

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра теоретических и публично-правовых дисциплин

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ В ГЭК

Заведующий кафедрой

Доктор юридических наук, профессор

Олег Юрьевич Винниченко

 24 мая 2023 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

магистра

**МЕЖДУНАРОДНАЯ СТРОИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ: ПРАВОВЫЕ
ОСНОВЫ, ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ**

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Магистр права»

Выполнил работу
студент 2 курса
очной формы обучения



Плесовских
Кирилл
Владимирович

Научный руководитель
Кандидат юридических наук,
доцент



Астахова
Марина
Анатольевна

Рецензент
Начальник
Юридического отдела
АО «Мостострой-11»



Гаврина
Юлия
Игоревна

Тюмень
2023

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ МЕЖДУНАРОДНОЙ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	5
1.1. Понятие и источники правового регулирования международной строительной деятельности.....	5
1.2. Понятие, признаки и содержание договора трансграничного строительного подряда	15
1.3. Заключение и исполнение договора трансграничного строительного подряда	25
ГЛАВА 2. ДОГОВОР ТРАНСГРАНИЧНОГО ПОДРЯДА	33
2.1. Общие положения договора трансграничного подряда.....	33
2.2. Международный опыт применения договора трансграничного подряда	38
ГЛАВА 3. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ МЕЖДУНАРОДНОЙ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	51
3.1. Правовые проблемы современной международной строительной деятельности	51
3.2. Проблемы реализации современной международной строительной деятельности	55
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	59
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	61

ВВЕДЕНИЕ

Тема международной строительной деятельности является очень актуальной в наше время, так как в связи с глобализацией и интенсивным развитием экономики многие строительные компании сталкиваются с потребностью работать за границей. Это может быть вызвано как поиском новых рынков сбыта, так и участием в международных проектах и контрактах.

Однако международная строительная деятельность сопряжена с рядом сложностей, таких как различия в законодательстве, культурных и языковых барьерах, а также проблемы с кадрами и технологическими особенностями. Все эти факторы могут повлиять на результативность проекта и привести к юридическим проблемам, если не учитывать правовые основы международной строительной деятельности.

Объектом исследования является международная строительная деятельность, то есть комплекс процессов и операций, связанных со строительством объектов за пределами государства, в котором зарегистрирована строительная компания.

Предметом исследования являются правовые основы международной строительной деятельности, включая международные договоры, национальное законодательство, правила и стандарты международного права, а также специфические правила, принятые в отрасли строительства, такие как FIDIC (Международная федерация консультантов по инженерным услугам).

Цель исследования: определить правовую специфику реализации международной строительной деятельности.

Задачи исследования:

рассмотреть основные правовые положения международной строительной деятельности;

изучить договор трансграничного подряда.

Поэтому понимание правовых аспектов и регулирования международной строительной деятельности является необходимым для успешной реализации проектов за границей и обеспечения правовой защиты всех участников. Это делает данную тему очень актуальной для изучения и применения в практической деятельности строительных компаний.

Теоретическая значимость изучения правовых основ международной строительной деятельности заключается в расширении знаний о международном праве и его применении в конкретной отрасли. Это помогает лучше понимать принципы международных отношений, основные нормы права, влияние национального законодательства на международные договоры и их исполнение.

Практическая значимость заключается в том, что понимание правовых основ международной строительной деятельности является необходимым для успешной реализации проектов за границей и обеспечения правовой защиты всех участников. Это позволяет снизить риски юридических проблем и споров, повысить качество работ и результативность проектов. Также изучение правовых основ международной строительной деятельности помогает лучше понимать различия в законодательстве разных стран и облегчает взаимодействие между заказчиком и подрядчиком.

Таким образом, изучение правовых основ международной строительной деятельности имеет как теоретическую, так и практическую значимость, и является необходимым для успешной реализации проектов в международном контексте.

Структура работы: введение, основная часть, заключение, список используемой литературы.

ГЛАВА 1. ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ МЕЖДУНАРОДНОЙ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1. Понятие и источники правового регулирования международной строительной деятельности

Российское законодательство не содержит определение понятия «строительная деятельность». Исследователи наиболее часто предлагают общую формулировку – под ней понимается деятельность, направленная на создание новых объектов строительства (зданий, сооружений и др.) или реконструкцию существующих [Ананченко А.Ю. Правовое и нормативно-техническое обеспечение градостроительной деятельности: учебное пособие. СПб., 2020. С. 18.].

Некоторые исследователи полагают, что данное понятие должно быть закреплено в законодательстве. Например, Р.Р. Ганеев сформулировал определение с точки зрения гражданского и градостроительного права: это «совокупность последовательных, обязательных действий застройщика, связанных с подготовкой к строительству, с оформлением и согласованием необходимой документации, с непосредственным строительством, а также с оформлением прав на результат строительства, предусмотренных законодательством» [Ганеев Р.Р. Правовое регулирование строительной деятельности // Актуальные проблемы экономики и права. 2011. № 2. С. 174.].

Из-за того, что не разработан понятийный аппарат строительной деятельности, отдельные её виды также урегулированы законом не в полной мере. Это касается и международной строительной деятельности. Более того, юридическая наука тоже редко затрагивает данный вопрос. Несмотря на то, что в России существует множество строительных проектов, которые подпадают под международную строительную деятельность.

Например, строительство скоростного шоссе между Москвой и Казанью осуществляется рядом строительных организаций, среди которых – «CRCCI»,

Китайская железнодорожная строительная корпорация. Она строит один из участков шоссе, чтобы в будущем эта дорога вела в Китай и тем самым была частью транспортного коридора между Европой и Китаем, пролегающим через Россию.

Другой пример – немецкие и китайские строительные компании участвуют в строительстве крупного мусоросжигательного завода в г. Владивосток. В обоих случаях строительные проекты важны для отечественной экономики: первый улучшает транспортную инфраструктуру, сокращая время перевозки товаров, а второй – улучшает экологическую обстановку [Пак Е.В. Участие КНР в инфраструктурном строительстве на территории России и Казахстана. Инициатива «один пояс, один путь» // Российский внешнеэкономический вестник. 2021. № 1. С. 98.].

Следовательно, правовые отношения по строительству в России могут быть осложнены участием иностранного элемента. Для приведённых выше примеров ими являются субъекты – исполнители строительных подрядов. Поэтому международная строительная деятельность в широком смысле может пониматься как такая строительная деятельность, где принимает участие какой-либо иностранный элемент. Обращаясь к положениям международного частного права, можно выделить 3 таких элемента:

- 1) субъект;
- 2) объект;
- 3) юридический факт, который порождает, изменяет либо прекращает правоотношение [Гонгало Б.М. Международное частное право: учебник. М.: «Статут», 2020. С. 76].

В свою очередь, узкий смысл рассматриваемого понятия предполагает уточнение по поводу того, какие именно иностранные элементы и как участвуют в соответствующих правоотношениях.

В.А. Канашевский считает, что строительная деятельность может расцениваться в качестве международной, если соблюдается один из двух критериев. Во-первых, подрядчик и заказчик расположены в разных странах. Во-

вторых, участники правоотношения находятся в одной стране, в то время как объект строительства – в другой. В последнем случае автор уточняет, что не имеет значения, есть или нет у участников представительства на территории страны, где осуществляется строительство [Канашевский В.А. Договоры международного подряда в коммерческой практике // Журнал российского права. 2010. № 7 (163). С. 87.].

