие / Р.Н. Салиева, З.М. Фаткудинов, Ю.Н. Чижиков. Тюмень: ТюмГНГУ, 2011. С. 138.

Приведенные доводы о дополнении классификаций договоров в сфере энергетики направлены на более полное изучение отношений по строительству энергетических объектов, определение значения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов в регулировании данных отношений, и не изменяют его правовую природу, присущую определенному виду гражданско-правового договора.

По нашему мнению, понятие договора на строительство и модернизацию энергетических объектов может быть сформулировано следующим образом. По договору на строительство и модернизацию энергетического объекта подрядчик в соответствии с заданием заказчика должен построить новый и (или) модернизировать существующий энергетический объект, а заказчик - принять результат работ и оплатить обусловленную цену.

### § 3. Разновидности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов

Деление договоров на отдельные виды имеет не только теоретическое, но и огромное практическое значение, так как позволяет участникам гражданского оборота достаточно легко выявлять и использовать в своей деятельности наиболее существенные свойства договоров, прибегать в практике к такому договору, который в наибольшей мере соответствует их потребностям. Поскольку гражданско-правовые договоры являются разновидностью сделок, на них распространяется и деление сделок на различные виды (с учетом того, что такое деление не применяется к односторонним сделкам) <383>.

-----  
<383> См.: Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / В.В. Байбак, Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев; под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 596.

Как верно отмечают М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, основная проблема любой классификации состоит в выборе того единственного основания, которое должно быть положено в основу деления <384>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (издание 3-е, стереотипное).

-----  
<384> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Основные положения. С. 399.

По количеству сторон - договор может быть двух- или многосторонним, по моменту передачи вещи - реальным или консенсуальным, по сроку - договор может быть срочным и бессрочным и т.д.

Н.Д. Егоров приводит следующее деление гражданско-правовых договоров: основные и предварительные, договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьего лица; односторонние договоры и взаимные; возмездные и безвозмездные; свободные и обязательные; взаимосогласованные договоры и договоры присоединения

<385>.

-----  
<385> См.: Гражданское право: Учебник: в 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / В.В. Байбак, Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев; под ред. Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 595 - 603.

М.И. Брагинский, В.В. Витрянский отмечают, что при последовательном использовании принципа "результата" (направленности результата) гражданские договоры, выделенные в ГК, можно разделить на четыре группы, направленные: 1) на передачу имущества; 2) на выполнение работ; 3) на оказание услуг; 4) на учреждение различных образований. Е.А. Суханов выделяет следующие виды сделок: а) односторонние, двусторонние и многосторонние; б) возмездные и безвозмездные; в) реальные и консенсуальные; г) каузальные и абстрактные; д) фидуциарные и нефидуциарные - и подчеркивает, что сделки могут быть классифицированы и иным образом в зависимости от цели, которая ставится при проведении классификации <386>.

-----  
<386> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 347.

Правовой анализ отношений сторон по договору на строительство и модернизацию энергетических объектов показывает, что сторонами могут быть поставлены разные цели: построить новый энергетический объект; выполнить работы по модернизации энергетического оборудования существующего энергетического объекта; построить новый энергетический объект и осуществить модернизацию энергетического объекта.

Соответственно, можно выделить и вытекающие из этого разновидности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов в зависимости от результата выполненных работ: 1) договор, в результате выполнения работ по которому создан новый энергетический объект; 2) договор, в результате выполнения работ по которому существующий энергетический объект модернизирован, т.е. наделен новыми качественными характеристиками; 3) договор, в результате работ по которому создан новый и модернизирован существующий энергетический объект.

Данные разновидности, в свою очередь, могут быть классифицированы в зависимости от объема прав и обязанностей сторон на "простые" и "смешанные". При "простом" договоре подрядчик в соответствии с заданием заказчика должен выполнить только строительные работы по созданию нового энергетического объекта и (или) только работы по модернизации существующего энергетического объекта. При "смешанном" договоре в обязанности подрядчика могут входить также обязанности по проектированию, инженерным изысканиям, оказанию услуг, поставке энергетического оборудования.

В зависимости от того, сколько лиц выступает на стороне подрядчика, договоры на строительство и модернизацию энергетических объектов могут быть как с подрядчиком, выступающим в одном лице, так и со множественностью лиц на стороне подрядчика.

Остановимся на вышеприведенных классификациях подробнее.

Рассматривая договор, в результате выполнения строительных работ по которому создается новый энергетический объект, следует отметить, что данный договор квалифицируется как договор строительного подряда. Отношения сторон по договору строительного подряда регулируются нормами § 3 главы 37 ГК РФ "Строительный подряд". К данным отношениям применяются, как и в случае с отношениями в части выполнения проектных и изыскательских работ, нормы § 1 главы 37 ГК РФ "Общие положения о подряде". Помимо указанных норм, отношения по строительству энергетических объектов регулируются нормами Федерального закона "Об

электроэнергетике", Градостроительного кодекса РФ, Земельного кодекса РФ, Федерального закона "О техническом регулировании", а также соответствующих подзаконных актов.

По договору на строительство энергетического объекта в предмете договора закрепляется, какой именно объект должен быть построен. Так, например, согласно ст. 3 Федерального закона "Об электроэнергетике" к объектам электроэнергетики относятся имущественные объекты, непосредственно используемые в процессе производства, передачи электрической энергии, оперативно-диспетчерского управления в электроэнергетике и сбыта электрической энергии, в том числе объекта электросетевого хозяйства. Соответственно, в договоре на строительство энергетического объекта, непосредственно используемого в процессе производства или передачи электрической энергии, указывается генерирующая мощность такого энергетического объекта.

Строительство энергетического объекта должно быть осуществлено в определенные в договоре начальный и конечный сроки и в соответствии с технической документацией и сметой. Весьма показательна сложившаяся судебная практика в части рассмотрения дел о взыскании платы за дополнительные работы. В случае если проведение дополнительных работ не было согласовано с заказчиком, суды отказывают подрядчикам в удовлетворении требований о взыскании дополнительной оплаты за дополнительно выполненные работы, не предусмотренные проектом <387>. В то же время, если договором изначально предусматривается согласие заказчика на проведение любых дополнительных работ, необходимых для строительства объекта, требования по оплате работ считаются правомерными <388>.

-----  
<387> Судебные акты по делу N А40-24639/08-150-235. [Определение](#) ВАС РФ от 8 февраля 2010 г. (дело N ВАС-683/10) в передаче дела N А40-24639/08-150-235 Арбитражного суда г. Москвы в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора [решения](#) от 6 мая 2009 г., [Постановления](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 21 июля 2009 г. и [Постановления](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 20 октября 2009 г. было отказано // ИС "Кодекс".

<388> [Решение](#) Арбитражного суда г. Москвы от 2 апреля 2009 г., [Постановления](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 11 июня 2009 г. и [Постановления](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 24 августа 2009 г. по делу N А40-6810/09-48-4 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

Суды при отказе в требованиях о взыскании за дополнительные работы, не учтенные в проекте, основываются на нормах ст. 743 ГК РФ. Согласно п. 3 ст. 743 ГК РФ подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа подрядчик обязан приостановить работы с отнесением убытков на счет заказчика. Невыполнение требования, предусмотренного п. 3 ст. 743 ГК РФ, влечет лишение подрядчика права требовать от заказчика оплаты выполненных им дополнительных работ и возмещения вызванных этим убытков <389>.

-----  
<389> URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Правовой анализ базы данных электронной торговой площадки В2В-Energo в отношении договоров на модернизацию энергетических объектов показал следующее. Несмотря на отсутствие в нормативно-правовых актах правовой регламентации выполнения работ по модернизации энергетических объектов, данные договоры активно

закключаются. На апрель 2012 г. на электронной торговой площадке размещено 48 актуальных лотов на общую сумму 29,3 млн. руб., в архиве имеются данные по 1111 лотам на общую сумму 10,1 млрд. руб. <390>. Так, по данным актуальных лотов по договорам на модернизацию энергетических объектов, должны выполняться работы: по модернизации электрооборудования топливоподачи (лот N 134512), распределителей (лот N 132109); модернизация АСУ (лот N 132105), модернизация котлоагрегата (лот N 29319); модернизация холодной воронки котлоагрегата (лот N 12962); модернизация турбины (лот N 28952) <391>. Фактически стороны распространяют на отношения в связи с модернизацией энергетических объектов требования законодательства к строительной деятельности, включая необходимость подрядчика иметь свидетельство СРО о допуске к выполнению работ, соблюдение требований промышленной безопасности; наличие разрешений Ростехнадзора на применение определенных технологий и механизмов. По своей правовой природе данные договоры относятся к группе договоров на выполнение работ и квалифицируются как договор строительного подряда.

-----  
<390> URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

<391> URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Правовой анализ "смешанных" договоров как разновидности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов показал следующее. Данные договоры активно используются и отличаются "набором элементов", так как могут включать: I) при создании новых энергетических объектов: а) выполнение работ по проектированию и строительству; б) выполнение работ по проектированию, строительству, пусконаладочные работы, поставку энергетического оборудования, возмездное оказание услуг; II) при модернизации существующих объектов: а) изготовление и поставку энергетического оборудования, разработку конструкторской и эксплуатационной документации, выполнение строительно-монтажных работ; наладку оборудования; III) при создании нового энергетического объекта и модернизации существующего - сочетание всех вышеперечисленных элементов <392>.

-----  
<392> Примеры смешанных договоров в сфере энергетики: лот N 139473; лот N 139789; лот N 139488 и др. (актуальные лоты b2b-energo) // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Специфика объекта строительства и модернизации, повышенная сложность строительно-монтажных работ с энергетическими объектами, высокая цена контракта обуславливают заключение смешанных договоров, что, с одной стороны, позволяет наиболее полно отразить потребности заказчика, с другой стороны, увеличивают ответственность подрядчика, стимулируя при этом использование подрядчиком наиболее конструктивных моделей правовых отношений с иными участниками, привлекаемыми к различным видам работ.

Возможность заключать любой договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами, представляет собой одно из проявлений принципа свободы договоров, который согласно ст. 1 ГК РФ относится к основным началам гражданского законодательства. Стороны при необходимости могут самостоятельно создавать любые модели договоров, не противоречащие действующему законодательству <393>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - М.:

<393> См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд. Стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения. С. 153.

Из разновидностей смешанных договоров, заключаемых сторонами при осуществлении строительства или модернизации энергетических объектов, наиболее полным является смешанный договор, включающий в себя элементы договора на выполнение проектных, изыскательских, строительно-монтажных работ, договора поставки, договора возмездного оказания услуг.

Следует отметить, что смешанные договоры характерны для строительства промышленных установок, что нашло отражение в [Руководстве](#) по составлению договоров на сооружение промышленных объектов (Европейская экономическая комиссия ООН ECE/TRADE/117, 1973 г.), где обращается внимание на сложности в регулировании договорных отношений, когда обязанности по договорам поставки и оказания услуг должны сочетаться со строительными и инженерными работами, что выражается в том числе в различных сроках гарантии на строительные и инженерные работы и на поставки и монтаж промышленных установок, в различиях, касающихся перехода рисков по строительным и инженерным работам и по поставкам <394>.

-----  
<394> [Руководство](#) по составлению договоров на сооружение промышленных объектов (Европейская экономическая комиссия ООН ECE/TRADE/117, 1973 г.). С. 13 // ИС "Техэксперт".

Целесообразность использования смешанных договоров понятна, в то же время следует обратить внимание, что нормами Градостроительного [кодекса](#) РФ не предусматривается создание многовидовых СРО. Согласно [ст. 55.3](#) Градостроительного кодекса РФ допускается приобретение некоммерческими организациями статуса СРО следующих видов: СРО, основанные на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания; СРО, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации; СРО, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство.

Это означает, что у подрядчика по смешанному договору должны быть свидетельства о допуске от нескольких СРО в зависимости от видов деятельности, что возможно в случае, если подрядчик будет отвечать требованиям различных СРО, предъявляемым для выдачи свидетельства о допуске к определенному виду работ.

В этой связи следует отдельно остановиться на договоре со множественностью лиц на стороне подрядчика, когда на стороне подрядчика выступают несколько организаций, каждая из которых обладает соответствующим профессиональным опытом в той или иной области (проектировании, строительстве и т.п.). Права, обязанности, ответственность каждой из таких организаций определяются на основании условий заключенного договора.

Форма "объединения предприятий", независимо от того, являются ли они юридическим лицом или нет, на стороне подрядчика имеет применение в международной практике, что нашло отражение в [Руководстве](#) по составлению договоров на сооружение промышленных объектов, разработанных Европейской экономической комиссией ООН, где закреплено следующее. Какую бы юридическую форму ни приняло объединение предприятий - в основе этого объединения всегда будет лежать стремление участников найти возможность наилучшего выполнения поставок и работ, а также распределение риска при осуществлении операций между участвующими предприятиями, но по отношению к заказчику это объединение всегда будет нести ответственность за весь риск, принятый по договору, и для заказчика объединение может быть представлено одним



членом, назначенным с этой целью объединением <395>.

-----  
<395> **Руководство** по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973 ECE/TRADE/117, 1973 // ИС "Техэксперт".

В соответствии с п. 1 ст. 308 ГК РФ в обязательстве в качестве каждой из сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц.

Заказчик по договору подряда может указать определенные критерии для коллективных участников со стороны подрядчика еще на стадии заключения договора. Такие критерии для смешанного договора вполне обоснованны и могут касаться как профессионального опыта, финансового положения, так и вопросов об ответственности коллективных участников.

При этом в практике заключения договоров строительного подряда есть случаи, когда заказчиком предусматривалось требование о создании коллективными участниками юридического лица, для которого, а также и для участвующих в нем лиц формулировались специальные условия, которым должны были соответствовать данные лица. Так, в извещении о проведении Конкурса 11688 на выполнение функций генерального подрядчика на условиях "под ключ" (ИПС-подрядчика) в разделе требований к участникам указывалось, что претендовать на победу в данном конкурсе может участник или по крайней мере один из членов совместного предприятия, имеющий определенный годовой оборот, завершивший за последние три года выполнение "под ключ" два проекта с аналогичным оборудованием и пр. <396>. Следует отметить, что в такой ситуации ответственность за исполнение договора будет нести уже данное юридическое лицо, а требования заказчика касаются профессионального опыта входящих в данное юридическое лицо участников, каждый из которых в отдельности не является стороной по договору.

-----  
<396> Конкурс N 11688. Архив лотов электронной торговой площадки B2B-Energo. URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

В иных случаях требования заказчика к коллективным участникам не включают требований о создании данными участниками юридического лица. Так, например, при заключении договора на выполнение работ по монтажу и настройке сетевого оборудования для нужд Мордовского филиала ОАО "ТГК-6" в числе требований, предъявляемых к подрядчикам - коллективным участникам, - указывалось на необходимость заключения данными организациями соглашения, соответствующего нормам Гражданского кодекса РФ, и оговаривалось право заказчика на отклонение предложения коллективными участниками, если выяснится, что участники из состава коллективной организации с точки зрения заказчика не способны самостоятельно выполнить договор <397>.

-----  
<397> Запрос предложений N 29670. Также запрос предложений N 78567. Архив запросов предложений электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

В качестве примера можно привести случай, когда при заключении договора на строительство "под ключ" двух парогазовых энергоблоков заказчиком было установлено определенное требование к коллективным участникам: "коллективный участник должен иметь в своем составе управляющую организацию, успешно управляющую выполнением

не менее трех контрактов, аналогичных заключаемому по итогам конкурса и объемом не менее 50% предлагаемой цены" <398>.

-----  
<398> Конкурс N 14468. Архив лотов электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

В извещениях о проведении торгов на электронной торговой площадке иногда указывается на возможность участия в конкурсе консорциумов, в том числе с участием иностранных юридических лиц. Так, в извещении о проведении Конкурса (тендера) 8022 на выполнение функций ЕРС-подрядчика (Генподрядчика) по строительству "под ключ" двух энергоблоков указывалось, что зарубежные компании могут быть привлечены в качестве партнера консорциума, лидером которого должна являться организация - резидент Российской Федерации <399>.

-----  
<399> Конкурс N 8022. Архив лотов электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Таким образом, коллективные участники могут действовать на основании заключенного соглашения, не образуя при этом юридическое лицо, например, по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности).

В соглашении, заключаемом коллективными участниками, должны быть определены обязанности каждого участника, порядок распределения прибыли, порядок взаимоотношения с третьими лицами. Так, при заключении договора на модернизацию распределителей ОАО "МРСК Центра и Приволжья" к коллективным участникам предъявлялись следующие требования: иметь между собой соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса РФ, в котором определены права и обязанности сторон, установлен лидер коллективного участника, установлена солидарная ответственность по обязательствам, связанным с участием в тендере, заключением и последующим исполнением договора <400>.

-----  
<400> Запрос предложений N 109615. Также запрос предложений N 102960, N 102961. Архив запросов предложений электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Таким образом, в случае, если со стороны подрядчика по договору на строительство и модернизацию энергетического объекта участвует несколько организаций, то предусматривается их солидарная ответственность <401>.

-----  
<401> Конкурс N 17401. Архив лотов электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

Немаловажным аспектом является и вопрос об определении объема полномочий "лидирующего" участника, который, как правило, осуществляет взаимодействие с третьими лицами.

Возникает вопрос, достаточным ли будет подписание соглашения одним из участников простого товарищества (когда коллективные участники образуют простое товарищество), в случае, если по договору простого товарищества предусмотрено право одного из товарищей совершать сделки от имени всех товарищей. Имеется ли необходимость подписания третейского соглашения всеми участниками простого товарищества?

Согласно [ст. 7](#) Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже" арбитражное соглашение заключается в письменной форме. Это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения. В соответствии с [п. 1 ст. 5](#) Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации" спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения. В [п. 2 названной статьи](#) указано, что третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с какими-либо конкретными обстоятельствами. В [п. 1 ст. 7](#) данного Закона также предусмотрено, что третейское соглашение заключается в письменной форме. Третейское соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, либо заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения. Ссылка в договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение третейского суда, является третейским соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает третейское соглашение частью договора. Несмотря на то что сам договор подряда может быть подписан одним из участников простого товарищества на основании договора простого товарищества, совершенного в письменной форме, во избежание в дальнейшем споров в отношении действительности третейского соглашения, целесообразно подписать третейское соглашение между заказчиком по договору подряда и всеми участниками простого товарищества. Данная точка зрения находит подтверждение в правовой литературе. Так, в частности, С.А. Курочкин, рассматривая вопросы, связанные с составлением третейского соглашения, обращает внимание, что третейское соглашение не должно быть двусмысленным и для своей эффективности должно быть подписано максимально возможным количеством потенциальных сторон третейского разбирательства (участников основного гражданско-правового отношения) <402>.

-----  
<402> Третейское разбирательство в Российской Федерации: Учебное пособие / Под ред. Скворцова О.Ю. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 130.

Думается, что для исключения возникновения впоследствии вопросов об отсутствии волеизъявления какой-либо из сторон третейского соглашения данное соглашение предпочтительнее подписывать всеми участниками основного гражданско-правового отношения, так как подписание "максимально возможным количеством участников" данную проблему не решит.

Приведенные классификации разновидностей договора подряда в зависимости от результата работ по договору, в зависимости от объема обязанностей сторон, а также от количества лиц на одной из сторон договора отражают практику договорного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов и позволяют выявить проблемные правовые аспекты.

Специфической чертой договорного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов как технически сложных, опасных производственных объектов обуславливает использование смешанных договоров, что позволяет обеспечивать необходимую координацию многочисленных договорных связей.

В то же время в правовой литературе высказывается точка зрения о том, что

заключение отдельных договоров минимизирует количество споров. Так, рассматривая проблемы правового регулирования инженерных изысканий и проектирования для строительства, А.М. Люкшин делает вывод о том, что практика заключения подрядных договоров с элементами, в частности, авторского договора нуждается в корректировке, и предлагает заключать отдельные авторские договоры, что, по мнению автора, приведет к снижению спорных вопросов и уменьшению судебных разбирательств между сторонами таких договоров <403>. В этой связи необходимо обратить внимание, что, возможно, при осуществлении строительства и (или) модернизации менее сложных промышленных объектов осуществление строительства с использованием отдельных договоров вполне допустимо, но на уменьшение количества споров это едва ли повлияет, поскольку спорные ситуации могут возникнуть в связи с нарушением обязательств и по отдельным договорам. При этом заключение отдельных договоров может повлиять на увеличение срока строительства, в случае если результат работ, принятый заказчиком, например, по результатам проектных работ, вызовет обоснованные замечания подрядчика, выполняющего строительные-монтажные работы.

-----  
<403> См.: Люкшин А.М. Проблемы правового регулирования инженерных изысканий и проектирования для строительства: Монография. СПб.: Геликон Плюс, 2009. С. 238.

По нашему мнению, явной проблемой при осуществлении правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов является отсутствие предусмотренной законом регламентации работ по модернизации энергетических объектов, притом что такие договоры активно заключаются. Фактическое распространение на данные отношения требований для осуществления строительства энергетических объектов подтверждает ранее сделанные выводы о необходимости законодательного закрепления распространения на деятельность по модернизации энергетических объектов действующих норм в отношении деятельности по строительству. В то же время из приведенных в исследовании примеров видно, что при модернизации деятельность может охватывать лишь элемент, часть энергетического объекта, что, очевидно, также требует определенной регламентации. Возникает также вопрос, вправе ли стороны договора самостоятельно распространять обязательные требования для строительства, монтажа, наладки энергетических объектов на деятельность по модернизации при отсутствии утвержденных в установленном порядке технических регламентов? Не является ли это своеобразной подменой публичного регулирования?

Разновидности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов выделяются прежде всего исходя из результата выполнения работ и объема работ по договору. Учитывая цену данных договоров, специфику объекта строительства, немаловажное значение для договорного регулирования имеет надлежащее заключение договора, так как именно на указанной стадии стороны приходят к соглашению по всем существенным условиям договора.

#### § 4. Особенности заключения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов

Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Как отмечает Е.А. Суханов, заключение договора предполагает выражение воли каждой из сторон (волеизъявление) и ее совпадение <404>. В соответствии с п. 2 ст. 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты

(предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. При этом, как справедливо подчеркивается Н.Д. Егоровым, далеко не всякое предложение заключить договор приобретает силу оферты <405>. Согласно требованиям [ст. 435](#) ГК РФ предложение, признаваемое офертой, должно быть достаточно определенным и выражать намерение лица заключить договор, должно содержать все существенные условия договора, должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

-----  
<404> См.: *Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов.* М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 153.

<405> См.: *Гражданское право: Учебник: В 3 т. 7-е изд., перераб. и доп. / В.В. Байбак, Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев и др.; под ред. Ю.К. Толстого.* М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 604.

В соответствии с действующей редакцией [абзаца 2 п. 1 ст. 432](#) ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. В [проекте](#) Федерального закона о внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации (далее - Проект Гражданского кодекса РФ) данный [абзац](#) изложен в иной редакции: "существенными условиями договора являются: условия о предмете договора; условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные; условия, необходимые для договоров данного вида; иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение". Таким образом, условия, необходимые для договоров данного вида, отнесены к существенным условиям в обязательном порядке. При заключении договора на строительство и модернизацию энергетических объектов как смешанного договора необходимо согласие по всем существенным условиям для каждого вида договора, являющегося элементом смешанного.

Рассматривая вопросы обязательственного права, в частности вопросы, связанные с заключением договора, Дж. Чешир, П. Норт отмечают, что с объективной точки зрения все имеет отношение к делу: каждое условие договора, каждая деталь, касающаяся его заключения и исполнения, каждый факт, указывающий на его локализацию <406>.

-----  
<406> Чешир Дж., Норт П. *Международное частное право.* М.: Прогресс, 1982. С. 264.

При заключении договора на строительство и модернизацию энергетических объектов стороны проходят такие же стадии, как и при заключении иных договоров: одна сторона делает соответствующее требованиям закона предложение о заключении договора, а другая сторона принимает это предложение. В случае если в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в оферте срока. Согласно [п. 1 ст. 441](#) ГК РФ, когда срок для акцепта в оферте не определен, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен - в течение нормально необходимого для этого времени.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным. В соответствии со [ст. 443](#) ГК РФ



ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и новой офертой. М.И. Брагинский, В.В. Витрянский отмечают, что в таком случае в данной оферте должны присутствовать все существенные условия договора. При исключении хотя бы одного из существенных условий это будет приглашение к заключению другого договора <407>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - М.: Издательство "Статус", 2001 (издание 3-е, стереотипное).

---

<407> См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 1: Общие положения. С. 203.

Основной особенностью заключения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов является то, что данные договоры заключаются, как правило, по результатам торгов <408>. В этой связи необходимо обратить внимание на изменение положений действующего законодательства, регулирующих порядок заключения договора на торгах. Так, если в действующей редакции **абзаца 1 п. 4 ст. 447 ГК РФ** торги проводятся в форме аукциона или конкурса, то согласно редакции данного **абзаца** Проекта Гражданского кодекса РФ "торги проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом".

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** О.А. Беляевой "Правовые проблемы аукционов и конкурсов" включена в информационный банк согласно публикации - Юриспруденция, 2011.

---

<408> Различные аспекты заключения договоров на торгах были предметом правовых исследований: Андреева Л.В. Коммерческое право России: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2009; Беляева О.А. Правовые проблемы аукционов и конкурсов. М.: Юриспруденция, 2010; Брагинский М.И. Торги и конкурсы // ЭЖ-Юрист. 2004. N 49; Кукла М.Е. **Заключение договора на торгах** // Право и политика. 2007, 2010. N 3; Петров Д.А. Правовые основы антимонопольного контроля в ходе организации и проведения торгов // Вестник Санкт-Петербургского университета. 2010. Вып. 1; Петров Д.А. **Антимонопольные требования к торгам: запреты и их правовая квалификация** // Право и экономика. 2010. N 6. Савина С.В. **Договор о проведении конкурса** и юридический статус специализированной организации // Право и экономика. 2006. N 3.

Однако необходимо учитывать, что для определенных групп юридических лиц законом уже установлены полномочия по определению, в частности, способов закупки, отличных от конкурса или аукциона (**ч. 3 ст. 3** Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"). Данный **Закон** распространяется на государственные корпорации, государственные компании, субъектов естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности, в том числе в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения <409>. Таким образом, данный Закон распространяется на основных заказчиков по договорам на строительство и модернизацию энергетических объектов.

---

<409> Федеральный **закон** от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" // Российская газета. 22.07.2011.

Принятым Законом (ч. 2 ст. 3) уточнено требование к извещению о предстоящих торгах по сравнению с требованиями ГК РФ. Так, согласно п. 2 ст. 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. В соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" извещение о проведении конкурса или аукциона размещается на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) не менее чем за двадцать дней до окончания дня подачи заявок на участие в конкурсе или аукционе.

Следует также отметить, что Федеральный закон "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" ввел новую стадию в порядке заключения договора, которая характеризуется закрепленной в законе возможностью внесения изменений в извещение о закупках, с возможностью продления при этом срока подачи заявок на участие в закупке (ч. 11 ст. 4).

Правовой анализ норм принятого Закона показывает, что данный Закон не содержит отдельных положений о сроках заключения договора по результатам закупки. По общему правилу ст. 441 ГК РФ, когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен - в течение нормально необходимого для этого времени.

Согласно действующей редакции п. 2 ст. 448 Гражданского кодекса РФ в случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок. В абзаце 2 п. 5 действующей редакции Гражданского кодекса РФ предусматривается, что если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола.

В Проекте Гражданского кодекса данных положений нет. Представляется, что при отсутствии в законе положения о необходимости указания в извещении на срок, в течение которого должен быть заключен договор, в законе должны быть определены критерии, по которым такой срок определяется, если торги состоялись. В противном случае в отношениях между заказчиком и потенциальным подрядчиком возникает элемент неопределенности. Таким критерием могла бы быть привязка к определенному событию, например, к дате подписания протокола о результатах торгов.

Правовой интерес вызывает также положение, закрепленное во втором предложении ч. 5 ст. 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц". Согласно данной норме в случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор на официальном сайте размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. В ситуации, когда речь идет о стадии исполнения договора данное положение понятно, так как договор может быть изменен как по соглашению сторон, так и по решению суда в предусмотренных законом случаях. Но законодатель включил возможность изменения существенных условий договора также и на стадии заключения договора. Каких-либо дополнительных пояснений данного положения Закон не содержит. В Проекте Гражданского кодекса РФ также закреплена возможность изменения условий договора, заключенного по результатам торгов. Согласно редакции п. 8 ст. 448 Проекта Гражданского кодекса РФ "условия договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если такое изменение не влияет на условия договора, имевшие

существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом".

При такой формулировке изменение существенных условий (в частности, сроков для договора строительного подряда, количества товара для договора поставки) также возможно, но речь идет о стадии, последующей за заключением договора, а не на стадии его заключения.

Что касается изменения в части существенных условий после подписания протокола по результатам торгов и до момента заключения договора, то возникает вопрос, не означает ли такая ситуация необходимости проведения новой закупочной процедуры?

Необходимо также обратить внимание, что вопросы о заключенности и действительности договора исследуются судами при рассмотрении споров по договору и при отсутствии отдельного требования об оспаривании договора.

На это специально указано в п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 23 июля 2009 г. N 57 "О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств", где закреплено, что при подготовке к судебному разбирательству дела о взыскании по договору арбитражный суд определяет круг обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела, к которым относятся обстоятельства, свидетельствующие о заключенности и действительности договора, в том числе о соблюдении правил его заключения, о наличии полномочий на заключение договора у лиц, его подписавших <410>.

-----  
<410> URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

Следует отметить, что признание договора строительного подряда незаключенной и недействительной сделкой не является безусловным основанием для отказа от оплаты работ. Так, при рассмотрении в арбитражном суде иска подрядчика к заказчику о взыскании задолженности за выполненные работы суд, исходя из того что стороны не согласовали условия о начальном и конечном сроках выполнения работ, пришел к выводу о том, что договор не является заключенным. Однако поскольку суд установил, что работы подрядчиком были выполнены и приняты заказчиком без замечаний и возражений, стоимость выполненных работ была взыскана в пользу истца в заявленной сумме <411>.

-----  
<411> Решение Арбитражного суда Свердловской области от 27 мая 2009 г. по делу N А60-7863/2009-С1; [Постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 3 августа 2009 г. по делу N А60-7863/2009; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Уральского округа от 26 октября 2009 г. по делу N А60-7863/2009-С1; [Определение](#) ВАС РФ от 4 марта 2010 г. N ВАС-2090/10 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

В п. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ от 24 января 2000 г. N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" приводится пример, когда подрядчик обратился в арбитражный суд с иском о взыскании с заказчика стоимости выполненных работ, что было подтверждено актом приемки работ. Заказчиком было заявлено встречное требование о признании договора ничтожной сделкой. Договор был признан ничтожным, при этом в информационном [письме](#) отмечается следующее. Возврат выполненных работ и использованных при их выполнении материалов невозможен. Однако подписание акта заказчиком свидетельствует о потребительской ценности для него этих работ и желании ими воспользоваться. При таких обстоятельствах заявленное исковое требование подлежит удовлетворению, а понесенные подрядчиком

затраты - компенсации <412>.

-----  
<412> Приложение к "Российской газете". 2001. N 22.

Помимо согласования существенных условий, при заключении договора целесообразно оговорить и условия, которые также могут иметь для сторон договора огромное значение, а неопределенность в формулировках данных условий или отсутствие согласованного порядка действий сторон в некоторых случаях могут привести к затяжным судебным разбирательствам в ходе исполнения договора.

Разногласия между сторонами могут быть обусловлены как особенностями, характерными для определенного вида договора, так и вне зависимости от вида договора, например, при несоблюдении требований Федерального закона "Об акционерных обществах" <413> и Федерального закона "Об обществах с ограниченной ответственностью" <414> к сделкам, в совершении которых имеется заинтересованность, а также в связи с заключением крупных сделок. В п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" отмечается, что, поскольку уставом общества могут быть предусмотрены различные случаи, когда на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок, при рассмотрении споров о признании таких сделок недействительными применяется норма, содержащаяся в ст. 174 ГК РФ.

-----  
<413> Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" // Российская газета. 29.12.1995. N 248.

<414> Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" // Российская газета. 17.02.1998. N 30.

При этом согласно п. 37 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" иски могут предъявляться акционерами в случаях, предусмотренных законодательством. Акционеры также вправе предъявлять иски о признании недействительными сделок по основаниям, предусмотренным ст. 173 ГК РФ. В соответствии с п. 38 Постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" иски акционеров о признании недействительными сделок, заключенных акционерными обществами, могут быть удовлетворены в случае представления доказательств, подтверждающих нарушение прав и законных интересов акционеров. В п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 20 июня 2007 г. N 40 "О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью" отмечено, что при рассмотрении дел об оспаривании сделок с заинтересованностью необходимо исходить из того, что условием для признания сделки с заинтересованностью недействительной является наличие неблагоприятных последствий, возникающих у акционерного общества или акционеров в результате ее совершения. Доказательства отсутствия неблагоприятных последствий представляются ответчиком.

Рассматривая вопросы, касающиеся порядка заключения договора, нельзя не остановиться на вопросе о форме договора. Как отмечают известные немецкие ученые К. Цвайгерт, Х. Кетц, во всех современных правовых порядках исходят из того, что некоторые виды сделок будут признаны юридически значимыми, если они заключены в определенной форме, причем сферу применения формальных требований можно определить без особого труда - они служат главным образом для облегчения

доказательств и подтверждения серьезности намерений <415>. Согласно п. 1 ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

-----  
<415> Цвайгерт К., Кетц Х. Сравнительное частное право: В 2 т. М.: Междунар. отношения, 2010. Т. I: Основы. Т. II: Договор. Неосновательное обогащение. Деликт. С. 363 - 364.

Законом не установлено отдельных требований для формы договора на строительство и модернизацию энергетических объектов. Такие договоры заключаются, как правило, в письменной форме в виде единого документа, состоящего из договора и приложений, которые являются неотъемлемой частью такого договора. В любом случае форма договора должна соответствовать общим правилам Гражданского кодекса о форме сделок. Иногда сам договор состоит из двух частей: общих условий и особых условий. Так, проформа контракта для проектов, выполняемых "под ключ", разработанная Международной федерацией инженеров-консультантов (ФИДИК), состоит из общих условий, руководства по подготовке особых условий и приложений <416>. М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, рассматривая вопрос о форме договора, отмечают, что правовое регулирование формы договоров выражается в установлении требований к форме и последствий их нарушения, что позволяет сделать отношения сторон более определенными, снять основания для споров относительно самого факта совершения сделки и ее содержания <417>.

-----  
<416> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Международная федерация инженеров консультантов (ФИДИК). 1-е изд. Geneva. 1999.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - М.: Издательство "Статут", 2001 (издание 3-е, стереотипное).

---

<417> См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения. С. 341.

Характерной особенностью заключения договора на строительство и модернизацию энергетических объектов является то, что данные договоры заключаются на электронных торговых площадках, в частности В2В-Eнерго, iTender-Энерго, ИнвестЭнергосервис, SMP Market и других <418>.

-----  
<418> Подробная информация о различных электронных торговых площадках размещена, в частности, на официальном сайте Ассоциации электронных торговых площадок // URL: <http://aetrp.ru>.

Электронная торговая площадка В2В-Энерго входит в межотраслевую систему электронной торговли В2В-Center и специализируется на рынке энергетики. Среди участников В2В-Энерго заводы - изготовители энергетического оборудования, запасных частей и других материально-технических ресурсов, применяемых в энергетике; организации по монтажу энергетического оборудования и строительно-монтажные организации; организации по ремонту энергетического оборудования, зданий, сооружений; организации научно-проектного комплекса энергетики <419>. На апрель 2012 г. количество участников системы проведения электронных торгов В2В-center



превышает 84950 компаний <420>.

-----  
<419> Официальный сайт электронной торговой площадки B2B-energo.ru // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

<420> URL: <http://www.b2b-center.ru>.

Отдельного федерального закона, регламентирующего деятельность электронных торговых площадок и порядок заключения договоров на электронных торговых площадках, пока нет.

Общие нормы, регулирующие такой способ заключения договоров, имеются в Гражданском кодексе РФ; общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными юридическими лицами предусматриваются Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Правовое положение электронных торговых площадок пока не было предметом отдельных правовых исследований <421>. Однако активное использование энергетическими компаниями данных торговых площадок обуславливает необходимость более подробно рассмотреть вопросы о правовом статусе электронных торговых площадок, их полномочиях, правах участников торгов, порядке организации торгов, об отличиях от иных способов заключения договоров.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография О.А. Беляевой "Правовые проблемы аукционов и конкурсов" включена в информационный банк согласно публикации - Юриспруденция, 2011.

<421> Вопросы заключения договора на торгах, в том числе электронных, рассматриваются в работах О.А. Беляевой, в частности: Беляева О.А. Правовые проблемы аукционов и конкурсов. М.: ИД Юриспруденция, 2010; Беляева О.А. [Электронные аукционы по размещению государственных заказов: совершенствование правового регулирования](#) // Журнал российского права. 2011. N 7; см. также: Романова В.В. Правовые вопросы, возникающие при заключении договоров на торгах, проводимых предприятиями энергетического комплекса с использованием электронных торговых площадок // Третейский суд. 2009. N 3 (63).

В свободной энциклопедии под электронной торговой площадкой (ЭТП) понимается комплекс информационных и технических решений, обеспечивающих взаимодействие покупателя (заказчика) с продавцом (поставщиком) через электронные каналы связи на всех этапах заключения сделки <422>.

-----  
<422> URL: <http://ru.wikipedia.org>.

Глоссарий терминов, применяемых в Едином регламенте B2B-Системы, содержит следующее определение торговой площадки: программно-аппаратный комплекс, являющийся составной частью B2B-Системы и предназначенный для: публикации извещений о начале процедур; размещения обязательных копий документов, объявляющих о начале процедур; непосредственного осуществления этапов процедур; размещения информации о результатах закупок; формирования текущей отчетности по закупкам; иной информации по закупкам <423>.

-----  
<423> URL: <http://www.b2b-centre.ru>.

Отсутствие отдельного законодательного акта об электронных торговых площадках, электронных торгах обуславливает необходимость определения порядка взаимодействия участников торгов с учетом положений отдельных законодательных актов, подзаконных актов, регламентов электронных торговых площадках, размещенных на официальных сайтах.

Согласно п. 2 ст. 447 ГК РФ в качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель иного имущественного права на нее. Организаторами торгов также могут являться специализированная организация или иное лицо, которые действуют на основании договора с собственником вещи или обладателем иного имущественного права на нее и выступают от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом.

В п. 6 ч. 1 ст. 2 Федерального закона "Об организованных торгах" <424> закреплено определение организатора торговли, под которым понимается лицо, оказывающее услуги по проведению организованных торгов на товарном и (или) финансовом рынках на основании лицензии биржи или лицензии торговой системы.

-----  
<424> Федеральный закон от 21.11.2011 N 325-ФЗ "Об организованных торгах" // СЗ РФ. 2011. N 48. Ст. 6726.

Таким образом, заказчик, имеющий намерение заключить договор по результатам торгов, может действовать либо самостоятельно либо заключить договор с организатором торгов.

Для использования электронной торговой площадки заказчик, организатор торгов, потенциальные контрагенты заказчика (поставщики, подрядчики) заключают договор с операторами торговых площадок, которые являются владельцами данного программного продукта. Определение оператора электронной площадки содержится в ст. 41.1 Федерального закона "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" <425>. Несмотря на цели и сферу действия данного Закона, понятие оператора электронной системы сформулировано достаточно емко, что позволяет выявить основные критерии данного субъекта права. Согласно ч. 2 ст. 41.1 указанного Закона оператором электронной площадки является юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или физическое лицо в качестве индивидуального предпринимателя, государственная регистрация которых осуществлена в установленном порядке на территории Российской Федерации, которые владеют электронной площадкой, необходимыми для ее функционирования программно-аппаратными средствами и обеспечивают проведение открытых аукционов в электронной форме в соответствии с законодательством РФ о размещении заказов. Соответственно, основные критерии оператора электронной торговой площадки - владение сайтом в информационно-телекоммуникационной сети Интернет и определенным программным продуктом для обеспечения проведения торгов зарегистрированными участниками.

-----  
<425> Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" // СЗ РФ. 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3105.

К участникам торгового процесса на ЭТП относятся, в частности, заказчик, организатор торгов, оператор ЭТП, подрядчик (поставщик).

Взаимодействие участников ЭТП осуществляется на основании регламентов ЭТП <426>. Для определенных сайтов, на которых осуществляется, например, проведение

открытых аукционов в соответствии с Федеральным [законом](#) "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд", Правительством РФ установлены определенные требования <427>.

-----  
<426> Например: Единый регламент B2B-Системы "О порядке проведения и участия в процедурах закупок продукции на торговой площадке системы" // URL: <http://www.b2b-center.ru>; Регламент пользования системой электронных торгов iTender // URL: <http://www.itender-online.ru>.

<427> [Постановление](#) Правительства РФ от 17.03.2008 N 179 "Об утверждении Положения о пользовании сайтами в сети Интернет, на которых осуществляется проведение открытых аукционов в электронной форме, и требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения пользования указанными сайтами, а также к системам, обеспечивающим проведение открытых аукционов в электронной форме // СЗ РФ. 2008. N 12. Ст. 1139.

Участники ЭТП получают информацию о проводимых торгах, размещают сведения о себе, но главное преимущество ЭТП - в значительном сокращении времени для организации и проведения торговых процедур.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица.

В [Проекте](#) Гражданского кодекса РФ [п. 1 ст. 449](#) дополнен указанием на годичный срок оспаривания торгов заинтересованным лицом, указаны случаи признания торгов недействительными. Редакция [п. 2 ст. 449](#) предусматривает дополнение словами "и применение последствий, предусмотренных [статьей 167](#) настоящего Кодекса".

В этой связи хотелось бы обратить внимание, что данное положение особенно важно, что подтверждается практикой разрешения споров о признании торгов недействительными. В обзоре практики рассмотрения споров, связанных с признанием недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства, утвержденном информационным письмом Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. N 101, рассмотрены случаи обращения с иском о признании публичных торгов недействительными, в том числе когда истец указывал на несоблюдение порядка проведения публичных торгов ([п. 1](#) Обзора) <428>. Так, акционерное общество (истец) обратилось в арбитражный суд с иском к организатору торгов и покупателю имущества о признании торгов недействительными и применении последствий недействительности договора купли-продажи, заключенного с лицом, выигравшим торги. Истец участвовал в торгах и, не став победителем, счел себя лицом, заинтересованным в признании публичных торгов недействительными в связи с нарушением порядка их проведения. Суд в удовлетворении исковых требований отказал, указав, что нарушения порядка проведения торгов не могут являться основаниями для признания торгов недействительными по иску лица, чьи имущественные права и интересы данными нарушениями не затрагиваются и не могут быть восстановлены при применении последствий недействительности заключенной на торгах сделки.

-----  
<428> Вестник ВАС РФ. 2006. N 4.

Соответственно, торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица, однако лицу, обращающемуся в суд с требованием о признании торгов недействительными, нужно будет доказать наличие защищаемого права или интереса.

В связи с тем что договоры на строительство и модернизацию энергетических объектов заключаются по результатам торгов, следует обратить внимание и на редакцию [п. 3 ст. 448](#) Проекта Гражданского кодекса РФ, согласно которой "условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются собственником или обладателем имущественного права и должны быть указаны в извещении о проведении торгов".

В [Проекте](#) Гражданского кодекса также закреплено право отказа организатора торгов, сделавшего извещение, от проведения аукциона, конкурса с соблюдением определенных требований по срокам отказа. В то же время само извещение не должно быть неопределенным или вводящим в заблуждение.

Одним из организаторов торгов на электронной торговой площадке B2B-Energo в извещении было указано следующее. "В случае если в соответствии с действующим законодательством РФ и учредительными документами Заказчика потребуются предварительное согласование (одобрение, утверждение) заключаемого на предложенных Победителем конкурса условиях договора компетентными органами управления Заказчика (Общим собранием акционеров, Советом директоров и т.п.), договор с победителем заключается только после такого согласования (одобрения, утверждения), а указанный срок заключения договора отсчитывается после получения такого согласования (одобрения, утверждения). В данном случае сроки выполнения работ, при необходимости, увеличиваются пропорционально времени, необходимому для проведения соответствующих корпоративных мероприятий Заказчиком" <429>.

-----  
<429> Официальный сайт электронной торговой площадки B2B-Energo // URL: <http://www.b2b-energo.ru>.

В подобных случаях возникает ряд вопросов. Если организатор делает извещение о проведении торгов на заключение договора, предполагается, что все необходимые полномочия для этого у организатора имеются, в том числе внутренние корпоративные согласования. При указанной выше оговорке не ясно, были ли соблюдены внутрикорпоративные процедуры организатором торгов на момент направления извещения на торговую площадку.

В рассматриваемом случае организатором торгов фактически предусмотрены дополнительные условия, от которых зависит заключение договора. Таким образом, в рассматриваемом примере возникает вопрос о том, соответствует ли сделанное извещение своему назначению?

С учетом изложенного можно сделать следующие выводы. Договоры на строительство и модернизацию энергетических объектов заключаются, как правило, по результатам торгов, проводимых с использованием электронных торговых площадок. Особых требований к порядку проведения таких торгов закон не содержит, но согласно требованиям, установленным операторами ЭТП, потенциальные стороны договора должны быть участниками соответствующей торговой системы и иметь договоры с операторами ЭТП. Регламентами ЭТП установлены разные способы осуществления торговых процедур, в том числе отличные от перечисленных в [ГК РФ](#), а также определенные правила проведения торгов. Следует отметить, что в [Проекте](#) Гражданского кодекса РФ такая возможность предусматривается. Редакция [п. 6 ст. 447](#) Проекта Гражданского кодекса РФ содержит положение, что правила, предусмотренные [ст. ст. 448](#) и [449](#) ГК РФ, применяются также к торгам, проводимым с целью заключения договоров на приобретение товаров, работ, услуг или имущественных прав, если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений.

В то же время следует учитывать, что в соответствии с [п. 1 ст. 449](#) Проекта Гражданского кодекса РФ предусматривается возможность оспаривания торгов,

проведенных с нарушением правил, установленных законом. В таком случае получается, что оспаривания нарушений правила торгов, установленные Регламентами ЭТП, закон не допускает. Таким образом, следование правилам торгов, установленных Регламентами ЭТП, в части, не предусмотренной законом, означает определенный риск и необходимость защиты прав не путем оспаривания торгов, а иными способами.

## Глава 2. ЭЛЕМЕНТЫ ДОГОВОРА НА СТРОИТЕЛЬСТВО И МОДЕРНИЗАЦИЮ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ

### § 1. Общая характеристика элементов договора на строительство и модернизацию энергетических объектов

Элементы договора-правоотношения были предметом многочисленных правовых исследований <430>. Многие вопросы остаются дискуссионными. Так, А.В. Поляков, Е.В. Тимошина отмечают, что в качестве элементов правоотношения в традиционной теории права обычно выделяют субъектов правоотношения, объект правоотношения и содержание правоотношения <431>. Рассматривая вопрос о содержании гражданского права, О.С. Иоффе подчеркивает, что субъекты и объект, правомочие и обязанность - таковы основные элементы всякого, в том числе и гражданского, правоотношения <432>. Ю.К. Толстой отмечает, что к элементам гражданского правоотношения принято относить его субъекты, предмет (объект) и юридическое содержание, т.е. права и обязанности его участников <433>. Но есть и иная точка зрения, в частности, высказанная В.П. Мозолиным, согласно которой объекты правоотношения не входят непосредственно в состав правоотношения, при согласии с тем, что без объекта правоотношения существование самого правоотношения становится невозможным <434>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (3-е издание, стереотипное).

---

<430> Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. Т. 1; Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. Книга 1: Общие положения; Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1; Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории "хозяйственного права". 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009; Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011; Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. М.: Норма; ИНФРА-М, 2010; Основы права: Учебное пособие / Под ред. О.Е. Кутафина. М.: Проспект, 2010; Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та, Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005; Пугинский Б.И. Коммерческое право России: Учебник. 2-е изд. М.: Зерцало, 2009; Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права; Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России. М.: Юрист, 2006; Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Л.: Издательство Ленинградского университета, 1959.

<431> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский дом С.-Петербур. гос. ун-та; Изд-во юридического факультета С.-Петербур. гос.



ун-та, 2005. С. 379. Следует также обратить внимание, что А.В. Поляков, Е.В. Тимошина предлагают дополнить структуру правового отношения таким элементом, как форма правового отношения. См.: Там же. С. 379.

<432> Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории "хозяйственного права". 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009. С. 553.

<433> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Велби; Проспект, 2005. Т. 3. С. 82.

<434> Основы права: Учебное пособие / Под ред. О.Е. Кутафина. М.: Проспект, 2010. С. 260.

Правовой анализ элементов договора на строительство и модернизацию энергетического объекта показывает, что элементы данного договора характеризуются особенностями, которые касаются, в частности, субъектов договора на строительство и модернизацию энергетического объекта и выражаются в следующем.

В соответствии с требованиями Федерального закона "О саморегулируемых организациях", главы 6.1 Градостроительного кодекса РФ такие работы может выполнять подрядная организация, являющаяся членом соответствующей саморегулируемой организации, имеющая свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Таким образом, в качестве подрядчика по договору на строительство, модернизацию энергетического объекта может выступать не любое лицо, с которым заказчик хотел бы заключить договор, а только то, которое отвечает строго определенным требованиям.

О необходимой специализации подрядчика по договорам строительного подряда отмечалось в правовой литературе. Так, Ю.В. Романец подчеркивает, что специфика строительного подряда такова, что в нем на стороне подрядчика может участвовать только лицо, специализирующееся на выполнении строительных работ <435>.

-----  
<435> Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России. М.: Юрист, 2006. С. 382.