Часто исследователи ограничивают понятие международной строительной деятельности лишь субъектным составом, понимая под ней только случаи, когда стороны правоотношения находятся в разных странах. Причём сказанное относится не только к отечественным, но и зарубежным исследователям.

Однако с этим трудно согласиться, потому что нахождение субъекта и объекта в разных государствах также усложняет регулирование правоотношения. Более того, некоторые объекты строительства масштабны и расположены на территории более чем одной страны. Например, трубопроводы.

А.К. Каграманов исследует международную строительную деятельность на примере такого объекта, как трубопровод, который пересекает границы нескольких государств. Он выделяет 2 законодательных режима данного объекта строительства: юридически единые и юридически соединённые. [Каграманов А.К. Международно-правовое регулирование строительства и эксплуатации трубопроводного транспорта: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2007. С. 81.]

Трубопровод является юридически единым, когда государства согласованно определили единый правовой режим на всём его протяжении. То есть является единой системой с общими собственниками инфраструктуры, транспортными условиями; с единым управлением и др. Его правовой режим не разделён двумя национально-законодательными режимами, а установлен применимыми нормами международного права.

В свою очередь, юридически соединённый трубопровод означает, что каждое государство, по территории которого проходит международный трубопровод, национальным правом определяет режим своего участка трубопровода. Эти «участки» трубопровода – с разными законодательными

режимами – согласованно «соединяются» соответствующими странами. Каждая страна осуществляет свою исключительную юрисдикцию над той частью трубопровода, которая находится в пределах его территории.

Несмотря на то, что автор раскрыл правовой режим уже завершённых объектов строительства, можно сделать вывод, что наличие иностранного объекта также делает строительную деятельность международной. Потому что ещё на стадии строительства решаются вопросы о применимом праве, а также о международном праве.

Следовательно, можно сформулировать понятие «международная строительная деятельность» следующим образом: это деятельность, направленная на создание новых или реконструкцию существующих объектов строительства, при которой подрядчик и заказчик находятся в разных странах либо участники и объект строительства находятся в разных странах.

Что касается признаков международной строительной деятельности, то из рассмотренных выше особенностей следует, что правовые отношения могут регулироваться по выбору участников строительства. То есть существует возможность выбрать, какое право будет применяться – страны исполнителя или страны заказчика, если императивные коллизионные нормы не предполагают иного.

Кроме того, в правовой доктрине описываются другие специфические признаки международной строительной деятельности, среди которых выделяются:

– предпринимательский характер отношений сторон; [Дружинина Н.Е. Особенности трансграничного договора строительного подряда // Сметно-договорная работа в строительстве. 2019. № 6. С. 36]

– специфический механизм взаимодействия между заказчиком и подрядчиком по формированию и оформлению задания на объём работ, процедуре исполнения соответствующего договора и сдачи результатов работ; [Волков Г.В. Договор строительного подряда в сфере внешнеэкономической деятельности // Евразийское Научное Объединение. 2019. № 12-4 (58). С. 318.]

– негосударственный субъект нормотворчества, непосредственно создающий договор, тем самым опосредующий международную строительную деятельность, – частные лица, организации, профессиональные ассоциации и объединения, а также члены международного бизнес-сообщества, т.е. не наделённые государственно-властными правотворческими полномочиями; [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 209.]

– совпадение субъекта нормотворчества с субъектом нормоприменения;

– негосударственные механизмы для обеспечения международной строительной деятельности, например, деловая репутация, а также специфические механизмы разрешения споров: медиация, международный коммерческий арбитраж и др.;

– расширение практики создания различных актов неофициальной кодификации типовых договоров международного строительства, типовой контрактной документации, а также иных типовых письменных документов (проформ), инструкций, руководств по применению типовых договоров строительного подряда.

Следует подробнее остановиться на признаках, которые связаны с особенностями правового регулирования международной строительной деятельности.

Как верно отмечает В.В. Никитин, для международной строительной деятельности характерно то, что она регламентирована более широким кругом регуляторов. Речь идёт не только о применении наряду с нормами права (как национального, так и международного) обычаев, но и иных правовых инструментов и методов. [Никитин В.В. Правовые источники регулирования строительной деятельности с участием иностранных организаций // Вопросы российского и международного права. 2016. № 1. С. 86.]

Не только нормы права, но и индивидуально-правовые установки, рассчитанные на индивидуальный случай и обращённые к конкретным лицам,

участвующим в правоотношении по строительству, также способны порождать права и обязанности. Они также выступают элементами механизма правового регулирования.

Источниками индивидуальных предписаний, как это следует из ст. 8 ГК РФ, могут быть предусмотренные законом гражданско-правовые договоры, акты государственных органов судебные решения и другие индивидуальные акты. [Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ: в ред. от 25 февраля 2022 г. // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32 Ст. 3301.] Значит, в рамках регулирования строительства индивидуальные правовые установки тоже облачаются в правовую форму, отличную от форм содержания правовых норм.

Следовательно, первая особенность правового регулирования международной строительной деятельности – это комплексность. Она касается не только разнообразия источников, но и разнообразия отраслей права, регулирующих строительства. Так, нормы гражданского права регулируют особенности строительного подряда как договора (ст.ст. 740-757 ГК РФ) [Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ: в ред. от 8 июля 2021 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.], а также выбор применимого права, если строительный подряд осложнён иностранным элементом (гл. 67 ГК РФ). [Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): федер. закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ: в ред. от 1 июня 2021 г. // Российская газета. – 2001. – № 233.]

Помимо гражданского в регулировании рассматриваемых правоотношений задействованы положения градостроительного, административного, экологического и иных отраслей и подотраслей российского права.

Вторая особенность правового регулирования – это объёмность, детализированность и проработанность предписаний. Это обеспечивается в первую очередь благодаря строительным регламентам, нормам и правилам (СНиП). Сюда же следует отнести акты, которые разрабатываются и

принимаются саморегулируемыми организациями по правилам градостроительного законодательства.

Как было отмечено ранее, индивидуальные правовые установки тоже являются правовыми регуляторами международных строительных отношений. Они также облекаются в правовую форму (договор, акт правоприменения и т.д.), при этом носят ярко выраженный адресный характер. Важнейшее условие их действия – это соответствие закону. Здесь можно выделить договоры трансграничного строительного подряда как правовые модели взаимоотношений их сторон.

Важную роль в регулировании исследуемой деятельности играют обычаи, т.е. правило поведения, которое сложилось и многократное повторяется и применяется в сфере строительства. Наглядный пример обычаев в строительстве – это правила, которые отражены в типовых условиях строительных контрактов. Они разрабатываются Международной федерацией инженеров-консультантов (далее – ФИДИК). Эти правила могут расцениваться как обычаи делового оборота. [Кирсанов А.Н. Виды, характеристика и особенности типовых контрактов FIDIC // Право и управление. XXI век. 2021. Т. 17. № 4 (61). С. 54.] Однако с этим согласны не все исследователи. [Ершов О.Г. Коллизионно-правовое регулирование отношений строительного подряда // Международное публичное и частное право. 2009. № 5. С. 13.]

Тем не менее, типовые договоры ФИДИК широко применяется в международной строительной деятельности, так как охватывают практически все виды объектов, задействованных в процессе строительства. К типовым договорам ФИДИК на данный момент относятся: [Contracts and Agreements [Электронный ресурс] // FIDIC. URL: <https://fidic.org/books/contracts-and-agreements-collection-english-electronic-version> (дата обращения: 07.06.2022).]

– Условия контракта на строительство – именуемая как «Красная книга» (1999);

– Условия контракта на поставку оборудования, проектирование и строительство – «Жёлтая книга» (1999);

- Условия контракта для проектов, выполняемых «под ключ» – «Серебряная книга» (1999);
- Краткая форма контракта – «Зелёная книга» (1999);
- Условия контракта на проектирование, строительство и эксплуатацию объектов – «Золотая книга» (2008);
- Типовой договор между заказчиком и консультантом на оказание услуг – «Белая книга» (2017).

Как отмечает Д.К. Измайлова, сейчас типовые договоры ФИДИК являются довольно популярными в качестве средства регулирования и инструмента управления реализацией международных строительных проектов по всему миру. В России эти типовые договоры также всё чаще практикуются в международных строительных проектах на территории страны.

Инициаторами использования таких типовых договоров наиболее часто выступают зарубежные инвесторы, которые, как правило, рассматривают вхождение в проект только при наличии международных контрактов, и ФИДИК может рассматриваться в качестве определяющего момента. [Измайлова Д.К. FIDIC контракты: практика применения и перспективы развития в России // Транспортное дело России. 2020. № 2. С. 84.]

Крайне часто международная строительная деятельность представляет собой проект, где участвуют две или более страны. Поэтому важную роль для урегулирования правоотношений играют также международные договоры между государствами. Сюда же следует отнести международные стандарты, действующие на территории России.

Например, на территории России действует Устав Межправительственного совета по сотрудничеству в строительной деятельности (далее – Совет). Совет, согласно ст. 2 Устава, был создан с целью развития сотрудничества участников соглашения в строительной деятельности, а также производство строительных материалов, изделий конструкций, дорожных машин и различной строительной техники в интересах участников соглашения.

[Устав Межправительственного совета по сотрудничеству в строительной деятельности // Федеральный центр нормирования и стандартизации.]

Соглашение о сотрудничестве в строительной деятельности от 9 сентября 1994 г. – это пример многостороннего договора с участием России. Согласно нему, участники соглашения сотрудничают в разработке и осуществлении межгосударственных совместных проектов, осуществляют координацию развития материально-технической базы строительства, оказывают содействие формированию общего рынка подрядных работ, развитию связей между предприятиями в строительстве, проводят согласованную политику в вопросах лицензирования строительной деятельности, и т.п. [Соглашение о сотрудничестве в строительной деятельности от 9 сентября 1994 г.]

Также нельзя не обратить внимание на коллизионные аспекты регулирования международной строительной деятельности. Потому что к соответствующим договорам могут применяться положения зарубежного права. Согласно ст. 1210 ГК РФ, стороны наделены правом выбирать, какое право будет применяться в рамках гражданско-правовых отношений по строительству.

Однако для строительного подряда установлено специальное правило – согласно п. 3 ст. 1211 ГК РФ, подлежит применению право той страны, где создаётся объект строительства.

Тем не менее, не исключаются ситуации, когда стороны на основании п. 4 ст. 1210 ГК РФ выберут для отдельных частей договора право разных стран (например, может быть сделана отсылка к условиям типовых договоров ФИДИК).

При этом, однако, подобный выбор не может затрагивать действие императивных норм права той страны, с которой связаны все касающиеся существа отношений сторон обстоятельства (п. 5 ст. 1210 ГК РФ). Кроме того, в применении нормы иностранного права может быть отказано в исключительных случаях, когда последствия её применения явно противоречили бы основам правопорядка РФ (ст. 1193 ГК РФ).

Таким образом, международная строительная деятельность – это деятельность, направленная на создание новых или реконструкцию существующих объектов строительства, при которой: 1) подрядчик и заказчик находятся в разных странах; 2) либо участники и объект строительства находятся в разных странах.

Первая особенность международной строительной деятельности состоит в том, что она регламентирована широким кругом регуляторов. Так, правовые отношения могут регулироваться по выбору участников строительства на основании коллизионных норм гражданского права.

Вторая особенность – так как многие проекты международного строительства преследуют экономические и иные интересы стран, то важную роль для урегулирования играют и международные договоры. Например, Соглашение о сотрудничестве в строительной деятельности с участием России.

Третья особенность – важная роль негосударственных источников права. Так, участники строительства могут использовать обычаи делового оборота, например, изложенные в типовых договорах ФИДИК.

1.2. Понятие, признаки и содержание договора трансграничного строительного подряда

Международная строительная деятельность подразумевает, что её участники вступят друг с другом в гражданско-правовые отношения. Договор, опосредующий данные отношения, – это трансграничный (или международный) строительный подряд (так его чаще всего именуют исследователи-цивилисты).

Как известно, строительный подряд – это один из видов гражданско-правовых договоров, известных российскому гражданскому праву. Он урегулирован положениями гл. 37 ГК РФ.

Согласно п. 1 ст. 740 ГК РФ, строительный подряд – это договор, где подрядчик берёт на себя обязанность по строительству объекта или выполнению других строительных работ согласно заданию заказчика, а последний, в свою очередь, берёт на себя обязанность оплатить эти работы, принять их результат и создать такие условия, чтобы подрядчик мог нормально исполнить свои обязательства.

Из приведённого выше определения можно сформулировать, что в общем виде представляет собой трансграничный строительный подряд – это такой договор строительного подряда, где субъект и/или объект является иностранным элементом. Соответственно, либо иностранный подрядчик обязуется построить объект, либо иностранный заказчик обязуется оплатить эти работы, либо объект строительства будет построен на территории другого государства.

Гражданско-правовая природа рассматриваемого договора, равно как его признаки и содержание, вызывают споры среди исследователей-цивилистов. В частности, дискуссионным является вопрос о предмете данного договора.

Одна группа исследователей считает, что предмет трансграничного строительного подряда – это объект капитального строительства, который был закончен и готов к сдаче. [Абрамцова Е.Л. Договор подряда в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2017. С. 59.]

С этой точкой зрения трудно согласиться. Дело в том, что любого договора подряда, в том числе трансграничного, крайне важно рассматривать предмет шире. Потому что, в противном случае, предмет подряда тождественен, по сути, купле-продаже – исполнитель «продаёт» завершённый объект строительства заказчику. Крайне важным является процесс строительства, потому что от него напрямую зависит итоговое качество работы.

Сказанное особо важно для трансграничного подряда, потому что иностранный элемент нуждается в дополнительном контроле. Например, соблюдение иностранным подрядчиком строительных правил и норм в соответствии с законом страны, где идёт строительство.

Более распространённая точка зрения гласит, что предмет данного договора состоит из двух равноценных элементов:

1) самого процесса работы подрядчика;

2) его результата, т.е. объекта капитального строительства. [Годдард И.А. Содержание и признаки трансграничного договора строительного подряда // Актуальные проблемы российского права. 2019. № 1 (98). С. 166.]