Необходимо при этом обратить внимание, что в настоящее время с учетом изменений в действующем законодательстве данная специфика должна соответствовать не только требованиям закона, в частности, Градостроительного кодекса РФ, но также и требованиям, установленным соответствующими СРО в своих стандартах и правилах.

На сегодняшний день подтверждением специализации подрядчика по договорам на строительство, модернизацию энергетических объектов (возможности осуществлять такие работы) является свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства. Данное свидетельство выдается члену саморегулируемой организации в случае его соответствия разработанным и утвержденным данной саморегулируемой организацией требованиям к выдаче свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Объекту договора на строительство и модернизацию энергетического объекта также свойственны особенности, обусловленные прежде всего технологическими свойствами, связанными с "энергетическим" назначением. С точки зрения обеспечения промышленной безопасности, объект данного договора относится также к опасным производственным объектам. Именно специфические свойства объекта строительства и обуславливают необходимость четкой регламентации действий всех участников отношений по строительству и модернизации энергетических объектов и в первую очередь субъектов

договора. О значении объекта правоотношений верно отмечает М.Н. Марченко, который указывает, что вопрос об объектах правовых отношений имеет принципиальное значение, ибо только наличие объекта права вызывает необходимость возникновения и осуществления самого правоотношения, а отсутствие объекта права лишает смысла существование любого правоотношения, и подчеркивает, что не может быть правоотношений не только бессубъектных, но и безобъектных <436>.

-----  
<436> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 597.

Следует отметить, что вышеуказанные элементы правоотношения (субъект, объект) характеризуются некоторыми общими чертами. Речь идет об особенностях их формирования. В отличие от прав и обязанностей сторон по договору (третьего элемента договора), которые согласовываются сторонами, формирование правоспособности и статуса субъекта договора происходит вне зависимости от волеизъявления другого субъекта. Так, у потенциального подрядчика либо есть необходимые допуски на выполнение определенных видов работ, либо их нет. На необходимость и финансовую возможность заказчика построить или модернизировать тот или иной энергетический объект, с определенной мощностью и иными необходимыми характеристиками, не имеет влияния воля потенциального подрядчика.

И только формирование третьего элемента, прав и обязанностей сторон, невозможно без волеизъявления обеих сторон. Очень верно указывает В.Ф. Попондопуло, что при определении содержания договорного обязательства (прав и обязанностей сторон) следует исходить из намерения сторон, их истинной воли, а не из наименования, какое дали договору стороны, или отдельных его условий, подчеркивая, что договор становится средством правового регулирования отношений, способом свободного распределения прав и обязанностей между сторонами по их усмотрению, если иное не предусмотрено императивными нормами права <437>.

-----  
<437> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 263.

Рассматривая вопрос о содержании договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, следует обратить внимание, что в правовой литературе вопрос о содержании договора рассматривается по-разному.

Так, М.Н. Марченко определяет, что правовые отношения представляют собой многочисленные и многообразные связи их участников, осуществляемые посредством возлагаемых на них субъективных прав и юридических обязанностей и наряду с совокупностью реальных действий, направленных на их использование и осуществление, они составляют содержание правоотношения <438>. М.Н. Марченко верно подчеркивает, что в нормах права в общей форме (обезличенно) указываются состав участников правоотношений, их права и обязанности, обозначаются предпосылки и условия возникновения и развития правоотношений, формулируется их содержание, однако воплощение в действительность эти общие правовые установки получают лишь тогда, когда они трансформируются в конкретные права и обязанности сторон, конкретных лиц, являющихся участниками правовых отношений, которые при этом выступают не только в форме упорядочения, но и осуществления содержащихся в нормах права волевых велений <439>.

-----  
<438> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп.

М.: Проспект, 2011. С. 587.

<439> Там же. С. 586.

С.С. Алексеев, проводя разделение материального и юридического содержания, указывает, что выделение материального (фактическое поведение) и юридического (субъективные юридические права и обязанности, выражающие специфику, свойственную правоотношению) содержания условно, так как содержание каждого явления едино, в связи с чем отмечает, что правильнее рассматривать материальное и юридическое в содержании правоотношения как единого целого. Следует обратить внимание, что С.С. Алексеевым при этом отмечается, что разграничение в правоотношении юридического и материального содержания позволяет понять механизм воздействий права на общественную жизнь. Юридическое содержание - правовое средство обеспечения, а нередко и формирования материального содержания <440>.

-----  
<440> Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 305.

Так, Б.И. Пугинский подчеркивает, что в определении содержания договоров необходимо установление соотношения нормативных актов и усмотрения сторон и выделяет два вида условий договора: прямые (вырабатываемые самими сторонами) и подразумеваемые <441>. К подразумеваемым условиям предлагается относить условия, которые входят в договор из закона, иных правовых актов, обычаев делового оборота. Подразумеваемые условия становятся обязательными условиями в силу заключения договора. К прямым условиям предлагается относить условия, которые вырабатываются самими сторонами <442>.

-----  
<441> Пугинский Б.И. Коммерческое право России: Учебник. 2-е изд. М.: Зерцало, 2009. С. 179.

<442> Там же. С. 179.

Рассматривая вопрос о содержании правоотношения, А.В. Поляков, Е.В. Тимошина определяют содержание как само поведение участников правоотношения, реализующих свои права и исполняющих правовые обязанности, подчеркивая, что только через поведение реализуются цели правовой коммуникации <443>. Н.Д. Егоров, отмечая, что вопрос о содержании гражданско-правового отношения в цивилистической науке спорен, считает, что следует наделять субъективными правами и обязанностями участников конкретных правоотношений, что и означает регулирование их поведения в рамках существующих между ними общественных отношений <444>.

-----  
<443> Там же. С. 388.

<444> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 9.

А.В. Мицкевич поддерживает довод о том, что содержание правоотношения состоит в правах и обязанностях его участников и в реальных действиях по их использованию и осуществлению, отмечая также, что в процессе реализации правоотношение и фактическое отношение как бы смыкаются <445>.

-----  
<445> Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. 2-е изд., пересмотр. М.: Норма-ИНФРА-М, 2010. С. 403.

М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, указывая, что договорные условия представляют собой способ фиксации взаимных прав и обязанностей, отмечают, что под содержанием договора как правоотношения понимаются права и обязанности контрагентов, а содержание договора-сделки составляют договорные условия, которые принято объединять в определенные группы, среди которых наиболее распространены три группы условий: существенные, обычные и случайные, и справедливо подчеркивают, что законодатель использует и, соответственно, раскрывает смысл только существенных условий, а деление на обычные и случайные условия имеет исключительно доктринальный характер <446>. Е.А. Суханов, рассматривая вопрос о понятии и элементах гражданского правоотношения, делает вывод о том, что правоотношение является результатом регулирования общественных отношений нормами права и выступает в механизме гражданско-правового регулирования средством преобразования предписаний норм права в субъективные права и обязанности конкретных лиц, составляющие содержание правоотношения, которое по структуре может быть простым и сложным <447>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (3-е издание, стереотипное).

---

<446> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 1: Общие положения. 3-е изд., стер. М.: Статут, 2008. С. 296.

<447> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 110 - 111.

Учитывая вышеизложенное, а также особенности объекта строительства, специфику работ по строительству, модернизации энергетических объектов, рассматривая вопрос о правах и обязанностях сторон по такому договору, хотелось бы обратить внимание на некоторые аспекты, применив условную классификацию данных прав и обязанностей по следующим признакам. Права и обязанности сторон по такого рода договору можно подразделить на следующие группы: 1) права и обязанности сторон, связанные с созданием объекта строительства, модернизации; 2) права и обязанности сторон в случае наступления последствий, неблагоприятным образом влияющих на создание объекта строительства, модернизации, а также в случае консервации; 3) права и обязанности сторон в случае невозможности разрешения разногласий по договору путем переговоров.

**(I)** Объем первой группы прав и обязанностей зависит от разновидности заключенного сторонами договора и, соответственно, при заключении сторонами смешанного договора, включающего элементы разных договоров, в том числе поставки, договора на выполнение проектных и изыскательских работ, объем обязанностей подрядчика значительно шире, чем при заключении договора, по которому предусматривается выполнение только строительных работ.

Обязанности заказчика согласно **ГК** РФ о подряде включают в себя: обязанность создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат, уплатить обусловленную цену, своевременно предоставить для строительства земельный участок; обязанность заявить подрядчику в случае обнаружения отступлений от условий договора, которые могут ухудшить качество работ, или иных недостатков.

Учитывая особенности строительства сложных промышленных объектов, их стоимость, в условиях контрактов для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-

строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ", разработанных ФИДИК, к обязанностям сторон относятся также предоставление подрядчиком обеспечения исполнения контракта в виде банковских гарантий обеспечения исполнения контракта, обеспечение обязательства по возврату авансового платежа и предоставление заказчиком банковской гарантии оплаты <448>. Необходимо также обратить внимание, что если норма Гражданского кодекса РФ в отношении обязанности страхования объекта строительства является диспозитивной, то условиями контрактов, разработанными ФИДИК, страхование объекта обязательно, хотя может быть возложено либо на заказчика, либо на подрядчика <449>.

-----  
<448> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ" // Международная федерация инженеров-консультантов (FIDIC). Geneva. 1999. С. 12, 44. Руководство по подготовке особых условий. С. 13, 17.

<449> Там же. С. 57.

Диспозитивными нормами § 3 главы 37 ГК РФ предусмотрена обязанность заказчика передавать подрядчику в пользование необходимые для осуществления работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, временную подводку сетей энергоснабжения, водо- и паропровода и оказывать другие услуги. Помимо этих обязанностей договором может быть предусмотрена обязанность заказчика оказывать содействие в таможенных процедурах при импортных поставках оборудования либо обязанность осуществить таможенную очистку импортных товаров. В некоторых случаях предусматривается обязанность заказчика предоставить вспомогательную рабочую силу, необходимую для строительства, рабочую силу, занятую в эксплуатации промышленного объекта, а также услуги и иное снабжение, необходимые для испытаний, связанных с приемкой объекта <450>.

-----  
<450> **Руководство** по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН. ECE/TRADE/117, 1973 // ИС "Техэксперт".

К обязанностям подрядчика по контракту "под ключ" могут быть отнесены также обязанность по предоставлению технической помощи в первоначальной эксплуатации, обучении персонала. Одной из "ключевых" обязанностей генерального подрядчика по контрактам "под ключ" является обязанность в осуществлении координации за комплексом поставок, строительных работ и услуг. Как верно указывается в Рекомендациях Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973, при отсутствии такой координации заказчик оказывается ответственным за последствия, к которым может привести задержка в выполнении поставок и работ одним из участников в связи с несоблюдением сроков, изменениями в ходе работ и т.п., в отношении обязательств других участников.

В отношении прав субъектов сначала хотелось бы остановиться на правах заказчика, которые включают в себя: право внесения изменений в техническую документацию, право осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, за соблюдением сроков их выполнения (графика), за качеством предоставленных подрядчиком материалов, за правильностью использования подрядчиком материалов. Следует отметить, что законодатель предусмотрел ограничение для осуществления данных прав, согласно которому реализация вышеперечисленных прав не должна мешать оперативно-хозяйственной деятельности подрядчика.



Заказчику предоставлено также право в целях осуществления контроля и надзора за строительством и принятия от его имени решений во взаимоотношениях с подрядчиком заключить без согласия подрядчика договор об оказании заказчику услуг по контролю и надзору с соответствующим инженером (инженерной организацией); право отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

В Руководстве по подготовке Особых условий контракта, разработанных ФИДИК, рекомендуется также включать в договор положения в отношении использования заказчиком документации подрядчика, обязанности подрядчика передать заказчику необходимую документацию, а также права заказчика на компьютерные программные продукты подрядчика. Вопросы, связанные с передачей заказчику прав на результаты интеллектуальной деятельности, могут потребовать и заключения отдельного лицензионного соглашения, в случае если заказчику будут передаваться в том числе права на использование технологии, производственного опыта, отдельных элементов технологического процесса <451>.

-----  
<451> См.: п. 17 Руководства по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН. ECE/TRADE/117, 1973 // ИС "Техэксперт". Необходимо также обратить внимание, что в правовой литературе справедливо говорится о наличии правового пробела в действующем гражданском законодательстве, регулирующем правовой режим технического "ноу-хау", и необходимости разработки специального регулирования; Светланов А.Г. Правовое регулирование инновационных процессов - задача российской правовой политики. Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: Сборник статей / Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. М.: Волтерс Клувер, 2008. С. 14 - 16.

Обязанности подрядчика включают в себя обязанность в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы; обязанность осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ; обязанность сообщить заказчику об обнаруженных в ходе строительства не учтенных в технической документации работах, и необходимостью в связи с этим проведения дополнительных работ; обязанность при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ.

Законом предусмотрена обязанность подрядчика исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, если такие указания не противоречат условиям договора строительного подряда и не представляют собой вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Диспозитивными нормами § 3 главы 37 предусмотрена обязанность подрядчика по обеспечению строительства материалами, в том числе деталями и конструкциями, или оборудованием; а также обязанность подрядчика устранять по требованию заказчика и за его счет недостатки, за которые подрядчик не несет ответственности.

Права подрядчика включают в себя право требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на десять процентов; право требовать возмещения разумных расходов, которые понесены им в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации; право отказаться от договора и потребовать уплаты цены договора пропорционально выполненной части

работ, в случае если обнаруживается невозможность использования предоставленных заказчиком материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ и отказа заказчика от их замены.

(II) Рассматривая права и обязанности сторон в случае наступления последствий, неблагоприятным образом влияющих на создание объекта строительства, модернизации, а также в случае консервации строительства, следует отметить, что данные права и обязанности обусловлены как необходимостью надлежащего исполнения договора, так и случаями, не зависящими от должного исполнения субъектами своих обязанностей.

Прежде всего следует обратить внимание на норму [ст. 750 ГК РФ](#), которой предусмотрена обязанность обеих сторон принять все зависящие от нее разумные меры по устранению препятствий к надлежащему исполнению договора. Последствия несоблюдения данной нормы закреплены в законе и означают утрату права на возмещение соответствующих убытков стороной, не исполнившей этой обязанности.

Законом предусмотрена обязанность подрядчика предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации, возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Подрядчику предоставлено право требовать оплаты всей предусмотренной сметой стоимости работ в случае, если объект строительства до его приемки заказчиком поврежден вследствие недоброкачества предоставленного заказчиком материала или оборудования либо исполнения ошибочных указаний заказчика (при условии выполнения обязанности, предусмотренной [ст. 716 ГК РФ](#)).

Заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным; заказчик имеет право назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок данного требования отказаться от договора либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также имеет право требовать возмещения убытков.

Вышеизложенные обязанности и права как нельзя лучше подтверждают довод М.М. Агаркова о том, что обязательство является гражданским правоотношением, т.е. соотношением права и обязанности, существующим на основании закона и охраняемым законом, и подчеркивает, что в понятие обязательства неизбежно в качестве его элемента входит и санкция, обеспечивающая осуществление права кредитора и исполнение обязанности должника <452>.

-----  
<452> Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: Центр ЮрИнфоР, 2002. Т. 1. С. 234.

В случае консервации закон предусматривает обязанность заказчика строительства оплатить подрядчику в полном объеме выполненные до момента консервации работы, а также возместить расходы, вызванные необходимостью прекращения работ.

Правовой анализ условий контрактов, рекомендуемых ФИДИК, показывает также наличие весьма важных обязанностей сторон по ограждению и взаимной защите в случае возникновения исков от третьих лиц в связи с нарушением (предполагаемым нарушением) каких-либо патентных прав, прав на товарный знак, торговую марку, обеспечения коммерческой тайны или иного права на интеллектуальную собственность, которые

предусматривают не только действия защищающей стороны, но и определенное поведение заказчика. Так, согласно п. 17.5 Общих условий контракта подрядчик обязан оградить и защитить заказчика от любого иска, который может возникнуть в связи с проектом подрядчика, производством, сооружением объектов, использованием оборудования подрядчика, правильным использованием объектов. При этом заказчик по просьбе подрядчика обязан оказать помощь в разрешении иска и обязан не делать каких-либо признаний, которые могли бы нанести ущерб оградяющей и защищающей стороне <453>. Данные обязанности свидетельствуют не только о еще более конкретизированном положении о необходимости сотрудничества сторон договора, но и о включении в договор условий о правовом обеспечении интересов субъектов на случай возникновения очень специфической категории споров.

-----  
<453> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ" // Международная федерация инженеров-консультантов (FIDIC). Geneva. 1999. С. 56.

**(III)** Правовой анализ прав и обязанностей сторон по реализации прав и обязанностей субъектов при невозможности урегулировать возникшие разногласия путем переговоров показывает следующее.

Условие о порядке разрешения споров не относится к существенным условиям. Таким образом, теоретически можно предположить, что стороны могут заключить договор на строительство и модернизацию энергетических объектов и без согласования порядка разрешения споров в судебном порядке, однако на практике такое едва ли возможно, учитывая и стоимость контрактов, и специфику строительства. Соответственно, стороны, как правило, достаточно подробно стараются согласовать в договоре порядок досудебного урегулирования, с тем чтобы в случае невозможности по тем или иным причинам разрешить разногласия путем переговоров, реализовывать свое право на защиту имущественных интересов в судебном порядке <454>. В случае, если стороны согласовали порядок разрешения спорных ситуаций, в том числе путем заключения третейского соглашения <455>, сторона, считающая свои права нарушенными, обращается с иском в соответствующий третейский суд, международный арбитражный суд, а в случае, если стороны согласовали подведомственность арбитражного суда - в арбитражный суд в соответствии с договорной подсудностью.

-----  
<454> Условиями контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ", предусматривается подробный порядок досудебного разрешения споров, путем направления претензии, промежуточного искового заявления, получения решения Совета по урегулированию споров, и только в случае невозможности разрешения вышеперечисленными способами рекомендуется обращаться в Международный арбитражный суд для окончательного разрешения спора в соответствии с Правилами арбитража Международной торговой палаты // Международная федерация инженеров-консультантов (FIDIC). Geneva. 1999. С. 66 - 69.

<455> Требования к третейскому соглашению предусмотрены в [ст. 5](#) Федерального закона от 24.07.2002 N 102-ФЗ "О третейских судах"; требования к арбитражному соглашению о передаче спора в международный арбитраж, если место арбитража находится на территории Российской Федерации - в [ст. 7](#) Закона Российской Федерации от 07.07.1993 N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже".

В то же время необходимо учитывать следующие положения процессуального законодательства о правах и обязанностях субъектов договора на случай отсутствия

согласованного условия о разрешении споров. В соответствии с [ч. 1 ст. 27 АПК РФ](#) дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, подведомственны арбитражному суду. В соответствии с [ч. 5 ст. 27 АПК РФ](#) арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, а также иностранных организаций, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Правила о подсудности дел арбитражным судам предусмотрены в [ст. ст. 35, 36 АПК РФ](#), согласно которым иск предъявляется в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения ответчика, иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора.

При этом в случае, если сторонами предусмотрен претензионный и иной досудебный порядок урегулирования споров, заключено третейское соглашение, но исковое заявление подано в арбитражный суд, арбитражный суд может оставить исковое заявление без рассмотрения, поскольку несоблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, так же как и соглашение сторон о рассмотрении спора третейским судом, если об этом заявит любая из сторон не позднее представления своего первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции, являются основаниями для оставления искового заявления без рассмотрения в соответствии с [п. п. 2, 5 ч. 1 ст. 148 АПК РФ <456>](#).

-----

<456> В отношении [п. 5 ч. 1 ст. 148 АПК РФ](#) необходимо также учитывать, что арбитражный суд может рассмотреть дело по существу, если установит, что третейское соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Необходимо обратить внимание, что в порядке, предусмотренном [п. 6 ч. 1 ст. 148 АПК РФ](#), стороны могут заключить соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда и во время судебного разбирательства до принятия судебного акта судом, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

Учитывая специфику строительства, стоимость контракта, хотелось бы немного остановиться на досудебном порядке урегулирования споров, в части претензионного порядка, рекомендуемого в условиях для контрактов "под ключ", разработанных ФИДИК. Так, в случае если подрядчик считает, что он вправе рассчитывать на продление срока завершения работ и/или на получение дополнительной оплаты в срок не позднее 28 дней после того, как ему стало известно о таких обстоятельствах, то подрядчик направляет заказчику претензию. Данное право подрядчика имеет ограничение по сроку. В случае, если 28-дневный срок истек, подрядчик лишается права на получение дополнительной оплаты, срок завершения работ не продлевается, а заказчик освобождается от каких-либо обязательств в связи с такой претензией. Далее в течение 42 дней после того, как подрядчику стало известно о вышеуказанных обстоятельствах, подрядчик направляет заказчику промежуточное исковое заявление с приложением подтверждающих документов. Заказчик обязан ответить на данное заявление в течение 42 дней, причем это должен быть мотивированный ответ по существу иска. При неурегулировании вопроса на данном этапе спор передается на разрешение Совета по урегулированию споров. В случае, если разногласия между сторонами не разрешены Советом по урегулированию споров, сторонам рекомендуется передавать разрешение споров в Международный арбитражный суд. При этом в Руководстве по составлению особых условий контрактов типа "ИСП" и "под ключ" отмечается, что в контракты часто включаются положения о разрешении споров в соответствии с [Регламентом](#) Международного арбитражного суда Международной торговой палаты <457>, либо в соответствии с Арбитражным

[регламентом ЮНСИТРАЛ <458>](#).

-----  
<457> [Регламент](#) Международного арбитражного суда ICC. URL: <http://www.court.iccwbo.org>.

<458> Арбитражный [регламент](#) ЮНСИТРАЛ. Резолюция 65/22, принятая Генеральной Ассамблеей. Пересмотрен в 2010 г. ООН. Нью-Йорк, 2011. URL: <http://www.uncitral.org>.

Как верно отмечает О.Ю. Скворцов, третейские суды являются своеобразным институтом, выполняющим весьма специфическую функцию, направленность которой хотя и отражает необходимость защиты гражданских прав, но в то же время приобретает самобытность в результате особенностей формирования правил и особенностей разрешения споров, осуществляемых негосударственными органами <459>. Специфика объекта строительства, особенности строительных работ обуславливают важную роль, которую играют в рассмотрении соответствующих споров специализированные третейские суды, обладающие специалистами с необходимой квалификацией и регламентацией процедуры, позволяющей рассматривать сложные строительные споры в менее строгие сроки по сравнению с государственными судами.

-----  
<459> Третейское разбирательство в Российской Федерации: Учебное пособие / Под ред. О.Ю. Скворцова. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 2.

При рассмотрении вопроса о разрешении споров международными коммерческими, третейскими судами нельзя не учитывать важность соблюдения процедуры третейского разбирательства.

Согласно [пп. \(d\) п. 1 ст. 5](#) Нью-Йоркской конвенции 1958 г. "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений" в признании и приведении в исполнение арбитражного решения может быть отказано по просьбе той стороны, против которой оно направлено, только если эта сторона представит компетентной власти по месту, где испрашивается признание и приведение в исполнение, в частности, доказательства того, что арбитражный процесс не соответствовал соглашению сторон или закону той страны, где имел место арбитраж <460>. Соответствующая норма закреплена в [ст. 42](#) Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации" <461>, в [ст. 36](#) Закона РФ "О международном коммерческом арбитраже" <462>.

-----  
<460> Нью-Йоркская [конвенция](#) 1958 г. "О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений".

<461> Федеральный [закон](#) от 24.07.2002 N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2002. N 30.

<462> [Закон](#) РФ от 07.07.1993 N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" // Российская газета. 14.08.1993.

Немецкий ученый Л. Раапе, исследуя вопрос об арбитражном соглашении, отмечает, что стороны при помощи арбитражного решения стремятся добиться юридического эффекта, чего можно достигнуть только на основе какого-то положительного правопорядка, в связи с чем подчеркивает, что в арбитражной процедуре стороны должны исходить из определенного правопорядка, с тем чтобы оно могло быть признано подлежащим принудительному исполнению, а до тех пор, пока арбитражное решение не признано подлежащим принудительному исполнению, оно вообще не имеет никакого действия <463>. Думается, что решение все же имеет действие, поскольку это судебный



акт, который может быть исполнен не только в принудительном порядке, но в первую очередь добровольно. В случае, если о добровольном исполнении речь не идет, соответственно, возникают вопросы и о принудительном исполнении, и об оспаривании решения в арбитражном суде. Так, согласно [пп. 4 ч. 2 ст. 233 АПК РФ](#) несоответствие процедуры третейского разбирательства соглашению сторон или федеральному закону является одним из оснований для отмены решения третейского суда арбитражным судом.

-----  
<463> Раапе Л. Международное частное право. М.: Издательство иностранной литературы, 1960. С. 504 - 505.

Из специализированных третейских судов в Российской Федерации можно отметить Третейский суд при ОАО "Газпром" <464>, Третейский суд при НП "Энергострой" <465>.

-----  
<464> Положение о Третейском суде при Открытом акционерном обществе "Газпром". URL: <http://www.gazprom.ru>.

<465> Положение о Третейском суде при СПО НП "Энергострой", регламент третейского суда. URL: <http://www.sro-ess.ru>.

В любом случае, учитывая длительность сроков контрактов, сложные договорные отношения, при реализации права на защиту своих нарушенных имущественных интересов субъектам договора следует учитывать срок исковой давности. Так, если согласно [ст. 196 ГК РФ](#) общий срок исковой давности составляет три года (с момента, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права), то по договорам имущественного страхования в соответствии со [ст. 966 ГК РФ](#) иск может быть предъявлен в течение двух лет, а по договорам перевозки груза согласно [п. 3 ст. 797 ГК РФ](#) срок исковой давности устанавливается в один год (с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами).

Исследование различных аспектов содержания договора на строительство, модернизацию энергетических объектов свидетельствует об особенностях содержания данного договора, что проявляется, в частности, при реализации субъектами определенных прав и обязанностей, которые при отсутствии специальной регламентации и невозможности охватить специфику рассматриваемых отношений общими нормами гражданского права порождают множество спорных ситуаций на практике при реализации энергетических проектов.

Такие особенности характерны, в частности, для обязанности заказчика предоставить земельный участок под строительство энергетического объекта. Правовой анализ данного вопроса показывает следующее.

## § 2. Обязанность заказчика предоставить земельный участок под строительство энергетического объекта

Согласно [п. 1 ст. 747 ГК РФ](#) заказчик обязан своевременно предоставить для строительства земельный участок. Площадь и состояние земельного участка должны соответствовать содержащимся в договоре строительного подряда условиям, а при отсутствии таких условий обеспечивать своевременное начало работ, нормальное их ведение и завершение в срок.

[Первая часть пункта](#) предусматривает норму об обязанности заказчика предоставить земельный участок для строительства. В то же время данный пункт не содержит требований в отношении конкретных сроков предоставления земельного участка для строительства, определенных критериев такого участка, порядка предоставления

земельного участка для строительства, а также каких-либо требований, учитывающих специфику того или иного объекта строительства.

Соответственно, возникает вопрос о правовом статусе земельного участка, предоставляемого для строительства энергетического объекта, наличии особенностей в части требований действующего законодательства к предоставляемому участку, порядке и сроках передачи земельного участка для строительства.

Прежде всего необходимо учитывать, что согласно [ст. 6](#) Земельного кодекса РФ (далее - ЗК РФ) объектами земельных отношений являются: земля как природный объект и природный ресурс; земельные участки; части земельных участков <466>.

-----  
<466> Земельный [кодекс](#) РФ // Российская газета. 30.10.2001.

Как уже отмечалось выше, в [п. 1 ст. 747](#) ГК РФ говорится именно о земельном участке. Понятие земельного участка имеется в [ст. 11.1](#) ЗК РФ, в соответствии с которой земельным участком является часть земной поверхности, границы которой определены в соответствии с федеральными законами.

Требования в отношении местоположения границ определены Федеральным [законом](#) "О государственном кадастре недвижимости" <467>. Согласно [п. 7 ст. 38](#) данного Федерального закона местоположение границ земельного участка устанавливается посредством определения координат характерных точек таких границ, т.е. точек изменения описания границ земельного участка и деления их на части. Местоположение отдельных частей границ земельного участка также может устанавливаться в порядке, определенном органом нормативно-правового регулирования в сфере кадастровых отношений посредством указания на природные объекты и (или) объекты искусственного происхождения, в том числе линейные объекты, если сведения о таких объектах содержатся в государственном кадастре недвижимости, и местоположение внешних границ таких объектов.

-----  
<467> Федеральный [закон](#) от 24.07.2007 N 221-ФЗ "О государственном кадастре недвижимости" // Российская газета. 01.08.2007.

В [п. 8 ст. 38](#) Федерального закона "О государственном кадастре недвижимости" закреплено понятие площади земельного участка, под которой понимается площадь геометрической фигуры, образованной проекцией границ земельного участка на горизонтальную площадь.

Таким образом, с учетом положений Земельного [кодекса](#) РФ, Федерального [закона](#) "О государственном кадастре недвижимости" можно сделать вывод о том, что употребление термина "земельный участок" означает участок, прошедший кадастровый учет и внесенный в государственный кадастр недвижимости. При таких обстоятельствах [второе предложение п. 1 ст. 747](#) ГК РФ становится неработоспособным, поскольку использование в первом предложении словосочетания "земельный участок" означает, что этот участок уже имеет определенные границы, площадь и не повторяющийся во времени и на территории РФ государственный учетный номер - кадастровый номер <468>.

-----  
<468> [Пункт 1 ст. 5](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 221-ФЗ "О государственном кадастре недвижимости" // Российская газета. 01.08.2007.

Поскольку объектом строительства является энергетический объект, необходимо обратить внимание, что земельные участки, на которых расположены энергетические объекты и которые предназначены для эксплуатации энергетических объектов, в

соответствии с п. 1 ст. 7 ЗК РФ составляют самостоятельную категорию земель специального назначения. Согласно п. 2 ст. 7 ЗК РФ с учетом принадлежности земельного участка к той или иной категории определяется правовой режим земельного участка.

Особенности правового режима земельного участка под энергетическими объектами определены в соответствии с п. 1 ст. 89 ЗК РФ, согласно которому землями энергетики признаются земли, которые используются или предназначены для обеспечения деятельности организаций и (или) эксплуатации объектов энергетики и права на которые возникли у участников земельных отношений по основаниям, предусмотренным законом. В пп. 2 п. 2 данной статьи предусмотрено, что в целях обеспечения деятельности организаций и объектов энергетики могут предоставляться земельные участки для размещения объектов электросетевого хозяйства и иных определенных законодательством РФ об электроэнергетике объектов электроэнергетики.

По вопросу о порядке предоставления земельного участка необходимо обратить внимание на следующее.

Согласно ст. 25 ЗК РФ права на земельные участки возникают по основаниям, установленным гражданским законодательством, федеральными законами, и подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" <469>.

-----  
<469> Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // Российская газета. 30.07.2007.

Необходимо отметить также, что с учетом положений ст. 51 Градостроительного кодекса РФ для получения разрешения на строительство объекта капитального строительства заказчик должен представить в уполномоченный орган правоустанавливающие документы на земельный участок, градостроительный план земельного участка или в случае выдачи разрешения на строительство линейного объекта проект планировки территории и проект межевания территории, схему планировочной организации земельного участка, выполненную в соответствии с градостроительным планом земельного участка, с обозначением места размещения объекта капитального строительства, подъездов и проходов к нему, границ зон действия публичных сервитутов, а применительно к линейным объектам - схему планировочной организации земельного участка, подтверждающую расположение линейного объекта в пределах красных линий.

Более того, согласно п. 4 ст. 52 Градостроительного кодекса заказчик должен подготовить земельный участок для строительства и объект капитального строительства для реконструкции, капитального ремонта. В соответствии с п. 9 данной статьи требования к подготовке земельных участков для строительства и объекта капитального строительства для реконструкции, капитального ремонта могут устанавливаться нормативными правовыми актами РФ.

Однако означает ли, что земельный участок, предоставляемый подрядчику для строительства, модернизации, имеет такой же правовой режим, как земельный участок, который собственник может продать, передать в аренду, не имея намерения осуществлять строительство нового энергетического объекта или модернизацию существующего?

Ни ЗК РФ, ни Градостроительный кодекс РФ не содержат термина "строительная площадка", хотя при предоставлении подрядчику земельного участка для строительства речь фактически идет именно о такой площадке. Эта "временная, целевая" особенность такого участка обуславливает возможность говорить об особом статусе такого участка, отличном от статуса участка, являющегося, например, объектом купли-продажи. Нельзя не учитывать также то обстоятельство, что территории под энергетическими объектами, в частности территории ГРЭС, имеют огромные площади, притом что строительство нового

объекта может осуществляться на части земельного участка, занимаемого снесенным энергетическим объектом, а модернизация может затрагивать только часть энергетического объекта <470>. Есть ли необходимость для предоставления земельного участка подрядчика осуществлять все необходимые процедуры по формированию участка, если это формирование изначально является временным, причем только на срок строительства <471>?

-----  
<470> Так, например, Серовская ГРЭС (филиал ОАО "ОГК 2") имеет неблочную компоновку, в состав основного оборудования входят двенадцать паровых котлов, три конденсационные турбины, теплофикационная турбина (URL: <http://www.ogk.2.ru>), Печорская ГРЭС (филиал ОАО "ОГК 3") включает шесть блоков, каждый из которых состоит из котлоагрегата, двух турбоагрегатов, двух генераторов (URL: <http://www.ogk3.ru>). Площадь земельного участка под всеми объектами энергетического комплекса составляет порядка 1361 га (в связи с разночтениями в площадях при приватизации земельного участка спор разрешался в судебном порядке - дело N А29-12259/2009 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>). При этом для строительства, реконструкции, модернизации какого-либо объекта едва ли необходимо предоставлять подрядчику весь земельный участок ГРЭС.

<471> В Проекте Гражданского кодекса вводится понятие права застройки земельного участка ([глава 20.1](#)), предусматриваются права и обязанности лица, имеющего права застройки, распоряжение данным правом. Однако с точки зрения терминологии речь идет о земельном участке, а не о части земельного участка, хотя согласно [абзацу 3 п. 1 ст. 300](#) Проекта в отношении одного земельного участка может быть установлено несколько прав застройки // URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>. Данные обстоятельства также подтверждают обоснованность введения такого понятия, как "часть земельного участка", для осуществления строительства.

На сегодняшний день закон не предусматривает иных порядков формирования земельных участков на период строительства, так же как и не имеется особого порядка, который учитывал бы особенности объектов энергетики как производственно-технологических комплексов, а следовательно, и особенности соответствующих земельных участков.

Следует обратить внимание, что в [ст. 6](#) ЗК РФ к объектам земельных отношений отнесены также части земельных участков. К сожалению, при имеющемся термине в Земельном [кодексе](#) нет соответствующего понятийного аппарата, определяющего понятие части земельного участка ([ст. 11.1](#) ЗК РФ).

Введение такого понятия, как "часть земельного участка для осуществления строительства, модернизации энергетических объектов", позволило бы, с одной стороны, учесть особенности объекта строительства, с другой - избежать "уравнивания" в формировании земельного участка и части земельного участка.

Также видится целесообразной постановка вопроса о введении в понятийный аппарат [ст. 5](#) ЗК РФ, в которой используются понятия и определения "участников земельных отношений", такого понятия, как "подрядные организации, осуществляющие строительство, реконструкцию, модернизацию предоставленных земельных участков для строительства". Данное предложение обусловлено тем, что законом предусмотрена обязанность подрядчика при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ.

В соответствии с [п. 1 ст. 751](#) ГК РФ подрядчик несет ответственность за нарушение требований закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности

строительных работ. Нормы, аналогичные ст. 751 ГК РФ, закреплены также в ст. 42 ЗК РФ, где предусмотрено, что собственники земельных участков и лица, не являющиеся собственниками земельных участков, обязаны соблюдать при использовании земельных участков требования градостроительных регламентов, строительных, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и иных правил, нормативов.

Эти нормы подтверждают также довод о том, что деятельность по выполнению данного вида работ опосредуется разными по природе отношениями: подрядными, которые складываются между заказчиком и подрядчиком, и являющимися предметом гражданско-правового регулирования, и публичными отношениями, возникающими между государством в лице его органов, с одной стороны, и участниками подрядных отношений - с другой <472>.

-----  
<472> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 575.

Рассматривая вопросы, связанные с предоставлением земельного участка для строительства, хотелось бы обратить внимание на то, как подробно изложены обязанности заказчика и подрядчика в отношении строительной площадки в условиях контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ" <473>.

-----  
<473> Международная федерация инженеров-консультантов. Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Первое издание. FIDIC 1999. GENEVA. URL: <http://www.fidic.org>.

Согласно условиям контрактов, разработанным ФИДИК, заказчик обязан предоставить подрядчику во владение строительную площадку и право доступа на нее в срок, указанный в договоре, а если такой срок не указан, - начиная с даты начала работ. Думается, что такой подход вполне логичен. При этом в данных условиях ФИДИК содержится положение о том, что в случае непредоставления строительной площадки или задержки в предоставлении подрядчик обязан уведомить заказчика, который после получения такого уведомления обязан согласовать или определить продление срока завершения работ по договору для подрядчика, а также компенсировать соответствующие расходы и выплатить разумную прибыль, дополнительно к цене контракта.

В отношении предоставления строительной площадки в условиях контрактов для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ", предусмотрено, что подрядчик несет все расходы, связанные со специальными и/или временными правами на проезд, которые могут ему потребоваться, включая право на въезд на площадку. Подрядчик вправе в целях сооружения объектов пользоваться услугами электро-, водо- и газоснабжения, а также другими услугами, имеющимися на строительной площадке, сведения о которых и цены на которые приводятся в требованиях заказчика. Подрядчик обязан на свой риск и за свой счет предоставить все приборы, необходимые для определения количественных показателей расходуемой энергии и воды и обеспечения для него возможности пользоваться данными услугами <474>. Условиями контрактов ФИДИК на подрядчика также возлагается ответственность за недопущение посторонних лиц на строительную площадку, за очистку территории площадки от обломков, мусора, удаление излишних материалов.



<474> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". 1-е изд. FIDIC 1999. GENEVA. P. 15 - 19.

В отношении сроков предоставления строительной площадки необходимо обратить внимание на сложившуюся практику арбитражных судов, когда суды отказывают заказчикам во взыскании с подрядчика неустойки за нарушение сроков сдачи работ по договору подряда, если просрочка обусловлена несвоевременным предоставлением последним площадки под строительство объекта <475>. Как верно отмечают М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязанности по представлению земельного участка для строительства может служить основанием для применения ст. 719 ГК РФ <476>, согласно которой подрядчик вправе не приступать к работе, приостановить начатую, отказаться от исполнения договора и требовать возмещения убытков, когда нарушение заказчиком обязательств по договору препятствует исполнению подрядчиком его обязанностей по договору и свидетельствует о том, что исполнение договора не будет произведено в установленный срок.

-----  
<475> См., например: [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Уральского округа от 11.11.2010 по делу N А60-4284/2010-С1; [Постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.08.2010 по делу N А60-4284/2010; [Постановление](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 04.12.2009 по делу N А40-32667/09-65-381; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 01.11.2010 по делу N А40-3486/10 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

---

<476> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. С. 135.

В отношении прав, на основании которых подрядчику может быть предоставлен земельный участок, необходимо обратить внимание на норму ст. 24 ЗК РФ. Согласно ст. 24 ЗК РФ земельные участки могут предоставляться в безвозмездное срочное пользование. Так, в безвозмездное срочное пользование могут предоставляться земельные участки из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, исполнительными органами государственной власти или органами местного самоуправления, лицам, с которыми заключен государственный или муниципальный контракт на строительство объекта недвижимости, осуществляемое полностью за счет средств федерального бюджета, средств бюджета субъекта РФ или средств местного бюджета, на основе заказа, размещенного в соответствии с федеральным законом о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, на срок строительства объекта недвижимости. Это правило распространяется также на земли, находящиеся в собственности юридических лиц, которые могут быть переданы иным юридическим лицам в безвозмездное срочное пользование на основании договора. Представляется, что данная форма предоставления земельного участка явно предпочтительнее для подрядчика, чем аренда, при которой предполагается возмездное владение и пользование; с другой стороны, эта норма также свидетельствует, что речь идет о передаче полностью сформированного земельного участка.

Правовой анализ различных норм, регулирующих на сегодня порядок

предоставления земельного участка под строительство и модернизацию энергетического объекта, показывает, что вопросы, связанные с предоставлением земельного участка для строительства, модернизации энергетических объектов, заслуживают специального регулирования, учитывающего особенности объектов строительства и модернизации.

Помимо правовых вопросов, возникающих в связи с выполнением заказчиком обязанности предоставить земельный участок под строительство энергетических объектов, заслуживают внимания вопросы, возникающие в связи с выполнением заказчиком обязанности уплатить подрядчику обусловленную договором цену, большая часть которых объясняется сложностями в определении цены договора.

### § 3. Обязанность заказчика уплатить подрядчику обусловленную договором цену

Правовой анализ вопросов, возникающих в связи с выполнением заказчиком данной обязанности, показывает, что, несмотря на то что такие договоры, как правило, отличаются высокими ценами <477>, определить цену договора на момент его заключения очень непросто. Данные сложности обусловлены особенностями строительных работ, спецификой объекта строительства. Соответственно, необходимо определиться со следующими вопросами: что включает в себя цена по договору на строительство и модернизацию энергетических объектов? Возможно ли изменение цены по договору на строительство, модернизацию энергетических объектов? Возможно ли удержание заказчиком денежной суммы в случае, если порядок расчетов предусматривает поэтапную оплату, а подрядчик не выполнил предыдущий этап в обусловленный договором срок?

-----  
<477> Так, стоимость проекта по строительству ПГУ-410 (энергоблок N 12) на Среднеуральской ГРЭС составляет 350 млн. евро; стоимость проекта по строительству ПГУ-410 (энергоблок N 14) на Невинномысской ГРЭС составляет 400 млн. евро (URL: <http://www.ogk-5.com>); стоимость строительства энергетического комплекса (бл. N 1) на Южноуральской ГРЭС-2 составляет 10928 млн. руб., стоимость строительства двух энергоблоков (бл. 8, 9) мощностью по 225 МВт на Черепетской ГРЭС составляет 28880 млн. руб. (URL: <http://www.ogk3.ru>); инвестиционная программа ОАО "ОГК-4" по строительству пяти новых энергоблоков составляет 2,3 млрд. евро (URL: <http://www.ogk-4.ru>).

По общему правилу, установленному в п. 1 ст. 709 ГК РФ, в договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения. В данном пункте также предусматривается, что при отсутствии в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ, согласно которому в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

В то же время, как верно отмечают М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, если общие положения о договоре подряда не включают нормы, которые относили бы цену к существенным условиям договора, исключение составляют случаи, когда требование о внесении в договор соответствующего условия установлено законом, как это сделано, в частности, применительно к договорам строительного подряда <478>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о

выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

<478> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. С. 57.

Согласно п. 1 ст. 740 ГК РФ по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену. В ст. 743 ГК РФ указывается, что подрядчик обязан осуществить строительство и связанные с ним работы в соответствии со сметой, определяющей цену работ.

В п. 4 ст. 709 ГК РФ есть положение, согласно которому цена работы (смета) может быть приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой.

Данные положения в большей степени отвечают интересам заказчика, в то же время на стадии заключения договора на строительство, модернизацию энергетических объектов не всегда возможно точно определить цену, особенно когда подрядчику предстоит выполнить не только строительные работы, но еще и изыскательские, проектные, а также осуществить поставку необходимого оборудования, которое еще предстоит изготовить.

Подобные сложности, возникающие в определении цены контрактов на строительство, модернизацию энергетических объектов, довольно точно отражены в Руководстве по подготовке Особых условий контракта для проектов типа "ИПС" и проектов, выполняемых "под ключ", где в п. 14.1 ст. 14 отмечается, что подрядчик несет риск изменений стоимости, которые могут быть вызваны последствиями выполненного им проектирования, так же как информация подрядчика по оценке размеров промежуточных платежей может содержать завышенные цены, что является риском для заказчика <479>. В условиях контрактов, разработанных ФИДИК, под ценой контракта понимается согласованная в договоре подряда сумма, выплачиваемая за проектирование, сооружение, завершение объектов и устранение в них всех недостатков, включающая корректировки, вносимые в соответствии с контрактом <480>.

-----  
<479> Руководство по подготовке Особых условий контракта для проектов типа "ИПС" и проектов, выполняемых "под ключ". Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) для проектов, выполненных "под ключ". Общие условия. 1-е изд. 1999. Международная федерация инженеров-консультантов. Geneva. FIDIC. С. 12.

<480> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-прокьюримент-строительство) для проектов, выполненных "под ключ". Общие условия. 1-е изд. 1999. Международная федерация инженеров-консультантов. Geneva. FIDIC. С. 3.

Таким образом, с одной стороны, сторонам договора строительного подряда предоставляется возможность самим определить как цену, так и порядок ее уплаты <481>. Законодательством РФ предусматривается также порядок действий сторон в случае, если подрядчик обнаруживает в ходе строительства не учтенные в технической документации работы, что влечет необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства.

-----  
<481> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 496.

В то же время законодатель закрепляет и право подрядчика требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на десять процентов (п. 3 ст. 744 ГК РФ). На данном положении следует остановиться подробнее. Закон не содержит положений, исключающих отказ заказчика от пересмотра сметы или его обязанность согласиться с новым сметным расчетом, представленным подрядчиком <482>.

-----  
<482> Следует обратить внимание на судебную практику рассмотрения споров по договорам строительного подряда, когда разногласия по стоимости работ могут возникнуть и при наличии подписанного заказчиком акта приемки работ. Так, подрядчику было отказано в удовлетворении исковых требований в полном объеме, когда возник спор по оплате и заказчик, подписавший акт выполненных работ, отказался от оплаты, полагая, что фактические работы выполнены в меньшем объеме, а при расчете их стоимости применены цены, не предусмотренные договором. Суд, исследовав представленные сторонами доказательства, взыскал с заказчика сумму, исходя из согласованных сторонами цен в договоре. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" // Экономика и жизнь. 2000. N 6 - 7.

В п. 3 ст. 744 ГК РФ закреплено, что данное требование должно быть реализовано подрядчиком в соответствии со ст. 450 ГК РФ. Фактически это означает, что смета может быть изменена только по соглашению сторон.

Необходимо отметить, что при возражении заказчика не в отношении пересмотра сметы, а в отношении размера суммы, на которую, по расчетам подрядчика, должна быть увеличена стоимость работ, перед судом (арбитражным или третейским) встанет нелегкая задача определиться с такой величиной. Сложности могут быть и при проведении оценки стоимости дополнительных строительно-монтажных работ, работ по модернизации, по стоимости подлежащего изготовлению оборудования. В п. 3 ст. 424 ГК РФ указывается на цену, которая обычно взимается при сравнимых обстоятельствах. Однако специфика объектов строительства по договорам строительства энергетических объектов обусловлена также и тем, что аналогов для сравнения может быть либо очень мало, либо вообще может не быть. Это обусловлено различной мощностью энергетических объектов, технологическими особенностями, местом нахождения электростанции или иных энергетических объектов, состоянием энергоблока в целом, особенностью проведения работ.

Наибольшие сложности может вызвать вопрос об определении цены при осуществлении модернизации энергетического объекта. Согласно ст. 5 Федерального закона "Об оценочной деятельности" к объектам оценки относятся в том числе отдельные материальные объекты (вещи); совокупность вещей, составляющих имущество лица, в том числе имущество определенного вида; работы, услуги, информация, иные объекты гражданских прав, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлена возможность их участия в гражданском обороте <483>. Данный перечень не является исчерпывающим. В то же время в данном Законе содержатся обязательные требования к договору на проведение оценки, в котором должны содержаться также описание объекта или объектов оценки, позволяющее провести их идентификацию, способ оценки, указание на стандарты оценочной деятельности, которые будут применяться при проведении оценки <484>. В соответствии с Федеральным стандартом оценки (ФСО N 1) итоговая стоимость объекта оценки определяется путем расчета стоимости объекта оценки при использовании подходов к оценке и обоснованного

оценщиком согласования (обобщения) результатов, полученных в рамках применения различных подходов к оценке <485>. Различают доходный, сравнительный и затратный подход к оценке. При этом ни в определении сравнительного подхода, ни в определении затратного подхода, закрепленных в данном стандарте оценки, не отражена специфика работ по модернизации, предусматривающих использование новых технологий для создания на базе существующего энергетического объекта, объекта, наделенного улучшенными качественными характеристиками и, возможно, с большей производственной мощностью. Однако если отказ от применения сравнительного подхода при оценке работ по модернизации и объекта модернизации при отсутствии аналогов и первом использовании какой-либо новой технологии будет в таком случае оправдан, то имеющееся в п. 15 ФСО N 1 определение затратного подхода могло бы быть уточнено с тем, чтобы быть задействованным для определения стоимости. На сегодняшний день согласно п. 15 ФСО N 1 под затратным подходом понимается совокупность методов оценки стоимости объекта оценки, основанных на определении затрат, необходимых для воспроизводства либо замещения объекта оценки с зачетом износа и устареваний. Затратами на воспроизводство объекта оценки являются затраты, необходимые для создания точной копии объекта оценки с использованием применявшихся при создании объекта оценки материалов и технологий. Затратами на замещение объекта оценки являются затраты, необходимые для создания аналогичного объекта с использованием материалов и технологий, применяющихся на дату оценки. Из содержания данных определений видно, что данные подходы применимы к строительству или реконструкции объекта. В отношении модернизации соответствующее определение может быть сформулировано следующим образом: "...затратами на замещение объекта оценки являются затраты, необходимые для создания аналогичного объекта, либо объекта, наделенного новыми качественными характеристиками с использованием материалов и технологий на дату оценки". Такое уточнение позволит применять затратный подход для определения стоимости объекта модернизации и работ по модернизации и не ограничиваться только доходным подходом.

-----  
<483> Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3813.