С этой позицией следует согласиться, так как она больше соответствует содержанию правоотношений в рамках подряда. Очевидно, что предмет должен включать в себя результат в виде объекта строительства, потому что ради него и заключается данный договор. Для подрядчика его постройка – источник дохода, а для заказчика и других заинтересованных лиц (например, инвесторов) – доходы планируются от непосредственного использования объекта, от его продажи, аренды или иным образом.

В свою очередь, в большинстве случаев на подрядчика возлагаются обязанности обеспечения изысканий и проектирования, поставки материалов и оборудования, обеспечение нормативно-правового соответствия проектирования строительства обязательным техническим нормам, а также императивным нормам публичного права страны ведения работ. Несомненно, все эти условия обязательно указываются в договоре и поэтому их следует

рассматривать в качестве неотъемлемых, основных. Поэтому они тоже должны включаться в содержание предмета.

Следует отметить, что исследуемый договор, несмотря на наличие в ГК РФ положений о строительном подряде, предлагается относить к сложным и непоименованным договорам. Дело в том, что содержание данного договора намного шире, чем у строительного подряда, где иностранные элементы отсутствуют. Потому что наряду с традиционными для подряда условиями трансграничный подряд предусматривает, в частности, условия о применимом праве, о порядке проведения тендера и т.д.

Что касается характеристики, то, исходя из предмета регулирования, трансграничный договор строительного подряда можно определить его как возмездный, трансграничный, коммерческий договор, регулирующий отношения частноправового характера в сфере международного строительства. [Дружинина Н.Е. Особенности трансграничного договора строительного подряда // Сметно-договорная работа в строительстве. 2019. № 6. С. 38.]

В науке гражданского права к основным признакам трансграничного строительного подряда обычно относят:

1. Трансграничный характер. Данный признак является базовым, и другие признаки обусловлены именно трансграничностью этого договора. Так, из него следует право сторон выбирать право, которое будет применяться. То есть из-за этого имеет место специфический способ регулирования правоотношений, нетипичный для строительного подряда, ограниченного элементами одной страны.

Как отмечалось ранее, материально-правовое регулирование может осуществляться посредством материально-правовых норм международных договоров или норм национального права, применимого в соответствии с коллизионной привязкой. Если российский суд квалифицирует договор в качестве трансграничной сделки, то применимое право будет определяться в соответствии с Разделом 6 ГК РФ. Согласно ст. 1186 ГК РФ суд должен установить, применимы ли к договору унифицированные материальные нормы

международных договоров, после чего определить применимое право на основании коллизионных принципов.

2. Предпринимательский характер. Этот признак, в свою очередь, предопределяет значительную часть прав и обязанностей сторон, потому что они преследуют определённую цель – извлечь прибыль. Кроме того, он предопределяет, что международная строительная деятельность неразрывно связана с повышенным предпринимательским риском. Это напрямую влияет на содержание соответствующих договоров.

Так, в большинстве типовых трансграничных договоров строительного подряда за пределы риска подрядчика выносятся вина заказчика, т.е. последствия, наступившие по причине его умышленных или неосторожных действий (или бездействия). [Новосёлов М.А. Договор строительного подряда в международном частном праве: общая характеристика // Евразийский юридический журнал. 2014. № 8 (75). С. 109.]

К рискам, подлежащим регулированию в типовых договорах, как правило, относится риск повреждения или случайной гибели результатов работ – данный риск ложится на подрядчика; риск случайной гибели или повреждения материалов, оборудования и механизмов – его несёт собственник.

3. Предмет. Он всегда является индивидуализированным и зависит от целого ряда факторов, среди которых топографические, климатические и многие другие, носящие объективный характер. Поэтому правовое регулирование строительной деятельности уделяет значительное внимание месту строительства, техническим правилам и ограничениям и др.

Последнее особенно важно для иностранных субъектов, ведь они обязаны соблюдать императивные правила законодательства, регулирующего строительную деятельность.

4. Субъект нормотворчества не является государством. Как было указано выше, в регулировании исследуемых правоотношений ключевую роль играют субъекты, которые не имеют правомочий в сфере правотворчества: частные строительные фирмы, профессиональные ассоциации, международные

сообщества и др. Пример их нормотворчества – упомянутые ранее типовые договоры ФИДИК.

Союзы, объединения, ассоциации могут рассматриваться в качестве саморегулируемых, создающих свои внутренние нормативные регуляторы, независимые от воли государства. То есть такие источники имеют автономную природу и невластный, негосударственный характер происхождения.

Вместе с тем, в случае длительности использования, общепризнанности профессиональным сообществом, общеизвестности создаваемых норм, они признаются официальными властями в качестве обычаев делового оборота без необходимости их санкционирования на государственном уровне. [Годдард И.А. Организации и объединения, разрабатывающие типовые договоры строительного подряда // Вестник Воронежского государственного университета. 2018. № 1 (32). С. 263.]

Поэтому следует согласиться с тем, что типовые трансграничные договоры строительного подряда являются актами неофициальной кодификации обычаев делового оборота, создаваемыми невластными бизнес-структурами в области строительства.

Типовой трансграничный договор служит, по сути, формой признания строительным бизнес-сообществом сложившихся в международной строительной практике деловых обычаев. Создавая, внедряя и используя типовой трансграничный договор строительного подряда, международное строительное бизнес-сообщество таким образом признает его в качестве обычая, нормативного регулятора отношений договора трансграничного подряда. [Беляева И.Н. Содержание и признаки трансграничного договора строительного подряда // В сборнике: Правоприменительная деятельность: история и современность. 2019. С. 89.]

5. Из предыдущего признака следует, что субъекты нормотворчества и нормоприменения совпадают в лице участников договора. Используя типовые договоры ФИДИК, стороны договора составляют соглашения, положения

которых выходят за рамки правил ГК РФ о подряде, и в последующем сами же исполняют такие соглашения.

Трансграничный договор строительного подряда, основанный на ФИДИК, в силу своего неправового происхождения является самостоятельным, независимым от международного и национального права негосударственным источником нормативного регулирования отношений трансграничного строительного подряда, имеющим свою юридическую природу и сущность, представляя собой сборник кодифицированных обычаев и обыкновений делового оборота.

Соответственно, трансграничный договор строительного подряда по своей юридической сущности является набором обычаев, объективированным в форме одного или нескольких документов, регулирующих выполнение комплекса работ и оказания комплекса услуг в сфере трансграничного строительства. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 210.]

Здесь нужно отметить такую тенденцию, как кодификация типовых договоров, причём она является неофициальной. Строительные корпорации и организации, которые специализируются на международных проектах, прибегают также к кодификации других видов документов – контрактной документации, инструкций, регламентов и т.д.

Следовательно, с одной стороны, участники договоров имеют широкую свободу в выборе инструментов регулирования правоотношений.

С другой стороны, одновременно с этим происходит стандартизация договорных условий, что можно расценивать как альтернативу нормам национальных законодательств о строительных подрядах. Причина названного процесса – глобализация и расширение практики международного сотрудничества в строительной области, требующие ускорения процесса заключения сделок и унификации договорных отношений.

6. Механизмы, направленные на то, чтобы обеспечить исполнение данного договора, также не всегда являются государственными. Споры, вызванные ненадлежащим исполнением или неисполнением трансграничного строительного подряда, могут рассматриваться как в российских судах, так и иными способами, среди которых медиация и международный коммерческий арбитраж. Как правило, участники договора самостоятельно определяют, что сперва они должны прибегнуть к медиации, а в случае отсутствия результата – в арбитраж. [Назиров Т.Т. Материально-правовое и коллизионное регулирование строительного подряда // Теоретические и практические проблемы развития современной юридической науки. Сборник научных трудов. 2018. С. 285.]

7. Наличие специфических условий договора. С одной стороны, трансграничный строительный подряд включает в себя стандартные для подряда и предусмотренные ГК РФ условия вроде цены договора, срока исполнения и др. Это же касается прав и обязанностей сторон: оплата работы заказчиком и т.д.

Здесь можно привести Методические рекомендации по составлению договоров подряда на строительство в России, которые были утверждены Межведомственной комиссией по подрядным торгам при Госстрое РФ от 5 октября 1999 г. № 12 (далее – Методические рекомендации). Из них следует, что для данного договора являются обязательными следующие условия: [Методические рекомендации по составлению договоров подряда на строительство в России (утв. Межведомственной комиссией по подрядным торгам при Госстрое РФ от 5 октября 1999 г. № 12)]

Предмет договора;

Стоимость работ;

Сроки выполнения работ;

Обязательства сторон;

Сдача и приёмка выполненных работ;

Гарантии качества по сданным работам;

Обеспечение материалами и оборудованием;

Охранные мероприятия;

Контроль и надзор за исполнением договора;

Оплата работ и взаиморасчёты;

Страхование результатов работ;

Имущественная ответственность;

Внесение изменений в договор;

Разрешение споров между сторонами;

Прекращение договорных отношений; и др.

При этом условия данного договора могут быть поделены на 2 большие группы:

1) которые указываются в соглашении обязательно. Это предмет, цена, сроки и другие, без которых заключение сделки невозможно. В силу трансграничности договора особое значение приобретает то, как будут распределены обязанности заказчика и подрядчика по обеспечению строительства материалами и оборудованием;

2) которые не являются обязательными. Например, в договоре может быть предусмотрено, что подрядчик получает денежную премию, если завершил строительство и ввёл объект в эксплуатацию раньше, чем предусмотрено соглашением.

С другой стороны, имеет место ряд условий, обусловленных трансграничной природой данного договора. То есть они не характерны для договоров, где нет иностранных элементов. К таковым следует отнести:

– обязанность заказчика и/или подрядчика приспособить проектную документацию к национальному законодательству страны места строительства (осуществить перевод, привести в соответствие с правилами строительства и т.п.);

– обязанность осуществить трансграничную поставку строительных материалов в страну заказчика;

– обязанность соблюдать правила ввоза строительных материалов, оборудования и других предметов в страну заказчика;

- обязанность одной стороны направить специалистов для ввода объекта в эксплуатацию, и корреспондирующая обязанность другой стороны принять их;
- определение валюты, в которой будут осуществляться расчёты, а также указание на учёт корректировки цены договора в связи с изменением курса валюты; и др.

Например, российский подрядчик, который берёт на себя обязанность оплачивать строительные материалы, может согласовать с иностранным заказчиком в договоре условие о том, что цена договора в случае сильного изменения курса валют изменяется определённым образом, например, посредством применения формулы.

Следовательно, российский заказчик или подрядчик, заключая договор трансграничного строительного подряда, может прибегнуть к Методическим рекомендациям, к типовому договору ФИДИК или иным образом урегулировать правоотношения по строительству, основываясь на нормах российского права. [Годдард И.А. Трансграничный договор строительного подряда – договор *sui generis* // Юридический вестник Самарского университета. 2018. Т. 4. № 1. С. 112.] Получается, можно говорить о наличии диспозитивности в этой области.

Однако стоит отметить, что из-за этого неизбежно возникает вопрос о соответствии данных договоров требованиям российского законодательства. Несмотря на то, что приведённые рекомендации носят добровольный характер, равно как типовые договоры, необходимо, чтобы содержание соглашений исключало риски, связанные с несоответствием российскому праву. В этой связи интересен опыт Белоруссии, где принято несколько актов, посвящённых этому вопросу.

Например, Министерство архитектуры и строительства Республики Беларусь в 2021 г. утвердило Методические рекомендации по применению типовых контрактов ФИДИК. Согласно ним, эти контракты должны соответствовать законодательству страны. Поэтому указанные рекомендации, помимо прочего, содержат положения о том, как приспособить типовой контракт под белорусское законодательство (п. 4.4). [Постановление

Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 6 июля 2021 г. № 67 «Методические рекомендации по применению типовых контрактов FIDIC с учетом требований законодательства Республики Беларусь в сфере строительства»]

Таким образом, трансграничный строительный подряд – это такой договор строительного подряда, где субъект и/или объект является иностранным элементом: либо иностранный подрядчик обязуется построить какой-либо объект, либо иностранный заказчик обязуется оплатить эти работы, либо объект строительства будет построен на территории зарубежного государства.

С одной стороны, трансграничный строительный подряд является разновидностью строительного подряда, предусмотренного ГК РФ. Потому что у них совпадают предмет и многие другие условия договора. С другой стороны, содержание осложнено иностранным элементом, что существенным образом влияет на содержание договора.

Представляется, целесообразнее рассматривать его как непоименованный гражданско-правовой договор, для которого характерны следующие признаки:

- 1) трансграничный характер;
- 2) предпринимательская направленность;
- 3) предмет, который может находиться вне страны, где расположен заказчик и/или подрядчик;
- 4) субъект нормотворчества – не только государство;
- 5) субъекты нормотворчества и нормоприменения совпадают;
- 6) особые механизмы обеспечения исполнения;
- 7) специфические условия договора. К последним относятся, например, обязанность заказчика и/или подрядчика приспособить проектную документацию к законодательству страны места строительства.

1.3. Заключение и исполнение договора трансграничного строительного подряда

Заключение и исполнение договора трансграничного строительного подряда, равно как и его содержание, имеют особенности. При этом процессы различаются в зависимости от того, какой именно иностранный элемент присутствует в договоре. Если заказчик – это российское лицо (юридическое лицо или публично-правовое образование), то при заключении данного договора важную роль играют, во-первых, положения о контрактной системе и, во-вторых, о правовом статусе иностранных организаций-подрядчиков на территории России.

Как правило, данные договоры заключаются посредством проведения торгов, если одна из сторон – это государственной или муниципальной заказчик. Основной нормативно-правовой акт в этой области – Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе»). [Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»: в ред. от 16 апреля 2022 г. // Российская газета. 2013. № 80.]

Следует отметить, что названный закон предусматривает особенности для участия иностранных организаций в закупках. Так, согласно ст. 14, если работа осуществляется иностранным лицом, то отношения регулируются национальным режимом.

Однако каких-либо иных специальных правил для иностранных организаций, занимающихся строительством, в ФЗ «О контрактной системе» не содержится. Поэтому применяется, по сути, единый порядок, но с некоторыми исключениями.