<484> Рассматривая вопрос о существенных условиях договора на проведение оценки, О.А. Городов верно отмечает, что объект оценки является одним из существенных условий договора на проведение оценки // Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 2. С. 258.

<485> Приказ Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 20.07.2007 N 256 "Об утверждении федерального стандарта оценки "Общие понятия оценки, подходы к оценке и требования к проведению оценки (ФСО N 1)" // Российская газета. 04.09.2007.

Следует отметить, что вышеуказанные доводы свидетельствуют о верной позиции К.К. Лебедева о том, что цена является и экономико-правовой категорией, так как является элементом экономического производственного отношения, но поскольку в цене отражается стоимость объекта, становящегося элементом правового отношения, то цена является и правовой категорией тоже <486>.

-----  
<486> Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 1. С. 411.



Помимо вопросов, связанных с определением величины, на которую должна быть в случаях, определенных законом, увеличена стоимость договора, необходимо обратить внимание также на следующее. В [п. 3 ст. 744 ГК РФ](#) речь идет о праве подрядчика требовать пересмотра сметы, если стоимость работ превышает смету по не зависящим от подрядчика причинам не менее чем на десять процентов. С одной стороны, такое положение подрядчика выглядит предпочтительнее, чем, например, положение, которое обязывало бы подрядчика достроить объект по цене, согласованной сторонами. Законодатель предусматривает возможность изменения цены в договоре, хоть и увязывает это с необходимостью соблюдения норм [ст. 450 ГК РФ](#). С другой стороны, в [ст. ст. 743, 744 ГК РФ](#) предусматриваются случаи, когда увеличение стоимости происходит вне зависимости от подрядчика. Соответственно возникает вопрос об обоснованности закрепления положения, когда подрядчик должен выполнить дополнительные работы за свой счет, когда увеличение объема работ и стоимости происходит по причинам, не зависящим от подрядчика, в частности, по указанию заказчика. Чем обоснована обязанность выполнения подрядчиком дополнительного объема работ за свой счет, когда сметная стоимость увеличивается на 9,5% или на 1%? Фактически подрядчик должен будет одарить заказчика на сумму, не превышающую десять процентов от стоимости контракта в ситуации, когда, например, заказчик внес изменения в техническую документацию. Однако согласно [пп. 4 п. 1 ст. 575 ГК РФ](#) не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей, в отношениях между коммерческими организациями. Исключение в [п. п. 1 и 3 ст. 744 ГК РФ](#) ссылки на величину процентов и закрепление положения о том, что при реализации заказчиком права на внесение изменений в техническую документацию, которые приводят к увеличению стоимости работ, цена договора увеличивается на соответствующую сумму, позволило бы уравновесить ситуацию, тем более что на сегодняшний день отсутствуют и критерии определения "разумных расходов", о которых говорится в [п. 4 ст. 744 ГК РФ](#), а также позволило бы учитывать содержащееся в [п. 2 ст. 709 ГК РФ](#) правило о том, что цена в договоре подряда включает не только компенсацию издержек подрядчика, но и причитающееся ему вознаграждение.

В отношении порядка осуществления платежей хотелось бы обратить внимание на следующее. В соответствии с требованиями [ст. 746 ГК РФ](#) оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором. При отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре оплата работ производится в соответствии со [ст. 711 ГК РФ](#), согласно которой договором может быть предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов.

В [п. 2 ст. 746 ГК РФ](#) закреплено, что договором строительного подряда может быть предусмотрена оплата работ одновременно и в полном объеме после приемки объекта заказчиком.

В случае, если в договоре на строительство и модернизацию энергетических объектов возникает вопрос о правомерности удержания заказчиком определенной денежной суммы в ситуации, когда договором предусмотрена поэтапная оплата, а подрядчик не выполняет обусловленные этапом работы своевременно. Согласно [п. 1 ст. 359 ГК РФ](#) кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. В соответствии со [ст. 128 ГК РФ](#) деньги относятся к вещам. При таких обстоятельствах удержание заказчиком определенной денежной суммы при нарушении подрядчиком сроков выполнения работ, отнесенных к конкретному этапу, правомерно.

При этом необходимо учитывать, что согласно п. 3 ст. 359 Гражданского кодекса РФ правила настоящей статьи применяются, если договором не предусмотрено иное.

В то же время следует обратить внимание, что в правовой литературе по вопросу в связи с возможностью удержания денежных средств высказаны различные точки зрения. Так, С.В. Сарбаш считает, что применение удержания в отношении денег вряд ли допустимо, объясняя это тем, что исполнительный вид удержания как способ обеспечения исполнения обязательств имеет одну основную цель - удовлетворить требования кредитора из стоимости удержанной вещи <487>. Б.М. Гонгало высказывает мнение, что вопрос о возможности удержания денег является спорным, но отмечает, что могут быть исключения для требований, возникающих из обязательств, стороны которого действуют как предприниматели <488>. Н.Ю. Рассказова высказывает иную точку зрения, отмечая, что удерживать и в силу закона, и по существу можно только вещи, включая деньги и ценные бумаги <489>.

-----  
<487> Сарбаш С.В. Право удержания как способ обеспечения исполнения обязательств. 2-е изд., испр. М.: Статут, 2003. С. 155 - 156.

<488> Залог, банковская гарантия и другие способы обеспечения исполнения обязательств: Постатейный комментарий главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинникова. М.: Статут, 2010. С. 159.

<489> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 720.

В связи с вопросом об удержании заказчиком денежной суммы хотелось бы обратить внимание на активное использование удержания денежных средств в международной практике, что отражено, в частности, в условиях контрактов для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ", разработанных ФИДИК. Согласно п. 14.6 общих условий контракта промежуточные платежи не должны задерживаться заказчиком, за исключением следующих случаев: если любая поставленная подрядчиком вещь или выполненная работа не соответствует условиям контракта, то стоимость ее исправления или замены может быть удержана до тех пор, пока не осуществлено ее исправление или не произведена ее замена; и/или если подрядчик не смог или не может выполнить какую-либо работу или обязательство по контракту и был уведомлен об этом заказчиком, то стоимость выполнения этой работы или обязательства может быть удержана до тех пор, пока данная работа или обязательство не выполнены <490>. Порядок выплаты сумм удержания также предусмотрен в условиях контракта и включает два этапа. Первая половина суммы удержания выплачивается подрядчику после завершения работ и сдачи-приемки всех объектов. Вторая часть суммы удержания выплачивается немедленно по наступлении последней из дат истечения гарантийного периода <491>.

-----  
<490> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство), для проектов, выполненных "под ключ". Общие условия. 1-е изд. 1999. Международная федерация инженеров-консультантов. Geneva. FIDIC. С. 46.

<491> Там же. С. 47.

Учитывая данные обстоятельства, представляется целесообразным закреплять порядок удержания сумм заказчиком и их дальнейших выплат в договоре.

Анализ судебной практики показывает, что арбитражные суды при рассмотрении споров строительного подряда исходят из того, что в договоре может быть установлен способ определения цены или ее составной части. Весьма показательным является

пример, когда подрядчик обратился в арбитражный суд с иском о взыскании с заказчика стоимости выполненных работ на основании акта, подписанного сторонами. В договоре стороны согласовали установление конкретной цены, исходя из базисного уровня сметных цен и применения при расчетах текущих индексов стоимостных показателей на день сдачи работ. Заказчик возражал, ссылаясь на необходимость подписания отдельного дополнительного соглашения, учитывающего расчеты с применением рекомендуемых индексов. Суды удовлетворили требования подрядчика, указав, что, поскольку договором не установлено, что каждое изменение рекомендуемого индекса цен требует внесения соответствующей поправки в условия договора в отношении стоимости работ, исковые требования подрядчика правомерны <492>. Данный пример свидетельствует также о том, что согласованный сторонами способ определения цены может быть весьма эффективным, в отличие от твердой цены, фиксируемой сторонами на дату заключения долгосрочного договора.

-----  
<492> Информационное [письмо](#) Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" // Экономика и жизнь. 2000. N 6 - 7.

Особенности объекта строительства, специфика поставляемого для строительства и модернизации энергетического оборудования обуславливают необходимость остановиться также на вопросах, возникающих при выполнении подрядчиком обязанности по поставке энергетического оборудования.

#### § 4. Обязанность подрядчика по поставке энергетического оборудования

Для осуществления строительства и (или) модернизации энергетического оборудования генподрядчиком заключается множество договоров с поставщиками как основного, так и вспомогательного оборудования. Необходимо отметить, что изготовителем энергетического оборудования может выступать как российская компания, так и иностранный производитель. При этом следует учитывать, что заводы-изготовители могут находиться на большом территориальном расстоянии от места осуществления строительства, в связи с чем при заключении договоров необходимо предусматривать время не только на изготовление соответствующего оборудования, но и на доставку данного оборудования к месту монтажа и наладки. Соответственно, от того, насколько своевременно будут исполнены условия договоров по поставке основного и вспомогательного энергетического оборудования, зависит и своевременное выполнение условий о сроке по договору на строительство и (или) модернизацию энергетического объекта. Крупнейшими мировыми производителями энергооборудования являются корпорации Alstom <493>, Siemens <494>, General Electric <495>, Harbin Electric Machinery Co., Harbin Boiler Co., Harbin Turbine Co. <496>, а также компании Asea Brown Boveri Ltd. (ABB), Mitsubishi Heavy Industries (MHI), Ansaldo Energia и др.

-----  
<493> Alstom - крупная французская машиностроительная компания, один из мировых лидеров в производстве энергетического оборудования, первая иностранная компания, реализующая проект "под ключ" на российском рынке, - парогазовая установка, газотурбинная установка 420 МВт (Москва, энергоблок N 8 для ТЭЦ-26); поставщик интегрированной системы сухой десульфуризации дымовых газов с электростатическими фильтрами для двух новых угольных котлов мощностью 225 МВт (Тула, Черепетская ГРЭС (блоки 1 и 2)). URL: <http://www.alstom.com>.

<494> Siemens AG - германский концерн, работающий в различных областях промышленности, в том числе в области производства газовых турбин, больших паровых турбин, электрических генераторов, комбинированных парогазовых установок, АСУТП и IT-решения для электростанций (URL: <http://www.siemens.com>). Сотрудничает с российскими компаниями и как поставщик энергетического оборудования, в частности, газовых турбин нового поколения, и как обладатель инновационных технологий. Компания Siemens Power Generation Group PG является поставщиком основного оборудования в проекте по строительству "под ключ" двух парогазовых энергоблоков единичной мощностью 410 МВт каждый на Ставропольской ГРЭС; компания Siemens AG является поставщиком основного оборудования в проекте по строительству "Энергетического острова" Няганской ГРЭС (строительство "под ключ" трех энергоблоков) (URL: <http://www.e4group.Ru>). С ОАО "Силовые машины" подписан лицензионный договор, согласно которому компания Siemens передает ОАО "Силовые машины" технологию и право на производство, продажу и сервисное обслуживание газотурбинных установок SGT5-4000F мощностью 285 МВт ([www.rosinvest.com](http://www.rosinvest.com)); с ОАО "Холдинг МРСК" заключено соглашение о сотрудничестве в целях развития электросетей и энергомашиностроения (URL: <http://www.holding-mrsk.ru>).

<495> General Electric - американская многоотраслевая корпорация, крупнейший в мире производитель многих видов техники, в том числе энергетических установок, газовых турбин, а также продуктов в сфере распределения электроэнергии и контроля // URL: <http://www.ge.com>.

<496> Harbin Electric Machinery Co., Harbin Boiler Co., Harbin Turbine Co. - китайские производители энергетического оборудования, в том числе турбин, котлов, генераторов. URL: <http://www.hec-china.com>. Паровая турбина CLN-660-24/2/566/566 производства Харбинского турбинного завода, парового котла HG-2100/25,4-УМ производства Харбинского котельного завода, генератор QFSN-660-2 производства Харбинского генераторного завода предусмотрены в качестве основного оборудования для строительства "под ключ" двух энергоблоков мощностью 660 МВт Троицкой ГРЭС. URL: <http://www.quartzgroup.ru>.

Основными российскими производителями энергетического оборудования являются ОАО "Силовые машины" <497>, ОАО "ЭМАльянс" <498>, ЗАО "Уральский турбинный завод" <499>, ОАО "Таганрогский котлостроительный завод "Красный котельщик" <500>, ОАО "Машиностроительный завод "ЗиО-Подольск" <501>, Объединенные машиностроительные заводы <502> и др.

-----  
<497> ОАО "Силовые машины" - осуществляет разработку, производство, поставку оборудования для производства электроэнергии, в том числе паровых турбин, турбогенераторов, газовых турбин, лопаток для паровых и газовых турбин. URL: <http://www.power-m.ru> Например, по заказу ОАО "ТГК-10" в качестве основного оборудования предусматривается использование генератора ТЗФ-110-2УЗ производства ОАО "Силовые машины". URL: <http://www.quartzgroup.ru>.

<498> ОАО "ЭнергоМашиностроительный Альянс" ("ЭМАльянс") осуществляет проектирование, изготовление, комплексную поставку оборудования "котельного острова" для тепловой энергетики, включая исполнение контрактов "под ключ" (EPC) (URL: <http://www.em-alliance.ru>). Так, в рамках поставки оборудования для строительства нового энергоблока мощностью 400 МВт для Серовской ГРЭС "ЭМАльянс" должен поставить котел-утилизатор, который изготовленный на ОАО "ТКЗ "Красный котельщик" по лицензии американской компании Nooter/Eriksen Inc. (URL: <http://www.em-alliance.ru>).

<499> ЗАО "Уральский турбинный завод" - проектирует и производит

энергетическое оборудование, в частности паровые теплофикационные и газовые турбины (URL: <http://www.utz.ru>). В частности, в действующем проекте по заказу ОАО "ТГК-10" в качестве основного оборудования для Тобольской ТЭЦ предусматривается турбина К-110-1,6 производства ОАО "УТЗ". URL: <http://www.quartzgroup.ru>.

<500> ОАО "Таганрогский котлостроительный завод "Красный котельщик" - производитель котельного оборудования, теплообменного, вспомогательного энергетического оборудования для электростанций. URL: <http://www.tkz.su>.

<501> ОАО "Машиностроительный завод "ЗиО-Подольск" - изготовление котлов и другого теплотехнического оборудования для тепловой энергетики, в частности котлов к энергоблокам мощностью от 50 до 800 МВт. URL: <http://www.rusenergomash.ru>.

<502> Группа ОМЗ, в частности ОАО "Ижорские заводы", осуществляет проектирование и изготовление строительных металлоконструкций различного назначения. URL: <http://www.omz.ru>.

Из приведенных примеров реализуемых проектов по строительству и модернизации энергетических объектов видно, что в данных проектах задействованы как российские, так и иностранные заводы-изготовители, притом что в рамках одного проекта может быть задействовано несколько поставщиков энергетического оборудования.

При регулировании вопросов по поставке энергетического оборудования необходимо учитывать нормы, предусмотренные § 1 и 3 главы 30 ГК РФ. В п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки" указывается, что при рассмотрении споров, связанных с заключением и исполнением договора поставки, и отсутствии соответствующих норм в § 3 главы 30 ГК РФ суду следует исходить из норм, закрепленных в § 1 главы 30 Кодекса (п. 5 ст. 454), а при отсутствии таких норм в правилах о купле-продаже руководствоваться общими положениями Кодекса о договоре, обязательствах и сделках <503>.

-----  
<503> Вестник ВАС РФ. 1998. N 3.

Договор поставки был предметом многочисленных правовых исследований. Так, рассматривая особенности договора поставки, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский выделяют следующие особенности: 1) субъектный состав, поскольку в качестве поставщика может выступать только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность; 2) характерным признаком товаров, поставляемых по договору поставки, является то, что они производятся или закупаются поставщиком; 3) товары передаются покупателю для их использования в предпринимательской деятельности <504>. Е.А. Суханов отмечает, что основным смыслом выделения договора поставки в отдельный вид договора купли-продажи следует признать необходимость обеспечения детальной правовой регламентации отношений, складывающихся между профессиональными участниками имущественного оборота <505>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

Монография М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о передаче имущества" (книга 2) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (4-е издание, стереотипное).

<504> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 2: Договоры о передаче имущества. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2009. С. 99 - 100.

<505> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 216.



При заключении договора поставки, подчиненного российскому праву, необходимо учитывать, что если существенными условиями для договора купли-продажи являются условия о наименовании и количестве поставляемого оборудования (п. 3 ст. 455, п. 1 ст. 465 ГК РФ), то для поставки существенным условием является также условие о сроке или сроках поставки товаров покупателю. Помимо общих норм гражданского законодательства при осуществлении поставки энергетического оборудования на территории Российской Федерации следует также учитывать требования соответствующих стандартов, в частности ГОСТ Р 51908-2002 "Общие требования к машинам, приборам и другим техническим изделиям в части условий хранения и транспортирования", утвержденный [Постановлением](#) Госстандарта России от 04.07.2002 N 261-ст <506>. Данный ГОСТ входит в перечень документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технического [регламента](#) "О безопасности машин и оборудования", утвержденного Постановлением Правительства РФ от 15.09.2009 N 753 <507>. [Перечень](#) документов в области стандартизации утвержден Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 20.08.2010 N 3108 <508>. Вышеуказанный стандарт 51908-2002 в части условий хранения и транспортировки соответствует международным стандартам МЭК 60721-3-1: 1997 (хранение) и МЭК 60721-3-2: 1997 (транспортирование) <509>.

-----  
<506> [Постановление](#) Госстандарта России от 04.07.2002 N 261-ст. М.: Изд-во стандартов, 2002.

<507> [Постановление](#) Правительства РФ от 15.09.2009 N 753 "Об утверждении технического регламента безопасности машин и оборудования" // СЗ РФ. 2009. N 38. Ст. 4505.

<508> [Приказ](#) Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 20.08.2010 N 3108 "Об утверждении Перечня документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технического регламента "О безопасности машин и оборудования" // Вестник Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии. 2010. N 10. В соответствии с [Приказом](#) Росстандарта от 11.05.2011 N 2169 в [приложение](#) к Приказу N 3108 вносятся изменения и дополнения // Вестник Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии. 2011. N 6.

<509> ИС "Техэксперт".

При заключении договоров поставки с иностранным производителем огромное значение имеет [Конвенция](#) ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. В настоящее время участниками Венской конвенции 1980 г. являются 76 государств, в том числе Россия <510>. Необходимо также обратить внимание, что договоры международной купли-продажи товаров, как и Венская конвенция 1980 г., были предметом многочисленных правовых исследований российских и зарубежных ученых <511>.

-----  
<510> [Конвенция](#) от 11 апреля 1980 г. // Вестник ВАС РФ. 1994. N 14.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (издание пятое, переработанное и дополненное).

---

<511> Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд.,

перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Вилкова Н.Г. [Договорное право в международном обороте](#). М.: Статут, 2004; Елисеев И.В. Гражданско-правовое регулирование международной купли-продажи товаров. СПб., 2002; Международное коммерческое право: Учебное пособие. С.-Петербург. филиал Ин-та гос. и права РАН / Под общ. ред. В.Ф. Попондопуло. 2-е изд., стер. М.: Омега-Л, 2006; Розенберг М.Г. [Контракт международной купли-продажи](#). Современная практика заключения, разрешения споров. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Книжный мир, 2007; Международное коммерческое право: Учебное пособие / Под общ. ред. В.Ф. Попондопуло. 2-е изд., стер. М.: Омега-Л. 2006; Чешир Дж., Норт П. Международное частное право / Пер. с англ. М.: Прогресс, 1982; Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли / Пер. с англ. М.: Юридическая литература, 1993; John O. Honnold Uniform Law for International Sales under the 1980 United Nations Convention. 3th edition. Hague. 1999; Henry Deeb Gabriel Contract for the Sale of Goods. A Comparison of US and International Law. OUP USA. 2008.

[Конвенция](#) содержит нормы о порядке заключения, изменения, прекращения договора, положения об обязательствах сторон, средства правовой защиты сторон, а также о переходе риска и основаниях для освобождения от ответственности. Рассматривая вопрос о содержании международного договора купли-продажи, К.К. Лебедев верно обращает внимание, что обозначение (название, наименование) товара согласно [п. 1 ст. 14](#) Венской конвенции является существенным условием договора международной купли-продажи во всех случаях без исключения, а количество и цена товара - квазисущественными условиями, поскольку они либо должны быть обозначены прямо или косвенно в договоре, либо в договоре должен быть указан способ (порядок) их установления в дальнейшем, и справедливо опровергает доводы о том, что цена не является существенным условием договора международной купли-продажи <512>. Данный довод дополнительно подтверждается в [п. 3 ст. 19](#) Венской конвенции, согласно которому ответ на оферту, содержащий дополнительные или отличные условия в отношении среди прочего цены, платежа, качества и количества товара, места и срока доставки, объема ответственности одной из сторон перед другой или разрешения споров считаются существенно изменяющими условия оферты. Таким образом, правовой анализ [п. 1 ст. 14](#) Венской конвенции 1980 г. в совокупности с [п. 3 ст. 19](#) Венской конвенции свидетельствуют о том, что к существенным условиям договора относятся цена, порядок расчетов, качество и количество товара, место и срок поставки, объем ответственности, порядок разрешения споров.

-----  
<512> Международное коммерческое право: Учебное пособие / Под общ. ред. В.Ф. Попондопуло. 2-е изд., стер. М.: Омега-Л, 2006. С. 235.

Следует отметить, что согласно [п. 2 ст. 3](#) Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров настоящая [Конвенция](#) не применяется к договорам, в которых обязательства стороны, поставляющей товары, заключаются в основном в выполнении работы или в предоставлении иных услуг. Как верно отмечает М.Г. Розенберг, Конвенция исходит из максимально широкой автономии воли сторон при определении условий контракта, что закреплено в [ст. 6](#) Конвенции, согласно которой стороны могут исключить применение настоящей Конвенции, отступить от любого из ее положений или изменить его действие <513>. При этом и при поставке оборудования в рамках договора, по которому осуществлялись поставка импортного оборудования, монтажные, пусконаладочные и иные работы, Международным коммерческим арбитражным судом при ТПП РФ применялись правила Венской [конвенции](#) 1980 г., с учетом того, что стоимость поставки составила более 50% общей стоимости контракта

<514>.

-----  
<513> Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров: [Комментарий](#) к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2010. С. 18.

<514> Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1999 - 2000 гг. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2002. С. 264 - 266.

В правовой литературе неоднократно подчеркивалась важность достижения сторонами договора международной купли-продажи товаров определенности по трем важнейшим аспектам: моменту перехода права собственности, моменту перехода риска случайной гибели или случайного повреждения товара, моменту исполнения договора поставки <515>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о передаче имущества" (книга 2) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (4-е издание, стереотипное).

<515> См.: Розенберг М.Г. [Указ. соч.](#) С. 126; Брагинский М.И., Витрянский В.В. [Указ. соч.](#) С. 18 - 19; The influence of the International sale of goods convention on domestic law including conflict of laws (with specific reference to Russian Law) by Valery Musin. Hague academy of International Law. Martinus Nijhoff Publishers. Leiden. Boston. P. 57.

По российскому законодательству данные аспекты регулируются диспозитивными нормами [ГК РФ](#). В Венской [конвенции](#) имеются положения о моменте исполнения поставки, о переходе риска, но положения о моменте перехода права собственности отсутствуют.

В практике при заключении международных договоров применяются и различные типовые контракты, в частности разработанные Европейской экономической комиссией ООН. Так, Европейской экономической комиссией были разработаны [Общие условия](#) экспортных поставок и монтажа машинного оборудования (Европейская экономическая комиссия ООН, ЕСЕ/МЕ/574А, 1957 г.), [Общие условия](#) экспортных и импортных поставок и монтажа машинного оборудования N 188А, 1957 г. <516>. Как верно отмечает М.М. Богуславский, такие условия применяются сторонами при наличии ссылки на них сторонами конкретных договоров <517>. Нельзя также не отметить широко используемые сторонами договора поставки [Правила ИСС](#) по использованию национальных и международных торговых терминов (Инкотермс 2010) <518>. Выбранное условие поставки оговаривается сторонами в договоре и зависит от особенностей проекта и специфики, связанной с доставкой определенного вида оборудования. Установленное в договоре условие о распределении прав и обязанностей непосредственно влияет на размер цены товара <519>. О том, что момент перехода рисков устанавливается в соответствии с Incoterms, отмечено и в [Общих условиях](#) поставок, разработанных Европейской экономической комиссией. При этом, например, в [Общих условиях](#) экспортных поставок и монтажа оборудования предусмотрено, что при отсутствии в договоре указаний о форме продажи считается, что оборудование продается "с завода", что означает возложение максимальных рисков на покупателя. Несмотря на необходимость тщательной проработки условий контрактов, особенно при заключении договоров, объектом которых являются сложные промышленные объекты, нельзя не обратить внимание на роль типизированных условий контрактов и их широкое применение. В правовой литературе верно отмечается, что типизация сделок, применяемых в международном торговом обороте, дает

возможность заменить длительные предварительные переговоры быстро достигаемой договоренностью о применении той или иной распространенной типовой формулы, которая и определяет обязанности сторон <520>.

-----  
<516> **Общие условия** экспортных поставок и монтажа машинного оборудования (Европейская экономическая комиссия ООН, ЕСЕ/МЕ/574А, 1957 г.). Общие условия экспортных и импортных поставок и монтажа машинного оборудования N 188А. Европейская экономическая комиссия. Женева. Март. 1957 // ИС "Техэксперт".

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (издание пятое, переработанное и дополненное).

---

<517> Богуславский М.М. Указ. соч. С. 327.

<518> Инкотермс 2010. Публикация ICC N 715=Incoterms 2010. ICC Publication N 715: правила ICC для использования торговых терминов в национ. и междунар. торговле: дата вступления в силу 1 января 2011 г. / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

<519> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. М.: Норма, 2008. С. 518.

<520> Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие / Под общ. ред. В.В. Безбаха, В.К. Пучинского. М.: МЦФЭР, 2004. С. 344.

Поскольку при строительстве энергетических объектов в электроэнергетике нередко используются условия контрактов, разработанные Международной федерацией инженеров-консультантов (ФИДИК), хотелось бы обратить внимание, как отражены в данных условиях вопросы, касающиеся поставки основного и вспомогательного оборудования. Согласно условиям контракта на проектирование, строительство и сдачу объектов "под ключ", разработанных ФИДИК, каждый объект оборудования становится собственностью заказчика в любой из следующих моментов, в зависимости от того, который наступит раньше: либо в момент доставки оборудования на строительную площадку, либо при возникновении у подрядчика права на получение оплаты стоимости оборудования и материалов, в случае если работа подрядчика была приостановлена на срок более 28 дней не по вине подрядчика <521>. В отношении доставки товаров в условиях контракта для проектов типа "ИПС" и для проектов, выполняемых "под ключ", в разделе "Общие условия" предусматриваются определенные требования в отношении доставки товаров, согласно которым подрядчик не позднее чем за 21 день должен уведомить заказчика о дате доставки любого оборудования или других существенных товаров на площадку; подрядчик отвечает за упаковку, погрузку, транспортировку, получение, разгрузку, хранение на складе и охрану всех товаров, необходимых для объектов; подрядчик обязан обезопасить и защитить заказчика от любого ущерба, расходов и выплат, которые могут возникнуть в связи с доставкой товаров на площадку, и должен вести переговоры и отвечать по всем искам, связанным с такой доставкой. В Руководстве по подготовке Особых условий контракта, разработанных ФИДИК в отношении доставки оборудования, рекомендуется использование условия о том, что все товары должны иметь происхождение стран в соответствии с выбранными сторонами правилами закупок, и условия, предусматривающего, что транспортировка оборудования должна осуществляться перевозчиками из вышеуказанных одобренных стран, за исключением случаев снятия этого требования заказчиком в письменной форме, ввиду возможных чрезмерных затрат или задержек <522>.

<521> Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". Международная федерация инженеров-консультантов (ФИДИК). 1-е изд. Geneva. 1999. С. 26 - 28.

<522> Руководство по подготовке Особых условий контракта для проектов типа "ИПС" и для проектов, выполняемых "под ключ". 1-е изд. Geneva. 1999. С. 7.

Следует также обратить внимание на весьма полезную рекомендацию Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973, согласно которой при поставках оборудования в рамках контрактов "под ключ", в случаях задержки в поставках отдельных частей оборудования, стороны могут исходить из срока окончания строительства объекта в целом и исчислять неустойку соответственно общей стоимости договора с того момента, когда предусмотренная договором дата окончания строительства не будет соблюдена подрядчиком <523>.

-----  
<523> [Руководство](#) по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973 ECE/TRADE/117 // ИС "Техэксперт".

Необходимо также остановиться на некоторых правовых аспектах, которые на сегодняшний день не имеют четкой законодательной регламентации, притом что имеют огромное значение для регулирования отношений по строительству энергетических объектов. Эти аспекты не имеют и подробного освещения в правовой литературе. Речь идет о регламентации урегулирования разногласий по качеству изготовленного оборудования.

На сегодняшний день обязательное назначение экспертизы предусматривается в [п. 5 ст. 720](#) Гражданского кодекса РФ, где закреплены нормы о приемке заказчиком работы, выполненной подрядчиком. В соответствии с п. 5 ст. 720 Гражданского кодекса РФ при возникновении между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их причин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза.

В данной [статье](#) не указывается, кому должно быть адресовано требование о назначении экспертизы, в какие сроки такая экспертиза проводится, каким образом определяются лица, которые будут проводить такую экспертизу, могут ли быть обжалованы результаты экспертизы, как проведение экспертизы соотносится со сроками проведения работ по договору. Тем не менее, несмотря на неразрешенность вышеперечисленных правовых проблем, законодателем по крайней мере закреплена необходимость разрешения споров по поводу недостатков проведения работ с участием экспертов и с необходимостью получения результата экспертизы, из которого бы явствовало наличие или отсутствие нарушений подрядчиком договора, а также причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками.

В отношении договоров поставки, купли-продажи такой нормы на сегодняшний день не предусматривается <524>. Однако для регулирования вопросов в связи с договором поставки как элемента смешанного договора по строительству и модернизации энергетического объекта обязательное проведение экспертизы с указанием в договоре перечня экспертных учреждений, с участием которых такая экспертиза должна быть проведена в случае возникновения споров по качеству оборудования, могло бы быть дополнительным правовым инструментом в координации соответствующих отношений между сторонами. Возможно предложение следующей регламентации образования такого органа. При наличии перечня экспертных учреждений, указанных сторонами в договоре, формирование органа, уполномоченного для проведения экспертизы, могло бы



осуществляться следующим образом. Одно экспертное учреждение назначается заказчиком, одно - подрядчиком из перечня экспертных учреждений, предусмотренных договором. При бездействии какой-либо стороны либо сторон учреждения назначаются судом (арбитражным, третейским) из перечня, имеющегося в договоре. Данный порядок был бы полезен, учитывая особенности, присущие сложному энергетическому оборудованию, когда определение соответствия качества, наличия, отсутствия дефектов такого оборудования, точное определение учреждений, имеющих специалистов, обладающих необходимыми познаниями и возможностями проведения такого рода экспертиз, может быть весьма затруднительным для суда.

-----  
<524> [Инструкция](#) Государственного арбитража СССР от 25.04.1996 N П-7 "О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству" применяется только в случаях, когда это предусмотрено договором поставки, и в части, не противоречащей нормам Гражданского кодекса Российской Федерации (ч. 3 п. 14 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки") // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. N 2.

Представляется целесообразным законодательное закрепление возможности увеличения срока договора на строительство объекта на время проведения экспертизы, а также судебного урегулирования, в случае если по результатам экспертизы будет установлено соответствие оборудования необходимому качеству.

Нормы процессуального законодательства предусматривают возможность приостановления производства по делу в случае назначения судом экспертизы. Это не обязанность, а право суда. Так, например, согласно п. 1 ст. 144 АПК РФ арбитражный суд вправе приостановить производство по делу в случае назначения арбитражным судом экспертизы. В соответствии с п. 4 ст. 145 АПК РФ срок приостановления в данном случае устанавливается арбитражным судом. Необходимо также отметить, что даже после возобновления производства по делу, в случае, когда экспертами будет представлено заключение, например, о соответствии товара необходимому качеству, и суд, оценив данное доказательство, примет соответствующее решение, судебный акт может быть оспорен в вышестоящих инстанциях, причем и кассационная инстанция, и ВАС РФ вправе приостанавливать исполнение судебного акта.

В такой ситуации возникают вопросы о том, есть ли основания для начисления санкций за нарушение сроков договора, а также как быть, если за период рассмотрения дела в суде срок договора истек и заказчик по смешанному договору заключил договор с иным подрядчиком?

Немецкий ученый В. Бергман, рассматривая изменения в Гражданском уложении Германии, в том числе в части договорного права, обращает внимание на новое определение понятия недостатка вещи для договора подряда, так как данное определение предполагает и ненадлежащую поставку, и обременение правом <525>. Так, согласно п. 2 § 633 Гражданского уложения Германии к недостатку вещи приравниваются случаи, когда подрядчик предоставит иной, отличный от заказанного результат работы либо заказанный результат, но в незначительном объеме, а в п. 3 § 633 предусмотрено, что результат работы считается свободным от обременений правом, если третье лицо не может предъявить заказчику права на него либо может предъявить только права, приобретенные по данному договору <526>. Содержание данных норм наглядно демонстрирует зависимость результата по договору подряда от поставленного товара, в том числе от его

качества.

-----  
<525> Бергман В. Введение к пониманию германского Гражданского уложения. Гражданское уложение Германии = Deutsches Burgerliches Gesetzbuch mit Einfuhrungsgesetz: ввод. закон к Гражд. уложению / Пер. с нем.; научн. ред. В. Бергман. 3-е изд., перераб. М.: Волтерс Клувер, 2008. С. XV.

<526> Гражданское уложение Германии = Deutsches Burgerliches Gesetzbuch mit Einfuhrungsgesetz: ввод. закон к Гражд. уложению / Пер. с нем.; научн. ред. В. Бергман. 3-е изд., перераб. М.: Волтерс Клувер, 2008. С. 264.

Правовой анализ вышеуказанных вопросов показывает целесообразность постановки вопроса о закреплении обязательного участия уполномоченных представителей заказчика в заводских испытаниях оборудования, поскольку заказчики, являющиеся, как правило, генерирующими компаниями, обладающими специалистами в соответствующей области, получили бы возможность убедиться в соответствии изготавливаемого оборудования, а также заявить возможные претензии и, следовательно, урегулировать их еще до прибытия оборудования на строительную площадку.

Необходимо обратить внимание, что вопрос об участии заказчика в испытаниях нашел достаточно подробное отражение в условиях контракта для проекта типа "ИПС" и для проектов, выполняемых "под ключ", разработанных ФИДИК. Пункт 7.4 Общих условий предусматривает обязанность подрядчика согласовать с заказчиком время и место проведения установленных испытаний любого оборудования, материалов и прочих частей объектов и право заказчика участвовать в испытаниях. В условиях также предусматривается оговорка о том, что в случае, если заказчик не присутствовал при испытаниях, он обязан принять их результаты как точные. Необходимо отметить, что аналогичная оговорка предусматривается и в Общих условиях экспортных поставок и монтажа машинного оборудования, разработанных Европейской экономической комиссией ООН от 01.01.1957 <527>.

-----  
<527> Общие условия экспортных поставок и монтажа машинного оборудования. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1957. Сб. контрактов и руководств, принятых в межд. коммерч. практике. М., 1991. Т. 2.

Однако данные условия могут и не включаться сторонами в договор, что в отсутствие законодательного закрепления соответствующей обязанности сторон будет увеличивать сложности рассмотрения споров в связи с качеством поставляемого оборудования. В разделе "Техническая экспертиза" Руководства по составлению договоров на сооружение промышленных объектов, разработанных Европейской экономической комиссией ООН, отмечаются о сложности рассмотрения споров в отношении качества поставок промышленного оборудования и проведении технической экспертизы <528>. Данное обстоятельство подтверждает целесообразность сделанных предложений по совершенствованию регламентации урегулирования разногласий по качеству поставляемого энергетического оборудования при осуществлении строительства энергетического объекта.

-----  
<528> [Руководство](#) по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973 ECE/TRADE/117, 1973 // ИС "Техэксперт".

В рамках данного исследования думается целесообразным обратить особое внимание

не только на специфику, присущую обязанностям сторон, но на специфику принадлежащих сторонам прав, в частности, на право заказчика отказаться от исполнения договора.

## § 5. Право заказчика на отказ от исполнения договора

Согласно закрепленному в [ст. 310](#) ГК РФ общему правилу односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Учитывая нормы действующего законодательства о подряде, следует обратить внимание, что возможность отказаться от исполнения договора предусмотрена как для заказчика, так и для подрядчика. При этом если для подрядчика данная возможность отказаться от исполнения договора напрямую связана с определенными обстоятельствами, то права заказчика на отказ от исполнения договора существенно шире. В связи с реализацией указанных прав, особенно в случае, когда речь идет о длительном по сроку строительстве сложного и дорогостоящего промышленного объекта, возникает множество вопросов, заслуживающих внимательного изучения. Чем обусловлено закрепление в законе прав на отказ от исполнения договора строительного подряда? Соответствует ли имеющееся положение в действующих нормах основным началам гражданского законодательства, в частности, о признании равенства участников регулируемых отношений? В чем особенности судебной практики разрешения споров в связи с реализацией заказчиком права на отказ от исполнения договора?

Прежде всего необходимо обратить внимание на те обстоятельства, с которыми законодатель связывает право подрядчика на отказ от договора, так как это позволит далее выделить преимущества в правах заказчика. Подрядчик имеет право отказаться от договора при наступлении определенных событий, в частности, указанных в [ст. 716](#) ГК РФ. Согласно [п. 1 ст. 716](#) ГК РФ подрядчик обязан незамедлительно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении: непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи; возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы или создают невозможность ее завершения в срок. В случае, если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение подрядчика, не примет соответствующих мер для устранения обстоятельств, указанных в [п. 1 ст. 716](#) ГК РФ, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков. Совершенно очевидно, что при такой редакции нормы подрядчик может прибегнуть к реализации права на отказ только при наличии соответствующих доказательств. Как справедливо отмечает М.И. Брагинским, В.В. Витрянским, решив расторгнуть договор, подрядчик идет на определенный риск, так как если заказчик докажет отсутствие обоснованности неблагоприятных последствий, действия подрядчика будут расценены как подпадающие под [ст. 310](#) ГК РФ <529>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

---

<529> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008. С. 64.

Право заказчика на отказ от исполнения договора распространяется не только на случаи возникновения определенных, предусмотренных законом обстоятельств, в частности в [ст. 715](#) ГК РФ, но может быть реализовано заказчиком и вне зависимости от каких-либо обстоятельств согласно [ст. 717](#) ГК РФ.

Согласно [п. 2 ст. 715](#) ГК РФ, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. Данная норма действует независимо от включения ее сторонами в договор. Причем в [п. 3 данной статьи](#) закреплено право заказчика отказаться от договора также в случае, когда во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом. В таком случае заказчик имеет право назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков. Очевидно, что бремя доказывания обстоятельств, свидетельствующих о выполнении работы ненадлежащим образом или невозможности окончания выполнения работы к определенному сроку, в случае возражений подрядчика будет в данном случае возложено на заказчика.

Как верно отмечают М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, данной нормой заказчику предоставляется возможность не только контроля, но и принятия адекватных мер, а также означает применение [ст. 397](#) ГК РФ, предусматривающей соответствующий способ достижения реального исполнения <530>.

-----

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

---

<530> Там же. С. 62 - 63.

О необходимости исследования доказательств, подтверждающих размер ущерба и наличие причинной связи между досрочным прекращением договора и причиненными в связи с этим убытками, отмечается и в информационном [письме](#) Президиума ВАС РФ от 24 января 2000 г. N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда". В [п. 19](#) информационного письма приводится пример, когда подрядчик обратился в арбитражный суд с иском о взыскании с заказчика убытков, возникших в результате отказа последнего от исполнения договора строительного подряда, в размере разницы между договорной ценой и суммой, выплаченной за выполненную работу. Заказчик возражал против иска, ссылаясь на то, что отказ от исполнения договора не причинил убытков подрядчику. Суд первой инстанции удовлетворил иск в полном объеме со ссылкой на [ст. 717](#) ГК РФ. Суд кассационной инстанции решение отменил и передал дело на новое рассмотрение в связи с тем, что норма [ст. 717](#) ГК РФ не содержит исключения из общего правила возмещения убытков и не освобождает истца от обязанности доказывания возникших у него убытков, а лишь ограничивает размер возмещения в случае, если фактический ущерб превышает установленный законом максимальный предел.

В отличие от нормы [ст. 715](#) ГК РФ норма об отказе от договора, предусмотренная в [ст. 717](#) ГК РФ, действует, если иное не предусмотрено договором подряда. Данной нормой предусматривается право заказчика в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной

цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора.

Заказчик должен понимать, что при реализации данного права необходимо будет возмещать подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу. В то же время, как правильно отмечает Е.А. Суханов, правило [ст. 717](#) ГК РФ лишь ограничивает размер возмещаемых подрядчику убытков, но не освобождает его от доказывания оснований и условий для их взыскания <531>.

-----  
<531> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 501.

Следует отметить, что практика рассмотрения судами споров в связи с реализацией заказчиком права на отказ от договора, охватывает как случаи применения [ст. 715](#), так и [ст. 717](#) ГК РФ. Так, при рассмотрении дел N А32-25138/2008-7/455, А40-17666/09-102-201 арбитражные суды, удовлетворяя иски заказчиков, руководствовались [п. 2 ст. 715](#) ГК РФ <532>.

-----  
<532> Решение Арбитражного суда Краснодарского края от 13.07.2009 по делу N А32-25138/2008-7/455; [Постановление](#) Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.02.2010 по делу А32-25138/2008; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 25.01.2010 по делу N А32-25138/2009; [Определение](#) ВАС РФ от 17.06.2010 N ВАС-7295/10; [Постановление](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 05.03.2010 по делу А40-17666/09-102-201; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Московского округа от 28.06.2010 по делу А40-17666/09-102-201; [Определение](#) ВАС РФ от 22.10.2010 по делу N ВАС-13737/10 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

При рассмотрении дела N А19-12877/09-38 арбитражные суды пришли к выводу, что заказчик был вправе отказаться от договора подряда в соответствии со [ст. 717](#) ГК РФ по следующим причинам. Между истцом и ответчиком был заключен договор, согласно которому подрядчик обязался в согласованный договором срок выполнить комплекс работ по разработке проекта реконструкции ротора низкого давления, изготовлению и поставке деталей и узлов турбины, шеф-монтажу турбоагрегата с целью увеличения электрической мощности. Подрядчик нарушил сроки поставки оборудования, не произвел шеф-монтаж оборудования, в связи с чем заказчик был лишен возможности воспользоваться поставленными пропускными трубами и, как следствие, результатом работ по договору <533>. Строго говоря, анализ описательных и мотивировочных частей судебных актов показывает, что в рассматриваемом случае речь шла о нарушении подрядчиком обязательств по договору, что является основанием для реализации права, предусмотренного [ст. 715](#) ГК РФ, и применения данной нормы. В то же время применение судами [ст. 717](#) Гражданского кодекса не повлияло на принятие судами правильного решения по существу. Судебные акты вступили в законную силу, в передаче дела в Президиум ВАС РФ было отказано <534>.

-----  
<533> [Постановление](#) Четвертого арбитражного апелляционного суда от 26.02.2010 по делу N А19-12877/2009, [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 04.05.2010 N А19-12877/09 // URL: <http://ras.arbitr.ru>.

<534> [Определение](#) ВАС РФ от 09.07.2010 N ВАС-7370/10 // URL: <http://ras.arbitr.ru>.



Поскольку стороны ИПС-контрактов нередко передают споры на разрешение международных коммерческих арбитражных судов, следует обратить внимание на практику Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ. В практике МКАС при ТПП РФ рассматривался спор по иску заказчика, который отказался от договора подряда со ссылкой на невозможность со стороны подрядчика выполнить работу в срок и требовал взыскать с подрядчика выплаченный аванс <535>. В решении МКАС по данному делу отмечено, что для удовлетворения требований истца на основании п. 2 ст. 715 ГК РФ суду необходимо установить, что ответчик выполнял работу настолько медленно, что окончание ее к сроку стало явно невозможным. Бремя данного доказывания было возложено на истца, который не смог представить доказательства того, что работа выполняется подрядчиком настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным. Учитывая данные обстоятельства, МКАС пришел к выводу о невозможности удовлетворить требования истца на основании п. 2 ст. 715 ГК РФ. При этом, принимая во внимание заявление истца о невозможности выполнения подрядчиком условий контракта, МКАС посчитал возможным сделать вывод об отказе истца от исполнения контракта в соответствии со ст. 717 ГК РФ. Применение данной нормы потребовало установления объема и стоимости выполненной работы. Данная необходимость обусловлена объемной, зачастую противоречивой доказательственной базой, что отражает специфику данных споров и определенные сложности в оценке доказательств <536>.

-----  
<535> См.: [Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП Российской Федерации за 2007 - 2008 гг.](#) / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2010. С. 333 - 340.

<536> В порядке сравнения можно привести норму § 649 Гражданского уложения Германии, согласно которой до завершения работ заказчик может в любое время расторгнуть договор, при этом подрядчик вправе потребовать выплаты согласованного вознаграждения, с зачетом сэкономленного на расходах вследствие прекращения договора либо приобретенного путем иного использования рабочей силы или преднамеренно упущенное // Гражданское уложение Германии = Deutsches Bürgerliches Gesetzbuch mit Einführungsgesetz: Ввод. закон к Гражд. уложению / Пер. с нем.; науч. ред. В. Бергман. 3-е изд., перераб. М.: Волтерс Клувер, 2008.

В мотивировочной части решения МКАС по вышеуказанному делу отмечено, что, поскольку стороны не провели совместную проверку, а по документам, представленным в материалах дела каждой из сторон по отдельности, установить точный объем и стоимость выполненных работ суду не представлялось возможным, суд, учитывая частичное признание истцом выполненных работ, а также неосмотрительность и упущения, допущенные обеими сторонами, пришел к выводу о необходимости распределения риска между сторонами в равных долях с учетом принципа смешанной вины согласно ст. 404 ГК РФ, в связи с чем иск заказчика был удовлетворен частично. В данном решении МКАС не случайно обращается внимание на то, что назначение сторонами общего аудитора по взаимному согласию значительно упростило бы разрешение спорной ситуации. Это замечание арбитров было сделано не случайно, так как согласование общего аудитора позволило бы избежать необходимости рассмотрения противоречивых заключений, предоставленных каждой стороной в материалы дела.

Приведенные примеры являются также дополнительным подтверждением ранее высказанного довода о необходимости законодательного закрепления обязанности сторон предусматривать в договоре экспертное учреждение или порядок образования экспертного органа на случай возникновения разногласий, в том числе по качеству

поставленного энергетического оборудования для строительства энергетического объекта.

Следует отметить, что при рассмотрении споров по договорам подряда арбитражные суды Российской Федерации часто назначают экспертизы для определения объема и стоимости выполненных работ. Так, например, арбитражные суды, рассматривая иск заказчика к подрядчику о взыскании в порядке ст. 715 ГК РФ убытков по договору подряда на выполнение работ по монтажу тепломеханической части котельной, монтажу электросиловой части, а также пусконаладочных работ (А32-25138/2009), удовлетворили иски с учетом п. 3 ст. 715 ГК РФ, при этом для определения стоимости фактически выполненных работ судом назначалась экспертиза, поскольку между сторонами был спор по поводу недостатков выполненных работ и причинной связи между действиями подрядчика и обнаруженными недостатками <537>.

-----  
<537> Решение Арбитражного суда Краснодарского края от 13.07.2009 по делу N А32-25138/2008-7/455; [Постановление](#) Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 18.02.2010 по делу А32-25138/2008; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 25.01.2010 по делу N А32-25138/2009; [Определение](#) ВАС РФ от 17.06.2010 N ВАС-7295/10 // URL: <http://www.ras.arbitr.ru>.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 20.12.2006 N 66 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе" экспертиза может проводиться как в государственном судебно-экспертном учреждении, так и в негосударственной экспертной организации либо к экспертизе могут привлекаться лица, обладающие специальными знаниями <538>.

-----  
<538> Вестник ВАС РФ. 2007. N 7.

Ни АПК РФ, ни ГПК РФ, ни Закон РФ "О международном коммерческом арбитраже", ни Федеральный закон "О третейских судах в Российской Федерации" не содержат определения специальных знаний. Это отмечается и в правовой литературе, в частности, В.В. Молчановым, который предлагает определять специальные знания как знания, не являющиеся общеизвестными, общедоступными, т.е. профессиональные знания, которыми владеет относительно небольшой круг специалистов <539>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) "Гражданский процесс" (под ред. М.К. Треушникова) включен в информационный банк согласно публикации - Городец, 2007 (2-е издание, переработанное и дополненное).

-----  
<539> Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Городец, 2011. С. 315.

Федеральным [законом](#) "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" закреплены профессиональные и квалификационные требования, предъявляемые к государственному судебному эксперту, которые включают наличие высшего профессионального образования, подготовку по конкретной экспертной специальности в установленном для этого порядке <540>. Однако данные требования касаются только экспертов, занимающих соответствующие должности в государственных судебно-экспертных учреждениях, в то же время нормы процессуального законодательства предусматривают возможность проведения экспертизы не только государственными судебными экспертами.

<540> Федеральный закон от 31.05.2001 N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2001. N 23. Ст. 2291.

Наиболее известным экспертным учреждением, осуществляющим в том числе строительно-технические экспертизы, является, например, Российский федеральный центр судебной экспертизы при Минюсте России <541>. В соответствии со ст. 37 Федерального закона "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" Российский федеральный центр судебной экспертизы при Минюсте России вправе проводить несудебные экспертные исследования по обращениям юридических лиц <542>. Одна из ведущих экспертных компаний - АНО "Союзэкспертиза" Торгово-промышленной палаты РФ (СОЭКС) <543>. СОЭКС является членом Международной федерации инспекционных агентств (IFIA), имеет многолетний опыт инспекционных работ. Помимо данных наиболее известных экспертных учреждений, есть и иные компании, осуществляющие соответствующие экспертные исследования.