Так, тендерная документация должна быть подготовлена квалифицированными инженерами, которые знакомы с техническими аспектами

планируемого к реализации строительного проекта работ. Она обычно включает в себя формы заявки на участие в тендере, требования к банковским гарантиям исполнения обязательств подрядчиком, формы договора подряда, профессиональные и технические квалификационные критерии подрядчика и др. [Новосёлов М.А. Договор строительного подряда в международном частном праве: общая характеристика // Евразийский юридический журнал. 2014. № 8 (75). С. 110.]

Документация нередко содержит обязательство подрядчика привлекать в качестве соисполнителей договора национальные юридические лица из государства – организатора тендера или включать такие лица в состав организуемого иностранным подрядчиком консорциума или совместного предприятия. Тендерная документация, как правило, состоит из следующих документов:

- Приглашение к участию в тендере;
- Условия контракта;
- Спецификация;
- Чертежи;
- Графики завершения работ;
- Результаты изысканий на строительной площадке.

Кроме того, в большинстве случаев заказчики требуют от иностранных подрядчиков гарантии исполнения контракта в виде гарантии безотзывной банковской гарантии или поручительства.

Ещё один документ, требуемый от иностранных подрядчиков, – это гарантийный сертификат, который подтверждает, что подрядчик имеет новые и качественные оборудование, машины и материалы для строительства, лишённые каких-либо дефектов. Для получения названного документа может быть привлечена экспертная организация по качеству, в том числе международная. [Дружинина Н.Е. Особенности трансграничного договора строительного подряда // Сметно-договорная работа в строительстве. 2019. № 6. С. 38.]

Критерии оценки участников тендера основываются в том числе на учёте предшествующего опыта выполнения аналогичных подрядных работ, финансового статуса подрядчика, срока поставки запчастей, возможностей подрядчика по обслуживанию объекта, среднегодовой стоимости обслуживания, организационных возможностей, квалификации персонала и т.п. [Беляева И.Н. Содержание и признаки трансграничного договора строительного подряда // В сборнике: Правоприменительная деятельность: история и современность. 2019. С. 91.]

Организатором торгов и заказчиком во многих случаях выступают государства в лице своих министерств, других органов власти и государственных компаний, получающие бюджетное финансирование под конкретный объект строительства. Причём в отношении таких государственных образований требование о проведении торгов нередко предписывается законом.

Законодательство страны может предъявлять специальные требования к иностранным строительным организациям. Так, российское законодательство требует, чтобы они имели на территории России представительство, через которое и будет осуществляться деятельность по заключению трансграничного договора строительного подряда. Помимо представительств иностранные подрядчики могут открыть в России дочерние компании или филиалы. Примером является «Sinoprec» – крупная китайская строительная компания, имеющая российское представительство в г. Благовещенск. [О Синопек.]

Очевидно, что взаимодействие с иностранным подрядчиком сложнее, чем с российским, потому что труднее установить финансовый статус и репутацию первого. Поэтому процесс заключения договора усложняется тем, что российский заказчик от иностранного подрядчика требует дополнительные документы. Например, рекомендации от банка (причём имеющего хорошую репутацию), от контрагентов, сертификаты торгово-промышленных палат и т.п. Следует отметить, что названные документы должны быть удостоверены в посольстве (или консульстве). [Никитин В.В. Иностранная организация, принимающая участие в строительной деятельности на территории РФ:

особенности правового положения // Отечественная юриспруденция. 2019. № 1 (3). С. 9.]

Подрядчик должен в течение определённого времени подтвердить своё намерение заключить контракт и до подписания контракта представить безотзывную банковскую гарантию исполнения на согласованную сумму. В случае невыполнения контракта или его неподписания после получения подрядчиком письма о намерении банковская гарантия выплачивается заказчику по его требованию.

Если иностранный подрядчик выигрывает торги, то он получает письмо, где заказчик предлагает ему заключить договор строительного подряда. При этом договорные отношения могут быть урегулированы несколькими путями. Например, если строятся промышленные или иные технологически сложные объекты, то вместо заключения единого договора может быть заключено несколько.

Это обусловлено тем, что субъектная структура правоотношений международного строительства зависит от степени сложности объекта строительства. Так, если объект высокой сложности, то договор будет отличаться множественностью субъектов. Для выполнения различных видов работ иностранный подрядчик может привлекать субподрядчиков. Кроме того, российский заказчик имеет право заключать договоры с иными подрядчиками. При подобной субъектной структуре определяется генеральный подрядчик, который будет руководить остальными. [Назиров Т.Т. Материально-правовое и коллизионное регулирование строительного подряда // Теоретические и практические проблемы развития современной юридической науки. Сборник научных трудов. 2018. С. 287.]

Как отмечалось ранее, содержание трансграничного строительного подряда может включать в себя обязанность поставки строительных материалов и других необходимых предметов из одного государства в другое. Следовательно, исполнение данного договора дополнительно осложняется отношениями, связанными с перевозкой, тоже имеющей характер

трансграничной. На основании этого распространённой является практика, когда подрядная документация включает в себя условия, конкретизирующие указанную обязанность. Например, условия поставки могут быть основаны на правилах ИНКОТЕРМС.

Вообще, правила ИНКОТЕРМС – это торговые термины, прописанные и отражающие предпринимательскую практику при осуществлении внешнеэкономических транспортных обязательств (например, при международной перевозке), так называемые базисы поставки товаров. Они дают чёткое представление об участниках правоотношений договора транспортных обязательств, определяют их основные права и обязанности, распределение рисков и т.п., т.е. фактически определяют условия обязательства по поставке.

Как и типовые договоры ФИДИК, правила ИНКОТЕРМС рассматриваются в качестве обычаев делового оборота, кодифицированных негосударственными организациями для сферы предпринимательства. Последняя редакция Правил Инкотермс датирована 2020 г. [Инкотермс 2020]

Зачастую оплата трансграничных поставок осуществляется по аккредитиву, в котором одним из документов, против которого будет производиться платёж, – это безотзывная банковская гарантия, покрывающая дефекты проектирования и/или производственного качества оборудования либо его запчастей (материалов).

Финансирование работ по договору транснационального подряда осуществляется путём привлечения банковских кредитов и гарантий. Тендерная документация, как правило, предусматривает необходимость предоставления иностранным подрядчиком банковской гарантии исполнения и страхования своей ответственности надёжным страховщиком. Отношения с банками и страховщиками не охватываются конструкцией договора подряда, поэтому, как правило, регулируются правом банка и страховщика соответственно.

Ещё одна особенность исполнения данного договора – это различное соотношение прав и обязанностей сторон. Как правило, российский заказчик берёт на себя значительный объём обязанностей, а также ответственность и

риски, потому что на территории его страны планируется строительство. Однако риски могут быть распределены иным образом.