-----  
<541> URL: <http://www.sudexpert.ru>.

<542> Федеральный закон от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации" // Российская газета. 05.06.2001. N 106.

<543> URL: <http://www.soex.ru>.

Особенность объекта строительства и сложность проводимых работ по договорам на строительство энергетических объектов подтверждает также справедливость приводимого в правовой литературе вывода о том, что специфика экспертного исследования такова, что должны быть точно сформулированы вопросы, что также требует специальных познаний <544>.

-----  
<544> Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. В.В. Ярков. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 182.

Необходимо отметить, что различные правовые аспекты, связанные с предметом доказывания, определением размера убытков, были предметом исследований и зарубежных ученых, в частности М. Вольфа, Х. Шака. В работе, посвященной международному гражданскому процессуальному праву, Х. Шак отмечает, что предмет доказывания составляют спорные факты, от которых зависит возможность истца реализовать свои требования, о ответчик - свои возражения <545>. М. Вольф, поднимая вопросы, связанные с определением размера убытков, подчеркивает, что определение размера убытков только как процессуального момента содержит в себе неопределенность, так как вопрос о том, существует ли ответственность, относится к сфере материального права <546>.

-----  
<545> Шак Х. Международное гражданское процессуальное право. М.: БЕК, 2001. С. 324.

<546> Вольф М. Международное частное право. М.: Государственное издательство иностранной литературы, 1948. С. 267.

В условиях контрактов ФИДИК для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ", предусмотрены два основания для расторжения договора заказчиком <547>. В первом случае условия контракта ФИДИК предусматривают возможность расторжения договора заказчиком,

если подрядчик не выполнил требований по предоставлению обеспечения исполнения контракта или указания об устранении недостатков; самовольно покинул объекты или иным образом прямо продемонстрировал намерение прекратить исполнение своих обязательств по контракту; заключил договор субподряда на выполнение всех работ без необходимого на то согласия; дал или предложил кому-либо взятку или иначе выразил благодарность, предложил комиссионные или другие вещи или деньги в качестве поощрения или награды: за действия или за готовность к любому действию в связи с выполнением контракта; за демонстрацию или готовность продемонстрировать благосклонность или отсутствие таковой к кому-либо в связи с выполнением контракта (п. 15.2 условий контракта). При вышеуказанных обстоятельствах заказчик имеет право расторгнуть контракт, уведомив об этом подрядчика за 14 дней. В последних двух случаях заказчик может расторгнуть контракт немедленно после уведомления.

-----  
<547> Международная федерация инженеров-консультантов. Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". 1-е изд. FIDIC. 1999. GENEVA. URL: <http://www.fidic.org>.

В п. 15.5 условий контракта предусмотрено право заказчика расторгнуть контракт в любое время по своему усмотрению, уведомив об этом подрядчика. Расторжение контракта вступает в силу спустя 28 дней после даты получения подрядчиком данного уведомления или даты возвращения заказчиком обеспечения исполнения контракта, в зависимости от того, которая из них наступит позже. Данная часть п. 15.5 очень схожа с нормой ст. 717 ГК РФ. Однако п. 15.5 содержит оговорку, согласно которой заказчик не имеет права расторгнуть контракт в соответствии с данным пунктом, чтобы самому выполнять работы на объектах или организовать их выполнение другим подрядчиком. В таком случае данное положение существенно отличается от нормы ст. 717 ГК РФ, в которой право заказчика не увязывается с продолжением выполнения работ, а зависит лишь от волеизъявления заказчика. Единственным "смягчающим" моментом в ст. 717 ГК РФ является то, что данная норма действует, если иное не предусмотрено договором подряда <548>.

-----  
<548> Данное "смягчающее обстоятельство" может и не сработать на практике, если договор будет заключаться по результатам торгов на право заключения договора, когда подрядчик фактически подписывает редакцию договора, подготовленную заказчиком.

Обеспечивает ли данная норма баланс интересов сторон и стабильность предпринимательской деятельности? Согласно п. 1 ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений. Как уже отмечалось выше, право подрядчика на отказ от исполнения договора обусловлено наличием определенных обстоятельств. Норма ст. 717 ГК РФ наделяет заказчика правом отказа от договора в любое время безотносительно того, как выполняются подрядчиком его обязательства. Это, безусловно, существенное преимущество заказчика. Однако для подрядчика возможность реализации заказчиком права на отказ от исполнения договора означает повышенный риск на протяжении всего срока исполнения договора.

То обстоятельство, что любая предпринимательская деятельность связана с риском, понятно и закреплено в законе (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Однако задача правового регулирования едва ли заключается в увеличении такого риска, тем более для сторон дорогостоящих и длительных по срокам исполнения контрактов. Так, согласно данным, размещенным на официальном сайте ОАО "ОГК-3", в отношении реализации инвестиционной программы

ОАО "ОГК-3" сроки реализации проектов по строительству двух энергоблоков мощностью по 225 МВт на Черепетской ГРЭС, строительству энергетического комплекса "Южноуральская ГРЭС-2" (блок N 1), реконструкции и восстановлению энергоблока ст. N 4 на Гусиноозерской ГРЭС превышают два года. При этом минимальная цена одного ИПС-контракта превышает 7 млрд. руб. <549>. Инвестиционные проекты ОАО "Энел ОГК-5", включающие строительство ПГУ-410 (филиал "Среднеуральская ГРЭС"), строительство ПГУ-410 (филиал "Невинномысская ГРЭС"), строительство системы сухого золошлакоудаления (филиал "Рефтинская ГРЭС"), также являются долгосрочными и реализуются с 2007 г., т.е. сроки превышают четыре года <550>.

-----  
<549> URL: <http://www.ogk-3.ru>.

<550> URL: <http://www.ogk-5.com/ru/invest>.

Сложно объяснить, каким образом норма [ст. 717](#) ГК РФ отражает равенство участников регулируемых отношений, обеспечивает стабильность предпринимательских отношений и предсказуемость. Как верно отмечает В.Ф. Попондопуло, под нормативно-правовым режимом предпринимательства следует понимать соответствие законодательства природе предпринимательства, природе тех отношений, которые его опосредуют <551>.

-----  
<551> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 57.

Опасность данной нормы заключается также в том, что в ней отсутствуют четкие критерии определения размера убытков, подлежащих возмещению заказчиком подрядчику.

Следует также обратить внимание, что в [ст. 717](#) ГК РФ речь идет об убытках подрядчика, которые не связаны с нарушением заказчиком обязательств по договору. Согласно редакции [ст. 717](#) ГК РФ заказчик вправе отказаться от договора в любое время до сдачи ему результата работы, т.е. как через месяц после заключения договора, так и за месяц до сдачи объекта строительства. Если с расходами, которые подрядчик уже понес, ситуация более ясная при наличии подтверждающих документов, то в отношении расходов, которые подрядчик должен будет понести, и тем более в отношении упущенной выгоды между сторонами могут возникнуть серьезные разногласия.

Как верно отмечает О.Н. Садиков, термин "убытки" получил в гражданском праве Российской Федерации широкое применение и используется для обозначения разнородных имущественных потерь, внешне схожих, однако различных по причинам возникновения и правовым последствиям, притом что проблематика правомерных убытков рассматривается в научных публикациях очень кратко <552>.

-----  
<552> Садиков О.Н. [Убытки в гражданском праве](#) Российской Федерации. М.: Статут, 2009. С. 11 - 12.

В то же время при наличии в Гражданском кодексе РФ нормы о консервации строительства, закрепленной в [ст. 752](#) (прекращение работ по договору строительного подряда по не зависящим от сторон причинам), а также вышеотмеченной нормы [ст. 715](#) (отказ заказчика от исполнения договора вследствие нарушений подрядчиком обязательств по договору) едва ли оправдана возможность увеличения предпринимательского риска подрядчика нормой, предусмотренной [ст. 717](#) ГК РФ, притом что редакция данной нормы не содержит условий, обязывающих заказчика при



включении такого положения в договор предоставлять подрядчику какое-либо обеспечение, в частности гарантию банка на сумму, которая должна быть возмещена подрядчику.

Согласно п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" размер недополученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено <553>. Однако в данном положении не разъяснено, что может быть отнесено к разумным затратам, а что нет.

-----  
<553> Российская газета. 10.08.1996.

В правовой литературе предлагаемые определения касаются в основном случаев ненадлежащего исполнения обязательства. Так, Н.Д. Егоров отмечает, что упущенная выгода означает несостоявшееся увеличение имущества должника, при определении размера которого должны учитываться данные, которые бесспорно подтверждают возможность получения денежных сумм или иного имущества, если бы обязательство было исполнено должником надлежащим образом <554>. А.В. Латынцев, О.В. Латынцева определяют размер упущенной выгоды как величину, на которую могло бы увеличиться, но не увеличилось имущество потерпевшего <555>.

-----  
<554> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 649.

<555> Латынцев А.В., Латынцева О.В. Расчет убытков в коммерческой деятельности. М.: Лекс-Книга, 2002. С. 30 - 31.

Согласно условиям контрактов, разработанным ФИДИК, после расторжения контракта заказчиком заказчик в соответствии с п. 19.6 условий при выполнении подрядчиком требований п. 16.3 должен выплатить подрядчику: суммы, подлежащие уплате за любую выполненную работу, стоимость которой указана в контракте; стоимость оборудования и материалов, заказанных подрядчиком для сооружения объектов; сумму любых других расходов или обязательств, которые в этих обстоятельствах были обоснованно понесены или взяты на себя подрядчиком в ожидании завершения объектов; стоимость вывоза временных объектов и оборудования подрядчика с площадки и их возвращение в место осуществления деятельности подрядчика в его стране; стоимость на день расторжения контракта репатриации рабочих и служащих подрядчика, нанятых исключительно в связи с сооружением объектов.

Раздел 4 Принципов УНИДРУА содержит подробные положения о возмещении убытков в связи с неисполнением обязательства, распространяя данное право на преддоговорный период <556>. Однако по смыслу положений они связаны именно с тем или иным неисполнением, но не с возможностью отказа от договора в любое время. Приведенный в комментарии к ст. 7.4.2 Принципов УНИДРУА пример с молодым архитектором также не содержит указаний на то, оговаривалось ли такое право в законе, которым подчинялся контракт, однако демонстрирует принцип полного возмещения убытков, включая компенсацию нематериального ущерба <557>.

-----  
<556> [Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2004](#) / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2006. С. 258.

<557> В иллюстрации 6 к п. 5 комментария к ст. 7.4.2 приводится ситуация, когда

молодой архитектор А., который начинает приобретать определенную репутацию, подписывает договор о модернизации муниципального музея изящных искусств. Заказ широко освещался в прессе. Впоследствии муниципальные власти принимают решение воспользоваться услугами более опытного архитектора и прекращают договор с А. Он может получить компенсацию не только понесенных материальных потерь, но и ущерба, причиненного его репутации, а также компенсацию потери возможности (шанса) стать более известным, что было бы обеспечено упомянутым заказом // [Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2004](#) / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2006. С. 262.

Поскольку действующее законодательство РФ не содержит четких критериев исчисления величины убытков для случаев правомерного отказа заказчика от исполнения договора подряда, в целях соблюдения баланса интересов сторон целесообразно постановка вопроса об исключении [ст. 717](#) ГК РФ либо дополнения данной нормы положением о том, что включение такого права в договор допускается при определении сторонами суммы, подлежащей выплате подрядчику, и предоставления соответствующей банковской гарантии заказчиком. Целесообразность данных уточнений обусловлена также тем, что согласно [ст. 729](#) ГК РФ заказчик не обязан принимать результаты незавершенной работы, это его право, притом что право подрядчика, предусмотренное [п. 6 ст. 720](#) ГК РФ, едва ли может быть реализовано, если речь, например, пойдет об изготовленном энергетическом оборудовании для конкретного энергоблока.

Вариантом уточнения нормы о праве заказчика на отказ от исполнения договора может быть также ограничение по сроку отказа от исполнения договора, исключающее возможность злоупотребления правами в нарушение требований [ст. 10](#) ГК РФ.

Особенностью рассмотрения споров в связи с отказом заказчика от исполнения договора строительного подряда является сложная доказательственная база, которая охватывает следующие доказательства: а) связанные с наличием, отсутствием обстоятельств, подтверждающих невозможность выполнения контракта подрядчиком; б) связанные с расчетом убытков, в части, касающейся упущенной выгоды. Специфика дел по спорам в связи с договором, по которому объектом строительства является энергетический объект, обусловлена также особенностями объекта строительства и сложностью строительных работ, узким кругом специалистов и организаций, обладающих определенными познаниями и возможностями проведения соответствующей экспертизы.

## § 6. Обязанность по страхованию объекта строительства

Одним из условий договора на строительство и модернизацию энергетических объектов может быть обязанность подрядчика застраховать риск случайной гибели или повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых в строительстве. Вопрос о значении договора имущественного страхования, в том числе при осуществлении строительства, неоднократно поднимался в правовой литературе <558>. Н.С. Кузнецова говорит о целесообразности более широкого использования института страхования в подрядных договорных отношениях в строительстве, включая страхование от коммерческих, технических, правовых и политических рисков <559>. В связи с тем что наступление прав и обязанностей по договору страхования связано со страховым случаем, который может и не произойти, а страховая премия будет выплачена, договор страхования характеризуется как рискованный <560>. Риск подрядчика выражается в возможной ситуации, когда страховые премии были выплачены, но за период действия договора страхования страховой случай не произошел. Рисковым этот договор является и для страховщика, поскольку при

возникновении страхового случая размер страхового возмещения может значительно превысить размер страховой премии.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).

<558> Басин Ю.Г., Виняр Е.С. Некоторые вопросы совершенствования подрядных отношений в строительстве // Юридические науки: Сборник КазГУ. Алма-Ата: Изд-во Каз. ун-та, 1974; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. 2-е изд., стер. М.: Статут, 2008; Правовые вопросы строительства в СССР / Под ред. И.Л. Брауде. М.: Госюриздат, 1960; Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право.

<559> См.: Кузнецова Н.С. Правовое регулирование подрядных договорных отношений в строительстве (гражданско-правовой аспект): Автореф. дис. ... д.ю.н. Киевский унив-т им. Т.Г. Шевченко. Киев, 1993. С. 12.

<560> См.: Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. С. 728.

По нашему мнению, договор страхования имущества при осуществлении строительства энергетического объекта служит известной гарантией исполнения самого договора подряда, сторонами которого являются подрядчик (страхователь) и заказчик (выгодоприобретатель).

В данном [параграфе](#) рассматриваются вопросы, касающиеся добровольного страхования имущества <561>.

-----  
<561> Следует отметить, что согласно [п. 2 ст. 927](#) ГК РФ обязанность страховать в качестве страхователей жизнь, здоровье или имущество других лиц либо свою гражданскую ответственность перед другими лицами за свой счет или за счет заинтересованных лиц может быть возложена на страхователей законом (обязательное страхование). Так, например, отношения, связанные с обязательным страхованием гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте, регулируются нормами Федерального [закона](#) от 27 июля 2010 г. № 225-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте".

Как правило, условие о страховании имущества рассматривается еще на стадии заключения договора на строительство и модернизацию. Предметом обсуждения обычно оказывается не само включение данной обязанности подрядчика по страхованию имущества на время осуществления строительного-монтажных работ, а отдельные условия страхования, которые предлагаются подрядчику для включения в договор страхования.

В случае если отношения сторон по договору регулируются законодательством РФ, необходимо учитывать следующее. Нормы о страховании объекта строительства предусмотрены в [ст. 742](#) ГК РФ. Норма, содержащаяся в [абзаце 1 п. 1 ст. 742](#) ГК РФ, носит диспозитивный характер и предусматривает, что договором строительного подряда может быть предусмотрена обязанность стороны, на которой лежит риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, материала, оборудования и другого имущества, используемых при строительстве, застраховать соответствующие риски.

При этом, несмотря на диспозитивность данной нормы, при заключении договора

строительства энергетических объектов отсутствие данного условия в договоре практически исключается. Это обусловлено не только спецификой самих объектов, их высокой стоимостью, но также нормой п. 1 ст. 741 ГК РФ, согласно которой риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства, составляющего предмет договора строительного подряда, до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик. Несмотря на норму, предусмотренную п. 2 ст. 741 ГК РФ (гибель или повреждение объекта вследствие недоброкачества предоставленных заказчиком материала или оборудования либо исполнения ошибочных указаний заказчика), Е.А. Суханов справедливо отмечает, что при общей презумпции возложения риска случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства на подрядчика обязанность доказывания данных обстоятельств при возникновении спорных ситуаций также будет возложена на подрядчика <562>.

-----  
<562> См.: Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право. С. 484.

Условиями контрактов на строительство промышленных объектов, разработанных ФИДИК, предусматривается право заказчика, в случае если подрядчик не заключил соответствующие договоры страхования, заключить необходимые договоры страхования, оплачивать страховые взносы и вычитать выплаченные суммы из любых платежей, причитающихся подрядчику, или взимать эти суммы в качестве задолженности подрядчика <563>.

-----  
<563> Международная федерация инженеров-консультантов. Условия контракта на сооружение объектов гражданского строительства. 4-е изд., с доп. испр. и доп. 1992. URL: <http://www.fidic.org>. На русский язык переведено European Construction Ventures (ECV). URL: [www.cce-ecv.com](http://www.cce-ecv.com). С. 16.

Аналогичная норма в ГК РФ отсутствует, но есть нормы, которые практически совпадают по содержанию. Так, в соответствии со ст. 742 ГК РФ предусмотрено, что сторона, на которую возлагается обязанность по страхованию, должна предоставить другой стороне доказательства заключения ею договора страхования на условиях, предусмотренных договором строительного подряда, включая данные о страховщике, размере страховой суммы и застрахованных рисках.

При этом, поскольку сторонами договора подряда являются заказчик и подрядчик, необходимо учитывать, что условия в отношении страхования, включенные в договор строительного подряда, будут касаться именно заказчика и подрядчика, т.е. их взаимных обязанностей.

В соответствии с п. 3 ст. 308 ГК РФ обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). Страховая компания стороной договора подряда не является. Соответственно, предусматривая взаимные обязанности в отношении страхования имущества в связи с осуществлением строительства или реконструкции, заказчик и подрядчик должны формулировать соответствующие условия так, чтобы данные обязанности не противоречили нормам действующего законодательства в отношении имущественного страхования и могли быть реально исполнены при заключении договора страхования.

Фактически данные обязанности могут быть отражены в заявлении на страхование, а сам договор или выписка из соответствующей части договора может быть представлена в страховую компанию. Однако при заключении договора страхования страховая компания будет также руководствоваться как нормами действующего законодательства, так и

собственными интересами уже как сторона договора страхования.

В контракт на строительство или реконструкцию промышленных объектов включаются различные условия, касающиеся страхования, среди которых могут быть перечислены строительно-монтажные риски, которые должен будет застраховать подрядчик, указано имущество, риск утраты (гибель) и повреждение которого следует застраховать, срок действия договора страхования, размер страховой суммы, определена территория страхования.

Как правило, в перечень рисков, охватываемых страхованием при осуществлении строительно-монтажных работ, входят следующие риски: пожар (распространение огня), стихийные бедствия, оседания и просадки грунта, обвал, противоправные действия третьих лиц, включая кражу со взломом, затопления, наводнения, выход подпочвенных вод, аварии инженерных сетей, ошибки при монтаже, взрывы котлов, другого технического и гидротехнического оборудования. В договоре страхования может быть предусмотрено страхование и любых других внезапных и непредвиденных событий на строительной площадке, не исключенных договором страхования и правилами страхования <564>.

-----  
<564> См., например: URL: <http://www.kfms.ru> (Правила комплексного строительно-монтажного страхования КИТ-Финанс-Страхование ОАО), URL: <http://www.icnoscow.ru> (Правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "Страховая компания "Москва"), URL: <http://www.alfastrah.ru> (Правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "АльфаСтрахование").

В соответствии со ст. 964 ГК РФ, если законом или договором страхования не предусмотрено иное, страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения и страховой суммы, когда страховой случай наступил вследствие: воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения, военных действий, а также маневров или иных военных мероприятий, гражданской войны, народных волнений всякого рода или забастовок.

Для сравнения можно рассмотреть применяемые в практике строительства и реконструкции промышленных объектов условия контрактов на сооружение объектов гражданского строительства, разработанные ФИДИК <565>.

-----  
<565> Условия контракта на сооружение объектов гражданского строительства. Международная федерация инженеров-консультантов (ФИДИК). 4-е изд., с доп. испр. и доп. 1992. URL: <http://www.fidic.org>. С. 14.

В п. 21.4 Условий контрактов, разработанных ФИДИК, также содержится перечень рисков, которые могут быть не покрыты страхованием: а) война, военные действия, вторжения, вызванные действиями иностранных враждебных государств; б) восстания, революция, мятеж, военная диктатура, гражданская война; в) ионизирующие излучения или радиоактивное загрязнение; г) волны сжатия, возникающие в результате полетов самолетов или прочих воздушных транспортных средств, передвигающихся со скоростью звука или на сверхзвуковых скоростях.

Перечень рисков и исключений, а также иные условия страхования включаются в договор на строительство, который указывает за частую и сроки, в которые должен быть заключен договор (договоры) страхования.

Так, п. 25.1 Условий контрактов предусмотрена обязанность подрядчика до начала работ на строительной площадке предоставить заказчику доказательства того, что предусмотренные контрактом договоры страхования были заключены, и в течение 84



дней с даты начала работ представить заказчику страховые полисы. Эти страховые полисы должны соответствовать общим условиям, одобренным до выдачи уведомления о присуждении контракта. В отношении страховщиков в условиях контрактов на сооружение объектов гражданского строительства указывается на обязанность подрядчика извещать страховщиков об изменениях в характере, объеме или программе строительства объектов и постоянно обеспечивать соответствие условий страхования условиям контракта на строительство.

Спецификой объектов строительства, большой стоимостью контрактов, большими размерами неустойки в случае нарушения сроков строительства продиктована также рекомендация ФИДИК по включению в контракты условия о том, что "в случае несоблюдения подрядчиком или заказчиком условий страховых полисов, полученных в соответствии с контрактом, каждый из них обязан возместить другой стороне все убытки и затраты по искам, которые могут возникнуть в результате несоблюдения этих условий" <566>.

-----  
<566> Условия контракта на сооружение объектов гражданского строительства. Международная федерация инженеров-консультантов (ФИДИК). 4-е изд., с доп. испр. и доп. 1992. С. 16. URL: <http://www.fidic.org>.

Следует при этом обратить внимание также на условие, включение которого в контракт значительно снижает последствия рисков как для заказчика, так и для подрядчика. Речь идет об условии, предложенном ФИДИК в составе Условий контракта на проектирование, строительство и сдачу объектов "под ключ", в соответствии с которым подрядчик обязан уведомить представителя заказчика о риске заказчика, как только у подрядчика появилась возможность его предвидеть или ему стало известно о возникновении такого риска. Если риск заказчика повлечет убытки или ущерб, подрядчик обязан устранить их последствия в том объеме, в котором этого потребует представитель заказчика. Если подрядчик пострадает от задержки и/или понесет расходы вследствие риска заказчика, подрядчик обязан дополнительно уведомить об этом представителя заказчика. По получении такого дополнительного уведомления представитель заказчика обязан согласовать или определить: а) какое-либо продление срока, на которое имеет право подрядчик в соответствии с п. 8.3, и б) сумму этих расходов, на которую должна быть увеличена цена контракта.

Как уже отмечалось, при осуществлении работ по строительству или реконструкции может быть утрачено или повреждено различное дорогостоящее, в том числе уникальное, оборудование и материалы. Это может быть имущество подрядчика (в том числе строительная техника, строительные материалы, транспортные средства, оборудование, оргтехника), имущество заказчика, переданное подрядчику в связи с исполнением договора подряда, в частности материалы, существующие конструкции, объекты недвижимого имущества, оборудование.

Согласно п. 1 ст. 943 ГК РФ условия, на которых заключается договор страхования, могут быть определены в стандартных правилах страхования соответствующего вида, принятых, одобренных или утвержденных страховщиком либо объединением страховщиков (правила страхования). В соответствии с п. 2 ст. 943 ГК РФ условия, содержащиеся в правилах страхования и не включенные в текст договора страхования (страхового полиса), обязательны для страхователя (выгодоприобретателя), если в договоре (страховом полисе) прямо указывается на применение таких правил и сами правила изложены в одном документе с договором (страховым полисом) или на его обратной стороне либо приложены к нему.

В информационном письме Президиума ВАС РФ от 28 ноября 2003 г. N 75 приведен

пример, когда строительный подрядчик-страхователь обратился с иском к страховой компании о выплате страхового возмещения в связи с аварией на стройплощадке из-за движения грунта. При рассмотрении дела судом было установлено, что между сторонами был заключен договор страхования имущества от строительно-монтажных рисков. Данный договор был заключен путем выдачи полиса, в котором содержалась оговорка о том, что договор заключен на условиях правил страхования, утвержденных страховщиком. Согласно данным правилам убытки из-за перемещения грунта не подлежат возмещению, если на это прямо не указано в полисе. Поскольку в полисе на такую возможность указано не было, а риск от перемещения грунта был исключен из числа застрахованных рисков согласно правилам страхования, в удовлетворении иска было отказано <567>.

-----  
<567> Российская газета (ведомственное приложение). 03.02.2004.

При заключении договора со страховой компанией страховщик вправе запросить у страхователя документы, подтверждающие интерес страхователя или выгодоприобретателя в застрахованном имуществе, а также иные сведения, которые запрашиваются в виде вопросов, содержащихся в заявлении на страхование, либо в дополнительно поставленных письменных запросах.

В соответствии с п. 2 ст. 930 ГК РФ договор страхования имущества, заключенный при отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении застрахованного имущества, недействителен.

Отсутствие интереса страхователя в застрахованном имуществе будет свидетельствовать об отсутствии у страхователя оснований являться стороной договора имущественного страхования. Данное положение, как верно отмечает А.А. Иванов, обусловлено необходимостью наличия определенного блага, которое лицо желает защитить при помощи страхования <568>.

-----  
<568> См.: Гражданское право: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд. М.: Велби; Проспект, 2005. Т. 2. С. 577.

При заключении договоров страхования имущества от утраты и повреждения при проведении строительно-монтажных работ, особенно в случае, если договор страхования заключается на стадии проектных, изыскательских работ, подрядчик зачастую не может предоставить точный перечень застрахованного имущества, в частности строительных материалов, техники и т.п., поскольку окончательный перечень может быть определен не ранее завершения проектных работ. Означает ли это, что при отсутствии точного перечня застрахованного имущества имеются основания для признания договора недействительным или незаключенным?

Подобные случаи были предметом рассмотрения арбитражными судами, в том числе ВАС РФ. В п. 15 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28 ноября 2003 г. N 75 <569> отмечено, что отсутствие в договоре страхования точного перечня застрахованного имущества само по себе не может служить основанием для признания договора недействительным или незаключенным. В данном пункте приводится пример, когда страховщик обратился в арбитражный суд с иском о признании незаключенным договора страхования имущества, ссылаясь на то, что сторонами не было достигнуто соглашение об определенном имуществе, являющемся объектом страхования. Как установил суд, несмотря на отсутствие точного перечня застрахованного имущества, стороны согласовали родовые признаки, общую стоимость и местонахождение имущества. Совокупность этих признаков позволяет четко отграничить застрахованное имущество от

незастрахованного и индивидуализировать его в момент наступления страхового случая. Суд отказал страховщику в удовлетворении иска, поскольку отсутствие в договоре перечня конкретного имущества не может служить основанием для признания договора незаключенным, так как его условие об имуществе, являющемся объектом страхования, имеет достаточную степень определенности, позволяющую при наступлении страхового случая установить, что страховой случай произошел именно с тем имуществом, которое было застраховано.

-----  
<569> Российская газета. 03.02.2004.

Учитывая, что при страховании имущества от утраты и повреждения при проведении работ по строительству или реконструкции энергетических объектов страховая премия может составить значительную денежную сумму, в договоре страхования может быть предусмотрено внесение страховой премии в рассрочку.

В соответствии с п. 3 ст. 954 ГК РФ, если договором страхования предусмотрено внесение страховой премии в рассрочку, договором могут быть определены последствия неуплаты в установленные сроки очередных страховых взносов.

Как правило, последствия неуплаты в установленные сроки очередных взносов определяются и договором, и правилами страхования.

Так, например, правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "Альфа-Страхование" предусматривают следующие последствия: "При неуплате страхователем второго или любого последующего страхового взноса (в случае уплаты премии в рассрочку) в оговоренные договором страхования сроки или уплате не в полном объеме действие договора страхования прекращается с 00 часов дня, следующего за днем, являющимся последним сроком уплаты такого страхового взноса. Прекращение договора страхования осуществляется автоматически, т.е. без направления страховщиком страхователю каких-либо письменных уведомлений и/или подписания сторонами дополнительного соглашения к договору страхования. При этом страхователь обязан уплатить страховщику в срок, установленный страховщиком, причитающуюся ему часть страховой премии за период, в течение которого действовал договор страхования, на основании выставленного страховщиком счета" <570>.

-----  
<570> Правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "Альфа-Страхование". URL: <http://www.alfastrah.ru>.

Правилами комплексного строительно-монтажного страхования "КИТ Финанс Страхование" (ОАО) предусмотрено прекращение действия договора страхования "при неуплате страхователем страхового взноса или его части в оговоренные договором страхования сроки - с 00 часов дня, следующего за днем, являющимся последним сроком уплаты страхового взноса или его части" <571>.

-----  
<571> Правила комплексного строительно-монтажного страхования "КИТ Финанс Страхование" (ОАО). URL: <http://www.kfms.ru>.

При заключении договора страхования следует учитывать, что согласно п. 3 ст. 943 ГК РФ при заключении договора страхования страхователь и страховщик могут договориться об изменении или исключении отдельных положений правил страхования и о дополнении правил.

Разногласия между сторонами договора страхования в связи с предусмотренной возможностью оплаты страховой премии в рассрочку неоднократно были предметом

судебных разбирательств.

Так, решением Арбитражного суда Пермского края от 18 июля 2008 г. по делу N А50-7357/2008-Г6, оставленным без изменения [Постановлением](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10 сентября 2008 г. по тому же делу, было отказано в удовлетворении иска о взыскании страхового возмещения по следующим обстоятельствам. Страховая премия по договору страхования должна была уплачиваться в рассрочку. При этом договор страхования был заключен на условиях Правил страхования, являющихся неотъемлемой частью договора. В п. 6.2 Правил страхования было установлено, что в случае неуплаты страховой премии или страхового взноса в предусмотренный договором страхования срок страхования, обусловленное договором (обязательство страховщика по выплате страхового возмещения), не распространяется на страховые случаи, произошедшие за период, исчисляемый с 00 часов 00 минут дня, следующего за днем, указанным в договоре страхования как последний день уплаты страховой премии или страхового взноса, до 24 часов 00 минут дня уплаты задолженности.

Страхователем по договору был перечислен только первый взнос, последующие взносы не уплачены, причем в этот период застрахованному имуществу был причинен ущерб. Отказывая в удовлетворении иска, суды, руководствуясь условиями договора страхования и положениями [ст. ст. 929, 943](#) и [954](#) Гражданского кодекса РФ, пришли к выводу, что на момент причинения ущерба застрахованному имуществу действие страхования не распространялось на страховые случаи и обязанности по выплате страхового возмещения выгодоприобретателю не возникло. Федеральный арбитражный суд Уральского округа [Постановлением](#) от 17 декабря 2008 г. оставил решение Арбитражного суда Пермского края от 18 июля 2008 г. по делу N А50-7357/2008-Г6 и [Постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10 сентября 2008 г. без изменения. Заявитель обратился в Высший Арбитражный Суд РФ с заявлением о пересмотре указанных судебных актов в порядке надзора. Высший Арбитражный Суд Российской Федерации [Определением](#) от 3 марта 2009 г. (дело N 1642/09) <572> отказал в передаче в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации дела N А50-7357/2008-Г6 по следующим основаниям.

-----  
<572> Решение Арбитражного суда Пермского края от 18 июля 2008 г. по делу N А50-7357/-Г6; [Постановление](#) Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10 сентября 2008 г. по делу N А50-7357/2008; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Уральского округа от 17 декабря 2008 г. по делу N А50-7357/2008; [Определение](#) ВАС РФ от 3 марта 2009 г. N 1642/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

Правоотношения сторон основаны на договоре страхования, в котором праву страхователя на получение страховой выплаты предшествует и с ним корреспондирует обязанность последнего по уплате страховых взносов. Поскольку указанная обязанность не была надлежаще исполнена истцом, довод последнего о нарушении его права на страховую выплату является необоснованным.

Иногда в качестве последствия неуплаты очередного страхового взноса в размере и в сроки, установленные договором страхования, предусматривается прекращение договора страхования. Неуплата в оговоренный в договоре срок второго взноса, который был оплачен позже, послужила основанием для отказа страховщика в выплате страхового возмещения. Страхователь обратился с иском в арбитражный суд. Исковые требования были удовлетворены по следующим основаниям. Поскольку страховщик принял после установленного в договоре срока второй страховой взнос, не воспользовался правом на прекращение договора, то данный договор страхования является действующим, и

основания для отказа от его исполнения у страховщика отсутствуют. В пересмотре судебных актов (Постановления Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 3 октября 2008 г. по делу N А55-6682/2008 <573> и [Постановления](#) Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 25 декабря 2008 г.) в порядке надзора [Определением](#) Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 апреля 2009 г. (дело N ВАС-3811/09) было отказано.

-----  
<573> Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 31 октября 2008 г. по делу N А55-6682/2008; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Поволжского округа от 25 декабря 2008 г. по делу N А55-6682/2008; [Определение](#) ВАС РФ N ВАС-3811/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

В отношении права страхователя на получение страховой выплаты необходимо обратить внимание на следующее. При заключении договора страхования срок, в течение которого может быть выплачено страховое возмещение, обычно не определяется, как не определяется и исчерпывающий перечень документов, которые должен будет предоставить страхователь в обоснование правомерности требования о выплате страхового возмещения. Как правило, срок, в который должно быть выплачено страховое возмещение, четко не определен и в правилах страхования.

Так, в правилах комплексного строительно-монтажного страхования "КИТ Финанс Страхование" (ОАО) предусмотрено, что выплата страхового возмещения производится в течение 10 банковских дней с даты составления страхового акта <574>. При этом в этом же разделе правил указывается, что страховой акт составляется в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты получения от страхователя всех документов, подтверждающих обстоятельства наступления страхового события и обосновывающих и подтверждающих размер страховых требований. Следует обратить внимание, что в правилах закреплено также право страховщика затребовать у страхователя любые документы, если с учетом конкретных обстоятельств отсутствие у страховщика запрашиваемых документов делает невозможным (или затруднительным) для него установление факта страхового события и определение размера ущерба.

-----  
<574> См.: п. 10.11 Правил комплексного строительно-монтажного страхования "КИТ Финанс Страхование" (ОАО). URL: <http://www.kfins.ru>.

В Правилах страхования строительно-монтажных работ ОАО "АльфаСтрахование" также предусмотрено, что страховщик возмещает ущерб только после того, как он убедился в том, что происшедший убыток подлежит возмещению по условиям действующего договора, ремонт выполнен или поврежденные части заменены <575>.

-----  
<575> См.: п. 2.5.7 Правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "АльфаСтрахование". URL: <http://www.alfastrah.ru>.

Из приведенных примеров видно, что срок, в течение которого может быть выплачено страховое возмещение, зависит от срока, в пределах которого страховщик должен принять решение о выплате или об отказе в выплате страхового возмещения.

Как правило, это объясняется невозможностью на стадии заключения договора определить, в какие сроки страхователь сможет представить документы, подтверждающие наступление страхового случая и размер понесенных убытков.

Тем не менее при заключении договоров страхования страхователю целесообразно обратить на данный пункт внимание и при отсутствии какой-либо определенности в



проекте договора страхования предложить соответствующую формулировку.

При разрешении вопроса о выплате страхового возмещения важное значение имеет размер страхового возмещения, который ограничивается размером страховой суммы.

Следует учитывать, что размер страховой суммы является, согласно п. 1 ст. 942 ГК РФ, одним из существенных условий договора имущественного страхования.

В соответствии с п. 2 ст. 947 ГК РФ при страховании имущества, если договором страхования не предусмотрено иное, размер страховой суммы не должен превышать действительную стоимость (страховую стоимость) имущества в месте его нахождения в день заключения договора страхования.

Некоторыми правилами страхования строительно-монтажных рисков предусматривается, что указанная в полисе страховая сумма не должна быть ниже полной контрактной стоимости строительно-монтажных работ при их завершении, включая стоимость поставляемых материалов и оборудования, проектирования, заработную плату, расходы по перевозке, таможенные пошлины и сборы <576>.

-----  
<576> Правила страхования строительно-монтажных работ ОАО "Страховая компания "Москва". URL: <http://www.icnoscow.ru>.

Данное требование может вполне устроить заказчика по договору подряда, однако цена контракта на строительство не всегда определяется как твердая, а может на начальном этапе определяться сторонами на основании предварительно согласованной сметной стоимости.

Соответственно, впоследствии цена контракта может измениться, а страховая сумма может оказаться ниже страховой стоимости или превысить страховую стоимость имущества.

В первом случае речь идет о неполном имущественном страховании. При наступлении страхового случая страховщик возместит страхователю часть понесенных последним убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. В контракте на строительство и в договоре страхования может быть предусмотрена оговорка о дополнительном страховании.

В случае, если страховая сумма, указанная в договоре страхования имущества, превышает страховую стоимость, согласно п. 1 ст. 951 ГК РФ договор имущественного страхования является ничтожным в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость.

При рассмотрении вопроса о выплате страхового возмещения страховщик имеет право отказать в выплате страхового возмещения в случаях, предусмотренных законом или договором.

В ст. ст. 961, 963, 964 ГК РФ указаны обстоятельства, которые при наступившем страховом случае позволяют страховщику отказать в страховой выплате либо освобождают его от страховой выплаты. Необходимо учитывать, что ст. 964 ГК РФ позволяет сторонам устанавливать дополнительные к указанным в ней основания для освобождения страховщика от страховой выплаты.

Так, при рассмотрении в суде спора по договору страхования в связи с отказом страховщика выплатить страховое возмещение Четвертым арбитражным апелляционным судом по делу N А78-5530/2008 было установлено следующее <577>. В период действия договора страхования застрахованное имущество было похищено в ночное время неустановленными лицами. Охрана помещения осуществлялась только в дневное время, притом что согласно условиям договора страхования должна была осуществляться круглосуточно. В соответствии с правилами страхования, являющимися неотъемлемой частью договора страхования, страховое возмещение не выплачивается, если страхователь

не сообщил страховщику об изменении условий страхования, заявленных при заключении договора.

-----  
<577> Решение суда первой инстанции по данному делу было отменено арбитражным судом апелляционной инстанции. [Постановление](#) Четвертого арбитражного апелляционного суда от 9 апреля 2009 г. по делу N А78-5530/2008; [Постановление](#) ФАС Восточно-Сибирского округа от 3 июня 2009 г. по делу N А78-5530/2008; [Определение](#) ВАС РФ от 11 сентября 2009 г. (дело N ВАС-10987/09) // URL: <http://www.arbitr.ru>.

Суд апелляционной инстанции признал несообщение страхователем об изменении условий страхования по сравнению с указанными при заключении договора (отсутствие охраны помещения в ночное время) обстоятельством, способствовавшим наступлению страхового случая и освобождающим страховщика от выплаты страхового возмещения. [Постановлением](#) Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 3 июня 2009 г. по делу N А78-5530/2008 [Постановление](#) Четвертого арбитражного апелляционного суда оставлено без изменения. В пересмотре судебных актов в порядке надзора Высшим Арбитражным Судом РФ было отказано.

В соответствии с [п. 3 ст. 944](#) ГК РФ страховщик вправе требовать признания договора недействительным, если после заключения договора страхования будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления, если эти обстоятельства неизвестны и не должны быть известны страховщику.

Так, по делу N А41-20954/08 суды признали договор страхования имущества недействительным, установив следующее. Между истцом и ответчиком был заключен договор страхования имущества. При заключении договора страхования страхователь заполнил типовую анкету страховой компании на страхование оборудования, в которой указал, что охрана оборудования осуществляется охранным предприятием, а на территории страхования ведется видеонаблюдение. В связи с происшедшим хищением имущества страхователь обратился к страховщику с заявлением о наступлении страхового случая. Страховщик, обнаружив в ходе проверки обстоятельств наступления страхового случая, что охрана оборудования не осуществлялась, на территории страхования видеонаблюдение не ведется, обратился в арбитражный суд с иском о признании договора страхования недействительным. Суды, установив, что страхователь в бланке заявления страхования указал заведомо ложную информацию об охране и видеонаблюдении территории страхования, пришли к выводу о недействительности договора страхования на основании положений [ст. 944](#) ГК РФ <578>.

-----  
<578> [Постановление](#) Десятого арбитражного апелляционного суда от 20 февраля 2009 г. по делу N А41-20954/08; [Постановление](#) ФАС Московского округа от 14 мая 2009 г. по делу N А41-20954/08; [Определение](#) ВАС РФ от 23 июля 2009 г. (дело N ВАС-9552/09) // URL: <http://www.arbitr.ru>.

Разногласия в связи с выплатой страхового возмещения могут быть разрешены сторонами как путем переговоров, так и в судебном порядке. Следует учитывать при этом, что согласно [ст. 966](#) ГК РФ исковая давность по требованиям, связанным с имущественным страхованием, - два года. Согласно [п. 1 ст. 200](#) ГК РФ течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Каким образом определить момент, с которого следует исчислять срок исковой давности? Можно ли говорить о нарушении права страхователя в

период с момента принятия его заявления с извещением о том, что произошел страховой случай, и до момента, пока страховщик исследует представленные страхователем документы, проводит необходимые экспертизы, производит расчет убытков? Не вызывает сомнения, что данные действия страховщика должны осуществляться в разумные сроки, но то, что эти действия потребуют времени, - очевидно. К сожалению, закон не закрепляет максимально возможных сроков для осуществления страховщиком данных действий. При этом страховщик не обязан признавать любой случай страховым, и именно этот момент может вызвать серьезные разногласия, а вопрос по расчетам убытков в таком случае будет для страховщика вторичным. Учитывая вышеизложенные обстоятельства, представляется, что при разрешении споров между сторонами по договору страхования имущества определяющими датами будут: дата уведомления страхователем страховщика о страховом случае и дата получения страхователем решения страховщика о выплате или об отказе в выплате страхового возмещения.

В то время как закон установил требования к срокам в отношении уведомления страховщика о наступлении страхового случая (ст. 961 Гражданского кодекса РФ), закон не устанавливает срока, в течение которого страхователь направляет страховщику заявление о выплате страхового возмещения, сроки возможного рассмотрения страховщиком заявления страхователя о произошедшем событии законом также не установлены. В этой связи предлагается дополнить ст. 961 Гражданского кодекса РФ положением об обязательном согласовании в договоре имущественного страхования предельного срока рассмотрения страховщиком заявления страхователя о выплате страхового возмещения. Данное изменение позволит сбалансировать положение страхователя и страховщика и внесет определенность в их взаимоотношения.

Внесение данного изменения позволяет разрешить и неопределенность в моменте, с которого должен исчисляться предусмотренный ст. 966 Гражданского кодекса РФ двухгодичный срок исковой давности по требованиям, связанным с имущественным страхованием. Законодатель не указал, с какого момента начинает истекать данный срок. В соответствии с п. 1 ст. 200 Гражданского кодекса РФ течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Представляется, что в рассматриваемом случае речь идет о дате, когда страхователь узнал о решении страховщика, принятом по результатам рассмотрения заявления страхователя о выплате страхового возмещения, и не согласен с данным решением.

### **Раздел III. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И САМОРЕГУЛИРОВАНИЕ СТРОИТЕЛЬСТВА И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

#### **Глава 1. ГОСУДАРСТВЕННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СТРОИТЕЛЬСТВА И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

##### **§ 1. Особенности государственного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов**

Существенной особенностью строительства и модернизации энергетических объектов, в значительной степени определяющей характер этой деятельности, является то, что они подвергаются интенсивному государственному регулированию. Это выражается в установлении определенных требований к лицам, осуществляющим строительство и модернизацию энергетических объектов, что обусловлено прежде всего особыми технологическими свойствами объекта отношений по строительству и модернизации, его "энергетическим" назначением.

Различные аспекты государственного регулирования предпринимательской

деятельности были предметом правовых исследований <579>. Как справедливо отмечает Е.П. Губин, государственное регулирование экономики воспринимается как одно из проявлений (функций) государственного управления, основной смысл которого заключается в установлении и обеспечении государством общих правил поведения (деятельности) субъектов общественных отношений и в корректировке их в зависимости от изменяющихся условий, а также в осуществлении контроля за выполнением требований, содержащихся в нормах права, регулирующих те или иные общественные отношения; координации общего направления деятельности участников соответствующих отношений; всесторонней защите их законных интересов и прав; определении и нормативном закреплении приоритетов в проводимой в сфере экономики государственной политики, и верно подчеркивает, что именно правовое обеспечение государственного регулирования предпринимательской деятельности, предполагающее придание правовой формы средствам, с помощью которых осуществляются регулирование, делает возможным эффективное функционирование экономики, предпринимательской деятельности <580>. Следует согласиться с тем, что государственное регулирование рыночной экономики должно проявляться в необходимых и достаточных требованиях, отражающих интересы общества в целом <581>.

-----

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** "Российское предпринимательское право" (отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова) включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2011.

---

<579> Административное право России: Учебник / Отв. ред. Л.Л. Попов. 2-е изд. М.: Проспект, 2011; Бахрах Д.Н. Административное право. М., 1993; Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. М.: Норма, 2008; Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма-Инфра-М, 2010; Предпринимательское право: Практический курс / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма; ИНФРА-М, 2011; Российское предпринимательское право / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. 4-е изд. М.: Проспект, 2012.

<580> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 388, 390.

<581> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. М: Норма, 2008. С. 88.

М.Н. Марченко верно обращает внимание, что к функциям государства по отношению к праву относятся правотворческая, правоисполнительная и правоохранительная <582>. Г.Д. Отнюкова определяет государственное регулирование предпринимательской деятельности как воздействие на нее государства путем принятия нормативных правовых актов, правовых актов индивидуального регулирования, организации контроля за соблюдением требований законодательства к предпринимателям и применения мер стимулирования и ответственности к нарушителям этих требований, и обращает внимание, что пределы государственного вмешательства в экономику должны быть таковы, чтобы сохранялся интерес к легитимному предпринимательству, экономика не уходила в тень, капиталы оставались в стране, а не вывозились из нее <583>.

-----

<582> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 403.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** "Российское предпринимательское право" (отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова) включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2011.

---

<583> Российское предпринимательское право: Учебник / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. 4-е изд. М.: Проспект, 2012. С. 89.

Требования государства к лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, содержатся в законах, подзаконных нормативных правовых актах, ненормативных правовых актах.

Среди законов, регулирующих публично-правовые отношения в сфере строительства, в том числе опасных производственных объектов, к которым относятся энергетические объекты, следует прежде всего отметить Градостроительный кодекс РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 5 Градостроительного кодекса РФ Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования являются субъектами градостроительных отношений.

В Градостроительном кодексе закреплено распределение полномочий органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления в области градостроительной деятельности. К полномочиям органов государственной власти РФ относятся, в частности, полномочия по подготовке и утверждению документов территориального планирования РФ; по техническому регулированию в области градостроительной деятельности; по установлению перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства; осуществление государственного контроля за деятельностью СРО и другие (ст. 6 Градостроительного кодекса). В соответствии со ст. 6.1 Градостроительного кодекса РФ предусматривается передача осуществления полномочий РФ в области градостроительной деятельности органам государственной власти субъектов РФ. В Градостроительном кодексе РФ закреплены также полномочия органов местного самоуправления в области градостроительной деятельности.

Таким образом, государственное регулирование отношений в сфере строительства осуществляется на всех уровнях государственного регулирования. Сфера публичных отношений в области строительства и модернизации энергетических объектов достаточно широкая и включает отношения, которые возникают между заказчиками и подрядчиками, с одной стороны, и государственными органами, уполномоченными на осуществление определенных функций в области строительства, промышленной, энергетической безопасности, инвестиционной деятельности, защиты конкуренции и другими.

Помимо требований градостроительного законодательства, необходимо отметить требования, установленные для лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере публичных отношений, законодательством о промышленной безопасности опасных производственных объектов, безопасности объектов топливно-энергетического комплекса, в частности, Федеральным законом "О промышленной безопасности опасных производственных объектов", Федеральным законом "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса".

Следует обратить внимание, что в ч. 2 ст. 4 Градостроительного кодекса закреплено, что к отношениям, связанным с принятием мер по обеспечению безопасности строительства, предупреждению чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера и ликвидации их последствий при осуществлении градостроительной деятельности нормы градостроительного законодательства применяются, если данные отношения не урегулированы законодательством РФ в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, законодательством РФ о промышленной безопасности опасных производственных объектов, законодательством Российской Федерации об использовании атомной энергии, техническими регламентами.



Помимо законов, требования государства в отношении лиц, осуществляющих строительство энергетических объектов, закреплены в подзаконных актах: постановлениях Правительства РФ, нормативных правовых актах министерств и федеральных служб.

Принятие соответствующих актов осуществляется в целях реализации экономической политики государства как в целом в отношении всех отраслей экономики, так в определенных отраслях экономики. Л.В. Андреева верно отмечает, что с переходом к рыночной экономической системе директивно-централизованное планирование макроэкономики заменяется индикативным планированием, представляющим собой процедуры координации экономических процессов при соблюдении равноправия государства и предпринимателей, согласовании интересов всех субъектов экономики, которое носит ориентирующий, направляющий, рекомендательный характер для хозяйствующих субъектов, составными элементами которого являются прогнозирование и программно-целевой метод планирования <584>.

---

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** "Российское предпринимательское право" (отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова) включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2011.

---

<584> Российское предпринимательское право: Учебник / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. 4-е изд. М.: Проспект, 2012. С. 95.

Цели и содержание системы государственных прогнозов социально-экономического развития РФ и программ социально-экономического развития РФ, а также общий порядок разработки указанных прогнозов и программ определены Федеральным **законом** "О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Российской Федерации" <585>. В соответствии с **п. 1 ст. 2** данного Закона Правительство РФ обеспечивает разработку государственных прогнозов социально-экономического развития РФ на долгосрочную, среднесрочную и краткосрочную перспективу. Согласно **п. 3 ст. 2** указанного Закона прогнозы социально-экономического развития разрабатываются в целом по РФ, по народно-хозяйственным комплексам и отраслям экономики, по регионам.

---

<585> Федеральный **закон** от 20.07.1995 N 115-ФЗ "О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Российской Федерации" // СЗ РФ. 1995. N 30. Ст. 2871.

Федеральным **законом** "О государственном прогнозировании и программах социально-экономического развития Российской Федерации" введено понятие концепции социально-экономического развития РФ, под которой понимается система представлений о стратегических целях и приоритетах социально-экономической политики государства, важнейших направлениях и средствах реализации указанных целей, а также понятие программы социально-экономического развития РФ, под которой понимается комплексная система целевых ориентиров социально-экономического развития РФ и планируемых государством эффективных путей и средств достижения указанных ориентиров.

Распоряжением Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р утверждена **Концепция** долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2030 г. В **Концепции** сформулированы направления долгосрочного социально-экономического развития страны с учетом вызовов предстоящего периода, к которым относится в том числе конъюнктура мирового рынка энергоносителей, в связи с чем

указывается на необходимость укрепления потенциала российского топливно-энергетического комплекса, его модернизации, развития ресурсной базы и инфраструктуры.

Данная **Концепция** охватывает направления социально-экономического развития РФ в целом.

Направления государственного регулирования в сфере строительства и модернизации энергетических объектов определены в отраслевом прогнозно-планировочном документе Правительства РФ - **распоряжении** Правительства РФ "Об утверждении энергетической стратегии России на период до 2030 года" <586>. Энергетическая **стратегия** России на период до 2030 г. определяет цели и задачи долгосрочного развития энергетического сектора страны на предстоящий период, приоритеты и ориентиры, а также механизмы государственной энергетической политики на отдельных этапах ее реализации в рамках перехода российской экономики на инновационный путь развития, предусмотренный **Концепцией** долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации.

-----  
<586> **Распоряжение** Правительства РФ от 13.11.2009 N 1715-р "Об утверждении энергетической стратегии России на период до 2030 г." // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5836.

Данный документ не содержит правовых норм и также является прогнозно-планировочным документом, во исполнение которого разрабатываются необходимые нормативные правовые акты.

Энергетической **стратегией** России на период до 2030 г. предусматриваются основные ориентиры долгосрочной государственной энергетической политики, к которым относятся энергетическая безопасность, энергетическая эффективность экономики, бюджетная эффективность энергетики, экологическая безопасность энергетики.

Среди плановых задач Энергетической **стратегии** выделены: модернизация нефтеперерабатывающих заводов, опережающее развитие технологических комплексов по углублению переработки нефти; строительство новых газоперерабатывающих и газохимических комплексов в Западной и Восточной Сибири для обеспечения комплексной переработки углеводородного сырья; расширенное строительство и модернизация основных производственных фондов в электроэнергетике (электростанции, электрические сети) для обеспечения потребности экономики и общества в электроэнергии; строительство атомных электростанций; модернизация паротурбинных теплоэлектроцентралей; модернизация и развитие систем децентрализованного теплоснабжения с применением высокоэффективных конденсационных газовых и угольных котлов, автоматизированных индивидуальных теплогенераторов нового поколения для сжигания разных видов топлива.

Таким образом, в Энергетической **стратегии** отражается сочетание отраслевого и территориального начал в системе планирования, поскольку, как верно обращает внимание Ю.М. Аристаков, несоординированность отраслевых и региональных задач является причиной задержки развития промышленной инфраструктуры <587>.

-----  
<587> Аристаков Ю.М. Хозяйственно-правовые проблемы формирования и управления целевыми комплексными программами в регионе // Хозяйственное право и эффективность производства. М.: Изд-во ИГиП АН СССР, 1981. С. 96, 97.

К основным принципам проведения долгосрочной государственной энергетической политики согласно Энергетической **стратегии** России на период до 2030 г. относятся: последовательность действий государства по реализации важнейших стратегических

ориентиров развития энергетики; заинтересованность в создании сильных и устойчиво развивающихся энергетических компаний, достойно представляющих Россию на внешних рынках и способствующих успешному функционированию конкурентных внутренних рынков; обоснованность и предсказуемость государственного регулирования, направленного на стимулирование частной предпринимательской инициативы в области реализации целей государственной политики, в том числе в инвестиционной сфере.

В Энергетической **стратегии** предусматривается повышение роли государственного участия в развитии российского энергетического сектора, в том числе в обеспечении необходимыми ресурсами для строительства и модернизации энергетической инфраструктуры, предоставления бизнесу государственных гарантий под реализацию приоритетных долгосрочных инвестиционных проектов, поддержке финансово-экономической устойчивости системообразующих компаний энергетического сектора. При этом отмечается, что прямое государственное участие в развитии энергетического сектора будет постепенно ослабевать и заменяться на различные формы частно-государственного партнерства, особенно в части строительства и модернизации энергетической инфраструктуры, развития инноваций. В то же время предполагается усиление регулирующего влияния государства в сфере совершенствования и оптимизации институциональной среды в российском энергетическом секторе.

Поставленные в Энергетической **стратегии** цели и задачи требуют разработки и принятия соответствующих нормативных правовых актов. Отсутствие на сегодняшний день правовой регламентации деятельности по модернизации показывает, что на сегодняшний день Энергетическая стратегия, в том числе в ее "строительной" части, нуждается в правовом наполнении. С другой стороны, действующее градостроительное законодательство также не охватывает все аспекты строительства энергетических объектов и не содержит требований в отношении модернизации энергетических объектов, которые являются объектами капитального строительства.

В этой связи, по нашему мнению, к основным задачам государственного регулирования относится разработка необходимых нормативно-правовых актов, в том числе федерального закона комплексного характера, регулирующего отношения по строительству и модернизации энергетических объектов, и формирование системы правового регулирования соответствующей предпринимательской деятельности.

## § 2. Государственные органы, осуществляющие регулирование строительства и модернизации энергетических объектов

Государственное регулирование в сфере строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется различными государственными органами.

В правовой литературе рассматриваются различные классификации государственных органов, каждая из которых имеет свое основание. Так, Д.Н. Бахрах выделяет следующие классификации: 1) в зависимости от правовой основы образования (органы, создаваемые на основе **Конституции**, на основе текущего законодательства, подзаконных актов); 2) в зависимости от содержания деятельности (органы общей и специальной компетенции); 3) по порядку решения вопросов (единоначальные и коллегиальные); 4) в зависимости от подчиненности и бюджета, из которого государственные органы финансируются (федеральные и органы субъектов Федерации) <588>. А.А. Иванов, отмечая, что от имени государства в гражданском обороте могут выступать как представительные, так и исполнительные органы Российской Федерации, обращает внимание, что наиболее часто от имени государства действуют исполнительные органы власти, и прежде всего Правительство Российской Федерации, а также федеральные органы исполнительной власти, как отраслевые, так и функциональные <589>.

-----  
<588> Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2010. С. 185.

<589> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 225.

М.Н. Марченко определяет следующие специфические признаки, отличающие государственные органы от негосударственных органов и организаций: государственные органы формируются по воле государства и осуществляют свои функции от имени государства; государственный орган выполняет строго определенные, установленные в законодательном порядке виды и формы деятельности; наличие у каждого государственного органа юридически закрепленных организационной структуры, территориального масштаба деятельности; государственный орган наделен полномочиями государственно-властного характера <590>.

-----  
<590> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 345.

Как уже отмечалось, классификация государственных органов может быть проведена по различным основаниям, при этом при рассмотрении вопроса о государственном регулировании в конкретной сфере деятельности особое значение имеет объем полномочий и соответствующая компетенция государственных органов. Определяющим критерием классификации государственных органов, регулирующих предпринимательство, является характер их компетенции, и на основании данного критерия различают органы общей компетенции и органы специальной компетенции <591>.

-----  
<591> Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. Т. 1. М.: Проспект, 2010. С. 94.

Полномочия Правительства РФ закреплены в Федеральном конституционном законе "О Правительстве Российской Федерации". Согласно ст. 14 данного Закона к полномочиям Правительства РФ в сфере экономики в том числе относятся: осуществление в соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, федеральными законами, нормативными указами Президента РФ регулирования экономических процессов, разработка и осуществление программы развития приоритетных отраслей экономики, разработка государственной инвестиционной политики и принятие мер по ее реализации <592>.

-----  
<592> Федеральный конституционный закон от 17.12.1997 N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" // Российская газета. 23.12.1997.

Полномочия Правительства РФ в сфере строительства и модернизации энергетических объектов закреплены в специальных законах, в частности, в Федеральном законе "О теплоснабжении", Федеральном законе "Об использовании атомной энергии", Федеральном законе "Об электроэнергетике". Так, согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона "О теплоснабжении" <593> к полномочиям Правительства РФ в сфере теплоснабжения отнесены: утверждение правил согласования и утверждение инвестиционных программ организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере теплоснабжения, утверждение порядка вывода в ремонт и из эксплуатации источников

тепловой энергии, тепловых сетей; утверждение требований к схемам теплоснабжения, порядку их разработки и утверждения; утверждение для целей регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения правил определения стоимости активов и инвестированного капитала, правил ведения из отдельного учета, применяемых при осуществлении деятельности, регулируемой с использованием метода доходности инвестированного капитала.

-----  
<593> Федеральный закон от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" // СЗ РФ. 2010. N 31. Ст. 4159.

Согласно ст. 28 Федерального закона "Об использовании атомной энергии" <594> к полномочиям Правительства РФ в данной сфере отнесены: о размещении и сооружении ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения, находящихся в федеральной собственности, имеющих федеральное или межрегиональное значение либо размещаемых и сооружаемых на территориях закрытых административно-территориальных образований; о порядке отнесения ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения к объектам, имеющим федеральное или межрегиональное значение; о порядке принятия решений о размещении и сооружении ядерных установок, радиационных источников и пунктов хранения, не находящихся в государственной или муниципальной собственности, либо не имеющих федерального или межрегионального значения, либо не размещаемых и не сооружаемых на территориях закрытых административно-территориальных образований.

-----  
<594> Федеральный закон от 21.11.1995 N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552.

Согласно ст. 21 Федерального закона "Об электроэнергетике" определены полномочия Правительства РФ в сфере строительства и модернизации энергетических объектов относятся: определение порядка и условий строительства и финансирования объектов электроэнергетики, порядок вывода объектов электроэнергетики в ремонт и из эксплуатации; установление критериев отнесения субъектов электроэнергетики к числу субъектов, инвестиционные программы которых (включая определение источников финансирования) утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и (или) органами исполнительной власти субъектов РФ, и порядок утверждения (в том числе порядок согласования с органами исполнительной власти субъектов РФ) инвестиционных программ и осуществления контроля за реализацией таких программ.

Согласно ст. 23 Федерального конституционного закона "О Правительстве Российской Федерации" Правительство РФ издает следующие акты, обязательные для исполнения в РФ: постановления (акты, имеющие нормативный характер) и распоряжения (акты по оперативным и иным текущим вопросам, не имеющие нормативного характера), обеспечивает их исполнение.

Правительством РФ принято достаточное количество нормативных правовых актов и актов, не имеющих нормативного характера в сфере строительства энергетических объектов, в том числе Постановление Правительства РФ от 22.02.2012 N 154 "О требованиях к схемам теплоснабжения, порядку их разработки и утверждения"; Постановление Правительства РФ от 03.11.2011 N 916 "Об утверждении Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте"; Постановление Правительства РФ от 24.03.2011 N 207 "О минимально необходимых требованиях к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам на особо



опасных и технически сложных объектах капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов"; [Постановлением](#) Правительства РФ от 1 декабря 2009 г. N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" <595>.

-----  
<595> [Постановление](#) Правительства РФ от 22.02.2012 N 154 "О требованиях к схемам теплоснабжения, порядку их разработки и утверждения" // СЗ РФ. 2012. N 10. Ст. 1242; [Постановление](#) Правительства РФ от 03.11.2011 N 916 "Об утверждении Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельца опасного объекта за причинение вреда в результате аварии на опасном объекте" // СЗ РФ. 2011. N 47. Ст. 6647; [Постановление](#) Правительства от 24.03.2011 N 207 "О минимально необходимых требованиях к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам на особо опасных и технически сложных объектах капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов" // СЗ РФ. 2011. N 14. Ст. 1932; [Постановление](#) Правительства РФ от 1 декабря 2009 г. N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" // СЗ РФ. 2009. N 49. Ст. 5978.

В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" Правительством РФ утверждены: (i) [критерии](#) отнесения субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций к числу субъектов, инвестиционные программы которых (включая определение источников их финансирования) утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти и (или) органами исполнительной власти субъектов РФ; (ii) [правила](#) утверждения инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций; (iii) [правила](#) осуществления контроля за реализацией инвестиционных программ субъектов электроэнергетики.

Помимо Правительства РФ, государственное регулирование в электроэнергетике, в том числе в области строительства и модернизации энергетических объектов, осуществляется определенными федеральными министерствами и федеральными службами.

В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 28 мая 2008 г. N 400 "О Министерстве энергетики Российской Федерации" <596> Министерство энергетики является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса, в том числе по вопросам электроэнергетики, нефтедобывающей, нефтеперерабатывающей, газовой, угольной, сланцевой и торфяной промышленности, магистральных трубопроводов нефти, газа и продуктов их переработки, возобновляемых источников энергии, освоения месторождений углеводородов на основе соглашений о разделе продукции, и в сфере нефтехимической промышленности, а также функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом в сфере производства и использования топливно-энергетических ресурсов.

-----  
<596> [Постановление](#) Правительства Российской Федерации от 28 мая 2008 г. N 400 "О Министерстве энергетики Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 22. Ст. 2577.

В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 28 мая 2008 г. N 400 "О Министерстве энергетики" Министерство энергетики РФ наделено полномочиями по контролю в установленной сфере деятельности, в том числе за реализацией

инвестиционных программ субъектов электроэнергетики; за деятельностью СРО в области энергетического обследования, а также осуществляет утверждение инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, а также инвестиционных программ территориальных сетевых организаций, отнесенных к числу субъектов, инвестиционные программы которых утверждаются Министерством.

Следует обратить внимание, что на примере [Постановления](#) Правительства РФ от 1 декабря 2009 г. N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" видно, что государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется различными государственными органами. Так, в соответствии с вышеуказанным [Постановлением](#) субъект электроэнергетики готовит проект инвестиционной программы по форме, утвержденной Министерством энергетики <597>, представляет проект в Министерство энергетики, которое направляет программу на согласование в Министерство экономического развития, Министерство финансов, Министерство промышленности и торговли, Министерство регионального развития, Федеральную антимонопольную службу, Федеральную службу по тарифам, в органы исполнительной власти субъектов РФ в части, касающейся объектов, строительство (реконструкцию) которых планируется осуществить на территории этих субъектов РФ.

-----  
<597> [Приказ](#) Министерства энергетики РФ от 24.03.2010 N 144 "Об утверждении формы инвестиционной программы субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2010. N 30.

Из содержания данного нормативного акта также явствует, что государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов охватывает не только стадию выполнения работ по строительству и модернизации, но и "предварительную" стадию - стадию утверждения инвестиционной программы по строительству и модернизации энергетических объектов.

Рассматривая вопрос о государственных органах, осуществляющих регулирование строительства и модернизации энергетических объектов, нельзя не остановиться на полномочиях Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору <598>.

-----  
<598> [Постановление](#) Правительства РФ от 30 июля 2004 г. N 401 "О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" // Российская газета. 11.08.2004.

В соответствии с [Указом](#) Президента РФ от 23.06.2010 N 780 "Вопросы Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" на данную Федеральную службу возложены функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере технологического и атомного надзора.

К основным полномочиям Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в части строительства и модернизации энергетических объектов согласно [Положению](#), утвержденному Постановлением Правительства РФ от 30.07.2004 N 401, относится осуществление контроля и надзора за соблюдением требований промышленной безопасности при проектировании, строительстве, эксплуатации, консервации и ликвидации опасных производственных объектов, изготовлении, монтаже, наладке, обслуживании и ремонте технических

устройств, применяемых на опасных производственных объектах, транспортировании опасных веществ на опасных производственных объектах, за соблюдением в пределах своей компетенции требований безопасности в электроэнергетике (технический контроль и надзор в электроэнергетике); за проведением обязательного энергетического обследования в установленный срок.

Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору является уполномоченным органом в области промышленной безопасности, органом государственного энергетического надзора, органом государственного строительного надзора.

Согласно п. 5.2.2 Постановления Правительства РФ "О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" данная федеральная служба имеет полномочия самостоятельно принимать перечисленные в данном пункте нормативные правовые акты в установленной сфере деятельности, в том числе: требования к регистрации объектов в Государственном реестре опасных производственных объектов и к ведению этого реестра; порядок оформления декларации промышленной безопасности опасных производственных объектов и перечень включаемых в нее сведений; порядок формирования и ведения дел при осуществлении государственного строительного надзора и др.

Постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 установлено, что государственный контроль (надзор) за деятельностью СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также ведение реестра указанных организаций осуществляются Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору <599>.

-----  
<599> Постановление Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 48. Ст. 5612.

Необходимо также обратить внимание, что государственное регулирование в области строительства и модернизации энергетических объектов тесно взаимосвязано с институтом саморегулирования, которое осуществляется на условиях объединения субъектов предпринимательской деятельности в СРО.

Учитывая данные обстоятельства, а также вовлеченность в процесс государственного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов различных государственных органов, нельзя не отметить возросшую актуальность в нормативно-правовой координации конструктивного взаимодействия не только соответствующих государственных органов, но также взаимодействия государственных органов и СРО.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 6 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" СРО представляет интересы членов СРО в их отношениях с органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления.

Общие правила организации взаимодействия федеральных министерств с находящимися в их ведении федеральными службами и федеральными агентствами установлены Типовым регламентом взаимодействия федеральных органов исполнительной власти, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 19 января 2005 г. N 30 <600>. Согласно Типовому регламенту предусмотрен определенный порядок рассмотрения федеральными органами исполнительной власти парламентских запросов,

запросов и обращений членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, а также определенный порядок взаимодействия федеральных органов исполнительной власти при предоставлении и получении информации.

-----  
<600> [Постановление](#) Правительства РФ от 19.01.2005 N 30 "О Типовом регламенте взаимодействия федеральных органов исполнительной власти" // Российская газета. 25.01.2005.

К сожалению, порядок взаимодействия федеральных органов и СРО не имеет четкой регламентации. В то же время, особенно для СРО, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, сроки рассмотрения потенциальных запросов, обращений имеют огромное значение, прежде всего потому, что условие о сроке является существенным для договора строительного подряда.

В этой связи для правового регулирования строительства и модернизации энергетических объектов было бы целесообразным включение в имеющийся порядок взаимодействия государственных органов и порядка взаимодействия между данными органами и соответствующими СРО, предусматривающего минимальные сроки рассмотрения обращений СРО, в случае представления ими интересов своих членов.

По нашему мнению, при рассмотрении вопроса о государственном регулировании предпринимательской деятельности в правовой литературе справедливо ставится вопрос о пределах вмешательства государства в регулирование предпринимательской деятельности <601>. М.Н. Марченко отмечает, что пределы государственного регулирования обусловлены как объективными (экономические, социальные, политические и иные условия, при которых осуществляется процесс регулирования экономики), так и субъективными факторами (общественные, групповые, государственные и иные интересы) <602>. В.А. Бублик, В.Д. Перевалов, рассматривая вопрос о необходимости установления грани, до которой допустимо использование публичных начал в организации гражданско-правовых отношений вообще и регламентации хозяйственных связей в частности, выделяют интерес субъектов права как общий критерий этой допустимости <603>. В.С. Белых предлагает выработать критерии пределов государственного регулирования и создать судебную практику, включая правовые позиции Конституционного Суда <604>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

<601> См., например: Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2010. С. 270.

<602> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 408 - 409.

<603> Бублик В.А., Перевалов В.Д. Современное гражданское право - баланс частного и публичного // Цивилистические записки. Межвузовский сборник научных трудов: к 80-летию С.С. Алексеева. М. - Екатеринбург: Статут; Ин-т частного права, 2004. С. 57.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

[Монография](#) В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

На вопросе о критериях пределов государственного регулирования следует остановиться отдельно. По нашему мнению, вопрос состоит из двух частей: 1) что относится к критериям, свидетельствующим о выходе государственного органа за пределы государственного регулирования; 2) кто вправе определить факт нарушения государственным органом пределов государственного регулирования.

Правовой анализ действующего законодательства, в том числе процессуального, позволяет выделить следующие критерии, свидетельствующие о выходе государственных органов за пределы государственного регулирования.

Один из критериев связан с правом государственного органа принимать в пределах своей компетенции нормативные правовые акты.

Принятие государственным органом нормативного правового акта в нарушение требований, установленных действующим законодательством, нарушающего права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской деятельности и создающего препятствия для осуществления предпринимательской деятельности, свидетельствует о выходе государственного органа за пределы государственного регулирования.

Второй критерий связан с правом государственного органа принимать в пределах своей компетенции акты ненормативного характера и совершать определенные действия.

Принятие государственным органом акта ненормативного характера, не соответствующего закону, нарушающего права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской деятельности и препятствующего осуществлению предпринимательской деятельности, также свидетельствует о выходе государственного органа за пределы государственного регулирования.

Установление нарушения пределов государственного регулирования может быть осуществлено либо вышестоящим государственным органом в соответствии с действующим законодательством, либо судом.

Так, в [ст. 33](#) Федерального конституционного закона от 17.12.1997 N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" закреплено, что постановления и распоряжения Правительства РФ в случае их противоречия [Конституции](#) РФ, федеральным конституционным законам, федеральным законам и указам Президента РФ могут быть отменены Президентом РФ. В свою очередь, Правительство РФ согласно [ст. 12](#) вышеуказанного Федерального конституционного закона вправе отменять акты федеральных органов исполнительной власти или приостанавливать действие этих актов.

В соответствии с [пп. "р" п. 4.1 ст. 4](#) Постановления Правительства РФ от 19.01.2005 N 30 "О типовом регламенте взаимодействия федеральных органов исполнительной власти" федеральный министр в случае необходимости приостанавливает решения подведомственных федеральных служб и федеральных агентств или отменяет эти решения, если иной порядок отмены не установлен федеральным законом.

В соответствии со [ст. 29](#) АПК РФ экономические споры и другие дела, возникающие из административных и иных публичных отношений, подведомственны арбитражным судам. В соответствии с установленной компетенцией арбитражные суды рассматривают как дела об оспаривании нормативных правовых актов, в связи с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности так и дела об оспаривании затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями, должностных лиц.



Необходимо отметить, что в процессуальном законодательстве достаточно четко сформулированы критерии, при которых есть основания для принятия судом решения о признании недействительным акта государственного органа либо его действия (бездействия).

Так, например, согласно ч. 1 ст. 198 АПК РФ право на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании ненормативных правовых актов недействительными, решений, действий (бездействия) незаконными должно отвечать следующим критериям: оспариваемый ненормативный правовой акт, решение, действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Соответственно, в заявлении, поданном в арбитражный суд в порядке главы 24 АПК РФ, должны быть указаны не только нормы закона, иного правового акта, которые были нарушены государственным органом, но также указано, какие права и интересы подателя заявления были нарушены.

Естественно, что на момент обращения с заявлением в суд в наличии нарушения своих прав уверен только заявитель, а суду предстоит выяснять, обоснованы ли доводы заявителя или нет. В соответствии с ч. 5 ст. 194 АПК РФ арбитражный суд не связан с доводами, содержащимися в заявлении об оспаривании нормативного правового акта, и проверяет оспариваемое положение в полном объеме.

Согласно ч. 4 ст. 194 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании нормативных правовых актов арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельного положения, устанавливает соответствие его федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, а также полномочия органа или лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт.

При рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, арбитражный суд проверяет оспариваемый акт, действия (бездействие) и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа, принявшего акт, а также устанавливает, нарушает ли оспариваемый ненормативный правовой акт действия (бездействие), права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, основным лицом, определяющим, вышел ли государственный орган за пределы своих полномочий или нет, является суд. Представляется, что наибольшую сложность при оценке доказательств вызывает вопрос об установлении фактов, подтверждающих, что принятый акт государственного органа препятствует осуществлению предпринимательской деятельности. Данное обстоятельство может быть установлено судом в каждом конкретном случае с учетом представленных в материалы дела доказательств.

Закон предусматривает не только возможность оспаривания актов государственных органов, но и взыскания с государственных органов убытков. Как справедливо отмечает А.А. Иванов, было бы неверным утверждение о том, что действия государства, вышедшего за пределы своей компетенции, установленной публичным правом, вовсе не обязывают государство <605>. Согласно ст. 16 ГК РФ предусматривается возмещение убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, должностных лиц этих органов, в том числе не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа.

-----

<605> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 224.

Необходимо отметить, что АПК РФ предусмотрена также возможность приостановления действия оспариваемого акта, решения. Такое приостановление не является обязательным; согласно ч. 3 ст. 199 АПК РФ закреплено, что по ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить действие оспариваемого акта, решения, следовательно, такое ходатайство суд может и не удовлетворить. В информационном письме Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. N 83 "О некоторых вопросах, связанных с применением ч. 3 ст. 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" <606> арбитражным судам рекомендовано при рассмотрении вышеуказанных ходатайств учитывать, что недопустимо приостановление действия актов, решений государственных органов и иных контролирующих органов, если есть основания полагать, что приостановление действий акта, решения может нарушить баланс интересов заявителя и интересов третьих лиц, публичных интересов, а также может повлечь за собой утрату возможности исполнения оспариваемого акта, решения при отказе в удовлетворении требования заявителя по существу спора, а также если заявитель не представил доказательства, свидетельствующие о том, что в случае непринятия обеспечительной меры могут возникнуть неблагоприятные последствия, предусмотренные ч. 2 ст. 90 АПК РФ, в том числе доказательства причинения значительного ущерба заявителю.

-----  
<606> Вестник ВАС РФ. 2004. N 10.

Рассматривая вопросы, касающиеся пределов воздействия государственных органов при осуществлении государственного регулирования предпринимательской деятельности, нельзя не остановиться на нормах Федерального закона от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" <607>.

-----  
<607> Российская газета. 30.12.2008.

В данном Законе установлены в том числе принципы защиты прав юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора), закреплено, что защита прав юридических лиц, индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) осуществляется в административном и (или) судебном порядке в соответствии с законодательством РФ. В то же время данный Закон содержит существенные оговорки в отношении его применения к осуществлению контроля в определенных сферах предпринимательской деятельности, предусматривающие, что особенности государственного контроля и защиты прав юридических лиц могут быть установлены отдельными законами. Следует согласиться с тем, что наличие в Федеральном законе "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" правила о том, что его нормы о специальных видах контроля, содержащиеся в других законах, должны ему соответствовать, значительно повысило бы значение данного Закона <608>.

-----  
<608> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 447.

Правовой анализ полномочий государственных органов, осуществляющих государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов, позволяет сделать следующие выводы:

- государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов охватывает все стадии отношений в данной области: предварительную, текущую, последующую, а также аварийные ситуации;

- государственное регулирование осуществляется не только по отношению к сторонам договора на строительство и модернизацию энергетических объектов, но и по отношению к соответствующим СРО;

- государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется как органами общей компетенции, так и специализированными органами; полномочия Министерства энергетики охватывают не только нормативное регулирование, но и полномочия по контролю и надзору, полномочия федеральной службы (Ростехнадзор) касаются не только осуществления контроля и надзора, но и включают полномочия по изданию самостоятельных нормативных актов;

- в связи с тем, что государственное регулирование строительства и модернизации энергетических объектов осуществляется различными федеральными органами исполнительной власти, причем как на федеральном, так и на региональном уровне, особое значение приобретает необходимость разработки и принятия регламентации взаимодействия данных органов и СРО, представляющих интересы своих членов.

### § 3. Методы государственного регулирования и контроля в сфере строительства и модернизации энергетических объектов

Государственное регулирование реализуется посредством определенных методов регулирования и контроля. Закон не содержит определения метода государственного регулирования. В правовой литературе вопрос о методах правового регулирования, в том числе методов государственного регулирования, поднимался неоднократно. Под методами регулирования в широком смысле понимаются способы правового воздействия на общественные отношения, которые, как справедливо отмечается В.В. Лаптевым, специфичны для каждой отрасли права, предопределяются характером регулируемых отношений и проявляются как в характере используемых в отрасли правовых норм, так и в предусматриваемых в них способах воздействия одной стороны правоотношения на другую <609>. А.В. Поляков, Е.В. Тимошина определяют методы правового регулирования как методы, направленные на установление правовой коммуникации, которые определяются предметом правового регулирования, т.е. многообразием соответствующих общественных отношений <610>. В.Ф. Попондопуло верно указывает, что подчинение властной воле достигается различными методами, сочетание которых является одним из важнейших качественных показателей управления обществом <611>. В свою очередь, дискуссионным остается и вопрос об отраслевых особенностях методов правового регулирования. Рассматривая особенности метода гражданско-правовых отношений, Н.Д. Егоров отмечает, что в гражданском праве применяется метод юридического равенства сторон <612>. В.С. Белых подчеркивает, что если в сфере гражданского права применяется такой метод правового регулирования, как юридическое равенство, то в области административного - метод подчинения, а в некоторых отраслях права данные методы находят применение в той или иной комбинации. Л.Л. Попов, Ю.И. Мигачев, С.В. Тихомиров рассматривают методы государственного управления в науке административного права как определенные правом конкретные приемы и способы деятельности органов исполнительной власти и их должностных лиц, осуществляемые в пределах их компетенции и влекущие юридические последствия <613>. Д.Н. Бахрах

определяет метод как систему сходных способов осуществления, воздействия и отмечает, что для административно-правового метода характерно закрепление неравного, асимметричного положения субъектов права, властных полномочий одной стороны, способов властного воздействия на граждан, государственных и муниципальных служащих, организации <614>.

-----  
<609> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 27.

<610> Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та, Изд-во юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005. С. 272.

<611> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 97.

<612> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 11.

<613> Административное право России: Учебник / Отв. ред. Л.Л. Попов. М.: Проспект, 2011. С. 297 - 298.

<614> Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2010. С. 311 - 312.

Предметом правовых исследований неоднократно являлся также вопрос о различных классификациях методов государственного регулирования. Классификация методов государственного регулирования может быть проведена по различным критериям. В.Ф. Попондопуло справедливо обращает внимание на большое практическое значение выделения методов прямого и косвенного воздействия на общество, разновидностями которых являются административные и экономические методы, притом что в свободном демократическом обществе методы экономического воздействия являются преобладающими, а методы административного воздействия - исключительными <615>. В то же время, как верно отмечают Л.Л. Попов, Ю.И. Мигачев, С.В. Тихомиров, недопустимо антагонистическое противопоставление метода прямого (административного) и косвенного (экономического) воздействия, что объясняется в том числе единой конечной целью обоих методов - реализация управленческого воздействия субъекта управления на поведение объекта управления <616>.

-----  
<615> Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 1. С. 100 - 101.

<616> Административное право России: Учебник / Отв. ред. Л.Л. Попов. М.: Проспект, 2011. С. 299.

В.В. Лаптев выделяет следующую классификацию методов государственного регулирования: метод автономных решений; метод обязательных предписаний; метод рекомендаций <617>. Метод автономных решений применяется при регулировании отношений, когда субъекты таких правоотношений вправе самостоятельно решать те или иные вопросы, например при заключении гражданско-правовых договоров, условия которых определяются сторонами. Метод обязательных предписаний используется, когда одна сторона правового отношения дает другой указание, обязательное для последней, независимо от ее заинтересованности в выполнении такого указания. Данный метод применяется в первую очередь при государственном регулировании предпринимательской деятельности. Метод рекомендаций применяется, когда одна

сторона правового отношения дает другой совет о рациональной организации предпринимательской деятельности, в частности, когда Правительство РФ, установив определенные правила на федеральном уровне, рекомендует субъектам РФ установить аналогичный порядок на местном уровне <618>.

-----  
<617> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 27.

<618> Там же. С. 28.

Специфика деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов заключается в том, что данная деятельность опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями. Осуществление правового регулирования отношений по строительству энергетических объектов демонстрирует сочетание различных методов регулирования, что можно увидеть на следующих примерах.

Так, в соответствии с Градостроительным кодексом РФ строительство объектов капитального строительства, в том числе особо опасных, технически сложных объектов, к которым относятся энергетические объекты, осуществляется на основании разрешения на строительство (ст. 51). Выполнение строительных работ возможно при наличии свидетельства СРО о допуске к соответствующему виду работ (ст. 55.8). За нарушение указанных требований предусматривается административная ответственность (ст. ст. 9.5, 9.5.1 КоАП РФ).

В соответствии с нормами ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования (п. 1 ст. 743). В случае, когда подрядчик обнаруживает в ходе строительства не учтенные в технической документации работы, что влечет необходимость проведения дополнительных работ, подрядчик обязан сообщить об этом заказчику, и при неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика (п. 3 ст. 743).

Таким образом, отношения по строительству энергетических объектов регулируются при взаимодействии и сочетании публично-правовых (круг которых расширен за счет методов, применяемых СРО) и частноправовых методов.

Данная точка зрения находит подтверждение в трудах В.В. Лаптева, который подчеркивает, что в такой сложной отрасли, какой является предпринимательское право, в котором сочетаются частноправовые и публично-правовые элементы, неизбежно применение нескольких связанных между собой методов регулирования <619>. Е.П. Губин, П.Г. Лахно отмечают: предпринимательская деятельность заключается в том, что она представляет собой сферу взаимодействия частных и публичных интересов, в связи с чем ее регулирование осуществляется с использованием публично-правовых и частноправовых средств, которые неразрывно взаимодействуют <620>. С.С. Алексеев, определяя понятие метода правового регулирования, отмечает, что методы правового регулирования - это приемы юридического воздействия, их сочетание, характеризующее использование в данной области общественных отношений комплекса юридического инструментария <621>.

-----  
<619> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского. Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой



ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 27 - 28.

<620> Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма; Инфра-М, 2010. С. 69.

<621> Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 215.

При осуществлении государственного регулирования строительства и модернизации энергетических объектов используются как методы прямого, так и косвенного воздействия.

Прямое воздействие осуществляется путем закрепления обязательных требований к лицам, осуществляющим соответствующую предпринимательскую деятельность. Такие требования закреплены в Градостроительном [кодексе](#) РФ, Федеральном [законе](#) "О промышленной безопасности опасных производственных объектов", Федеральном [законе](#) "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса", а также подзаконных актах, принятых уполномоченными государственными органами.

Косвенное воздействие предполагает различные виды стимулирования предпринимательской деятельности в сфере строительства энергетических объектов. Так, например, технологическое присоединение к электрическим сетям энергетических объектов, включенных в инвестиционные программы, осуществляется в общем порядке и означает наличие технической возможности такого присоединения ([абзац 2 п. 29](#) Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2004 N 861) <622>. К сожалению, для сферы строительства и модернизации энергетических объектов косвенный метод используется пока недостаточно, притом что его активное применение предусматривается [Энергетической стратегией](#).

-----  
<622> [Постановление](#) Правительства РФ от 27.12.2004 N 861 "Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по передаче электрической энергии и оказания этих услуг; Правил недискриминационного доступа к услугам по оперативно-диспетчерскому управлению в электроэнергетике и оказания этих услуг; Правил недискриминационного доступа к услугам администратора торговой системы оптового рынка и оказания этих услуг; Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям" // Российская газета. 19.01.2005.

Формой воздействия государства на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, является государственный контроль. Мероприятия по государственному контролю включают в себя проведение плановых и внеплановых проверок.

Осуществление государственного контроля проводится уполномоченными государственными органами в соответствии со следующими нормативными актами: Федеральным [законом](#) от 26 декабря 2008 г. N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля", Федеральным [законом](#) от 2 мая 2006 г. N 59-ФЗ "О порядке обращения граждан Российской Федерации", [Постановлением](#) Правительства РФ от 30 июня 2010 г. N 489 "Об утверждении правил подготовки органами государственного контроля (надзора) и органами муниципального контроля ежегодных планов проведения плановых проверок юридических лиц и индивидуальных

предпринимателей", [Приказом](#) Минэкономразвития России от 30 апреля 2009 г. N 141 "О реализации положений Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля", [Приказом](#) Генеральной прокуратуры РФ от 27 марта 2009 г. N 93 "О реализации положений Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля".

В соответствии со [ст. 2](#) Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" определены следующие понятия: государственного контроля (надзора); федерального государственного контроля (надзора); регионального государственного контроля (надзора); мероприятий по контролю; проверки; экспертов и экспертных организаций, а также уведомлений о начале осуществления предпринимательской деятельности. Под государственным контролем (надзором) для целей данного Федерального закона понимается деятельность уполномоченных органов государственной власти, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и должностными лицами требований законодательства, посредством организации и проведения проверок, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, а также деятельность указанных уполномоченных органов государственной власти по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований. Согласно [ч. 4 ст. 1](#) указанного Федерального закона особенности организации и проведения проверок при осуществлении государственного строительного надзора, государственного контроля и надзора за промышленной безопасностью могут устанавливаться другими федеральными законами.

Следует отметить, что в данном [Закоме](#) понятия "государственный контроль" и "надзор" фактически приравнены, термин "надзор" указывается в скобках после слова "контроль". Однако в других федеральных законах этот вопрос рассматривается иначе. Так, согласно [ст. 53](#) Градостроительного кодекса РФ строительный контроль проводится лицом, осуществляющим строительство, застройщиком или заказчиком либо иным лицом, привлекаемым ими на основании договора. В соответствии со [ст. 54](#) Градостроительного кодекса РФ государственный строительный надзор (термин "контроль" в данной [статье](#) не используется) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление государственного строительного надзора. Таким органом является Ростехнадзор. В то же время, несмотря на то, что согласно общим положениям о данной службе этот федеральный орган власти осуществляет полномочия по надзору в установленной сфере деятельности ([п. 1](#) Положения о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июля 2004 г. N 401), в [п. 5.3.1](#) Положения о данной федеральной службе указывается, что данная федеральная служба осуществляет контроль и надзор. Термин "государственный контроль (надзор)" включен в [ст. 55.19](#) Градостроительного кодекса РФ, в которой предусмотрен государственный контроль (надзор) за деятельностью соответствующих СРО.

Правовой анализ норм Градостроительного [кодекса](#) РФ показывает, что государственный строительный надзор осуществляется уполномоченными государственными органами за лицами, осуществляющими строительство, а государственный контроль (надзор) осуществляется также уполномоченными государственными органами и за соответствующими СРО.

В случае выявления нарушений требований законодательства со стороны лиц, осуществляющих строительство энергетических объектов, государством применяются также меры принуждения. Это могут быть меры административного принуждения, могут быть меры уголовной ответственности. Так, согласно КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за выполнение строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства без свидетельства о допуске к соответствующим видам работ или с нарушением минимально необходимых требований к выдаче свидетельств о допуске к соответствующим видам работ, за нарушение нормативных документов в области строительства (технических регламентов, обязательных требований стандартов, строительных норм и правил) и др. (глава 9).

Так, например, в соответствии с ч. 3 ст. 9.5 КоАП РФ в случае повторного в течение года несоблюдения юридическим лицом при выполнении работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, минимально необходимых требований к выдаче свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, к нарушителю применяется такая мера административной ответственности, как административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток. Данная мера принуждения применяется уполномоченным государственным органом.

Подобные меры принуждения могут быть применены в отношении нарушителей также и саморегулируемыми организациями. Согласно ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ за несоблюдение требований технических регламентов, требований к выдаче свидетельств о допуске, правил контроля в области саморегулирования саморегулируемая организация применяет в отношении своих членов такую меру воздействия, как приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ на срок не более чем шестьдесят дней. С одной стороны, данные меры воздействия применяются при серьезном нарушении, поскольку несоблюдение требований технических регламентов, стандартов, требований к выдаче свидетельств о допуске фактически означает недопустимость осуществления определенного вида работ, в то же время законодатель не исключил невозможность одновременного применения мер принуждения как государственным органом, так и СРО, что может повлечь для соответствующего юридического лица неблагоприятные последствия, особенно если в дальнейшем окажется, что данные меры были применены необоснованно.

В этой связи представляется целесообразным закрепить на законодательном уровне норму о недопустимости применения одновременно однотипной меры принуждения уполномоченным государственным органом и соответствующей СРО.

Государственное регулирование строительства и модернизации осуществляется в определенных целях, в том числе в целях обеспечения защиты конкуренции, обеспечения промышленной, энергетической безопасности. Именно поэтому вопросы антимонопольного регулирования и вопросы, связанные с обеспечением промышленной и энергетической безопасности, заслуживают особого внимания.

#### § 4. Государственное антимонопольное регулирование и контроль в сфере строительства и модернизации энергетических объектов

Антимонопольное регулирование призвано обеспечивать единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования

товарных рынков.

В соответствии со [ст. 8](#) Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Согласно [ч. 2 ст. 34](#) Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Понятие недобросовестной конкуренции дано в [п. 9 ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции" и включает в себя любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Применительно к отношениям по строительству, модернизации энергетических объектов антимонопольное регулирование в большей степени используется на стадии заключения договора, поскольку заключение договоров на строительство и модернизацию, как правило, осуществляется на торгах, проведение которых должно соответствовать и требованиям антимонопольного законодательства.

Прежде всего необходимо остановиться на общих правилах антимонопольного законодательства, которые необходимо соблюдать потенциальным сторонам договора, заключаемого на торгах.

Антимонопольные требования к торгам закреплены в [ст. 17](#) Федерального закона "О защите конкуренции" и заключаются в следующем. При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок) запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: 1) координация организаторами торгов, запроса котировок или заказчиками деятельности его участников; 2) создание участнику торгов, запроса котировок или нескольким участникам торгов, запроса котировок преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок; 4) участие организаторов торгов, запроса котировок или заказчиков и (или) работников организаторов торгов, запроса котировок или работников заказчиков в торгах, запросе котировок.

Перечисленные в данной [статье](#) запретные действия не содержат отдельных определений, однако понятие данных действий может быть выяснено путем использования определений, предусмотренных нормами Федерального [закона](#) "О защите конкуренции", ГК РФ, других федеральных законов.

Под координацией экономической деятельности согласно [п. 14 ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции" понимается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов. Не являются координацией экономической деятельности действия хозяйствующих субъектов, осуществляемые в рамках "вертикальных" соглашений.

Согласно [ст. 8](#) Федерального закона "О защите конкуренции" согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий: 1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов; 2) действия заранее известны каждому из участвующих в них хозяйствующих субъектов в связи с публичным заявлением одного из них о совершении таких действий; 3) действия

каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов, участвующих в согласованных действиях, и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с [п. 3 ч. 4 ст. 11](#) Федерального закона "О защите конкуренции" запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие действия приводят или могут привести в том числе к созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

В [п. 2](#) Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" арбитражным судам даны разъяснения, согласно которым при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов согласованными, арбитражным судам следует учитывать, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, - может быть сделан исходя из анализа фактических обстоятельств. Например, о согласованности действий, в числе прочих обстоятельств, может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин [<623>](#). Понятия "преимущественных условий" Федеральный [закон](#) "О защите конкуренции" не содержит. [Законом](#) определено понятие дискриминационных условий, под которыми понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. Под "преимущественными" условиями, видимо, следует понимать условия, прямо противоположные "дискриминационным". В [п. 3 ч. 1 ст. 17](#) Федерального закона "О защите конкуренции" также нет подробного описания критериев правонарушения, как и в других пунктах [ч. 1](#) [данной статьи](#). Если обратиться к общим нормам ГК РФ, относящимся к заключению договора на торгах, к [п. 3](#) может быть отнесено, в частности, требование [п. 5 ст. 447](#) ГК РФ, согласно которому аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

-----  
[<623>](#) Новые законы и нормативные акты. Приложение к Российской газете. 2008. N 32.

Федеральный [закон](#) "О защите конкуренции", как и [ГК РФ](#), предусматривает возможность оспаривания торгов. Нормы [ГК РФ](#) о заключении договора на торгах содержат по сравнению с Федеральным [законом](#) "О защите конкуренции" более общие требования. В соответствии с положениями [ст. 449](#) [ГК РФ](#) торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

Следует иметь в виду, что нормами Федерального [закона](#) "О защите конкуренции" закреплены не только определенные требования антимонопольного законодательства к торгам, несоблюдение которых является основанием для признания судом соответствующих торгов и заключенных по результатам таких торгов сделок недействительными, но также расширен и субъектный состав лиц, имеющих право оспаривать торги, который охватывает также антимонопольный орган.

При этом необходимо учитывать, что в соответствии с данным [Законом](#)



антимонопольный орган не только вправе оспаривать торги, но вправе в пределах своих полномочий возбуждать и рассматривать дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимать по результатам их рассмотрения решения и выдавать предписания. Данные полномочия предусмотрены [ст. 39](#) Федерального закона "О защите конкуренции". Как справедливо отмечается в правовой литературе, [Закон "О защите конкуренции"](#) устанавливает правила рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, являющиеся, по существу, правилами административного производства <624>.

-----  
<624> Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2008. С. 328 - 329.

В отношении полномочий федерального органа, реализующего такой метод государственного регулирования, как антимонопольное регулирование и контроль, необходимо обратить внимание на следующее.

Согласно [п. 1](#) Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 <625>, Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства. В соответствии с [п. 5](#) Положения Федеральная антимонопольная служба вносит в Правительство РФ проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ и другие документы, по которым требуется решение Правительства РФ, по вопросам, относящимся к сфере ведения службы, имеет право самостоятельно принимать нормативные правовые акты, в том числе формы актов, принимаемых комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства; типовую форму приказа о проведении проверки соблюдения антимонопольного законодательства; порядок продления, сроки проверки соблюдения антимонопольного законодательства; форму требования о представлении документов и информации, необходимых для проведения проверки соблюдения антимонопольного законодательства, форму акта о результатах проверки соблюдения антимонопольного законодательства. ФАС России участвует в процедуре согласования инвестиционных программ субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, а также сетевых организаций; проводит проверки соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти; органами государственной власти субъектов РФ; осуществляет контроль за деятельностью территориальных органов; применяет предусмотренные законодательством РФ меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и (или) пресечение нарушений антимонопольного законодательства, а также меры по ликвидации последствий указанных нарушений.

-----  
<625> Российская газета. 31.07.2004.

Осуществление антимонопольным органом своих полномочий не должно выходить за пределы установленной компетенции. В марте 2012 г. ВАС РФ признал недействующим [письмо](#) ФАС России от 23.05.2011 N ИА/19173 "О разъяснении Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" по вопросу размещения заказа на строительство объекта "под ключ" как не соответствующее

Федеральному [закону](#) от 21.07.2005 N 94-ФЗ, Федеральному [закону](#) "О защите конкуренции", а также [Указу](#) Президента РФ от 23.05.1996 N 763 "О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства РФ и нормативных актов федеральных органов исполнительной власти" <626>. В указанном [письме](#) ФАС России дано определение понятия оборудования, неразрывно связанного с объектом строительства, рассмотрен вопрос о правомерности объединения в один предмет строительных работ и поставки оборудования, и с учетом изложенного сделан вывод о том, что включение в состав одного предмета торгов строительных работ и оборудования, поставка и установка которого технологически и функционально не связана со строительными работами и может осуществляться отдельно, влечет за собой ограничение количества участников размещения заказа и является нарушением Федерального [закона](#) от 21.07.2005 N 94-ФЗ, влекущим выдачу предписания об аннулировании торгов.

-----  
<626> [Решение](#) ВАС РФ от 29.03.2012 N ВАС-16112/11 // URL: <http://ras.arbitr.ru>.

ВАС РФ в [решении](#) о признании данного [письма](#) недействующим указал, что антимонопольный орган имеет право давать разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции антимонопольной службы. Однако действующее законодательство не содержит положений, определяющих компетенцию ФАС России по разъяснению законодательства о размещении заказов. Кроме того, суд установил, что [письмо](#) по своему содержанию носит нормативный характер, причем нормы письма существенно ограничивают соответствующие положения [Закона](#) о защите конкуренции и [Закона](#) о размещении заказов, а также затрагивают права и интересы хозяйствующих субъектов.

В связи с вопросами, возникающими при применении антимонопольного законодательства, Пленумом ВАС РФ [Постановлением](#) от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" <627> даны соответствующие разъяснения, в том числе о том, что требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям. При этом в [п. 5](#) Постановления Пленума сделана очень важная оговорка об отсутствии у антимонопольного органа права в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

-----  
<627> Новые законы и нормативные акты. Приложение к Российской газете. 2008. N 32.

В [п. 20](#) Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" указано, что право выбора судебного или административного порядка защиты своего нарушенного или оспариваемого права принадлежит субъекту спорных отношений. [Закон](#) не содержит указаний на то, что защита гражданских прав в административном порядке (путем рассмотрения антимонопольным органом дел о нарушениях антимонопольного законодательства) исключается при наличии возможности обратиться в арбитражный суд.