Как отмечает М.А. Новосёлов, наиболее успешно баланс прав и обязанностей учтён в типовых контрактах ФИДИК. В них достаточно эффективно распределены риски между сторонами, что позволяет избежать разногласий. [Измайлова Д.К. FIDIC контракты: практика применения и перспективы развития в России // Транспортное дело России. 2020. № 2. С. 84.] Если конфликты возникают, то типовые контракты предусматривают последовательную систему разрешения споров: медиация инженером-консультантом, совет по урегулированию споров или др. Подобная система позволяет эффективнее исполнять договоры, а также разрешать споры. [Новосёлов М.А. Договор строительного подряда в международном частном праве: общая характеристика // Евразийский юридический журнал. 2014. № 8 (75). С. 110.]

На исполнение договора, несомненно, влияет право, выбранное сторонами в качестве применимого к договорным отношениям. Здесь В.А. Канашевский считает, что, если договор был заключён с российским заказчиком в результате проведения торгов, то он является, по сути, договором присоединения. Потому что иностранный подрядчик изначально лишён возможности выбрать право, которое применяется к данному договору. Он может лишь согласиться с предлагаемыми условиями либо отказаться от договора. [Канашевский В.А. Договоры международного подряда в коммерческой практике // Журнал российского права. 2010. № 7 (163). С. 90.]

С этим следует согласиться, потому что это соответствует положениям ГК РФ о выборе права строительного подряда. Ведь объект строительства, который возникает в результате транснационального строительного подряда, расположен, как правило, на территории страны заказчика, т.е. в России. Значит, применим п. 4 ст. 1211 ГК РФ о праве страны, где создаётся результат договора. Актуальным будет являться и п. 3 ст. 1211 ГК РФ о праве страны, наиболее тесно связанной с договором.

Если подрядчик будет российским, а заказчик – иностранным, то, соответственно, будут применяться нормы зарубежного права. В гражданском и торговом праве зарубежных стран отношения по договору подряда регулируются преимущественно диспозитивными нормами. Следовательно, большое значение приобретают положения самого договора, которые, однако, формулируются фактически в одностороннем порядке иностранным заказчиком и выносятся на тендер. Т.е. возникает обратная ситуация. Большую роль в области регулирования подрядных отношений в зарубежных странах играет также формулярное право. [Кирсанов А.Н. Виды, характеристика и особенности типовых контрактов FIDIC // Право и управление. XXI век. 2021. Т. 17. № 4 (61). С. 55.]

Как правило, в текстах договоров транснационального строительного подряда используется следующая формулировка: «Договор регулируется правом государства N (страна заказчика). Споры рассматриваются в арбитраже в стране N».

Кроме того, исполнение договора зависит от того, какой типовой договор ФИДИК был избран сторонами. Так, если они избрали «Зелёную книгу», которая наиболее подходит для простых строительных работ, то исполнение предполагает, что строительство будет финансироваться заказчиком, и подрядчик будет обладать относительной свободой при выборе способа оплаты (например, по фактически понесённым затратам). [Contracts and Agreements]

В свою очередь, другой типовой договор ФИДИК, «Золотая книга», предусматривает, что подрядчик берёт на себя помимо прочего обязательства по предоставлению продолжительного обслуживания завершённого объекта строительства. Поэтому данный типовой договор рекомендуется для масштабных проектов, где подрядчиками выступают крупные совместные предприятия.

Особенностью «Красной книги» является то, что договор основан на сметном расчёте, и оплата производится по выполненным работам (предусмотрены опции фиксированной оплаты либо пересматриваемой оплаты).

Он предусматривает справедливое и сбалансированное распределение рисков между заказчиком и подрядчиком (по объёмам работ, стоимости и времени работ). Поэтому предназначен для крупных строительных объектов, но не для сложных и комплексных проектов.

Таким образом, российское законодательство не предусматривает каких-либо значимых особенностей для заключения и исполнения договора трансграничного строительного подряда. Однако практика договорных отношений свидетельствует о том, что заключение и исполнение данного договора усложняется тем, что:

1) если договор был заключён с российским заказчиком в результате проведения торгов, то он является договором присоединения. Потому что иностранный подрядчик лишён возможности выбрать право, которое применяется к данному договору;

2) если в договоре участвуют российский заказчик и иностранный подрядчик, то от последнего могут требоваться для заключения договора такие документы, как гарантийный сертификат о качестве оборудования, рекомендация банков или контрагентов и др.;

3) требование о том, чтобы иностранный подрядчик имел на территории России представительство, через которое осуществляется деятельность по строительному подряду;

4) исполнение осложняется отношениями, связанными с трансграничной перевозкой. На основании этого распространённой является практика, когда подрядная документация включает в себя условия, конкретизирующие указанную обязанность (например, условия поставки могут быть основаны на правилах ИНКОТЕРМС);

5) различное соотношение прав и обязанностей сторон. Как правило, российский заказчик берёт на себя значительный объём обязанностей, а также ответственность и риски, потому что на территории его страны планируется строительство. Однако риски могут быть распределены иным образом. На это влияет, в частности, какой типовой договор ФИДИК был избран сторонами.

ГЛАВА 2. ДОГОВОР ТРАНСГРАНИЧНОГО ПОДРЯДА

2.1. Общие положения договора трансграничного подряда

Договор трансграничного подряда - это договор, заключаемый между сторонами из разных стран, в котором подрядчик обязуется выполнить работы по строительству объекта на территории заказчика. Актуальность этой темы обусловлена необходимостью рассмотрения общих положений договора трансграничного подряда, которые определяют права и обязанности сторон, а также порядок решения возможных споров.

Договор трансграничного подряда в России урегулирован Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". Он определяет договор трансграничного подряда как соглашение между заказчиком и подрядчиком о выполнении строительных работ на территории Российской Федерации при участии подрядчика, не являющегося юридическим или физическим лицом Российской Федерации. [Абрамцова Е.Л. Договор подряда в гражданском праве России: дисс...канд. юрид. наук. Волгоград, 2017. 160 с.]

Особенностью договора трансграничного подряда в России является наличие требования о его обязательном заключении на основании двустороннего международного договора или соглашения, либо на основании решения компетентных органов Российской Федерации. Кроме того, в договоре должны быть четко определены обязательства сторон, условия выполнения работ, порядок оплаты, а также ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.

Значение договора трансграничного подряда в России заключается в том, что он способствует привлечению иностранных инвестиций в строительную отрасль, а также позволяет использовать зарубежный опыт и технологии при реализации проектов на территории России. Однако, в связи с особенностями

национального законодательства и различными интерпретациями его положений, применение договора трансграничного подряда может столкнуться с определенными проблемами. Поэтому важно тщательно анализировать и учитывать все нюансы при заключении и исполнении такого договора. [Волков Г.В. Договор строительного подряда в сфере внешнеэкономической деятельности // Евразийское Научное Объединение. 2019. № 12–4 (58). С. 317–319.]

Договор трансграничного подряда имеет свои особенности, связанные с различиями в законодательствах стран, где расположены стороны договора. Например, правила трудового права, налогообложения, экологии и безопасности могут значительно различаться в разных странах.

При этом общие положения договора трансграничного подряда определяют, как будут урегулироваться споры между сторонами, как будут проводиться оплаты выполненных работ, кто будет нести ответственность за возможные задержки или некачественное выполнение работ.

Также важно учитывать, что договор трансграничного подряда может быть заключен как в рамках международных проектов, так и для строительства объектов на территории конкретной страны. В любом случае, общие положения договора трансграничного подряда имеют большое значение для обеспечения правовой защиты сторон и успешной реализации проекта.