В случае, если в ходе судебного разбирательства установлено, что лицо за защитой нарушенных прав обратилось одновременно и в антимонопольный орган, и в арбитражный суд, судам рекомендуется на основании [ч. 5 ст. 158](#) АПК РФ отложить судебное разбирательство до принятия решения антимонопольным органом.

При этом необходимо обратить внимание, что решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд. В отношении приостановления

оспариваемого решения при подаче заявления об оспаривании решения нормы Федерального закона "О защите конкуренции" и нормы АПК РФ несколько разнятся. Согласно ст. 52 Федерального закона "О защите конкуренции" в случае подачи заявления в суд или в арбитражный суд исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до вступления решения в законную силу. Данная норма сформулирована таким образом, что подразумевает однозначное приостановление решения при поступлении заявления об оспаривании в суд. Нормой ст. 199 АПК РФ закреплено, что по ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить действие оспариваемого акта, решения. Данная норма предусматривает необходимость подачи отдельного процессуального документа - ходатайства заявителя и не предусматривает обязанность суда приостановить действие оспариваемого акта, поскольку суду предоставлена возможность приостановить действие оспариваемого акта, а следовательно, у суда есть возможность и отказать заявителю в удовлетворении ходатайства о приостановлении действия оспариваемого решения. А.В. Абсалямов верно отмечает, что такая норма должна иметь обязательный характер, так как ее назначение - быть необходимой составляющей процессуальной гарантии прав и законных интересов любого субъекта, обратившегося за защитой в судебные органы <628>.

-----  
<628> Абсалямов А.В. Принципы административного судопроизводства // Законодательство. 2008. N 11. С. 85.

Следует учитывать также, что обращение в арбитражный суд с гражданско-правовым иском о признании торгов недействительными может предшествовать обжалованию торгов в административном порядке. В таком случае основания для отложения рассмотрения дела в суде отсутствуют.

В то же время законом не предусматривается возможность приостановления рассмотрения административного разбирательства до окончания рассмотрения дела в арбитражном суде и вступления судебного акта в законную силу. По нашему мнению, наличие такой нормы будет полезным с точки зрения эффективности защиты интересов субъектов предпринимательской деятельности, так как исключает запараллеливание административного и судебного разбирательств и отвечает смыслу ч. 1 ст. 16 АПК РФ, согласно которой вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Данный довод находит подтверждение в правовой литературе. С.Л. Сергевнин, рассматривая функцию государственных органов в разрешении правовых споров, подчеркивает, что данная функция носит субсидиарный характер по отношению к основному направлению деятельности органов исполнительной власти - позитивному социальному управлению <629>. А.В. Абсалямов также указывает о необходимости совершенствования института приостановления административного производства в целях достижения определенности правового регулирования <630>.

-----  
КонсультантПлюс: примечание.

**Статья** С.Л. Сергевнина "Конституционный нормоконтроль и отдельные общетеоретические проблемы судебного нормотворчества" включена в информационный банк согласно публикации - "История государства и права", 2009, N 22.

<629> Сергевнин С.Л. Конституционный нормоконтроль и отдельные общетеоретические проблемы судебного нормотворчества // Юрист. 2009. N 22. С. 8.

<630> Абсалямов А.В. Теоретические и практические аспекты соответствия

правовых институтов административного и арбитражного процесса // Российский ежегодник предпринимательского (коммерческого) права. 2009. N 2. С. 406.

Предлагается также дополнить АПК РФ нормой, предусматривающей сокращенные сроки рассмотрения споров, возникающих в связи с оспариванием торгов, по аналогии со сроками, установленными для рассмотрения корпоративных споров (ст. 225.7). Данное дополнение направлено на обеспечение стабильности участников отношений по строительству и модернизации энергетических объектов.

В связи с тем что в проекте ГК РФ редакция ст. 449 предусматривает годичный срок для оспаривания торгов (в действующей редакции ст. 449 ГК РФ срок не был указан), представляется целесообразным сокращение срока, в течение которого может быть возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства, нарушении требований к торгам, так как в действующей редакции ст. 41.1 Федерального закона "О защите конкуренции" дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

#### § 5. Государственный контроль (надзор) за деятельностью лиц, осуществляющих строительство и модернизацию энергетических объектов

Органом государственного регулирования безопасности при использовании атомной энергии, органом государственного горного надзора, но также уполномоченным органом в области промышленной безопасности, органом федерального государственного энергетического надзора, органом федерального государственного строительного надзора является Ростехнадзор. Данные полномочия закреплены в Положении о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 N 401 <631>. Руководство деятельностью Ростехнадзора осуществляет Правительство РФ.

-----  
<631> [Постановление](#) Правительства от 30 июля 2004 г. N 401 "Об утверждении Положения о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3348.

Активные изменения в положениях о данной Службе, ее подчиненности, полномочиях, структуре происходят с 2004 г., когда в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30 июля 2004 г. N 401 было утверждено [Положение](#) о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору, согласно которому данная Служба была определена как федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору в сфере охраны окружающей среды, промышленной безопасности, безопасности электрических и тепловых установок и сетей и др. В [Положении](#) было указано, что Ростехнадзор является органом государственного энергетического надзора, а также специально уполномоченным органом в области промышленной безопасности. Согласно п. 2 Положения о службе от 30.07.2004 руководство деятельностью Ростехнадзора осуществляет Правительство РФ.

В 2008 г. данная служба в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 29 мая 2008 г. N 404 была отнесена к ведению Министерства природных ресурсов и экологии

РФ. Полномочия службы были существенно сокращены, в частности, в отношении принятия нормативных правовых актов.

Расширение полномочий Федеральной службы произошли в период с ноября 2008 г., в том числе в связи с внесением изменений в Градостроительный кодекс РФ в связи с введением института саморегулирования в строительной области. В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ РФ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" <632> государственный контроль (надзор) за деятельностью СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также ведение реестра указанных организаций осуществляется Ростехнадзором <633>.

-----  
<632> Федеральный [закон](#) от 22.07.2008 N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации" // Российская газета. 25.07.2008.

<633> [Постановление](#) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 48. Ст. 5612.

В 2010 г. была изменена и подчиненность данной службы. Согласно [п. 1](#) Указа Президента РФ от 23.06.2010 N 780 "Вопросы Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" руководство деятельностью Ростехнадзора осуществляет Правительство Российской Федерации <634>.

-----  
<634> [Указ](#) Президента РФ от 23.06.2010 N 780 "Вопросы Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. 2010. N 27. Ст. 3445.

Соответственно, в [Положение](#) о Федеральной службе были внесены изменения и дополнения [Постановлением](#) Правительства РФ от 13 сентября 2010 г. N 717 <635>, а затем [Постановлением](#) Правительства РФ от 28 января 2011 г. N 39 <636>.

-----  
<635> [Постановление](#) Правительства РФ от 13.09.2010 N 717 "О внесении изменений в некоторые постановления Правительства Российской Федерации по вопросам полномочий Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере природопользования и Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. 2010. N 38. Ст. 4835.

<636> [Постановление](#) Правительства РФ от 28.01.2011 N 39 "О предельной численности и фонде оплаты труда федеральных государственных гражданских служащих и работников центральных аппаратов и территориальных органов федеральных органов исполнительной власти" // СЗ РФ. 2011. N 6. Ст. 888.

За Ростехнадзором вновь закреплены нормотворческие функции, при этом данные функции не сводятся только к принятию нормативных правовых актов, как это было в [Положении](#) о службе 2004 г., а включают также выработку и реализацию государственной политики в установленной сфере деятельности, что выражается, в частности, в предоставленном праве вносить в Правительство РФ проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ и другие документы, по которым требуется решение Правительства РФ по вопросам, относящимся к сфере



деятельности данной федеральной службы.

В области нормотворчества Ростехнадзор получил право самостоятельно принимать различные нормативные акты, среди которых к области строительства энергетических объектов относятся: принятие требований к регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов и к ведению этого реестра, принятие порядка оформления деклараций промышленной безопасности опасных производственных объектов и перечня включаемых в нее сведений, принятие порядка осуществления экспертизы промышленной безопасности и требования к оформлению заключения данной экспертизы, принятие порядка формирования и ведения дел при осуществлении государственного строительного надзора, требований, предъявляемых к включаемым в такие дела документам, принятие формы свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, а также сводов правил о техническом регулировании.

На сегодняшний день Приказом Ростехнадзора от 24.09.2010 N 952 утверждена [форма выписки](#) из реестра членов СРО <637>, Приказом данной службы от 13.11.2010 N 1042 утверждена [форма свидетельства](#) о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства <638>. Данные нормативные правовые акты свидетельствуют также и об осуществлении соответствующего организационного регулирования, которое, как справедливо отмечается в правовой литературе, является необходимым элементом государственного регулирования <639>.

-----  
<637> [Приказ](#) Ростехнадзора от 24.09.2010 N 952 "Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2011. N 3.

<638> [Приказ](#) Ростехнадзора от 13.11.2010 N 1042 "Об утверждении формы Свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 30.12.2010.

<639> Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 343.

Ростехнадзор осуществляет контроль и надзор, в том числе за соблюдением требований промышленной безопасности при проектировании, строительстве, эксплуатации, консервации и ликвидации опасных производственных объектов, изготовлении, монтаже, наладке, обслуживании и ремонте технических устройств, применяемых на опасных производственных объектах, за соблюдением требований безопасности в электроэнергетике (технический контроль и надзор в электроэнергетике), за соблюдением при проектировании, строительстве, реконструкции, капитальном ремонте зданий, строений, сооружений требований энергетической эффективности, за соблюдением требований технических регламентов в установленной сфере деятельности. В связи с тем что данная служба в соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 осуществляет также и ведение реестра СРО в области инженерных изысканий, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, можно сделать вывод о том, что Ростехнадзор осуществляет несколько видов государственного контроля, в частности по применяемому критерию с точки зрения содержания (применения) государственного контроля.

Ростехнадзор осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои

территориальные органы <640> во взаимодействии с другими федеральными органами. Учитывая, что территориальные органы Ростехнадзора наделены правами юридического лица и существенными полномочиями, необходимо обратить внимание на следующее.

-----  
<640> URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

В Положении о территориальном органе определена территория, на которой территориальный орган осуществляет свои функции, а затем указаны полномочия, к которым относятся: организация и проведение проверок соблюдения юридическими лицами требований законодательства Российской Федерации, нормативных правовых актов, норм и правил, осуществление контроля и надзора, в том числе за соблюдением требований промышленной безопасности при проектировании, строительстве, эксплуатации, консервации и ликвидации опасных производственных объектов, изготовлении, монтаже, наладке, обслуживании и ремонте технических устройств, применяемых на опасных производственных объектах, транспортировании опасных веществ на опасных производственных объектах; за соблюдением в пределах своей компетенции требований безопасности в электроэнергетике (технический контроль и надзор в электроэнергетике), включая требования безопасности электрических и тепловых установок и сетей (кроме бытовых установок и сетей); за деятельностью СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства; за соблюдением в пределах компетенции Ростехнадзора при проектировании, строительстве, реконструкции, капитальном ремонте зданий, строений, сооружений, требований энергетической эффективности, требований их оснащённости приборами учета используемых энергетических ресурсов.

В Положениях о территориальных органах предусмотрено, что территориальные управления осуществляют государственный строительный надзор при строительстве, реконструкции и капитальном ремонте объектов, осуществление государственного строительного надзора в отношении которых отнесено к компетенции Ростехнадзора, организуют и проводят проверки соответствия выполнения работ и применяемых строительных материалов в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов, отнесенных к компетенции Ростехнадзора, а также результатов таких работ требованиям технических регламентов, иных нормативных актов и проектной документации, проверки наличия разрешений на строительство и выполнения требований, установленных законодательством Российской Федерации, в соответствии с программой проверок, также в случаях, установленных [ст. ст. 52 и 53](#) Градостроительного кодекса РФ, и при наличии обращений физических и юридических лиц, органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Из утвержденных положений территориальных органов также явствует, что данные органы наделены полномочиями выдавать заключение о соответствии построенного, реконструированного, отремонтированного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации либо решение об отказе в выдаче таких заключений в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности, за исключением объектов использования атомной энергии, а также вправе осуществлять техническое расследование обстоятельств и причин аварий, инцидентов и несчастных случаев, а также случаев утраты взрывчатых материалов производственного назначения на опасных производственных объектах, а также учет случаев возникновения аварийных ситуаций при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов, осуществление государственного строительного надзора в отношении которых отнесено к компетенции Ростехнадзора, за исключением объектов использования атомной энергии, в

том числе ядерных установок, пунктов хранения ядерных материалов, хранения радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, контролирует осуществление учета поднадзорными организациями инцидентов в установленной сфере деятельности.

К компетенции территориальных управлений отнесено также рассмотрение в случаях и порядке, установленных законодательством РФ, дел об административных правонарушениях и применение административных наказаний или направление в судебные и правоохранительные органы материалов о привлечении к ответственности лиц, виновных в нарушении лицензионных требований и условий, обязательных требований, содержащихся в законодательных и нормативных правовых актах РФ, в пределах установленной компетенции Ростехнадзора, а также применение предусмотренных законодательством РФ мер ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленных на недопущение и (или) пресечение нарушений юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности, а также мер по ликвидации последствий указанных нарушений.

Несмотря на достаточно объемные полномочия территориальных органов, данные органы, в отличие от Федеральной службы, не имеют права на самостоятельное принятие нормативных правовых актов, взаимодействие с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями осуществляется территориальным органом в порядке, установленном Федеральной службой.

Согласно п. 6.4 Положения о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору данная федеральная служба осуществляет контроль за деятельностью территориальных органов службы и подведомственных организаций. В порядке реализации данного полномочия Ростехнадзором проводятся соответствующие комплексные и тематические проверки ежегодной деятельности территориальных органов Ростехнадзора <641>.

-----

<641> Приказ Ростехнадзора от 29.03.2010 N 219 "О проведении комплексных и тематических проверок деятельности территориальных органов Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

Согласно п. 4 Общих положений о Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору (в редакции, введенной в действие с 30.09.2010 [Постановлением](#) Правительства РФ от 13.09.2010 N 717) данная федеральная служба осуществляет свою деятельность также во взаимодействии с другими федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

Взаимодействие федеральных органов исполнительной власти осуществляется в соответствии с Типовым [регламентом](#) взаимодействия федеральных органов исполнительной власти, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 19.01.2005 N 30 <642>, с [Правилами](#) подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 N 1009 <643>.

-----

<642> Российская газета. 25.01.2005.

<643> Российская газета. 21.08.1997.

Осуществление плановых и внеплановых проверок осуществляется в соответствии с нормами Федерального [закона](#) от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и

индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" <644>, нормами Градостроительного кодекса РФ, Федерального закона "О саморегулируемых организациях", Приказом Министерства экономического развития РФ от 30.04.2009 N 141 "О реализации положений Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" <645>, Приказом Министерства экономического развития РФ от 31 августа 2010 г. N 398 "Об утверждении Положения о порядке подготовки заключений об оценке регулирующего воздействия" <646>.

-----  
<644> СЗ РФ. 2008. N 52. Ст. 6249.

<645> Российская газета. 14.05.2009.

<646> Бюллетень нормативных актов исполнительной власти. 2010. N 43.

В качестве примера взаимодействия Ростехнадзора с иными федеральными органами, в частности Министерством экономического развития, можно назвать следующий. В связи с изменениями в Положении о Ростехнадзоре разработанный данной федеральной службой проект административного регламента по исполнению Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору функции по контролю (надзору) за деятельностью СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства направлен в Министерство экономического развития, которое, в свою очередь, разместив проект нормативного акта на официальном сайте министерства, известило всех заинтересованных лиц о проведении публичных консультаций в целях оценки регулирующего воздействия проекта нормативного акта <647>.

-----  
<647> URL: <http://www.economy.gov.ru>.

Об актуальности данного нормативного акта следует сказать особо. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" государственный контроль (надзор) за деятельностью СРО в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, а также ведение реестра указанных организаций осуществляется Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Согласно ст. 55.19 Градостроительного кодекса РФ контроль за СРО осуществляется путем проведения плановых и внеплановых проверок. Плановая проверка проводится один раз в два года, внеплановая может проводиться в целях контроля за исполнением предписаний, выявленных в ходе плановых проверок ее деятельности, а также на основании заявлений юридических лиц, физических лиц, органов государственной власти, правоохранительных органов. Предметом государственного контроля (надзора) за деятельностью СРО является соблюдение СРО требований к СРО и их деятельности. В случае неисполнения СРО требований, установленных Градостроительным кодексом РФ для СРО, Ростехнадзор вправе обратиться в арбитражный суд с требованием об исключении сведений о некоммерческой организации из государственного реестра СРО.

Следует также отметить, что разработанный Ростехнадзором административный регламент по исполнению данной службой функции по контролю (надзору) за

деятельностью СРО как государственный акт еще раз подтверждает высказанный в правовой литературе довод о нерасторжимом единстве содержания права и его формы, когда один и тот же государственный акт является актом правотворчества, источником права, устанавливающим те или иные нововведения в правовой системе, и одновременно формой существования, бытия нормативных положений <648>.

-----  
<648> Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 228.

В то же время, несмотря на наличие у Ростехнадзора полномочий по контролю за СРО, необходимо обратить внимание, что законодатель предусмотрел и необходимость развития конструктивного взаимодействия государственных органов и СРО, что выражается, в частности, в норме ст. 22 Федерального закона РФ "О саморегулируемых организациях", согласно которой уполномоченный федеральный орган привлекает СРО к участию в обсуждении проектов федеральных законов и иных нормативных актов Российской Федерации, государственных программ, связанных с предметом саморегулирования.

Рассматривая правовые вопросы, возникающие в связи с реализацией Ростехнадзором своих полномочий, необходимо учитывать и имеющуюся судебную практику рассмотрения споров по договорам на строительство энергетических объектов, когда принимаемые в ходе осуществления своих полномочий ненормативные акты Ростехнадзора рассматриваются судами как доказательство добросовестного выполнения стороной своих обязательств. Так, при рассмотрении арбитражными судами спора по договору подряда по поставке и монтажу высоковольтных ячеек в распределительной трансформаторной подстанции (дело N А40-81577/08-138-632) суды при отсутствии подписанного обеими сторонами акта выполненных работ приняли в качестве доказательств акты осмотра электроустановки Ростехнадзором, из которых следовало, что при выдаче разрешений на допуск в эксплуатацию энергоустановки проведен не только осмотр технического состояния энергоустановки, но и проверка технической, исполнительной, пусконаладочной и эксплуатационной документации <649>. При рассмотрении спора по договору подряда, согласно которому ответчик обязался выполнять работы по обеспечению ремонтно-эксплуатационного обслуживания объектов (технических устройств) электросетевого хозяйства (дело N А33-7265/2009), арбитражные суды также учли в качестве доказательства акт-предписание межрегионального территориального управления Ростехнадзора, свидетельствовавший об аварийном состоянии энергетического объекта. При выполнении работ, услуг по договору ответчик отключил истца от электроснабжения ввиду того, что состояние трансформаторной подстанции угрожало безопасности жизни людей и работе технологического оборудования. Доводы истца о том, что отключение было произведено подрядчиком неосновательно, суды отклонили, поскольку из имеющихся в деле доказательств, включая акт-предписание Ростехнадзора, следовало, что трансформаторная подстанция находилась в аварийном состоянии <650>.

-----  
<649> [Постановление](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.02.2010 по делу N А40-81577/08-138-632; [Определение](#) Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.09.2010 N ВАС-11353/10 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

<650> Решение Арбитражного суда Красноярского края от 05.08.2009 по делу N А33-7265/2009; [Постановление](#) Третьего арбитражного апелляционного суда от 02.11.2009 по делу N А33-7265/2009; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 24.02.2010 по делу N А33-7265/2009; [Определение](#) ВАС РФ от



Следует отметить также, что согласно [ст. 23.30](#) КоАП РФ органы государственного энергетического надзора рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных [ст. ст. 9.7 - 9.9, 9.10, 9.11, 9.12](#) КоАП, и это охватывает в том числе нарушения правил устройства электроустановок.

Так, [Постановлением](#) Президиума ВАС РФ от 23 июня 2009 г. N 1591/09 <651> были отменены судебные акты Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от [08.09.2008](#) и ФАС Поволжского округа от [18.11.2008](#) по делу N А06-3578/2008-23, которые при отмене решения суда первой инстанции исходили из того, что у управления Ростехнадзора отсутствуют полномочия по привлечению к административной ответственности за нарушение Правил технической эксплуатации электроустановок и Правил устройства электроустановок. В [Постановлении](#) Президиума ВАС РФ от 23.06.2009 N 1591/09 указывается на то, что, поскольку задачами управления Ростехнадзора является среди прочего государственный надзор и контроль в сфере безопасности электрических и тепловых установок и сетей, данный орган уполномочен рассматривать категорию дел о привлечении к административной ответственности за нарушение Правил технической эксплуатации электроустановок потребителей и Правил устройства электроустановок.

-----  
<651> [Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 23.06.2009 N 1591/09 // Вестник ВАС РФ. 2009. N 8.

Осуществляемый Ростехнадзором контроль и надзор распространяется не только на лиц, непосредственно осуществляющих строительство (модернизацию), но и на соответствующие СРО, членами которых являются лица, выполняющие работы по строительству энергетических объектов.

По нашему мнению, поскольку за лицами, осуществляющими строительство энергетических объектов, осуществляется контроль Ростехнадзором, иными государственными органами, а также СРО, особую актуальность приобретает максимальная четкость в правовой координации проводимых контрольных мер с целью недопущения создания необоснованных препятствий для осуществления предпринимательской деятельности и причинения убытков лицам, осуществляющим строительство, модернизацию энергетических объектов.

## **Глава 2. САМОРЕГУЛИРОВАНИЕ В СФЕРЕ СТРОИТЕЛЬСТВА И МОДЕРНИЗАЦИИ ЭНЕРГЕТИЧЕСКИХ ОБЪЕКТОВ**

### **§ 1. Саморегулирование в сфере строительства и модернизации энергетических объектов: правовые проблемы организации и управления**

Согласно [ч. 1 ст. 2](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" под саморегулированием понимается самостоятельная и инициативная деятельность, которая осуществляется субъектами предпринимательской или профессиональной деятельности и содержанием которой являются разработка и установление стандартов и правил указанной деятельности, а также контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил. В соответствии с данным Федеральным [законом](#) саморегулирование осуществляется на условиях объединения субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности в саморегулируемые организации, которыми признаются некоммерческие организации, созданные в целях, предусмотренных вышеуказанным

Законом и другими федеральными законами, основанные на членстве, объединяющие субъектов предпринимательской деятельности исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг).

В соответствии с **ч. 2 ст. 1** Федерального закона "О саморегулируемых организациях" особенности приобретения, прекращения статуса саморегулируемых организаций, правового положения саморегулируемых организаций, деятельности саморегулируемых организаций, порядка приема в члены саморегулируемой организации и прекращения членства в саморегулируемой организации, порядка осуществления саморегулируемыми организациями контроля за деятельностью своих членов и применения саморегулируемыми организациями мер дисциплинарного воздействия в отношении своих членов, а также порядка осуществления государственного контроля (надзора) за соблюдением саморегулируемыми организациями, объединяющими субъектов предпринимательской или профессиональной деятельности определенных видов, требований законодательства Российской Федерации, регулирующего деятельность указанных субъектов, и законодательства Российской Федерации о саморегулируемых организациях могут устанавливаться федеральными законами.

Таким законом является, в частности, Градостроительный кодекс РФ, который содержит особые требования для следующих саморегулируемых организаций: 1) саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания; 2) саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации; 3) саморегулируемые организации, основанные на членстве лиц, осуществляющих строительство.

Правовой анализ вопросов, связанных с созданием саморегулируемых организаций в области строительства энергетических объектов, осуществляется с учетом норм Гражданского кодекса РФ, Федерального закона "О некоммерческих организациях", Федерального закона "О саморегулируемых организациях", Градостроительного кодекса РФ, иных федеральных законов и соответствующих подзаконных актов.

Согласно определению, данному в **ч. 1 ст. 3** Федерального закона "О саморегулируемых организациях", саморегулируемыми организациями признаются некоммерческие организации, созданные в целях разработки и установления стандартов и правил предпринимательской деятельности, а также контроля за соблюдением требований указанных стандартов и правил, исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг). Из данного определения следует, что законодатель определил, что саморегулируемая организация является организацией, не имеющей извлечение прибыли в качестве цели деятельности и не распределяющей полученную прибыль между участниками, и четко обозначил цели создания саморегулируемой организации.

Следует отметить, что деятельность саморегулируемых организаций в Российской Федерации была предметом научных исследований как до, так и после принятия Федерального закона "О саморегулируемых организациях". Различные аспекты саморегулируемых организаций были предметом многочисленных исследований С.В. Алексеева, З.М. Баймуратовой, А.В. Басовой, Е.О. Барсуковой, Д.О. Грачева, Т.В. Дзгоева, И.Г. Журиной, О.Г. Кашковского, П.В. Крючковой, О.Г. Максимовича, С.В. Матияшук, Д.А. Петрова, Е.П. Сухова, В.В. Сыроижко, П.Г. Рябинчук <652>. Вопросы правовой природы некоммерческих организаций рассматривались в трудах по гражданскому и коммерческому праву <653>.

-----  
<652> Алексеев С.В. Административно-правовое регулирование предпринимательской деятельности: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2005; Баймуратова З.М. Саморегулируемые организации в сфере предпринимательской деятельности:

административно-правовой аспект: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2010; Басова А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008; Барсукова Е.О. Институт саморегулирования в рыночной экономике. Актуальные проблемы предпринимательского права / Под ред. к.ю.н. А.Е. Молотникова и Р.С. Куракина. М.: Волтерс Клувер, 2011; Грачев Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008; Дзгоев Т.В. Правовое положение саморегулируемой организации аудиторов. М., 2009; Журина И.Г. Гражданско-правовой статус саморегулируемых организаций в Российской Федерации: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009; Кашковский О.П. Правовое регулирование предпринимательской деятельности некоммерческих организаций: Дис. ... к.ю.н. М., 2000; Крючкова П.В. Саморегулирование как дискретная институциональная альтернатива регулирования рынков: Автореф. дис. ... д.э.н. М., 2005; Максимович О.Г. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений: Автореф. дис. ... к.ю.н. Казань, 2007; Матиящук С.В. [Правовой статус саморегулируемых организаций](#) в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования и строительства // Законодательство и экономика. 2010. N 2 (30); Петров Д.А. [Координация экономической деятельности](#) и деятельности саморегулируемых организаций: проблемы соотношения понятий // Арбитражные споры. 2012. N 1 (57); Петров Д.А. Саморегулирование как способ управления на рынке электроэнергетики в Российской Федерации // Вестник Санкт-Петербургского университета. 2010. Вып. 4; Петров Д.А. Правовые и экономические предпосылки саморегулирования в сфере предпринимательства // Правоведение. 2010. N 2; Сухов Е.П. Саморегулируемые организации. Юридические, финансовые, налоговые аспекты. Изд-во ГроссМедиа; РОСБУХ, 2010; Сыроижко В.В. Экономические инструменты рыночного саморегулирования организации: теоретико-методологическое обоснование, концепция совершенствования, технологии и методики использования: Автореф. дис. ... д.э.н. Белгород, 2008; Рябинчук П.Г. Некоторые проблемы присвоения статуса саморегулируемой организации в строительной сфере. Актуальные проблемы предпринимательского права / Под ред. к.ю.н. А.Е. Молотникова и Р.С. Куракина. М.: Волтерс Клувер, 2011.

<653> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1.; Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. М.: Норма, 2008; Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. М.: Проспект, 2010; Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. М.: Норма; Инфра-М, 2010.

В данных работах высказываются различные точки зрения в отношении понятия саморегулируемых организаций, сферы деятельности, особенностей правового регулирования.

Так, в экономическом исследовании П.В. Крючковой, сделанном до введения действующего [Закона](#) "О саморегулируемых организациях", отмечалось, что при прочих равных условиях для участников рынка наиболее привлекательной кажется модель делегированного саморегулирования, которая, с одной стороны, обеспечивает возможность создавать правила, обеспечивающие максимальный координационный эффект для этой группы, а с другой - обеспечивает внешнюю защиту созданных правил и дает возможность частично переложить издержки мониторинга соблюдения правил на государство <654>. В работе В.В. Сыроижко, выполненной после введения действующего [Закона](#) "О саморегулируемых организациях", по итогам анализа условий рыночного

саморегулирования организаций сделан общий вывод о сформировавшейся правовой основе для динамичного развития отраслей экономики, видов экономической деятельности и конкретных экономических субъектов <655>. В работе Е.П. Сухова правильно отмечены следующие задачи, которые призвано решить саморегулирование: "снизить административные барьеры в экономике. Устранить избыточное государственное влияние путем перехода преимущественно к косвенным методам регулирования экономических процессов, расширить долю участия предпринимательского сообщества в подготовке решений органов государственной власти" <656>. Д.А. Петров верно отмечает, что создание правового поля для деятельности саморегулируемых сообществ как иного, альтернативного механизма обеспечения стандартов профессиональной деятельности одновременно с отказом от лицензирования деятельности хозяйствующих субъектов означает, что государство переложило на эти организации часть своих публично-правовых функций <657>.

-----  
<654> Крючкова П.В. Саморегулирование как дискретная институциональная альтернатива регулирования рынков: Автореф. дис. ... д.э.н. М., 2005. С. 22.

<655> Сыройжко В.В. Экономические инструменты рыночного саморегулирования организации: теоретико-методологическое обоснование, концепция совершенствования, технологии и методики использования: Автореф. дис. ... д.э.н. Белгород, 2008. С. 21.

<656> Сухов Е.П. [Саморегулируемые организации](#). Юридические, финансовые, налоговые аспекты. М.: ГроссМедиа; РОСБУХ, 2010. С. 4.

<657> Петров Д.А. Правовые и экономические предпосылки саморегулирования в сфере предпринимательства // Ежегодник предпринимательского права. Известия вузов. Правоведение. 2010. N 2. С. 121.

Нельзя не согласиться с позицией З.М. Баймуратовой о том, что саморегулируемые организации обладают публично-правовой природой, так как по факту включения в единый государственный реестр саморегулируемых организаций они приобретают особый публично-правовой статус. В то же время вызывает сомнение предложение данного автора классифицировать организации саморегулирования по их целевым функциям <658>, поскольку законодатель в [ч. 1 ст. 3](#) действующего Федерального закона "О саморегулируемых организациях" классифицирует саморегулируемые организации исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг).

-----  
<658> Баймуратова З.Ф. Указ. соч. С. 11.

Поскольку саморегулируемая организация - это некоммерческая организация, необходимо также остановиться и на вопросе о возможности осуществления некоммерческой организацией предпринимательской деятельности. В правовой литературе неоднократно обсуждался вопрос о возможности для некоммерческих организаций заниматься предпринимательской деятельностью для осуществления целей деятельности некоммерческой организации, подчеркивая при этом, что законодатель должен обеспечить такой правовой режим их деятельности, при котором неизбежное и необходимое ведение коммерции не превратится в самоцель <659>. В [п. 3 ст. 50](#) Гражданского кодекса РФ указано, что некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям. В работе О.П. Кашковского было высказано мнение, что деятельность некоммерческой организации, отвечающая всем признакам предпринимательской деятельности, указанным в [п. 1 ст. 2](#)

Гражданского кодекса РФ, является предпринимательской независимо от того, что прибыль, полученная в результате ее осуществления, направляется на цели создания некоммерческой организации <660>.

-----  
<659> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 198.

<660> Кашковский О.П. Правовое регулирование предпринимательской деятельности некоммерческих организаций: Дис. ... к.ю.н. М., 2000.

В отношении саморегулируемых организаций законодатель высказался по данному вопросу более чем определенно. Согласно **ч. 1 ст. 14** Федерального закона "О саморегулируемых организациях" прямо закреплено, что саморегулируемая организация не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность.

При этом Федеральным **законом** "О саморегулируемых организациях" не определена конкретная форма, в которой должна быть учреждена некоммерческая организация. В отношении формы некоммерческих организаций необходимо обратить внимание, что согласно **п. 3 ст. 50** Гражданского кодекса РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом <661>. Исходя из совокупности требований **Закона** "О саморегулируемых организациях", требований Градостроительного **кодекса** к некоммерческим организациям для приобретения статуса саморегулируемых организаций наиболее полно соответствует предусмотренная Федеральным **законом** "О некоммерческих организациях" такая форма, как некоммерческое партнерство, которым признается основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение целей, предусмотренных **п. 2 ст. 2** Федерального закона "О некоммерческих организациях", к которым относятся в том числе управленческие цели, а также защита прав, законных интересов организаций, разрешения споров и конфликтов. Данные реестров саморегулируемых организаций подтверждают это обстоятельство <662>.

-----  
<661> В **Проекте** Гражданского кодекса РФ **п. 3 ст. 50** изложен в иной редакции, предусматривающей, что юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в одной из организационно-правовых форм некоммерческих корпораций и некоммерческих унитарных организаций. К некоммерческим корпорациям относятся в том числе некоммерческие партнерства, саморегулируемые организации. URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.

<662> См., например: Государственный реестр саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих подготовку проектной документации объектов капитального строительства, Государственный реестр саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства. Официальный сайт Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору. URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

В правовой литературе отмечалось, что некоммерческое партнерство по сравнению с иными формами некоммерческих организаций играет лишь роль вспомогательного инструмента в достижении общепользовательских целей <663>. В то же время получение статуса



саморегулируемой организации существенным образом изменяет эту роль и назначение соответствующей некоммерческой организации. Приобретение статуса саморегулируемой организации происходит следующим образом. Согласно [ч. 6 ст. 3](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" некоммерческая организация приобретает статус саморегулируемой организации с даты внесения сведений о некоммерческой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций и утрачивает статус саморегулируемой организации с даты исключения сведений о некоммерческой организации из указанного реестра.

-----  
<663> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 209.

В [ч. 1 ст. 20](#) данного Федерального закона предусмотрено, что ведение государственного реестра саморегулируемых организаций осуществляется уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти в случае, если не определен уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю (надзору) за деятельностью саморегулируемых организаций в установленной сфере деятельности. В соответствии с [Постановлением](#) Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 государственный контроль (надзор) за деятельностью саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, капитального строительства, а также ведение реестра указанных организаций осуществляются Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору.

Следует отметить, что внесение в государственный реестр саморегулируемых организаций не является единственным этапом в создании саморегулируемой организации. До момента рассмотрения уполномоченным органом вопроса о внесении организации в реестр саморегулируемых организаций такая организация должна утвердить свои учредительные документы, должна быть зарегистрирована как некоммерческая организация, должна разработать и утвердить правила и стандарты предпринимательской деятельности и создать специализированные органы, осуществляющие контроль за соблюдением членами саморегулируемой организации требований, стандартов и правил предпринимательской деятельности и рассмотрение дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия, предусмотренных внутренними документами саморегулируемой организации.

Порядок регистрации некоммерческих организаций определен в [ст. 13.1](#) Федерального закона "О некоммерческих организациях". Согласно [п. п. 1, 2 ст. 13.1](#) данного Закона некоммерческая организация подлежит государственной регистрации в соответствии с Федеральным [законом](#) от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" <664> с учетом установленного порядка государственной регистрации некоммерческих организаций, решение о государственной регистрации которых принимается федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в сфере регистрации некоммерческих организаций <665> или его территориальным органом.

-----  
<664> Федеральный [закон](#) от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // СЗ РФ. 2001. N 33. Ст. 3431.

<665> Таким органом является Министерство юстиции Российской Федерации ([Указ](#) Президента РФ от 13.10.2004 N 1313 // Российская газета. 19.10.2004. N 230п).

Федеральный закон "О некоммерческих организациях" не содержит требований в отношении количества членов некоммерческого партнерства.

В отношении количества членов саморегулируемой организации необходимо обратить внимание на следующее. Согласно пп. 1 п. 3 ст. 3 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" содержится требование о том, что в составе саморегулируемой организации должно быть не менее двадцати пяти субъектов предпринимательской деятельности. При этом Градостроительный кодекс РФ устанавливает дополнительные требования, в том числе в отношении количества членов некоммерческих организаций для приобретения статуса саморегулируемых организаций определенных видов.

Согласно ч. 2 ст. 55.4 Градостроительного кодекса РФ некоммерческая организация вправе приобрести статус саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, при условии объединения в составе некоммерческой организации в качестве ее членов не менее чем ста индивидуальных предпринимателей и (или) юридических лиц. В соответствии с пп. "д" п. 6 раздела III Правил ведения государственного реестра саморегулируемых организаций, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 29 сентября 2008 г. N 724 "Об утверждении порядка ведения государственного реестра саморегулируемых организаций" <666>, перечень членов некоммерческой организации с указанием вида осуществляемой ими предпринимательской деятельности, являющейся предметом саморегулирования для саморегулируемой организации, должен быть представлен в уполномоченный орган для приобретения статуса саморегулируемой организации.

-----  
<666> [Постановление](#) Правительства Российской Федерации от 29 сентября 2008 г. N 724 "Об утверждении порядка ведения государственного реестра саморегулируемых организаций" // Российская газета. 03.10.2008. N 208.

С учетом данных обстоятельств можно сделать вывод о том, что если на стадии регистрации некоммерческой организации количество членов было менее ста, то для приобретения статуса саморегулируемой организации в области строительства этого будет недостаточно, так как несоответствие требованиям по количеству членов является основанием для принятия решения об отказе во внесении сведений о некоммерческой организации в государственный реестр саморегулируемых организаций.

В соответствии с нормами Градостроительного кодекса РФ в члены саморегулируемой организации могут быть приняты юридическое лицо, в том числе иностранное юридическое лицо, и индивидуальный предприниматель, соответствующие требованиям к выдаче свидетельств о допуске к одному или нескольким видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и решение вопросов по выдаче свидетельства о допуске к которым отнесено общим собранием членов саморегулируемой организации к сфере деятельности саморегулируемой организации (ст. 55.6 Градостроительного кодекса РФ).

Правовой анализ данной нормы Градостроительного кодекса РФ показывает, что публичное регулирование строительства энергетических объектов включает в себя как государственное регулирование, так и саморегулирование, которые находятся в тесной взаимосвязи.

С.В. Матияшук, рассматривая вопросы правового статуса саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования и строительства, верно отмечает, что в связи с передачей части государственных регулятивных функций и полномочий в сфере строительства СРО не

предполагается отмена государственного регулирования в сфере строительной деятельности <667>.

-----  
<667> Матиящук С.В. **Правовой статус саморегулируемых организаций** в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования и строительства // Законодательство и экономика. 2010. N 2 (310). С. 41, 44.

**Перечень** видов работ по строительству объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства в соответствии с **Постановлением** Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", утвержден Приказом Министерства регионального развития РФ от 30 декабря 2009 г. N 624 <668>. В данный **перечень** включены в том числе работы по устройству объектов использования атомной энергии, работы по сооружению объектов ядерного топливного цикла, устройству объектов нефтяной и газовой промышленности, устройству сетей электроснабжения, монтаж и демонтаж трансформаторных подстанций и линейного электрооборудования.

-----  
<668> **Приказ** Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 26.04.2010.

**Форма свидетельства** о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, утверждена Приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 24 мая 2010 г. N 411 <669>.

-----  
<669> **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 24 мая 2010 г. N 411 "Об утверждении формы Свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 29.07.2010.

Свидетельства о допуске к вышеуказанным видам работ выдаются соответствующими саморегулируемыми организациями.

Наиболее крупными саморегулируемыми организациями в сфере строительства энергетических объектов являются саморегулируемая организация некоммерческое партнерство "Объединение энергостроителей" (СРО НП "ОЭС" - СРО-С-099-04122009) <670>, саморегулируемая организация некоммерческое партнерство "Объединение строителей топливно-энергетического комплекса "Нефтегазстрой-Альянс" (СРО-С-172-11012010) <671>, саморегулируемая организация некоммерческое партнерство "Союз организаций, осуществляющих работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту оборудования, работающего под давлением, и газового оборудования "Котлогазмонтажсервис" (СРО-С-102-07122009) <672>, а в сфере проектирования энергетических объектов саморегулируемая организация некоммерческое партнерство организаций, осуществляющих деятельность по проектированию объектов энергетики (СРО НП "Энергостройпроект" - СРО-П-131-29012010) <673>.

- <670> На 20.04.2012 объединяет 447 членов. URL: <http://www.energoso.ru>.  
<671> На 20.04.2012 объединяет 270 членов. URL: <http://www.np-ngsa.ru>.  
<672> На 20.04.2012 объединяет 196 членов. URL: <http://www.kgmservice.ru>.  
<673> URL: <http://www.energoso.ru>.

Основные цели саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства сформулированы в [главе 6.1](#) Градостроительного кодекса РФ. Согласно [ст. 55.1](#) Градостроительного кодекса РФ к основным целям данных саморегулируемых организаций относятся предупреждение причинения вреда жизни и здоровью физических лиц, имуществу физических лиц или юридических лиц, государственному или иному муниципальному имуществу, окружающей среде, жизни или здоровью животных и растений, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации (далее - вред) вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства и выполняются членами саморегулируемых организаций; повышение качества выполнения инженерных изысканий, осуществления архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. В качестве примера можно показать более конкретизированные цели деятельности СРО НП "Объединение энергостроителей", в п. 4 Устава которого предусмотрено, что целями деятельности партнерства являются объединение на добровольной основе юридических лиц - коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих свою деятельность на рынке строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов электро- и теплоэнергетики с целью формирования и развития этого рынка, повышение качества предоставляемых услуг, в частности, путем разработки отраслевых стандартов продукции и работ, стандартов и правил предпринимательской деятельности членов партнерства, документов, квалификационных требований, оказание методической и практической помощи по осуществлению членами партнерства деятельности на рынке строительства объектов электро- и теплоэнергетики, защита коллективных интересов членов партнерства, содействие созданию благоприятных финансово-экономических условий для членов партнерства <674>.

-----  
<674> URL: <http://www.energoso.ru>.

Совершенно очевидно, что огромное значение отводится разработке и установлению стандартов и правил саморегулируемой организации, поскольку это составляет содержание саморегулирования. Данные стандарты и правила обязательны для выполнения всеми членами саморегулируемой организации, а сведения о принятых стандартах и правилах саморегулируемой организации содержатся в реестровой записи саморегулируемой организации.

К обязательным требованиям Федеральный закон "О саморегулируемых организациях" относит также обеспечение саморегулируемой организацией дополнительной имущественной ответственности каждого ее члена перед потребителями произведенных товаров (работ, услуг) и иными лицами, которое может быть осуществлено: 1) путем создания системы личного и (или) коллективного страхования; 2) путем формирования компенсационного фонда. Минимальный размер вноса в компенсационный фонд саморегулируемой организации на одного члена саморегулируемой организации, имеющего свидетельство о допуске к работам по организации строительства, предусмотрен [п. 7 ст. 55.16](#) Градостроительного кодекса РФ.

Размер взноса устанавливается в зависимости от стоимости строительства по договору.

Учитывая специфику строительства и модернизации энергетических объектов, в первую очередь обусловленную особенностями объектов строительства, сложностью выполняемых работ, необходимостью четкой координации и соответствия проектных, изыскательских, строительных работ, по нашему мнению, целесообразно законодательное закрепление нормы о возможности создания "комплексных" (многовидовых) саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих проектные, изыскательские и строительно-монтажные работы в отношении объектов энергетики. На сегодняшний день законодательно данная возможность не предусмотрена. Согласно ч. 3 ст. 5 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" субъект, осуществляющий различные виды предпринимательской деятельности, может являться членом нескольких саморегулируемых организаций, если такие саморегулируемые организации объединяют субъектов предпринимательской деятельности соответствующих видов. Градостроительным кодексом предусматривается три вида саморегулируемых организаций, один из которых касается саморегулирования в области инженерных изысканий, другой - архитектурно-строительного проектирования, третий - строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Поскольку строительство и модернизация энергетических объектов может осуществляться на основании смешанных договоров, по которым подрядчику необходимо выполнить не только строительные работы, но также проектные и изыскательские работы, возможность получения соответствующих допусков в одной саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих проектирование, изыскательские работы и строительство энергетических объектов, едва ли повлечет какие-либо негативные последствия, а с точки зрения содействия своему члену при возникновении каких-либо разногласий с государственными органами в ходе реализации сложного смешанного контракта принесет только пользу.

К основным функциям саморегулируемой организации относятся следующие: разработка и установление условий членства субъектов предпринимательской деятельности в саморегулируемой организации; применение мер дисциплинарного воздействия в отношении своих членов; образование третейских судов для разрешения споров, возникающих между членами саморегулируемой организации, а также между ними и потребителями произведенных членами саморегулируемой организации товаров (работ, услуг), иными лицами, осуществление анализа деятельности своих членов на основании информации, представляемой ими в саморегулируемую организацию, представление интересов членов саморегулируемой организации в их отношениях с органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления; организация профессионального обучения, аттестации работников членов саморегулируемой организации или сертификацию произведенных членами саморегулируемой организации товаров (работ, услуг), обеспечение информационной открытости деятельности своих членов, опубликование информации об этой деятельности, осуществление контроля за предпринимательской деятельностью своих членов в части соблюдения ими требований стандартов и правил саморегулируемой организации, условий членства в саморегулируемой организации, рассмотрение жалоб на действия членов саморегулируемой организации и дел о нарушении ее членами требований стандартов и правил саморегулируемой организации, условий членства саморегулируемой организации.

Хотелось бы более подробно остановиться на такой функции саморегулируемой организации, как представление интересов членов саморегулируемой организации в их отношениях с органами государственной власти Российской Федерации, органами



местного самоуправления, а также на праве саморегулируемой организации от своего имени оспаривать в установленном законодательством Российской Федерации порядке любые акты, решения и (или) действия (бездействие) органов государственной власти Российской Федерации и органов местного самоуправления, нарушающие права и законные интересы саморегулируемой организации, ее члена или членов либо создающие угрозу такого нарушения.

Тот факт, что у члена саморегулируемой организации появляется дополнительный источник защиты его нарушенного права или законных интересов, - несомненно, положительный момент. В то же время возникает вопрос, может ли эта защита заменить самостоятельные действия члена саморегулируемой организации? Означает ли это в данном случае, что самому члену СРО как самостоятельной коммерческой организации уже не нужно обращаться за защитой своих нарушенных прав или имущественных интересов как в административном, так и в судебном порядке? Как долго член СРО должен ждать результатов действий саморегулируемой организации по защите его прав и интересов с учетом сроков на оспаривание в судебном порядке? Думается, что данные функции СРО нуждаются в более четкой регламентации, с тем чтобы по крайней мере исключить возможность отказов в восстановлении сроков на обращение в суд по причине обращения в суд за пределами срока, установленного, например, ч. 4 ст. 198 АПК РФ.

В этой связи представляется целесообразным законодательное закрепление нормы о том, что на период разрешения вопросов саморегулируемой организацией действий по защите прав и интересов члена такой организации течение срока исковой давности члена СРО приостанавливается до момента получения ответа саморегулируемой организации на ее обращение и вручения такого ответа члену СРО.

В результате проведенного правового анализа действующих норм о саморегулируемых организациях представляется возможным сделать следующие выводы и предложения.

Под саморегулированием в области строительства и модернизации энергетических объектов понимается самостоятельная, инициативная деятельность субъектов предпринимательской деятельности в целях разработки и установления стандартов и правил деятельности в области строительства и модернизации энергетических объектов, а также контроля за соблюдением требований указанных стандартов и правил.

Необходимость законодательного уточнения предусмотренной Федеральным [законом](#) "О саморегулируемых организациях" функции саморегулируемой организации о представлении интересов членов саморегулируемой организации в их отношениях с органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, в частности через включение законодательной нормы о приостановлении срока на обращение субъекта предпринимательской деятельности за защитой своих прав и законных интересов в судебном порядке на период с момента обращения саморегулируемой организации в интересах своего члена в соответствующий государственный орган и до момента вручения ответа государственного органа члену саморегулируемой организации.

Целесообразно закрепление на уровне закона нормы, предусматривающей возможность создания "комплексных" (многовидовых) саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих работы по проектированию, инженерным изысканиям и строительству энергетических объектов.

§ 2. Стандарты и правила саморегулируемых организаций  
в сфере строительства и модернизации энергетических объектов:  
правовая природа, особенности, порядок утверждения

Разработка стандартов и правил предпринимательской деятельности является одним из основных направлений, составляющих содержание деятельности саморегулируемых организаций. Принимая во внимание, что данные документы играют важную роль в регулировании предпринимательской деятельности, в данном исследовании рассматриваются вопросы, касающиеся правовой природы стандартов и правил саморегулируемых организаций, анализируются особенности стандартов и правил, утвержденных на сегодняшний день саморегулируемыми организациями в области строительства энергетических объектов, и особенности, характерные для порядка утверждения данных документов.

Федеральный закон "О саморегулируемых организациях" определяет понятие данных стандартов и правил следующим образом. Под разработанными и утвержденными стандартами и правилами саморегулируемой организацией понимаются требования к осуществлению предпринимательской деятельности, обязательные для выполнения всеми членами саморегулируемой организации. Данное определение закреплено в ч. 2 ст. 4 Федерального закона "О саморегулируемых организациях". При этом Законом установлены также определенные требования к самим стандартам и правилам, согласно которым стандарты и правила саморегулируемых организаций должны соответствовать федеральным законам и принятым в соответствии с ними иным нормативным правовым актам. Стандарты и правила саморегулируемой организации должны соответствовать правилам деловой этики, устранять или уменьшать конфликт интересов членов саморегулируемой организации, их работников и членов постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации, а также должны устанавливать запрет на осуществление членами саморегулируемой организации деятельности в ущерб иным субъектам предпринимательской деятельности, устанавливать требования, препятствующие недобросовестной конкуренции, совершению действий, причиняющих моральный вред или ущерб потребителям товаров (работ, услуг) и иным лицам, действий, причиняющих ущерб деловой репутации члена саморегулируемой организации либо деловой репутации саморегулируемой организации. Особого внимания заслуживает второе предложение ч. 3 ст. 4 Федерального закона "О саморегулируемых организациях", согласно которому стандартами и правилами саморегулируемой организации могут устанавливаться дополнительные требования к предпринимательской деятельности определенного вида.

Из содержания вышеуказанных норм следует, что стандарты и правила саморегулируемой организации представляют собой документы, содержащие императивные нормы, подлежащие исполнению членами саморегулируемой организации. При этом саморегулируемые организации получают право нормотворчества, в части установления дополнительных требований. Правовая природа стандартов и правил саморегулируемых организаций неоднократно исследовалась в правовой литературе, причем в отношении природы данных правил имеются различные точки зрения. Некоторые авторы, не отрицая, что стандарты и правила саморегулируемых организаций являются источниками права, определяют их как локальные нормативные акты <675>, некоторые авторы относят саморегулирование к особой разновидности подзаконного правового регулирования <676>. Весьма интересным является вывод Д.О. Грачева о том, что правила саморегулируемых организаций являются одним из способов унификации обычаев делового оборота и деловых обыкновений, так как при разработке правил саморегулируемых организаций может проводиться обобщение существующих обычаев и деловых обыкновений и включение их в правила саморегулируемой организации <677>.

-----  
<675> Басова А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008. С. 15.

<676> Максимович О.Н. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений: Автореф. дис. ... к.ю.н. Казань, 2007. С. 11.

<677> Грачев Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008. С. 16.

Теоретически такой довод возможен, однако необходимо учитывать, что обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. В то же время по смыслу [закона](#) саморегулируемым организациям делегировано право нормотворчества в той части, в которой это не предусмотрено федеральными законами и принятыми в соответствии с ними иными нормативными актами. Представляется, что в данном случае законодатель предоставил СРО возможность установления именно новых норм, не предусмотренных ранее как законодательными актами, так и обычаями делового оборота.

Необходимо отметить, что если согласно вышеуказанным положениям Федерального [закона](#) "О саморегулируемых организациях" и стандарты, и правила СРО могут содержать правила предпринимательской деятельности, то согласно положениям [главы 6.1](#) Градостроительного кодекса РФ стандарты СРО могут содержать только правила в области технического регулирования, а правила предпринимательской деятельности, за исключением правил в области технического регулирования, могут предусматриваться правилами СРО.

Стандарты СРО, в силу сферы распространения только на деятельность своих членов, не имеют общеобязательного характера, в то время как правила СРО могут распространяться не только на членов данной саморегулируемой организации и рассчитаны на многократное применение.

СРО наделены законодателем правом нормотворчества, что обусловлено наделением саморегулируемых организаций особыми публичными функциями <678>. В свою очередь, особый публичный статус саморегулируемых организаций обуславливает и особую правовую природу актов СРО. Учитывая, что данные акты содержат правила предпринимательской деятельности, которые отвечают признакам правовой нормы, данные акты относятся к источникам правового регулирования, которые представляют особую разновидность нормативных правовых актов.

-----  
<678> Об особом публичном статусе саморегулируемых организаций указал Конституционный Суд РФ: [Постановление](#) Конституционного Суда РФ от 19.12.2005 N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева" // Российская газета. 28.12.2005; [Определение](#) Конституционного Суда РФ от 10.02.2009 N 461-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2010. N 6.

Согласно [п. 7 ст. 3](#) Гражданского кодекса РФ министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами и иными правовыми актами. Поскольку саморегулирование заменяет в некоторых вопросах государственное регулирование, осуществляемое через

определенные государственные органы, законодательное закрепление особой нормотворческой функции за саморегулируемыми организациями вполне обоснованно. СРО, наделенные законодателем особым публичным статусом, устанавливают особые нормы публичного права, обязательные для исполнения субъектами предпринимательской деятельности.

Необходимо отметить, что в ч. 2 ст. 4 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" предусмотрено, что федеральными законами могут устанавливаться иные требования, стандарты и правила, а также особенности содержания, разработки и установления стандартов и правил саморегулируемых организаций. В отношении стандартов и правил саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства такие требования установлены Градостроительным кодексом РФ <679>. В ч. 2 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ сформулированы следующие требования к стандартам и правилам саморегулируемой организации. Саморегулируемая организация вправе разработать и утвердить: 1) стандарты саморегулируемых организаций, под которыми понимается документ, устанавливающий в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании правила выполнения работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, требования к результатам указанных работ, системе контроля за выполнением указанных работ; 2) правила саморегулирования - документ, устанавливающий требования к предпринимательской деятельности членов саморегулируемых организаций, за исключением требований, установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. При этом саморегулируемая организация не вправе разрабатывать и утверждать документы, устанавливающие обязательные требования к членам саморегулируемой организации, их деятельности, за исключением разработки и утверждения стандартов и правил, указанных в данной статье.

-----  
<679> Градостроительный кодекс Российской Федерации. Федеральный закон от 29.12.2004 N 191-ФЗ // Российская газета. 30.12.2004.

Следует отметить, что Градостроительным кодексом РФ предусмотрены и иные дополнительные запреты в части стандартов и правил саморегулируемых организаций. В соответствии с ч. 11 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что в стандарты саморегулируемой организации не могут включаться указания на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименования мест происхождения товаров или наименования производителей, требования к товарам, их производителям, к информации, работам, услугам в отношении производимых, выполняемых, оказываемых членами саморегулируемой организации соответственно товаров, работ, услуг и (или) используемых членами саморегулируемой организации строительных материалов, если такие требования влекут за собой недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Необходимо обратить внимание также на то, что стандарты и правила должны быть разработаны и утверждены субъектами предпринимательского права до момента обращения за получением статуса саморегулируемой организации. Согласно пп. 8 ч. 8 ст. 20 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" копии предусмотренных стандартов и правил саморегулируемой организации представляются некоммерческой организацией в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти. В этой связи не совсем последовательно звучит довод Д.О. Грачева о том, что отсутствие правил

саморегулируемой организации означает невозможность осуществлять деятельность в качестве саморегулируемой организации <680>, поскольку отсутствие правил и стандартов означает невозможность получения статуса саморегулируемой организации согласно требованиям [ст. 20](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях".

-----  
<680> Грачев Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008. С. 16.

Правовой анализ порядка утверждения стандартов и правил саморегулируемой организации показывает следующее. В соответствии с [ч. 7 ст. 17](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" утверждение стандартов и правил саморегулируемой организации, внесение в них изменений отнесено к компетенции постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации.

При этом следует учитывать, что согласно [ст. 15](#) данного Закона управление саморегулируемой организацией может быть как трехзвенным: общее собрание членов саморегулируемой организации, постоянно действующий коллегиальный орган управления саморегулируемой организации, исполнительный орган саморегулируемой организации, так и двухзвенным - в случае, когда функции постоянно действующего коллегиального органа управления могут осуществляться общим собранием членов саморегулируемой организации. Более того, согласно [ч. 8 ст. 17](#) указанного Закона вопрос об утверждении стандартов и правил саморегулируемой организации, внесении в них изменений уставом некоммерческой организации может быть отнесен к компетенции общего собрания некоммерческой организации.

[Закон](#) не содержит четких указаний в отношении голосования по данному вопросу на общем собрании членов саморегулируемой организации или постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации. В Федеральном законе "О саморегулируемых организациях" отсутствуют правила в отношении принятия решений общим собранием членов саморегулируемой организации; в отношении постоянно действующего коллегиального органа в [ч. 6 ст. 17](#) данного Закона предусмотрено, что принятие этим органом решений устанавливается уставом некоммерческой организации. В уставах некоммерческих организаций этот вопрос разрешается по-разному. Так, в уставе некоммерческого партнерства саморегулируемой организации "Объединение строителей объектов топливно-энергетического комплекса "Нефтегазстрой-Альянс" утверждение требований к выдаче свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, правил контроля за соблюдением членами данной организации требований к выдаче свидетельств о допуске, требований стандартов и правил, документа, устанавливающего требования к предпринимательской деятельности членов данной организации, отнесено к компетенции общего собрания членов организации <681>. В отношении принятия решений общим собранием уставом СРО НП "Нефтегазстрой-Альянс" предусмотрено, что общее собрание членов организации принимает решения по вопросам его компетенции простым большинством голосов присутствующих на общем собрании, а по вопросам исключительной компетенции общего собрания решения принимаются 3/5 присутствующих на общем собрании членов. В уставе саморегулируемой организации некоммерческое партнерство "Объединение энергостроителей" утверждение стандартов и правил также отнесено к исключительной компетенции общего собрания членов, но установлено, что решения общего собрания по вопросам его компетенции принимаются простым большинством голосов членов партнерства, присутствующих на собрании <682>.



<681> URL: <http://www.np-ngsa.ru>.

<682> URL: <http://www.energoso.ru>.

Следует обратить внимание, что согласно п. 4 ст. 29 Федерального закона "О некоммерческих организациях" решение общего собрания членов некоммерческой организации по вопросам исключительной компетенции высшего органа управления некоммерческой организации принимается единогласно или квалифицированным большинством голосов. По смыслу данного Закона решения по ряду вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания, должны приниматься единогласно.

В то же время в соответствии с требованиями Федерального закона "О саморегулируемых организациях" вопрос об утверждении стандартов и правил не отнесен к исключительной компетенции общего собрания. При таких обстоятельствах возникает два вопроса: о возможности расширения в уставе по сравнению с закрепленным в законе перечнем вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания членов некоммерческой организации, и о допустимости принятия решения простым большинством голосов по вопросам, отнесенным к исключительной компетенции общего собрания членов некоммерческой организации. Анализ норм Федеральных законов "О саморегулируемых организациях", "О некоммерческих организациях", Градостроительного кодекса РФ показывает, что утверждение стандартов и правил применительно к саморегулируемым организациям, осуществляющим строительство, в том числе энергетических объектов, отнесено к исключительной компетенции общего собрания. Перечень вопросов, относимых к исключительной компетенции общего собрания членов саморегулируемой организации, определяется вышеуказанными Федеральными законами, иными федеральными законами и уставом саморегулируемой организации. Решение по данным вопросам должно приниматься квалифицированным большинством голосов.

В настоящее время действующими саморегулируемыми организациями в области энергостроения разработаны и утверждены следующие правила:

- саморегулируемой организацией некоммерческое партнерство "Объединение энергостроителей": система стандартов и правил предпринимательской деятельности членов; правила саморегулирования; положение о требованиях к выдаче и условиях выдачи свидетельств; положение о требованиях к страхованию; правила контроля над предпринимательской деятельностью членов; правила обеспечения имущественной ответственности и др. <683>;

-----  
<683> URL: <http://www.energoso.ru>.

- саморегулируемой организацией некоммерческое партнерство "Объединение объектов топливно-энергетического комплекса "Нефтегазстрой-Альянс" <684>: стандарт "Правила создания стандартов"; стандарт от 11.12.2009 "Общие требования выполнения работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, по строительству, капитальному ремонту и реконструкции";

-----  
<684> URL: <http://www.np-ngsa.ru>.

- саморегулируемой организацией некоммерческое партнерство "Союз организаций, осуществляющих работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту оборудования, работающего под давлением, и газового оборудования "Котломонтаж-сервис" <685>: требования к выдаче членам партнерства свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального

строительства; Правила контроля соблюдения членами партнерства требований к выдаче свидетельств о допуске к работам, требований стандартов саморегулируемых организаций и правил саморегулирования; о порядке выдачи членам партнерства свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

-----  
<685> URL: <http://www.kgmservice.ru>.

В правилах саморегулирования некоммерческого партнерства "Объединение энергостроителей" (НП ОЭС) закреплено, что данные правила обеспечивают интересы заказчиков в электроэнергетике путем разработки руководящих документов, определяющих требования о допуске к видам работ на объектах капитального строительства в энергетике: электросетевое хозяйство, объекты генерации, объекты электроэнергетики в отраслях ТЭК, транспорта, промышленности, строительного комплекса <686>. Данные правила включают в себя принципы деятельности партнерства, содержат перечень основных функций партнерства, а также требования к условиям договоров строительного подряда, заключаемых членами партнерства с заказчиками (потребителями).

-----  
<686> URL: <http://www.energoso.ru>.

В ч. 12 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ закреплено, что правилами саморегулирования могут устанавливаться условия, подлежащие включению в договор подряда и обеспечивающие защиту интересов заказчиков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, относительно предупреждения и разрешения конфликтных ситуаций с заказчиками этих работ, пользователями результатами этих работ; требования о страховании членами саморегулируемой организации гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, условия такого страхования; требования о страховании иных связанных с выполнением строительно-монтажных работ рисков, о страховании работников индивидуального предпринимателя, работников юридического лица от несчастных случаев и болезней, условия такого страхования; требования о наличии сертификатов соответствия работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, сертификатов системы управления качеством таких работ, выданных при осуществлении добровольного подтверждения соответствия в определенной системе добровольной сертификации; требования к содержанию рекламы, распространяемой исполнителями работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

Возникает вопрос о том, не нарушает ли данная норма предусмотренный Гражданским кодексом РФ принцип свободы договора? Обязан ли заказчик строительства следовать данным правилам? Можно ли обязать заказчика подписать договор с учетом правил саморегулируемой организации, членом которой является подрядчик? Согласно ч. 4 ст. 421 Гражданского кодекса РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Данный пункт ст. 421 Гражданского кодекса РФ имеет отсылку к ст. 422 Гражданского кодекса РФ, в которой установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Исходя из смысла данных норм, получается, что, если правовыми актами, принятыми во

исполнение соответствующего закона, установлены определенные условия договора, стороны должны ими руководствоваться. Но в любом случае нормы таких правовых актов не должны противоречить нормам действующих законов.

В связи с реализацией нормы, предусмотренной в [ч. 12 ст. 55.5 Градостроительного кодекса РФ](#), возникает также вопрос, связанный с заключением договора подряда на торгах. Зачастую предметом торгов является право на заключение договора. Как правило, проект договора в таком случае разработан заказчиком или организатором торгов. При этом необходимо учитывать, что в торгах принимают участие несколько потенциальных подрядчиков - членов соответствующих саморегулируемых организаций, у каждой из которых свои правила, в том числе в части обязательных условий договора. Каким образом следует поступать, если проект, разработанный заказчиком, не содержит условий, предусмотренных правилами саморегулируемых организаций?

По нашему мнению, данная ситуация должна быть разрешена на законодательном уровне путем закрепления дополнительных положений, касающихся заключения договоров на торгах, предусматривающих ситуации, когда нормативными правовыми актами, в том числе принятыми СРО в соответствии с полномочиями, предоставленными законом, установлены обязательные условия для некоторых разновидностей договоров подряда.

Данная позиция обосновывалась автором в своих работах <687>. В настоящее время она находит отчасти подтверждение в [проекте Гражданского кодекса РФ](#).

-----  
<687> Романова В.В. Государственное регулирование и саморегулирование строительства и модернизации энергетических объектов в Российской Федерации. М.: Юрист, 2011. С. 133.

В редакции [п. 8 ст. 448](#) проекта Гражданского кодекса РФ предусматривается, что "условиями договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если такое изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом" <688>.

-----  
<688> URL: <http://asozd2.duma.gov.ru>.

Указание на "иные случаи, установленные законом" охватывает и правила СРО, так как полномочия СРО по включению в правила отдельных условий договора закреплены в законе. В то же время включение в начало положения [п. 8 ст. 448](#) ГК РФ оговорки о том, что положение распространяется на случаи, когда заключение договора допускается только путем проведения торгов, не охватывает случаи, когда решение о заключении договора путем проведения торгов принимается добровольно.

Проведенный правовой анализ правовой природы принимаемых СРО стандартов и правил свидетельствует об изменениях в соотношении методов регулирования предпринимательской деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов ввиду расширения круга публично-правовых отношений за счет СРО, наделенных особым публичным статусом и правом нормотворчества.

§ 3. Особенности методов контроля и мер дисциплинарного воздействия, применяемых саморегулируемыми организациями в сфере строительства и модернизации энергетических объектов

Задачей саморегулируемых организаций согласно **ч. 1 ст. 2** Федерального закона "О саморегулируемых организациях" является не только разработка и установление стандартов и правил, но также и контроль за соблюдением требований указанных стандартов и правил.

В соответствии с **ч. 10 ст. 20** данного Закона в саморегулируемой организации должны быть созданы специализированные органы - специализированный орган, осуществляющий контроль, а также специализированный орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия.

**Закон** определяет также порядок создания вышеуказанных специализированных органов. Данные органы создаются постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации, которым утверждаются также положения, на основании которых действуют специализированные органы. К методам контроля, применяемым саморегулируемыми организациями, согласно **ч. 1 ст. 9** Федерального закона "О саморегулируемых организациях" относятся плановые и внеплановые проверки. Плановая проверка проводится не реже одного раза в три года и не чаще одного раза в год. Предметом плановой проверки является соблюдение членами саморегулируемой организации требований стандартов и правил саморегулируемой организации, условий членства в саморегулируемой организации.

Внеплановая проверка проводится в связи с поступившими жалобами, при этом в ходе проверки исследованию подлежат только факты, указанные в жалобе, либо проверяются факты, подлежащие проверке, назначенной по иным основаниям.

Градостроительный **кодекс** РФ не содержит норм, обязывающих создать специализированные органы по контролю и применению мер дисциплинарного взыскания, однако содержит нормы, обязывающие саморегулируемые организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства осуществлять контроль за деятельностью своих членов в части соблюдения ими требований к выдаче свидетельств о допуске, требований стандартов саморегулируемых организаций и правил саморегулирования в порядке, установленном правилами контроля в области саморегулирования, а также в части соблюдения ими требований технических регламентов при выполнении инженерных изысканий, подготовке проектной документации, в процессе осуществления строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства. Градостроительный **кодекс** РФ также содержит нормы о применении саморегулируемой организацией мер дисциплинарного воздействия к нарушителям технических регламентов, требований о выдаче свидетельств о допуске, правил контроля в области саморегулирования, требований стандартов саморегулирования.

Согласно **ч. 2 ст. 55.13** Градостроительного кодекса РФ контроль за деятельностью членов саморегулируемой организации в части соблюдения ими требований стандартов и правил осуществляется саморегулируемой организацией при приеме в члены саморегулируемой организации, а также не реже чем один раз в год.

Соответствующие правила контроля в области саморегулирования или положения размещены на официальных сайтах саморегулируемых организаций <689>. Так, и в саморегулируемой организации НП "Энергострой", и в саморегулируемой организации НА "Союз организаций, осуществляющих работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту оборудования, работающего под давлением, и газового оборудования "Котлогазмонтажсервис" данные документы утверждены решением общего собрания членов данных организаций. При этом в одном случае согласно положению правил контроль в области саморегулирования осуществляется работниками структурного

подразделения партнерства, контрольной комиссией, которая подотчетна совету партнерства и действует на основании положения о контрольной комиссии партнерства <690>, в другом случае партнерством сформирован специализированный орган - контрольный комитет <691>. Учитывая специфику деятельности, осуществляемой членами саморегулируемых организаций в области строительства энергетических объектов, вполне логичным является закрепление в положении возможности проведения внеплановых контрольных мероприятий в случае возникновения аварийной ситуации на объекте капитального строительства <692>.

-----  
<689> URL: <http://www.energoso.ru>; [www.kgmservice.ru](http://www.kgmservice.ru).

<690> URL: <http://www.energoso.ru>.

<691> URL: <http://www.kgmservice.ru>.

<692> URL: <http://www.energoso.ru>.

В правилах контроля в области саморегулирования НП "Объединение организаций, осуществляющих строительство, реконструкцию и капитальный ремонт энергетических объектов, сетей и подстанций "Энергострой" сделана оговорка о том, что в случае возникновения аварийной ситуации на объекте капитального строительства, при проведении проверки член партнерства, производившего работы на указанном объекте, и представитель которого является выборным членом контрольной комиссии, не может входить в состав соответствующей рабочей группы. В целях соблюдения объективности контрольных мероприятий также включен пункт, согласно которому в случае если поступившее заявление (жалоба, обращение, уведомление) о несоблюдении стандартов и правил касается действий члена партнерства, представитель которого является выборным членом контрольной комиссии, то последний не может входить в состав создаваемой рабочей группы.

В соответствии со [ст. 55.14](#) Градостроительного кодекса РФ саморегулируемая организация вправе рассматривать жалобы на действия своих членов. Жалобы на действия членов саморегулируемой организации и обращения, поступившие в саморегулируемую организацию, подлежат рассмотрению не позднее чем в месячный срок со дня их поступления, если законодательством Российской Федерации не установлен меньший срок. Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы или обращения, направляется подателю жалобы.

Согласно [ч. 5 ст. 19](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" орган СРО по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия рассматривает жалобы на действия членов саморегулируемой организации, а также дела о нарушениях членами саморегулируемой организации при осуществлении своей деятельности требований стандартов и правил саморегулируемой деятельности.

В соответствии с [ч. 4 ст. 10](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" орган по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия в случаях, установленных саморегулируемой организацией, вправе принять решение о применении следующих мер дисциплинарного воздействия: 1) вынесение предписания, обязывающего члена саморегулируемой организации устранить выявленные нарушения и устанавливающего сроки устранения таких нарушений; 2) вынесение члену саморегулируемой организации предупреждения; 3) наложение на члена саморегулируемой организации штрафа; 4) рекомендация об исключении лица из членов саморегулируемой организации, подлежащая рассмотрению постоянно действующим коллегиальным органом управления саморегулируемой организации; а также иные



установленные внутренними документами саморегулируемой организации меры.

Согласно ч. 2 ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ в качестве мер дисциплинарного воздействия применяются: вынесение предписаний об обязательном устранении членом саморегулируемой организации выявленных нарушений в установленные сроки; вынесение члену саморегулируемой организации предупреждения; приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ; прекращение действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида работ; исключение из членов саморегулируемой организации.

С учетом вышеуказанных положений Закона представляется важным определить правовую природу данных мер дисциплинарного воздействия и место юридической ответственности членов саморегулируемых организаций среди видов юридической ответственности.

Вопросы, связанные с понятием и видами юридической ответственности, неоднократно дискутировались в правовой литературе. Под юридической ответственностью, как правило, понимается одно из средств борьбы с правонарушениями, средство обеспечения правомерного поведения. М.Н. Марченко подчеркивает, что для возникновения юридической ответственности требуются определенные, предусмотренные законом основания и условия, а отсутствие в поведении лица хотя бы одного из признаков правонарушения снимает вообще вопрос о наступлении юридической ответственности <693>. В.В. Лазарев обращает внимание, что угроза юридической ответственности рассматривается как важный фактор в обеспечении правомерного поведения членов общества, и указывает, что при наличии различных видов классификации юридической ответственности наиболее распространенной считается классификация ответственности в зависимости от того, нормы какой отрасли права нарушаются, какой вид правонарушения совершен <694>. Выделяют уголовно-правовую ответственность, административно-правовую ответственность, гражданско-правовую ответственность, дисциплинарную ответственность. Следует отметить при этом, что под дисциплинарной ответственностью обычно понималась ответственность в связи с нарушением норм трудового законодательства <695>, поскольку понятия "дисциплина труда" и "дисциплинарные взыскания" предусмотрены именно трудовым законодательством. Так, согласно ст. 192 Трудового кодекса РФ <696> за совершение дисциплинарного проступка, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, увольнение.

-----  
<693> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 632.

<694> Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. 2-е изд., пересмотр. М.: Норма-ИНФРА-М, 2010. С. 389, 495.

<695> Там же. С. 496; См. также: Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский Дом С.-Петербур. гос. ун-та; Издательство юридического факультета С.-Петербур. гос. ун-та, 2005. С. 445.

<696> Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ // Российская газета. 31.12.2001. N 256.

Однако меры дисциплинарного воздействия, которые могут применять саморегулируемые организации, существенно отличаются от мер дисциплинарного

воздействия, применяемых в связи с нарушением норм трудового законодательства, несмотря на схожесть терминологии.

Меры дисциплинарного взыскания, применяемые саморегулируемыми организациями, связаны с нарушением требований технических регламентов, требований к выдаче свидетельств о допуске к определенным видам работ, требований стандартов саморегулируемых организаций, правил саморегулирования, т.е. касаются нарушения порядка осуществления предпринимательской деятельности. Рассматривая место дисциплинарного производства саморегулируемых организаций в системе гражданского и административного права, Г.О. Аболонин с учетом содержания норм [Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях](#), из которых следует, что саморегулируемые организации не относятся к числу субъектов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, делает вывод о том, что в основе дисциплинарного производства саморегулируемых организаций используется гражданско-правовой фундамент <797>. Автор приводит пример со штрафами, которые согласно Федеральному [закону РФ "О саморегулируемых организациях"](#) перечисляются в компенсационный фонд саморегулируемой организации, и полагает, что данные меры дисциплинарного воздействия имущественного характера по своей правовой природе являются гражданско-правовыми мерами имущественной ответственности, установленными за нарушение договорных обязательств, обычной неустойкой, установленной за несоблюдение норм гражданского договора <798>.

-----  
<797> Аболонин Г.О. [Дисциплинарное производство саморегулируемых организаций](#) - на острие конфликта. М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 14.

<798> [Там же](#). С. 16.

По нашему мнению, имеется отличие мер дисциплинарного воздействия, применяемых саморегулируемыми организациями, от имущественной ответственности за нарушение договорных обязательств. Если член саморегулируемой организации как сторона по договору нарушит свои договорные обязательства, то неустойку придется выплачивать стороне по договору. Речь в данном случае идет об ответственности одной стороны по договору перед другой стороной по договору.

В случае когда саморегулируемой организацией применяется мера дисциплинарного воздействия к своему члену, то основания для возникновения юридической ответственности базируются не на нарушении обязанностей, возникших по гражданско-правовому договору, а на нарушении членом саморегулируемой организации стандартов и правил данной саморегулируемой организации. Соответственно, речь идет уже не о взаимоотношениях между сторонами по договору, а о взаимоотношениях организации, наделенной законом определенными властными полномочиями, в том числе по выдаче допуска на осуществление определенного вида деятельности, и ее членом, который обязан соблюдать стандарты и правила данной организации, а в противном случае может лишиться и допуска, и членства.

Как справедливо отмечено Н.Д. Егоровым, поскольку гражданское право имеет дело в первую очередь с частными имущественными отношениями, то и гражданско-правовая ответственность наступает в виде лишения имущественного характера, причем даже в случае нарушения неимущественных прав правонарушитель не привлекается к ответственности, предполагающей лишения личного характера <699>, в связи с чем уточняется, что гражданско-правовая ответственность - это всегда ответственность одного участника гражданского правоотношения перед другим участником того же правоотношения, ответственность правонарушителя перед потерпевшим <700>. Е.А. Сухановым также отмечается, что особенность гражданско-правовой ответственности

обусловлена тем, что гражданское право регулирует отношения равноправных и независимых товаровладельцев, в которых нарушение обязанностей одним участником всегда влечет за собой нарушение прав другого участника, а целью данной ответственности является восстановление имущественной сферы потерпевшего, но не его неосновательное обогащение <701>.

-----  
<699> Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. Т. 1. С. 644.

<700> Там же. С. 645.

<701> Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права. С. 444.

Можно рассмотреть отличительные черты юридической ответственности членов саморегулируемых организаций от иных видов юридической ответственности на примере некоторых мер дисциплинарного воздействия, применяемых саморегулируемыми организациями, в частности на такой мере дисциплинарного воздействия, как приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ.

Согласно [ч. 3 ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ допускается в случае несоблюдения членом саморегулируемой организации требований технических регламентов, требований к выдаче свидетельств о допуске, требований стандартов саморегулируемых организаций на период до устранения выявленных нарушений, но не более чем на шестьдесят календарных дней. В этот период член саморегулируемой организации вправе выполнять самостоятельно из числа указанных работ только работы, необходимые для устранения выявленных нарушений, и обязан уведомить об их устранении саморегулируемую организацию, которая в срок не позднее чем в течение десяти рабочих дней со дня уведомления обязана осуществить проверку результатов устранения выявленных нарушений и принять решение о возобновлении действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ либо об отказе в таком возобновлении с указанием причин принятия этого решения.

Таким образом, в течение 60 дней член саморегулируемой организации, нарушивший требование технического регламента либо требования стандартов, имеет возможность восстановить нарушенное право, и действие свидетельства может быть восстановлено. В то же время в случае, если выявленные нарушения не будут устранены за указанный период, появляется основание для применения еще более строгой меры дисциплинарного воздействия - прекращения действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ.

Следует отметить, что возможность приостановления работ при осуществлении договора строительного подряда закреплена в Гражданском [кодексе](#) РФ. Так, согласно [п. 3 ст. 743](#) Гражданского кодекса РФ подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не

предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. При этом следует учитывать, что в данном случае речь идет об обязанностях и об ответственности сторон по договору, а соответственно, и о приостановлении выполнения работ по конкретному договору, как о мере защиты подрядчиком собственных прав.

Свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ, не предполагает, что данный допуск касается только какого-либо одного договора. Такая мера дисциплинарного взыскания, как приостановление действия свидетельства, исходит не от стороны по договору, а от саморегулируемой организации, наделенной властными полномочиями в отношении своего члена.

По своему содержанию данный вид мер дисциплинарного взыскания имеет общие черты с таким видом административного наказания, как административное приостановление деятельности. В соответствии с ч. 1 ст. 3.12 КоАП РФ административное приостановление деятельности заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг.

Административное приостановление считается весьма строгим видом наказания и назначается только в случаях, предусмотренных статьями **особенной части** КоАП, если менее строгий вид административного наказания не сможет обеспечить цели административного наказания. Согласно ч. 2 ст. 3.12 КоАП РФ административное приостановление деятельности устанавливается на срок до девяноста суток. Данное административное наказание назначается судьей. За административное правонарушение, предусмотренное ч. 3 ст. 9.1 КоАП (в части грубого нарушения промышленной безопасности), административное приостановление деятельности назначается должностными лицами, указанными в п. п. 1 и 4 ч. 2 ст. 23.31 КоАП.

В области строительства административное приостановление предусмотрено, в частности, за нарушение требований проектной документации, технических регламентов, обязательных требований стандартов, строительных норм и правил, других нормативных документов в области строительства при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, включая применение строительных материалов (изделий), - ст. 9.4 КоАП РФ.

Схожесть приостановления саморегулируемой организацией действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ и административного приостановления деятельности состоит в том, что и в том и в другом случае при нарушении нормативных документов в области строительства организация должна приостановить деятельность по решению другого лица, с которым эта организация не состоит в договорных отношениях.

В чем отличия мер дисциплинарного воздействия саморегулируемой организации в виде приостановления действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ от административного приостановления деятельности?

Л.Л. Попов, Ю.С. Мигачев, С.В. Тихомиров справедливо отмечают, что административной ответственности присущи как общие признаки юридической ответственности, к которым можно отнести следующие: наступление ответственности при наличии правонарушения, регулирование нормами права, государственно-правовое принуждение, наступление неблагоприятных последствий для виновного, так и

специфические признаки, выражающиеся в том, что она наступает перед государством и применяется судьями, широким кругом уполномоченных государственных органов и должностных лиц в соответствии с [КоАП РФ](#) и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях <702>.

-----  
<702> Административное право России: Учебник / Отв. ред. Л.Л. Попов. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 341 - 343.

При выделении отличительных признаков административной ответственности юридических лиц Ю.Ю. Колесниченко указывает, что в отношениях с юридическими лицами государственный орган действует именно как орган власти, наделенный государством соответствующей компетенцией и выполняющий государственную властную функцию <703>.

-----  
<703> Колесниченко Ю.Ю. Административная ответственность юридических лиц: Дис. ... к.ю.н. М., 1999. С. 49.

По нашему мнению, специфика мер дисциплинарного воздействия, применяемых СРО, заключается также в том, что эти меры применяются организацией, наделенной особым публичным статусом, только в отношении своих членов, т.е. в отношении ограниченного круга субъектов.

Следует также обратить внимание на специфику такой меры дисциплинарного воздействия, как штраф. Данная мера дисциплинарного воздействия предусмотрена [ч. 4 ст. 10](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях". Согласно [ч. 2 ст. 1](#) данного Закона особенности, в том числе порядка осуществления саморегулируемыми организациями контроля за деятельностью своих членов и применения саморегулируемыми организациями мер дисциплинарного воздействия в отношении своих членов, могут устанавливаться федеральными законами. В Градостроительном кодексе РФ среди перечня мер дисциплинарного воздействия, применяемых саморегулируемыми организациями, штраф не указан ([ч. 2 ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ).

Рассматривая правовую природу мер дисциплинарного воздействия, применяемых саморегулируемыми организациями, необходимо отметить, что большая часть мер, перечисленных в [ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ, имеет как карательную, так и восстановительную функцию.

Как верно отмечает М.Н. Марченко, карательные и восстановительные санкции предусмотрены различными отраслями права, при этом в некоторых (уголовном, административном) основной акцент делается на штрафные, карательные санкции, в других (в гражданском, коммерческом) больший акцент делается на правосстановительные санкции <704>. По мнению А.В. Краснова, Ю.Ю. Колесниченко, для характеристики санкции недостаточно указать только на неблагоприятные правовые последствия отклоняющегося от требований нормы права поведения, так как санкция правовой нормы не просто указывает на неблагоприятные правовые последствия, но и побуждает к соблюдению той или иной модели поведения через механизм стимулирования, т.е. через обеспечительные функции <705>.

-----  
<704> Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. С. 632.

<705> Краснов А.В. Правовые санкции в экономической сфере: Дис. ... к.ю.н. Казань, 1999. С. 16; Колесниченко Ю.Ю. Административная ответственность юридических лиц:



Дис. ... к.ю.н. М., 1999. С. 52.

Такие меры дисциплинарного воздействия, как вынесение предписаний об обязательном устранении членом саморегулируемой организации выявленных нарушений в установленные сроки, вынесение члену саморегулируемой организации предупреждения, направлены на восстановление права. Такие меры дисциплинарного воздействия, как приостановление действия свидетельства о допуске к работам, оказывающим влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида или видов работ; прекращение действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в отношении определенного вида работ; исключение из членов саморегулируемой организации, имеют выраженную карательную функцию.

По нашему мнению, юридическая ответственность членов саморегулируемых организаций имеет особое самостоятельное место среди различных видов юридической ответственности. Данная разновидность юридической ответственности распространяется на членов саморегулируемых организаций в соответствии с нормами федеральных законов, регулирующих деятельность саморегулируемых организаций, и возникает при нарушении членами саморегулируемых организаций стандартов и правил соответствующих саморегулируемых организаций. Метод регулирования СРО является особым методом публично-правового регулирования.

На основании вышеизложенного едва ли можно согласиться с выводом З.М. Баймуратовой о том, что саморегулируемые организации призваны стать посредником между предпринимателями и государством во всех основных процедурах административного взаимодействия, осуществляемого государственными регуляторами в соответствующей сфере рыночной деятельности <706>.

-----  
<706> Баймуратова З.М. Саморегулируемые организации в сфере предпринимательской деятельности: административно-правовой аспект: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2010.

В то же время обоснованность довода о том, что меры дисциплинарного воздействия, применяемые саморегулируемыми организациями, имеют особое место среди различных видов юридической ответственности, находит подтверждение в научной литературе. Д.Н. Бахрах подчеркивает, что меры дисциплинарного принуждения устанавливаются и применяются за нарушения не только трудовой, но и служебной, учебной, исправительно-трудовой и иной дисциплины в существующих легальных организациях, в связи с чем правовая основа дисциплинарного основания очень своеобразна, и выделяет следующие основы применения мер дисциплинарного воздействия: нормы трудового права - к членам трудовых коллективов; нормы административного права - к членам административных коллективов (военнослужащим, учащимся, студентам), нормы уголовно-исполнительного права - к лицам, помещенным в следственные изоляторы, нормы судостроительного права - к судьям <707>.

-----  
<707> Бахрах Д.Н. Очерки теории российского права. М.: Норма-Инфра-М, 2010. С. 276, 277.

По нашему мнению, с появлением и развитием института саморегулирования данные меры дополняются особыми мерами, применяемыми организациями, наделенными особыми публичными функциями, - мерами дисциплинарного воздействия, применяемыми саморегулируемыми организациями, в основе которых лежат правила

предпринимательской деятельности, применяемые по отношению к членам соответствующей саморегулируемой организации.

Следует также отметить, что решения саморегулируемых организаций о применении (или неприменении) мер дисциплинарного воздействия могут быть обжалованы. Согласно [ч. 4 ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ решение саморегулируемой организации о применении меры дисциплинарного воздействия может быть обжаловано в арбитражный суд лицом, в отношении которого принято это решение.

В отношении порядка обжалования решений хотелось бы обратить внимание на имеющиеся различия в нормах Федерального [закона](#) "О саморегулируемых организациях" и нормах Градостроительного [кодекса](#) РФ. Норма Градостроительного [кодекса](#) РФ, указанная выше, предусматривает возможность обжалования решения саморегулируемой организации в арбитражный суд. Однако в данной норме не конкретизировано, решение какого органа саморегулируемой организации может быть оспорено. Видимо, законодатель имел в виду соответствующий орган управления, поскольку принятие решений о применении таких мер дисциплинарного воздействия, как исключение из членов саморегулируемой организации, о прекращении действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, отнесены согласно [ст. 55.10](#) Градостроительного кодекса РФ к исключительной компетенции общего собрания членов саморегулируемой организации. В то же время такие меры дисциплинарного воздействия, как вынесение предписания об обязательном устранении членом саморегулируемой организации выявленных нарушений в установленные сроки, вынесение члену саморегулируемой организации предупреждения, приостановление действия свидетельства о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, к исключительной компетенции общего собрания данным Законом не отнесены.

Означает ли это, что решение иных органов управления саморегулируемой организации (не общего собрания) о применении меры дисциплинарного воздействия может быть обжаловано напрямую в арбитражный суд? Градостроительный [кодекс](#) РФ не содержит положений о многоступенчатом обжаловании таких решений внутри саморегулируемой организации, как, например, Федеральный [закон](#) "О саморегулируемых организациях". В соответствии с [ч. 4 ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ решение саморегулируемой организации о применении меры дисциплинарного воздействия может быть обжаловано в арбитражный суд лицом, в отношении которого принято это решение. При этом согласно [ч. 7 ст. 10](#) Федерального закона "О саморегулируемых организациях" решения органа по рассмотрению дел о применении в отношении членов саморегулируемой организации мер дисциплинарного воздействия, за исключением рекомендации об исключении лица из членов саморегулируемой организации, могут быть обжалованы членами саморегулируемой организации в постоянно действующий коллегиальный орган управления саморегулируемой организации в сроки, установленные саморегулируемой организацией. В соответствии с [ч. 8 данной статьи](#) решение постоянно действующего коллегиального органа управления саморегулируемой организации об исключении лица из членов саморегулируемой организации может быть обжаловано лицом, исключенным из членов саморегулируемой организации, в суд в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

В то же время, учитывая, что принятые меры дисциплинарного воздействия могут существенным образом повлиять на имущественные интересы члена саморегулируемой организации, возможность одноступенчатого обжалования мер дисциплинарного взыскания в порядке [ч. 4 ст. 55.15](#) Градостроительного кодекса РФ сразу в арбитражный суд является вполне обоснованной.

Поскольку на сегодняшний день не исключена возможность одновременного

применения одностипных мер принуждения уполномоченным государственным органом и соответствующей саморегулируемой организацией, представляется обоснованным ранее сделанный вывод о целесообразности законодательного закрепления нормы о недопустимости одновременного применения одностипных мер принуждения уполномоченным государственным органом (административное приостановление деятельности, предусмотренное [ст. 9.5.1 КоАП РФ](#) за выполнение строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства без свидетельства о допуске к соответствующим видам работ или с нарушением минимально необходимых требований к выдаче свидетельств о допуске к соответствующим видам работ, за нарушение нормативных документов в области строительства) и соответствующей саморегулируемой организацией (приостановление действия свидетельства о допуске к работам, предусмотренное [ст. 55.15 Градостроительного кодекса РФ](#)).

### Заключение

Энергетическая [стратегия](#) России на период до 2030 г. формирует новые ориентиры развития энергетического сектора в рамках перехода российской экономики на инновационный путь развития, предусмотренный [Концепцией](#) долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации до 2020 г., утвержденной распоряжением Правительства Российской Федерации от 17.11.2008 N 1662-р. Согласно Энергетической [стратегии](#) России на период до 2030 г. в период действия настоящей [стратегии](#) российский энергетический сектор сохранит свое определяющее значение при решении важных стратегических задач развития страны.

В первую очередь это касается новой энергетической инфраструктуры, которая позволит обеспечить ускоренное социально-экономическое развитие Восточной Сибири и Дальнего Востока, а также преодолеть инфраструктурную разобщенность ряда регионов Российской Федерации и сформировать новые территориально-производственные кластеры на базе энергообеспечивающего и перерабатывающего производства.

В соответствии с Энергетической [стратегией](#) предусматривается инвестиционно-инновационное обновление нефтяного комплекса; строительство новых газопроводных систем, развитие и дальнейшее строительство региональных газотранспортной и газораспределительной инфраструктур, строительство новых терминалов по производству сжиженного природного газа; расширенное строительство и модернизация основных производственных фондов в электроэнергетике (электростанции, электрические сети); модернизация угольных энергоблоков; модернизация и обновление мощностей атомных электростанций с реакторами на тепловых нейтронах; модернизация и развитие систем децентрализованного теплоснабжения с применением высокоэффективных конденсационных газовых и угольных котлов, когенерационных, геотермальных, теплонасосных и других установок; строительство генерирующих объектов, функционирующих на основе возобновляемых источников энергии.

Разрешение данных задач возможно при эффективном правовом регулировании, отвечающем современному этапу развития общества. Отсутствие правовой регламентации деятельности по модернизации показывает, что в настоящее время Энергетическая [стратегия](#), в том числе в части, касающейся строительства энергетических объектов, нуждается в правовом наполнении. Общее градостроительное законодательство также не охватывает все аспекты строительства энергетических объектов и не содержит требований в отношении модернизации энергетических объектов, которые являются объектами капитального строительства.

В работе обосновано, что концепция правового регулирования строительства и

модернизации энергетических объектов должна учитывать множество значений понятий строительства и модернизации энергетических объектов и охватывать следующие направления: правовое регулирование предпринимательской деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов; правовое регулирование инвестиционной деятельности в сфере строительства и модернизации энергетических объектов; договорное регулирование; государственное регулирование и саморегулирование.

Отсутствие единообразия понятийного аппарата и положений, учитывающих особенности строительства и модернизации энергетических объектов на уровне федеральных законов, препятствует дальнейшей разработке необходимой регламентации данной деятельности на уровне подзаконных актов. В этой связи представляется целесообразным принятие единого комплексного федерального закона, регулирующего отношения по строительству опасных производственных объектов в сфере энергетики, на основе которого будет осуществляться детальная регламентация на уровне подзаконных актов.

В унификации нуждаются определения понятий энергетического объекта как объекта строительства, модернизации энергетических объектов, элемента (участка) энергетического объекта как объекта модернизации, положения, регламентирующие деятельность по модернизации, положения об ответственности за безопасность работ при осуществлении модернизации энергетических объектов; положения об условиях сотрудничества в рамках ГЧП для реализации проектов в сфере строительства и модернизации, имеющих общегосударственное значение; возможность создания многовидовых СРО, основанных на членстве лиц, выполняющих инженерные изыскания, осуществляющих подготовку проектной документации и строительство опасных производственных объектов в сфере энергетики.

Сделанные в работе выводы обусловлены тем, что деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов опосредуется как частноправовыми, так и публично-правовыми отношениями и не может быть урегулирована только нормами частного права или только нормами публичного права, соответственно, и законодательство, регулирующее деятельность по строительству и модернизации энергетических объектов, не может не носить комплексного характера.

С учетом согласованных действий по унификации в области технического регулирования участников ЕврАзЭС сделан вывод о целесообразности разработки в рамках ЕврАзЭС унифицированного международного соглашения в сфере строительства и модернизации энергетических объектов, закрепляющего как единообразный понятийный аппарат, так и требования в области технического регулирования и стандартизации. Нормы данного соглашения должны, с одной стороны, устанавливать основополагающие требования к соблюдению энергетической безопасности еще на стадии проектирования и строительства, с другой - давать возможность дальнейшей детализации на уровне национального законодательства.

В результате проведенного исследования выявлены особенности договора на строительство и модернизацию энергетических объектов и выделены его разновидности; сделаны предложения по совершенствованию законодательства в сфере защиты прав лиц, осуществляющих строительство и модернизацию энергетических объектов, а также по совершенствованию правовой регламентации взаимодействия уполномоченных государственных органов и саморегулируемых организаций.

## Библиография

### I. Международные правовые акты и документы

1. Венская **конвенция** о праве международных договоров // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ (специальное приложение). 1999. N 3.
2. Венская **конвенция** ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1994. N 14.
3. Нью-Йоркская **конвенция** о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. 1960. N 46.
4. **Соглашение** о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киевское соглашение 1992 г.) // Ведомости СНГ и ВС РФ. 05.11.1992.
5. **Соглашение** о порядке взаимного исполнения решений арбитражных, хозяйственных и экономических судов на территориях государств - участников Содружества 1998 г. (Московское соглашение).
6. **Соглашение** о координации межгосударственных отношений в области электроэнергетики Содружества Независимых Государств от 14 февраля 1992 г. (с изм. на 22 ноября 2007 г.). // Бюллетень международных договоров. 1993. N 1.
7. **Соглашение** о формировании общего электроэнергетического рынка государств - участников Содружества Независимых Государств. Международное соглашение от 25.05.2007 // Бюллетень международных договоров. 2008. Декабрь. N 12.
8. **Соглашение** о развитии и углублении долгосрочного сотрудничества СССР и Федеративной Республики Германия в области экономики и промышленности от 06.05.1978 // Известия. 07.05.1978.
9. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Соединенных Штатов Америки о научно-техническом сотрудничестве от 16.12.1993 // Бюллетень международных договоров. 1999. N 9.
10. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Итальянской Республики о научном и техническом сотрудничестве от 01.12.1995 // Бюллетень международных договоров. 1999. N 11.
11. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о научно-техническом сотрудничестве // Бюллетень международных договоров. 1994. N 3.
12. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Азербайджанской Республики о научно-техническом сотрудничестве от 07.10.1995 // Бюллетень международных договоров. 1996. N 3.
13. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Болгария об экономическом и научно-техническом сотрудничестве. Международное соглашение от 08.05.2007 // Бюллетень международных договоров. 2009. Октябрь. N 10.
14. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Греческой Республики о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетического комплекса от 06.12.2001 // Бюллетень международных договоров. 2004. Август. N 8.
15. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Казахстан о сотрудничестве в отраслях топливно-энергетических комплексов от 24.12.1992 // Бюллетень международных договоров. 1994. N 6.
16. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Французской Республики о сотрудничестве в области топлива и энергии от 15.02.1996 // Бюллетень международных договоров. 1997. Май. N 5.
17. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Сирийской Арабской Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 27.08.2007. N 35. Ст. 4287; Бюллетень



международных договоров. 2007. Ноябрь. N 11.

18. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Китайской Народной Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 16.11.2009. N 46. Ст. 5421; Бюллетень международных договоров. 2010. Февраль. N 2.

19. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Государства Катар о поощрении и взаимной защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 24.08.2009. N 34. Ст. 4167; Бюллетень международных договоров. 2009. Декабрь. N 12.

20. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Чешской Республики о поощрении и взаимной защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 06.08.2001. N 32; Бюллетень международных договоров. 2001. Октябрь. N 10.

21. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Индонезия о поощрении и защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 25.01.2010. N 4; Бюллетень международных договоров. 2010. Март. N 3.

22. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Боливарианской Республики Венесуэла о поощрении и взаимной защите капиталовложений // Собрание законодательства Российской Федерации. 01.02.2010. N 5. Ст. 461; Бюллетень международных договоров. 2010. Апрель. N 4.

23. **Соглашение** между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Сингапур об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы // Собрание законодательства Российской Федерации. 06.04.2009. N 14. Ст. 1588; Бюллетень международных договоров. 2009. Июль. N 7.

24. **Конвенция** между Правительством Российской Федерации и Правительством Федеративной Республики Бразилия об избежании двойного налогообложения и предотвращении уклонения от налогообложения в отношении налогов на доходы // Собрание законодательства Российской Федерации. 27.04.2009. N 17. Ст. 1970; Бюллетень международных договоров. 2009. Октябрь. N 10.

25. Международный **договор** о статусе Основ законодательства Евразийского экономического сообщества и порядке их разработки от 18.06.2004 // Бюллетень международных договоров. 2008. N 3.

26. Energy 2020 - A strategy for competitive, sustainable and secure energy" (COM (2010) 639 final of 10 November 2010). Luxembourg: Publications Office of European Union, 2011.

27. "Energy infrastructure - priorities for 2020 and beyond - A Blueprint for an integrated European energy network" (COM (2010) 677 final of 17 November 2010). Luxembourg: Publications Office of European Union, 2011.

## II. Законы и иные нормативные правовые акты

1. **Конституция** Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета. 25.12.1993.

2. Федеральный конституционный **закон** от 17.12.1997 N 2-ФКЗ "О Правительстве Российской Федерации" // Российская газета. 23.12.1997.

3. Арбитражный процессуальный **кодекс** Российской Федерации. ФЗ от 24.07.2002 N 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012.

4. Гражданский **кодекс** Российской Федерации: Часть первая. ФЗ от 30.11.1994 N 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.

5. Гражданский **кодекс** Российской Федерации: Часть вторая. ФЗ от 26.01.1996 N 14-

ФЗ // СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410, 411.

6. Гражданский кодекс Российской Федерации: Часть четвертая. ФЗ от 18.12.2006 N 230-ФЗ // Российская газета. 22.12.2006.

7. Градостроительный кодекс Российской Федерации // СЗ РФ. 2005. N 1 (I). Ст. 16.

8. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях. Федеральный закон от 30.12.2001 N 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. I). Ст. 1.

9. Налоговый кодекс Российской Федерации: Часть вторая. ФЗ от 05.08.2000 N 117-ФЗ // СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3340.

10. Трудовой кодекс Российской Федерации // Российская газета. 31.12.2001. N 256.

11. Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" // Российская газета. 27.07.2006.

12. Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096.

13. Федеральный закон от 26.12.2008 N 294-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" // Российская газета. 30.12.2008. N 266.

14. Федеральный закон от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" // Российская газета. 01.04.2003.

15. Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" // Российская газета. 24.01.1996.

16. Федеральный закон от 01.12.2007 N 315-ФЗ "О саморегулируемых организациях" // Российская газета. 06.12.2007.

17. Федеральный закон от 22.07.2008 N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации" // Российская газета. 25.07.2008.

18. Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" // Российская газета. 10.08.2001.

19. Федеральный закон от 23.08.1996 N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" // СЗ РФ. 1996. N 35.

20. Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // Российская газета. 30.07.1997.

21. Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (с изм. на 30.12.2009).

22. Федеральный закон от 30.12.2009 N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // СЗ РФ. 2010. N 1. Ст. 5.

23. Федеральный закон от 23.11.2009 N 261-ФЗ "Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 2009. N 48. Ст. 5711.

24. Федеральный закон от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" // Российская газета. 30.07.2010.

25. Федеральный закон от 21.11.1995 N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" // Российская газета. 28.11.1995.

26. Федеральный закон от 01.12.2007 N 317-ФЗ "О Государственной корпорации по атомной энергии "Росатом" // СЗ РФ. 2007. N 49. Ст. 6078.

27. Федеральный закон от 31.03.1999 N 69-ФЗ "О газоснабжении в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1999. N 14. Ст. 1667.

28. Федеральный закон от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588.

29. Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" // Российская газета. 22.07.2011.

30. Федеральный закон от 21.07.2011 N 256-ФЗ "О безопасности объектов топливно-энергетического комплекса" // Российская газета. 26.07.2011.
31. Федеральный закон от 17.05.2007 N 82-ФЗ "О банке развития" // СЗ РФ. 2007. N 22. Ст. 2562.
32. Федеральный закон от 30.12.1995 N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 18.
33. Федеральный закон от 21.07.2003 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" // Российская газета. 26.07.2005.
34. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. N 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3019.
35. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5338-1 "О международном коммерческом арбитраже" // Российская газета. 14.08.1993.
36. Закон Санкт-Петербурга от 25.12.2006 N 627-100 "Об участии Санкт-Петербурга в государственно-частных партнерствах" // Вестник Законодательного собрания Санкт-Петербурга. 2007. N 2.
37. Закон Алтайского края от 06.05.2011 N 231 "Об участии Алтайского края в государственно-частном партнерстве" // Алтайская правда. 18.05.2011. N 139.
38. Закон Московской области от 08.06.2011 N 80/2011-ОЗ "Об участии Московской области в государственно-частном партнерстве" // Ежедневные новости. Подмосковье. 2011. N 104.
39. Указ Президента Российской Федерации от 12.05.2008 N 724 "Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти" // СЗ РФ. 2008. N 20. Ст. 2290.
40. Указ Президента Российской Федерации от 23.06.2010 N 780 "Вопросы Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. 2010. N 27. Ст. 3445.
41. Указ Президента РФ от 13.10.2004 N 1313 "Вопросы Министерства юстиции Российской Федерации" // Российская газета. 19.10.2004.
42. Постановление Правительства РФ от 01.12.2009 N 977 "Об инвестиционных программах субъектов электроэнергетики" // СЗ РФ. N 49. Ст. 5978.
43. Постановление Правительства РФ от 19.01.2005 N 30 "О Типовом регламенте взаимодействия федеральных органов исполнительной власти" // Российская газета. 25.01.2005.
44. Постановление Правительства РФ от 01.06.2004 N 260 "О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации" // Российская газета. 08.06.2004.
45. Постановление Правительства РФ от 11.11.2005 N 679 "О порядке разработки и утверждения административных регламентов исполнения государственных функций (предоставления государственных услуг)" // СЗ РФ. 2005. N 47. Ст. 4933.
46. Постановление Правительства РФ от 13.08.1997 N 1009 "Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации" // Российская газета. 21.08.1997.
47. Постановление Правительства РФ от 7 декабря 2005 г. N 738 "О порядке формирования перспективного источника средств на оплату услуг по формированию технологического резерва мощностей по производству электрической энергии и финансирования объектов по производству электрической энергии в целях предотвращения возникновения дефицита электрической энергии" // СЗ РФ. 19.12.2005. Ст. 5526.
48. Постановление Правительства РФ от 28 октября 2009 г. N 846 "Об утверждении Правил расследования причин аварий в электроэнергетике" // СЗ РФ. 02.11.2009.
49. Постановление Правительства РФ от 19 ноября 2008 г. N 864 "О мерах по

реализации Федерального закона от 22 июля 2008 г. N 148-ФЗ "О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СЗ РФ. 01.12.2008.

50. **Постановление** Правительства РФ от 29 сентября 2008 г. N 724 "Об утверждении порядка ведения государственного реестра саморегулируемых организаций" // Российская газета. 03.10.2008.

51. **Постановление** Правительства РФ от 28 мая 2008 г. N 400 "О Министерстве энергетики Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 22. Ст. 2577.

52. **Постановление** Правительства РФ от 29 мая 2008 г. N 404 "О Министерстве природных ресурсов и экологии Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008. N 22. Ст. 2581.

53. **Постановление** Правительства РФ от 13.09.2010 N 717 "О внесении изменений в некоторые постановления Правительства Российской Федерации по вопросам полномочий Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере природопользования и Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // СЗ РФ. N 38. Ст. 4835.

54. **Постановление** Правительства РФ от 30 июня 2004 г. N 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе" // Российская газета. 31.07.2004.

55. **Постановление** Правительства РФ от 30 июля 2004 г. N 401 "О Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору" // Российская газета. 11.08.2004.

56. **Постановление** Правительства РФ от 24.03.2011 N 207 "О минимально необходимых требованиях к выдаче саморегулируемыми организациями свидетельств о допуске к работам на особо опасных и технически сложных объектах капитального строительства, оказывающим влияние на безопасность указанных объектов" // СЗ РФ. 2011. N 14. Ст. 1932.

57. **Постановление** Правительства РФ от 24.11.1998 N 1371 "О регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов" // СЗ РФ. 1998. N 48. Ст. 5938.

58. **Постановление** Правительства РФ от 18.02.1998 N 219 "Об утверждении Правил ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // СЗ РФ. 1998. N 8. Ст. 963.

59. **Постановление** Правительства РФ от 13.08.1997 N 1009 "Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации" // СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3895.

60. **Распоряжение** Правительства РФ от 17.11.2008 N 1662-р "Об утверждении Концепции долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период до 2020 г." // СЗ РФ. 2008. N 47. Ст. 5489.

61. **Распоряжение** Правительства РФ от 13 ноября 2009 г. N 1715-р "Об утверждении Энергетической стратегии России на период до 2030 г." // СЗ РФ. 30.11.2009. N 48.

62. **Распоряжение** Правительства РФ от 17.08.2010 N 1372-р "Об определении государственной корпорации "Банк развития и внешнеэкономической деятельности (Внешэкономбанк)" единственным исполнителем услуг по инвестиционному консультированию для государственных нужд субъектов Российской Федерации по формированию инвестиционных проектов, осуществляемых на условиях государственно-частного партнерства" // СЗ РФ. 2010. N 34. Ст. 4509.

63. **Распоряжение** Правительства РФ от 21.06.2010 N 1047-р "Об утверждении перечня национальных стандартов и сводов правил, в результате применения которых на обязательной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // СЗ РФ. 2010. N 26. Ст. 3405.



64. **Приказ** Министерства энергетики РФ от 24.03.2010 N 114 "Об утверждении формы инвестиционной программы субъектов электроэнергетики, в уставных капиталах которых участвует государство, и сетевых организаций" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2010. N 30.

65. **Приказ** Министерства природных ресурсов и экологии РФ от 28.04.2010 N 131 "Об утверждении Административного регламента по исполнению Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору государственной функции по осуществлению контроля и надзора за соблюдением в пределах своей компетенции требований безопасности в электроэнергетике (технический контроль и надзор в электроэнергетике)" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2010. N 30.

66. **Приказ** Министерства экономического развития РФ от 30.04.2009 N 141 "О реализации положений Федерального закона "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля" // Российская газета. 14.05.2009.

67. **Приказ** Министерства экономического развития РФ от 31.08.2010 N 398 "Об утверждении Положения о порядке подготовки заключений об оценке регулирующего воздействия" // Бюллетень нормативных актов исполнительной власти. 2010. N 43.

68. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 07.04.2008 N 212 "Об утверждении порядка организации работ по выдаче разрешений на допуск в эксплуатацию энергоустановок" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2008. N 21.

69. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 24.09.2010 N 952 "Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации" // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2011. N 3.

70. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 13.11.2010 N 1042 "Об утверждении формы Свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 2010. N 296.

71. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 20.12.2010 N 1127 "Об утверждении Положения о Северо-Западном управлении Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

72. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 20.12.2010 N 1156 "Об утверждении Положения о Московском управлении Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

73. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 29.03.2010 N 219 "О проведении комплексных и тематических проверок деятельности территориальных органов Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

74. **Приказ** Федеральной антимонопольной службы от 25 декабря 2007 г. N 447 "Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации" // Российская газета. 28.06.2008.

75. **Приказ** Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 N 624 "Об утверждении Перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному



ремонт объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 26.04.2010.

76. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 24 мая 2010 г. N 411 "Об утверждении формы свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства" // Российская газета. 29.07.2010.

77. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 05.03.2008 N 131 "Об утверждении Методических рекомендаций по осуществлению идентификации опасных производственных объектов" // Справочник специалиста по охране труда. 2009. N 1.

78. **Приказ** Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 17.03.2010 N 178 "Об утверждении и введении в действие раздела II "Государственное регулирование безопасности при использовании атомной энергии" Перечня нормативных правовых актов и нормативных документов, относящихся к сфере деятельности Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору (G-01-01-2009)" // URL: <http://www.gosnadzor.ru>.

79. **Приказ** Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 1 июня 2010 г. N 2079 "Об утверждении Перечня документов в области стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований Федерального закона от 30 декабря 2009 г. N 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" // Вестник Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии. 2010. N 6.

80. **Приказ** Министерства регионального развития РФ от 04.10.2010 N 439 "Об утверждении Плана работ по разработке и утверждению сводов правил и актуализации ранее утвержденных строительных норм и правил" // URL: <http://www.minregion.ru>.

### III. Обычаи делового оборота, рекомендации международных организаций

1. Инкотермс 2010. Публикация ICC N 715 = Incoterms 2010. ICC Publication N 715: правила ICC для использования торговых терминов в национальн. и междунар. торговле // Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2010. С. 213.

2. Унифицированные правила ICC для гарантий по требованию. Редакция 2010. Публикация ICC N 758 = ICC Uniform Rules for Demand Guaranties. 2010 Revision. ICC Publication N 758 / Пер. с англ. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

3. Международная федерация инженеров-консультантов. Условия контракта на сооружение объектов гражданского строительства. 4-е изд., доп. и испр. 1992. URL: <http://www.fidic.org>. На русский язык переведено European Construction Ventures (ECV) (URL: <http://www.cce-ecv.com>. С. 16).

4. Международная федерация инженеров-консультантов. Условия контракта для проектов типа "ИПС" (инжиниринг-проектирование-строительство) и для проектов, выполняемых "под ключ". FIDIC, 1999, на русском языке опубликовано European Construction Ventures (ECV).

5. **Общие условия** экспортных поставок и монтажа машинного оборудования. Европейская экономическая комиссия ООН, ECE/ME/574A, 1957.

6. **Общие условия** экспортных и импортных поставок и монтажа машинного оборудования N 188A. Европейская экономическая комиссия. Женева. 1957. Март // ИС "Техэксперт".

7. **Руководство** по составлению договоров на сооружение промышленных объектов. Рекомендации Европейской экономической комиссии ООН от 01.01.1973

ECE/TRADE/117, 1973 // ИС "Техэксперт".

8. Европейская экономическая комиссия Организации Объединенных Наций. Практическое руководство по вопросам эффективного управления в сфере государственно-частного партнерства. Организация Объединенных Наций. Нью-Йорк; Женева, 2008. URL: <http://www.unecse.org.ru>.

#### IV. Документы саморегулируемых организаций

СРО НП "Объединение энергостроителей" (URL: <http://www.energostro.ru>):

1. Устав СРО некоммерческого партнерства "Объединение энергостроителей".
2. Система стандартов и правил предпринимательской деятельности членов.
3. Правила саморегулирования.
4. Положение о требованиях к выдаче и условиях выдачи свидетельств.
5. Положение о требованиях к страхованию.
6. Правила контроля над предпринимательской деятельностью членов.
7. Правила обеспечения имущественной ответственности.
8. Правила контроля в области саморегулирования.
9. Положение о контрольной комиссии некоммерческого партнерства.

СРО НП "Объединение объектов топливно-энергетического комплекса" (URL: <http://www.np-ngsa.ru>):

1. Стандарт "Правила создания стандартов".
2. Стандарт "Общие требования выполнения работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, по строительству, капитальному ремонту и реконструкции".

СРО НП "Союз организаций, осуществляющих работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту оборудования, работающего под давлением, и газового оборудования "Котломонтаж-сервис" (URL: <http://www.kgm-service.ru>):

1. Требования к выдаче членам партнерства свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.
2. Правила контроля соблюдения членами партнерства требований к выдаче свидетельств о допуске к работам, требований стандартов саморегулируемых организаций и правил саморегулирования.

#### V. Судебные акты

1. **Постановление** Конституционного Суда РФ от 26.05.2011 N 10-П "О проверке конституционности положений пункта 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 2 статьи 1 Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации", статьи 28 Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", пункта 1 статьи 33 и статьи 51 Федерального закона "Об ипотеке (залоге недвижимости)" в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. N 23. Ст. 3356.

2. **Постановление** Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. N 1-П "По делу о проверке конституционности положений части 4 статьи 170, пункта 1 статьи 311 и части 1 статьи 312 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами закрытого акционерного общества "Производственное объединение "Берег", открытых акционерных обществ "Карболит", "Завод "Микропровод" и "Научно-производственное предприятие "Респиратор" // Российская газета. 10.02.2010. N 27.

3. **Постановление** Конституционного Суда РФ от 19.12.2005 N 12-П "По делу о проверке конституционности абзаца восьмого пункта 1 статьи 20 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве) в связи с жалобой гражданина А.Г. Меженцева" // Российская газета. 28.12.2005.

4. **Определение** Конституционного Суда РФ от 10.02.2009 N 461-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Мисовца Василия Григорьевича на нарушение его конституционных прав положениями статей 15 и 24.6 Федерального закона "Об оценочной деятельности в Российской Федерации" // Вестник Конституционного Суда РФ. 2010. N 6.

5. **Постановление** Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 марта 2009 г. N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Российская газета. 22.04.2009. N 70.

6. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 июля 2009 г. N 57 "О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств" // ИС "Кодекс".

7. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12.10.2006 N 55 "О применении арбитражными судами обеспечительных мер" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2006. N 12.

8. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" // Новые законы и нормативные акты. Приложение к "Российской газете". 2008. N 32.

9. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20.06.2007 N 40 "О некоторых вопросах практики применения положений законодательства о сделках с заинтересованностью" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2007. N 8.

10. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18.11.2003 N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" // Официальные документы. 2004. N 1.

11. **Постановление** Пленума Верховного Суда РФ от 26.03.2009 N 5/29, Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 26.03.2009 N 5/29 "О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Российская газета. 22.04.2009.

12. **Постановление** Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1998. N 3.

13. Информационное **письмо** Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22.12.2005 N 101 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2006. N 4.

14. Информационное **письмо** Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 июля 2000 г. N 56 "Обзор практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с договорами на участие в строительстве" // Экономика и жизнь. 2000. N 34.

15. Информационное **письмо** Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.11.2003 N 75 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования" // Российская газета (ведомственное приложение). 03.02.2004.

16. Информационное **письмо** Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда"

// ИС "Кодекс".

17. Информационное [письмо](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15 января 1998 г. N 27 "Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации о банковской гарантии" // Финансовая Россия (еженедельная газета). 1998. Февраль. N 4.

18. Информационное [письмо](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22.12.2005 N 96 "Об утверждении Обзора практики рассмотрения арбитражными судами дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов, об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2006. N 3.

19. Информационное [письмо](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25.11.2008 N 127 "Об утверждении обзора практики применения арбитражными судами статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2009. Февраль. N 2.

20. [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 31.05.2005 N 929/05 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2005. N 9.

21. [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 апреля 2006 г. N 14883/05 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

22. [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 ноября 2007 г. N 9441/07 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

23. [Постановление](#) Госарбитража СССР от 15.06.1965 N П-6 "Об утверждении Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству" (с изм. на 22 октября 1997 г.) // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. N 2.

24. [Инструкция](#) Государственного арбитража СССР от 25.04.1996 N П-7 "О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству" // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. N 2.

25. Информационное [письмо](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ "О некоторых вопросах, связанных с применением части 3 статьи 199 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2004. N 10.

26. [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21 апреля 2009 г. N 15956/08 // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2009. N 8.

27. [Постановление](#) Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.02.2010 по делу N А40-81577/08-138-632, [Определение](#) Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.09.2010 N ВАС-11353/10 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

28. Решение Арбитражного суда Красноярского края от 05.08.2009 по делу N А33-7265/2009; [Постановление](#) Третьего арбитражного апелляционного суда от 02.11.2009 по делу N А33-7265/2009; [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 24.02.2010 по делу N А33-7265/2009; [Определение](#) Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.05.2010 N ВАС-4528/10 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

29. [Постановление](#) Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23.06.2009 N 1591/09 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2009. N 8.

30. [Определение](#) Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.07.2010 N ВАС-8514/10 // URL: <http://www.arbitr.ru>.

31. [Постановление](#) Федерального арбитражного суда Волго-Вятского округа от

- 29.03.2010 по делу N А29-8728/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
32. **Постановление** Второго арбитражного апелляционного суда от 29.12.2009 по делу N А29-8728/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
33. Решение Арбитражного суда Республики Коми от 26.10.2009 по делу N А29-8728/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
34. Решение Арбитражного суда Хабаровского края от 19.09.2011 по делу N А73-4772/2008-27 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
35. Постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 26.11.2008 по делу N 06АП-А73/2008-1/3774 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
36. **Постановление** Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 26.01.2009 N ФОЗ-6406/2008 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
37. **Определение** Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11.04.2011 N ВАС-490/11 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
38. **Постановление** Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 10.11.2010 по делу N А53-4985/2010 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
39. Решение Арбитражного суда Тюменской области от 19.10.2007 по делу N А70-7624/6-2006 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
40. **Определение** Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.01.2011 дело N ВАС-18137/10 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
41. **Постановление** Федерального арбитражного суда Уральского округа от 15.09.2010 по делу N А60-55601/2009-С1 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
42. Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.06.2010 по делу N А60-55601/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
43. Решение Арбитражного суда Свердловской области от 17 мая 2010 г. по делу N А60-55601/2009-С1 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
44. **Определение** Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.12.2009. Дело N ВАС-17186/09 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
45. **Постановление** Федерального арбитражного суда Уральского округа от 10.11.2009 по делу А60-18028/2009-С1 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
46. **Постановление** Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.09.2009 по делу N А60-18028/2009 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
47. Решение Арбитражного суда Свердловской области от 09.07.2009 по делу N А60-18028/2009-С1 // URL: <http://www.arbitr.ru>.
48. Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ за 1999 - 2000 гг. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2002.
49. **Практика Международного коммерческого арбитражного суда** при ТПП РФ за 2006 г. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2008.
50. **Практика Международного коммерческого арбитражного суда** при ТПП Российской Федерации за 2007 - 2008 гг. / Сост. М.Г. Розенберг. М.: Статут, 2010.

## VI. Специальная литература

1. Аболонин Г.О. **Дисциплинарное производство саморегулируемых организаций** - на острие конфликта. М.: Волтерс Клувер, 2010.
2. Абсалямов А.В. Принципы административного судопроизводства // Законодательство. 2008. N 11.
3. Абсалямов А.В. Теоретические и практические аспекты соответствия правовых институтов административного и арбитражного процесса // Российский ежегодник предпринимательского (коммерческого) права. 2009. N 2.
4. Агарков М.М. Избранные труды по гражданскому праву: В 2 т. М.: Центр



ЮрИнфоР, 2002. Т. I.

5. Административное право России: Учебник / Отв. ред. Л.Л. Попов. М.: Проспект, 2011.

6. Алексеев С.С. Общая теория права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011.

7. Алпатов А.А., Пушкин А.В., Джапаридзе Р.М. Государственно-частное партнерство: механизмы реализации. М.: Изд. Альпина Паблишерз, 2010.

8. Андреева Л.В. Коммерческое право России: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2009.

9. Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. В.В. Ярков. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Инфотропик Медиа, 2010.

10. Аристаков Ю.М. Хозяйственно-правовые проблемы формирования и управления целевыми комплексными программами в регионе // Хозяйственное право и эффективность производства. М.: Изд-во ИГиП АН СССР, 1981.

11. Барсукова Е.О. Институт саморегулирования в рыночной экономике. Актуальные проблемы предпринимательского права / Под ред. к.ю.н. А.Е. Молотникова и Р.С. Куракина. М.: Волтерс Клувер, 2011.

12. Басин Ю.Г. Договор подряда в капитальном строительстве. Алма-Ата: Наука, 1961.

13. Брауде И.Л. Договоры по капитальному строительству. М.: Госюриздат, 1962.

14. Бахин С.В. Субправо (международные своды унифицированного контрактного права). СПб.: Юридический центр Пресс, 2002.

15. Бахин С.В. О правовой природе норм, унифицированных посредством международного договора // Российский ежегодник международного права. 1998 - 1999.

16. Бахин С.В. Унификация права и правовая система Российской Федерации // Общеизвестные принципы и нормы международного права, международные договоры в практике конституционного правосудия. Материалы Всероссийского совещания. М.: Международные отношения, 2004.

17. Бахрах Д.Н. Очерки теории российского права. М.: Норма-Инфра-М, 2010.

18. Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2010.

19. Белоглазек А.И. Международно-правовая защита инвестиций в области энергетики. К.: Таксон, 2011.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Монография** В.С. Белых "Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России" включена в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2009.

---

20. Белых В.С. Правовое регулирование предпринимательской деятельности в России: Монография. М.: Проспект, 2010.

21. Бергман В. Введение к пониманию германского Гражданского уложения. Гражданское уложение Германии = Deutsches Burgerliches Gesetzbuch mit Einfuhrungsgesetz: ввод. закон к Гражд. уложению / Пер. с нем.; научн. ред. В. Бергман. 3-е изд., перераб. М.: Волтерс Клувер, 2008.

22. Блинкова Е.В. Договор энергоснабжения и подобные ему договоры. Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2008.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Учебник** М.М. Богуславского "Международное частное право" включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2005 (5-е издание, переработанное и дополненное).

23. Богуславский М.М. Международное частное право: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010.
24. Брагинский М.И. Совершенствование законодательства о капитальном строительстве. М.: Стройиздат, 1982.
25. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры. М.: Статут, 1999.
- 
- КонсультантПлюс: примечание.  
**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Общие положения" (Книга 1) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2001 (издание 3-е, стереотипное).
- 
26. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 1: Общие положения. 3-е изд., стереотип. М.: Статут, 2008.
- 
- КонсультантПлюс: примечание.  
**Монография** М.И. Брагинского, В.В. Витрянского "Договорное право. Договоры о выполнении работ и оказании услуг" (книга 3) включена в информационный банк согласно публикации - Статут, 2002 (издание исправленное и дополненное).
- 
27. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. 2-е изд., стереотип. М.: Статут, 2008.
28. Брагинский М.И., Витрянский В.В. **Договорное право. Книга 5**: В 2 т. Т. 1: Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных образований. М.: Статут, 2006.
29. Броунли Я. Международное право: В 2 кн. / Пер. с англ. к.ю.н. С.Н. Андрианова; под ред. и с вступ. ст. чл.-корр. АН СССР Г.И. Тункина. М.: Прогресс, 1977. Книга 1.
30. Бублик В.А. Договор международной купли-продажи товаров: как избежать ошибок при его оформлении и исполнении // Хозяйство и право. 1999. N 4.
31. Бублик В.А., Перевалов В.Д. Современное гражданское право - баланс частного и публичного // Цивилистические записки. Межвузовский сборник научных трудов: к 80-летию С.С. Алексеева. М. - Екатеринбург: Статут; Ин-т частного права, 2004.
32. Вайер Х. Право охраны окружающей среды в энергетике в Германии // Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред.: рус. изд. М.: Юрист, 2011; нем. изд. - Ф.Ю. Зеккер. Verlag. С.Н. Beck. Munchen, 2010.
33. Вершинин А.П. Энергетическое право: Учебно-практический курс. СПб.: Издательский дом С.-Петербургского государственного университета; Издательство юридического факультета СПбГУ, 2007.
34. Вилкова Н.Г. **Договорное право в международном обороте**. М.: Статут, 2004.
35. Вилкова Н.Г. Инкотермс 2000. Правила толкования международных торговых терминов: Учебное пособие. М.: ВАВТ, 2004.
36. Вильнянский С.И. Значение судебной практики в гражданском праве. Ученые труды ВИЮН. М., 1947. Вып. IX.
37. Вольф М. Международное частное право. М.: Государственное издательство иностранной литературы, 1948.
38. Галенская Л.Н. Международное частное право: Учебное пособие. Л.: Издательство Ленинградского университета, 1983.
39. Городов О.А. Договоры в сфере электроэнергетики: Научно-практическое пособие. М.: Волтерс Клувер, 2007.
40. Городов О.А. Правовая инноватика (правовое регулирование инновационной деятельности). СПб.: Университетский издательский консорциум "Юридическая книга", 2008.
41. Городов О.А. Введение в энергетическое право: Учебное пособие. М.: Проспект, 2012.

42. Байбак В.В., Егоров Н.Д., Елисеев И.В. Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Под ред. Ю.К. Толстого. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011. Т. 1.
43. Гражданское право: В 3 т. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд. М.: Велби; Проспект, 2005. Т. 2.
44. Гражданское право / Отв. ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. М., 2003. Ч. 1.
45. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие / Под общ. ред. В.В. Безбаха, В.К. Пучинского. М.: МЦФЭР, 2004.
46. Губин Е.П. Государственное регулирование рыночной экономики и предпринимательства: правовые проблемы. М.: Юристь, 2005.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Статья](#) Е.П. Губин "Государственное регулирование отношений в сфере нефтегазового комплекса России: правовые вопросы" включена в информационный банк согласно публикации - "Энергетическое право", 2006, N 2.

---

47. Губин Е.П. Государственное регулирование отношений в сфере нефтегазового комплекса России: правовые вопросы // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2.

48. Губин Е.П., Губин П.Е. Модернизация российской экономики и право. Право и бизнес в условиях экономического кризиса: опыт России и Германии. М.: Юрист, 2010.

49. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Основные правовые системы современности / Пер. с фр. В.А. Туманова. Междунар. отношения, 2009.

50. Дернбург Г. Пандекты / Пер. Г. фон. Рехенберга; под рук. и ред. П. Соколовского. М.: Университетская типография, Страстной бульвар, 1906. Т. 1: Общая часть.

51. [Договоры в предпринимательской деятельности](#) / Отв. ред. Е.А. Павлодский, Т.Л. Левшина; Ин-т законодательства и сравнит. правоведения. М.: Статут, 2008.

52. Дождев Д.В. Римское частное право: Учебник для вузов / Под ред. акад. РАН, д.ю.н., проф. В.С. Нерсесянца. М.: Норма, 2005.

53. Елисеев И.В. Гражданско-правовое регулирование международной купли-продажи товаров. СПб., 2002.

54. Ершова И.В. Предпринимательское право: Учебное пособие. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юриспруденция, 2011.

55. Занковский С.С. Предпринимательские договоры. М.: Волтерс Клувер, 2004.

56. Занковский С.С. [Энергетическая безопасность России](#): правовые вопросы // Энергетическое право. 2006. N 2.

57. Занковский С.С. [Развитие направления "Энергетическое право"](#) в Институте государства и права РАН // Энергетическое право. 2008. N 1.

58. Зеккер Ф.Ю. Развитие электрических и газовых сетей. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред.: рус. изд. М.: Юрист, 2011; нем. изд. - Ф.Ю. Зеккер. Verlag C.H. Beck. Munchen, 2010.

59. Зивс С.Л. Источники права. М.: Наука, 1981.

60. Зыкин И.С. Договор во внешнеэкономической деятельности. М.: Международные отношения, 1990.

61. Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сборник статей / Под ред. М.М. Богуславского и А.Г. Светланова. М.: Волтерс Клувер, 2008.

62. Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика теории "хозяйственного права". 3-е изд., испр. М.: Статут, 2009.

63. Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М.: Юридическая литература, 1961.

64. Кабатов В.А. Законодательство о капитальном строительстве. М.: Юрид. лит., 1969.

65. Клеандров М.И. Нефтегазовое законодательство в системе российского права. Новосибирск: Наука; Сибирская издательская фирма РАН, 1999.
66. Коваленко Н.И. Законодательство о капитальном строительстве при переходе к рынку // Гражданское право России при переходе к рынку. М., 1995.
67. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: В 2 т. / Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина; Ин-т государства и права РАН. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2010. Т. 1: Части первая, вторая ГК РФ.
68. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник: В 2 т. / Под ред. В.Ф. Попондопуло. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2010. Т. 1.
69. Комментарии экспертов: Н.А. Гагарин, В.В. Ярков, В.А. Мусин, О.Ю. Скворцов и др. Арбитрабельность корпоративных споров // Закон. 2012. Март.
70. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. М.: Статут, 2009.
71. Костин А.А. Взыскание убытков и процентов согласно Венской конвенции в практике МКАС при ТПП РФ // Международный коммерческий арбитраж. 2006. N 4.
72. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М.: Государственное издательство юридической литературы, 1958.
73. Кузбагаров А.Н. Досудебный порядок урегулирования конфликтов частноправового характера (к вопросу об оценке доказательств, подтверждающих его соблюдение) // Европейская интеграция и развитие цивилистического процесса в России: Сборник научных статей. М.: РАП, 2006.
74. Лаптев В.В. [Предпринимательское \(хозяйственное\) право](#) и реальный сектор экономики. М.: Инфотропик Медиа, 2010.
75. Лахно П.Г. Энергия, энергетика и право. Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2008.
76. Лахно П.Г. Теория энергетического права. Энергетика и право. М.: Юрист, 2008.
77. Лахно П.Г. Принципы энергетического законодательства // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Новая правовая культура, 2009. Вып. 2.
78. Лахно П.Г., Зеккер Ф.Ю. Сравнительно-правовые выводы. Обобщение результатов сравнительно-правового анализа. Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред.: рус. изд. М.: Юрист, 2011.
79. Лебедев К.К. Основные задачи современного развития законодательства о предпринимательской деятельности // Правовое регулирование предпринимательской деятельности в рыночной экономике. М.: Юрист, 2008.
80. Лейст О.Э. Сущность права. Проблемы теории и философии права: Учебное пособие. М.: Зерцало-М, 2011.
81. Лукашук И.И. Международное право. Особенная часть: Учебник для студентов юрид. фак. и вузов. Рос. акад. наук, Ин-т государства и права, Академ. правовой ун-т. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Волтерс Клувер, 2010.
82. Люкшин А.М. Проблемы правового регулирования инженерных изысканий и проектирования для строительства: Монография. СПб.: Геликон Плюс, 2009.
83. Маковский А.Л. Вопросы теории международно-договорной унификации права и состав международного частного права // Материалы секции права Торгово-промышленной палаты СССР. Вып. 34. М., 1983.
84. Маковский А.Л. Осуществление международно-правовых норм во внутригосударственном праве // Международное частное право: Современные проблемы / Отв. ред. М.М. Богуславский. М., 1994.
85. Марченко М.Н. Теория государства и права: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2011.
86. Матияшук С.В. [Правовой статус саморегулируемых организаций](#) в области

инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования и строительства // Законодательство и экономика. 2010. N 2 (310).

87. Международное коммерческое право: Учебное пособие / Под общ. ред. В.Ф. Попондопуло. М.: Омега-Л, 2006.

88. Международное право: Учебник / Отв. ред. В.И. Кузнецов, Б.Р. Тузмухамедов. 3-е изд., перераб. М.: Норма-Инфра-М, 2010.

89. Международное право: Учебник / Отв. ред. Г.В. Игнатенко и О.И. Тиунов. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2009.

90. Москалькова Т.Н., Черников В.В. Нормотворчество: Научно-практическое пособие. М.: Проспект, 2011.

91. Мусин В.А. О взаимоотношениях арбитражных и третейских судов // Арбитражные споры. 2004. N 1 (25).

92. Мусин В.А. [О некоторых процессуальных вопросах](#), связанных с исполнением решений третейских судов // Арбитражные споры. 2006. N 3 (35).

93. Нешатаева Т.Н. Международное частное право и международный гражданский процесс: Учебный курс: В 3 ч. М.: Городец, 2001.

94. Нешатаева Т.Н. О некоторых вопросах применения арбитражными судами международных договоров (на примере Варшавской конвенции для унификации правил, касающихся международных воздушных перевозок) // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1997. N 7.

95. Новицкий И.Б. Римское право. 7-е изд., стереотип. М., 2005.

96. Новицкий И.Б. Источники советского гражданского права. М.: Госюриздат, 1959.

97. Полежаев П.Т., Шелестов В.С. О соотношении юридических и технических норм в социалистическом обществе // Советское государство и право. 1960.

98. Поляков А.В., Тимошина Е.В. Общая теория права: Учебник. СПб.: Издательский дом С.-Петерб. гос. ун-та; Издательство юридического факультета С.-Петерб. гос. ун-та, 2005.

99. Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское) право: Учебник. 3-е изд., перераб. и доп., М.: Норма, 2008. С. 92 - 93.

100. Попондопуло В.Ф. Регулирование компетенции третейских судов в России // Третейский суд. 2007. N 6 (54).

101. Попондопуло В.Ф. Концессионное соглашение - правовая форма государственно-частного партнерства // Правоведение. 2008. N 4.

102. Попондопуло В.Ф. Энергетическое право и энергетическое законодательство: общая характеристика, тенденции развития // Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2008.

103. Попондопуло В.Ф., Слепченко Е.В. [Подведомственность споров третейским судам](#) в России // Арбитражные споры. 2008. N 1 (41).

104. Предпринимательское право Российской Федерации: Учебник / Отв. ред. Е.П. Губин, П.Г. Лахно. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Норма-Инфра-М, 2010.

105. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник / Под ред. В.В. Лаптева, С.С. Занковского; Рос. акад. наук; Ин-т государства и права; Академ. правовой ун-т. М.: Волтерс Клувер, 2006.

106. [Принципы международных коммерческих договоров](#) УНИДРУА 2004 / Пер. с англ. А.С. Комарова. М.: Статут, 2006.

107. Проблемы общей теории права и государства: Учебник / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. 2-е изд., пересмотр. М.: Норма-ИНФРА-М, 2010. С. 489.

108. Пугинский Б.И. Коммерческое право России: Учебник. 2-е изд. М.: Зерцало, 2009.

109. Раапе Л. Международное частное право. М.: Издательство иностранной



литературы, 1960.

110. Рамберг Я. Комментарий ICC к Инкотермс 2010: понимание и практическое применение. Публикация ICC N 720=ICC Guide to Incoterms 2010 by Jan Ramberg. ICC Publication N 720E / Пер. с англ. Н.Г. Вилковой. М.: Инфотропик Медиа, 2011.

111. Розенберг М.Г. [Контракт международной купли-продажи](#). Современная практика заключения. Разрешения споров. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Книжный мир, 2007.

112. Розенберг М.Г. Международная купля-продажа товаров: [Комментарий](#) к правовому регулированию и практике разрешения споров. 4-е изд., испр. и доп. М.: Статут, 2010.

113. Романец Ю.В. Система договоров в гражданском праве России. М.: Юристъ, 2006.

114. Романова В.В. [Договоры на строительство и модернизацию](#) энергетических объектов. М.: Юрист, 2010.

115. Романова В.В. Государственное регулирование и саморегулирование строительства и модернизации энергетических объектов. М.: Юрист, 2011.

116. Романова В.В. Правовые вопросы, возникающие при заключении договоров на торгах, проводимых предприятиями энергетического комплекса с использованием электронных торговых площадок // Третейский суд. 2009. N 3.

117. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права.

118. Рябинчук П.Г. Некоторые проблемы присвоения статуса саморегулируемой организации в строительной сфере. Актуальные проблемы предпринимательского права / Под ред. к.ю.н. А.Е. Молотникова, Р.С. Куракина. М.: Волтерс Клувер, 2011.

119. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. С. 347. Т. 1: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права.

120. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. Т. II: Обязательственное право.

---

КонсультантПлюс: примечание.

[Учебник](#) "Российское предпринимательское право" (отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова) включен в информационный банк согласно публикации - Проспект, 2011.

---

121. Российское предпринимательское право: Учебник / Отв. ред. И.В. Ершова, Г.Д. Отнюкова. 4-е изд. М.: Проспект, 2012.

122. Рихманн К. Электрические сети // Энергетическое право России и Германии: сравнительно-правовое исследование / Под ред.: рус. изд. М.: Юрист, 2011; нем. изд. - Ф.Ю. Зеккер. Verlag C.H. Beck. Munchen, 2010.

123. Салиева Р.Н. Особенности правового регулирования хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе // Современные проблемы предпринимательского (хозяйственного) права. М.: Изд-во Ин-та гос-ва и права РАН, 2011.

124. Салиева Р.Н. Правовое регулирование хозяйственных (предпринимательских) отношений в топливно-энергетическом комплексе: Учебное пособие / Р.Н. Салиева, З.М. Фаткудинов, Ю.Н. Чижиков. Тюмень: ТюмГНГУ, 2011.

125. Сарбаш С.В. Право удержания как способ обеспечения исполнения обязательств. 2-е изд., испр. М.: Статут, 2003.

126. Светланов А.Г. Международное гражданское право: современные проблемы. М.: Тон-Остожье, 2002.

127. Свирков С.А. [Договорные обязательства в электроэнергетике](#). М.: Статут, 2006.

128. Сергевнин С.Л. Феномен правовой системы в контексте глобализации // Правовая система общества: проблемы теории и практики: Труды международной научно-практической конференции (Санкт-Петербург, 12.11.2010). СПб.: Издат. дом С.-Петерб. гос. ун-та, 2011.

---

КонсультантПлюс: примечание.

**Статья** Сергеева С.Л. "Конституционный нормоконтроль и отдельные общетеоретические проблемы судебного нормотворчества" включена в информационный банк согласно публикации - "История государства и права", 2009, N 22.

---

129. Сергевнин С.Л. Конституционный нормоконтроль и отдельные общетеоретические проблемы судебного нормотворчества // Юрист. 2009. N 22.

130. Скворцов О.Ю. Институт третейского разбирательства в системе российского права // Правоведение. 2004. N 1.

131. Скворцов О.Ю. Третейское разбирательство предпринимательских споров в России: проблемы, тенденции, перспективы. М.: Волтерс Клувер, 2005.

132. Сухов Е.П. **Саморегулируемые организации.** Юридические, финансовые, налоговые аспекты. Изд-во ГроссМедиа; РОСБУХ, 2010.

133. Теория государства и права: Учебник / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2009. С. 626 - 627.

134. Толстой Ю.К. К теории правоотношения. Ленинград: Изд-во Ленинградского ун-та, 1959.

135. Толстой Ю.К. Договор подряда на капитальное строительство. М.: Юрид. лит., 1964.

136. Толстой Ю.К. Гражданское право и гражданское законодательство // Правоведение. 1998. N 2.

137. Толстой Ю.К. Проблемы совершенствования гражданского и хозяйственного законодательства // Правоведение. 1983. N 2.

138. Топорнин Б.Н. Система источников права: тенденции развития // Судебная практика как источник права: Сборник статей. М., 2000.

139. Третейское разбирательство в Российской Федерации: Учебное пособие / Под ред. О.Ю. Скворцова. М.: Волтерс Клувер, 2010.

140. Цвайгерт К., Кетц Х. Сравнительное частное право: В 2 т. М.: Международные отношения, 2010. Т. I: Основы. Т. II: Договор. Неосновательное обогащение. Деликт.

141. Чельшев М.Ю. О проблематике системности в гражданско-правовой сфере // Юридическое образование и наука в России: проблемы модернизации. Тезисы Международной научно-практической конференции, посвященной 75-летию СЮИ-СГАП. Саратов: ГОУ ВПО "Саратовская государственная академия права", 2006.

142. Чельшев М.Ю. О публично-правовом режиме осуществления коммерческой деятельности // Коммерческое право. Научно-практический журнал. М.: Зерцало, 2007. N 1.

143. Черняк М.Я. О договорных отношениях в капитальном строительстве (замечания к главе "Подряд на строительство"). М.: Наука, 1960.

144. Чешир Дж., Норт П. Международное частное право. М.: Прогресс, 1982.

145. Чубаров В.В. Проблемы строительства "под ключ" // Роль советского гражданского права в ускорении социально-экономического развития социалистического общества: Межвузовский сборник научных трудов. Свердловск: изд-во Свердловского юридического института, 1987.

146. Шак Х. Международное гражданское процессуальное право. М.: БЕК, 2001.

147. Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). М., 1994.

148. Шишкин С.Н. Предпринимательно-правовые (хозяйственно-правовые) основы государственного регулирования экономики. М.: Инфотропик Медиа, 2011.

149. Шмиттгофф К.М. Экспорт: право и практика международной торговли. М., 1993.
150. Энергетика и право / Под ред. П.Г. Лахно. М.: Юрист, 2008.
151. Яблочков Т.М. Труды по международному частному праву. М.: Статут, 2009.
152. Яковлев В.Ф. Структура гражданских правоотношений. Гражданские правоотношения и их структурные особенности: Сборник ученых трудов. Свердловск: Свердловский юридический институт, 1975.
153. Яковлев В.Ф. Совершенствование экономического законодательства и его правоприменения // Хозяйство и право. 2005. N 7.
154. Яковлев В.Ф., Лахно П.Г. Энергетическое право как комплексная отрасль права России. Энергетическое право России и Германии: Сравнительно-правовое исследование / Под ред.: рус. изд. - М.: Юрист, 2011; нем. изд. - Ф.Ю. Зеккер. Verlag C.H. Beck. Munchen, 2010.

## VII. Диссертации и авторефераты диссертаций

1. Алексеев В.А. Недвижимое имущество: правовой режим и государственная регистрация прав: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2008.
2. Алексеев С.В. Административно-правовое регулирование предпринимательской деятельности: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2005.
3. Баймуратова З.М. Саморегулируемые организации в сфере предпринимательской деятельности: административно-правовой аспект: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2010.
4. Басова А.В. Саморегулируемые организации как субъекты предпринимательского права: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008.
5. Герасимов А.А. Правовое регулирование деятельности саморегулируемых организаций: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2011.
6. Грачев Д.О. Правовой статус саморегулируемых организаций: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008.
7. Гудков Н.Н. Проектирование, модернизация и унификация мощностных рядов паровых турбин ЛМЗ, отвечающих требованиям современной теплоэнергетики: дис. в форме научного доклада... к.т.н. СПб., 1997.
8. Дансанарова С.Д. Институт частно-государственного партнерства: становление и развитие России: Автореф. дис. ... к.э.н. Улан-Удэ, 2007.
9. Дзгоев Т.В. Правовое положение саморегулируемой организации аудиторов: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009.
10. Евстафьев Э.Н. Частно-государственное партнерство как фактор инновационного развития экономики: Дис. ... к.э.н. Казань, 2009.
11. Журина И.Г. Гражданско-правовой статус саморегулируемых организаций в Российской Федерации: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009.
12. Кашковский О.П. Правовое регулирование предпринимательской деятельности некоммерческих организаций: Дис. ... к.ю.н. М., 2000.
13. Кичатова В.С. Гражданско-правовая ответственность в отношениях по подряду на капитальное строительство: Автореф. дис. ... к.ю.н. Свердловск, 1979.
14. Колесниченко Ю.Ю. Административная ответственность юридических лиц: дис. ... к.ю.н. М., 1999.
15. Краснов А.В. Правовые санкции в экономической сфере: Дис. ... к.ю.н. Казань, 1999.
16. Крючкова П.В. Саморегулирование как дискретная институциональная альтернатива регулирования рынков: Автореф. дис.
17. Кузнецова Н.С. Правовое регулирование подрядных договорных отношений в

строительстве (гражданско-правовой аспект): Автореф. дис. ... д.ю.н. Киевский университет имени Т.Г. Шевченко. Киев, 1993.

18. Лалетина А.С. Правовой режим газопроводов как объектов предпринимательского права: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2011.

19. Лисянский А.С. Комплексная модернизация паровых турбин мощностью 200 и 300 МВт электрических станций: Дис. ... к.т.н. СПб., 2006.

20. Макаров О.В. Цивилистические проблемы предпринимательской деятельности в строительстве: Автореф. дис. ... д.ю.н. Саратов, 2002.

21. Максимович О.Г. Саморегулирование в сфере предпринимательской деятельности как проявление гражданско-правового метода регулирования общественных отношений: Автореф. дис. ... к.ю.н. Казань, 2007.

22. Михеев О.Л. Частно-государственное партнерство в условиях смешанной экономики: теория и практика становления и функционирования. М.: Анкил, 2011.

23. Попов М.С. Организация частно-государственного партнерства при реализации социально-экономических проектов и программ: Автореф. дис. ... к.э.н. М., 2008.

24. Оганов А.И. Роль гражданско-правовых норм в регулировании градостроительных отношений: Автореф. дис. ... к.ю.н. Краснодар, 2009.

25. Попондопуло В.Ф. Динамика обязательственного правоотношения и гражданско-правовая ответственность: Автореф. дис. ... к.ю.н. Л., 1981.

26. Свириденко О.М. Концепция несостоятельности (банкротства) в Российской Федерации: методология и реализация: Автореф. дис. ... д.ю.н. М., 2010.

27. Сыроижко В.В. Экономические инструменты рыночного саморегулирования организации: теоретико-методологическое обоснование, концепция совершенствования, технологии и методики использования: Автореф. дис. ... д.э.н. Белгород, 2008.

28. Фонотова О.В. Применение Инкотермс в торговом обороте: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2006.

#### VIII. Литература на иностранных языках

1. Basnayake S. The work of the UNCITRAL in the field of industrial contracts. *International construction law review* (London). 1984. N 1.

2. Bianca Cesare Massimo, Bonell Michael Joachim: *Commentary on the International Sales Law, The 1980 Vienna Sales Convention*, Milan. 1987.

3. David R. *Arbitration in international trade*. Boston: Kluwer Law and taxation Publishers. 1985.

4. Dicey Morris & Collins. *The Conflict of Laws*. 14th Edition. London. Sweet & Maxwell. 2010.

5. John O. Honnold. *Uniform Law for International Sales under the 1980 United Nations Convention*. 3th edition. Hague. 1999.

6. Henry Deeb Gabriel *Contract for the Sale of Goods. A Comparison of US and International Law*. OUP USA. 2008.

7. I.N. Duncan Wallance "The international civil engineering contract: a commentary on the F.I.D.I.C. international standard form of civil engineering and building contract". London: Sweet & Maxwell. 1974.

8. Baker E., Mellors B., Chaimers S., A.P. Lavers. *FIDIC Contracts: Law Practice*. Informa. 2009.

9. Epling J.A. *Legal issues during construction and testing of international construction contracts*. In *international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation*. Chicago. Ill. American Bar Association. 1987.

10. Katz S.R. *International contracts for the construction of industrial works: initiating the*

projects, structuring the contract and selecting the contractor. In international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation. Chicago, Ill. American Bar Association. 1987.

11. Klotz J.M. and Barrett Jr. International sales agreements: an annotated drafting and negotiating guide. International ed. The Hague, Kluwer. 1998.

12. Klotz J.M. International sales agreements: an annotated drafting and negotiating guide. 2nd ed. The Netherlands. Kluwer. 2008.

13. Musin V.A., Kropachev N.M. Russian Law in Brief: Digest for foreign investors. St. Petersburg. University Press. 2011.

14. Myers J.J. Time provisions in international construction contracts: delays, defects and other failures to perform. In international construction contracts: essential elements for drafting and negotiation. Chicago, Ill. American Bar Association. 1987.

15. Perlman M.S. Legal Guide on Drawing Up International Contracts for the construction of Industrial Works. American journal of international law (Washington D.C.). 1990. N 84.

16. Sawada T. UNCITRAL legal guide on international contracts for construction of industrial works: exemption and hardship clauses. Kokusai shoji homu (Tokyo). 1984. N 12.

17. Robinson M. A Contractor's Guide to the FIDIC Conditions of Contract. John Wiley and Sons. 2011; J.A. Volkmar, G.S. Hok. FIDIC - A Guide for Practitioners. Springer. 2010.

18. Schlechtriem Peter, Schlechtriem Indeborg: Commentary on the Convention on the International Sale of Goods (CISG), 3rd ed., Oxford. 2010.

19. Sanders P. The Work of UNCITRAL on Arbitration and Conciliation. The Hague, Kluwer Law International. 2004.

20. The influence of the International sale of goods convention on domestic law including conflict of laws (with specific reference to Russian Law) by Valery Musin. Hague academy of International Law. Martinus Nijhoff Publishers. Leiden. Boston.

21. Walser C. Describing the works, allocation the risks and insurance: solutions proposed by the UNCITRAL Guide and by FIDIC General Conditions: World Bank rules and practices. In International construction contracts: essential elements for drafting and negotiations. Chicago, Ill. American Bar Association. 1987.

22. Westring G. Balance of power in the F.I.D.I.C. contract with special emphasis on the powers of the engineer. International construction law review (London). 1984. N 1.