Актуальность рассмотрения общих положений договора трансграничного подряда связана с необходимостью обеспечения правовой защиты сторон, а также успешной реализации международных и национальных строительных проектов.

Договор трансграничного подряда является особым видом договора подряда, который заключается между заказчиком и подрядчиком из разных стран. Он предназначен для регулирования строительной деятельности на территориях разных государств.

Общие положения договора трансграничного подряда включают:

Предмет договора - описание работ, которые должен выполнить подрядчик в соответствии с условиями договора.

Сроки выполнения работ - указание на период времени, в течение которого должны быть выполнены работы.

Оплата работ - описание условий оплаты, сроков и порядка расчетов между сторонами. [Волков Г.В. Договор строительного подряда в сфере внешнеэкономической деятельности // Евразийское Научное Объединение. 2019. № 12-4 (58). С. 317-319.]

Ответственность сторон - определение ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору.

Порядок разрешения споров - определение механизма урегулирования возможных конфликтов между сторонами.

Применимое право и юрисдикция - указание на правовые нормы, которые будут применяться для регулирования отношений между сторонами, а также на юрисдикцию, в которой будут разрешаться споры.

Порядок изменения условий договора - определение процедуры изменения условий договора в случае необходимости.

Форс-мажорные обстоятельства - определение обстоятельств, которые могут привести к изменению условий или прекращению договора.

Конфиденциальность - определение порядка обработки и защиты конфиденциальной информации, полученной сторонами в процессе выполнения работ по договору.

Прочие условия - любые другие условия, необходимые для регулирования отношений между сторонами в рамках выполнения работ по договору.

Примерами договоров трансграничного подряда могут быть следующие соглашения:

Договор на строительство газопровода между Россией и Китаем. В рамках этого договора российская компания "Газпром" строит газопровод "Сила Сибири", который позволит экспортировать газ в Китай. Договор был подписан

в 2014 году и является примером успешного сотрудничества между двумя странами в области международной строительной деятельности.

Договор на строительство Национального музея Катара. В рамках этого договора французская компания "Виньоле Мангони" была выбрана в качестве главного архитектора и строительного подрядчика для создания нового Национального музея Катара. Проект был успешно завершен в 2019 году, и музей стал одним из крупнейших культурных центров в регионе.

Договор на строительство моста через Керченский пролив. В рамках этого договора китайская компания "Китайская железнодорожная строительная корпорация" участвовала в строительстве моста через Керченский пролив между Россией и Крымом. Договор был подписан в 2015 году, и мост был успешно построен и открыт для движения в 2018 году. Этот проект стал одним из наиболее значимых и сложных в международной строительной деятельности.

Эти примеры демонстрируют, как договоры трансграничного подряда используются в крупных международных проектах и как они могут быть успешно реализованы при условии правильного оформления и выполнения всех обязательств сторонами.

Проблемы понимания общих положений договора трансграничного подряда могут возникнуть из-за различных юридических систем и культурных различий между странами. Например, терминология и правовые нормы в одной стране могут отличаться от тех, которые используются в другой стране. Это может привести к неоднозначности и непониманию в общении и заключении договоров.

Кроме того, многие страны имеют свои национальные правила и требования к заключению и исполнению договоров, которые могут противоречить общим положениям договора трансграничного подряда. Например, в одной стране могут требоваться определенные формы документов, которые не являются обязательными в другой стране. Это может вызвать трудности при заключении договора.

Для решения проблем понимания и применения общих положений договора трансграничного подряда необходимо учитывать различия в правовых системах и культурных особенностях разных стран. Также важно обращать внимание на национальные правила и требования к заключению и исполнению договоров, чтобы избежать противоречий с общими положениями договора трансграничного подряда. Важным фактором является общение и консультация с юридическими экспертами, которые могут помочь разобраться в сложностях, связанных с заключением и исполнением договора трансграничного подряда.

В России договор трансграничного подряда регулируется Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд". Общие положения договора трансграничного подряда в России включают в себя:

Понятие и определение договора трансграничного подряда. Это договор, заключаемый между заказчиком и подрядчиком из разных стран для выполнения работ или оказания услуг на территории одной из этих стран.

Условия договора. В договоре должны быть определены условия выполнения работ или оказания услуг, включая объем работ, сроки и стоимость, а также ответственность сторон за нарушение условий договора.

Применимое право. В соответствии с Гражданским кодексом РФ договор трансграничного подряда должен регулироваться правом той страны, где осуществляется выполнение работ или оказание услуг.

Разрешение споров. В случае возникновения споров стороны могут обратиться к арбитражу или суду по месту нахождения подрядчика или заказчика.

В России договор трансграничного подряда имеет большое значение для развития международной строительной деятельности и привлечения иностранных инвестиций в строительный сектор. Однако на практике существует ряд проблем, связанных с неоднозначностью правового регулирования и несовершенством механизмов решения споров, что требует

дальнейшего совершенствования законодательства и практики применения договора трансграничного подряда.

2.2. Международный опыт применения договора трансграничного подряда

Актуальность международного опыта применения договора трансграничного подряда состоит в том, что сегодня международная строительная деятельность является все более популярной и востребованной в различных странах мира. Это связано с развитием мировой экономики, ускорением процессов глобализации и ростом международной торговли. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204-218.]

Однако, выполнение строительных работ за границей может столкнуться с множеством проблем, связанных с различиями в законодательстве, технических стандартах, юридических процедурах и других факторах. В этом контексте договор трансграничного подряда может стать ключевым инструментом для регулирования отношений между заказчиком и подрядчиком и обеспечения правовой защиты сторон.

Международный опыт показывает, что договор трансграничного подряда может быть успешно применен в различных странах мира, при условии, что он заключен в соответствии с международными правилами и законодательством. Это может способствовать укреплению международного сотрудничества, обмену опытом и технологиями в области строительства, а также содействовать развитию экономики и инфраструктуры в различных регионах мира. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование

трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204-218.]

Таким образом, международный опыт применения договора трансграничного подряда имеет большое значение для развития международной строительной деятельности и может помочь решить многие проблемы, связанные с выполнением строительных работ за границей.

Договор трансграничного подряда является важным инструментом международной строительной деятельности и широко применяется в различных странах. Он позволяет строительным компаниям из одной страны выполнять работы на территории другой страны при условии, что договор заключен в соответствии с международными правилами и законодательством.

Международный опыт показывает, что договор трансграничного подряда может быть эффективным инструментом для обеспечения правовой защиты сторон, регулирования отношений между заказчиком и подрядчиком, а также предотвращения конфликтов и судебных разбирательств.

Например, в Европейском Союзе договор трансграничного подряда регулируется директивой о трансграничных услугах, которая обеспечивает свободу предоставления услуг внутри ЕС. В США договор трансграничного подряда может быть заключен на основе стандартного договора, разработанного Американской ассоциацией генеральных подрядчиков.

Однако, при применении договора трансграничного подряда могут возникать определенные проблемы, связанные с различиями в правовых системах разных стран, различиями в законодательстве и технических стандартах. Кроме того, иногда стороны могут столкнуться с проблемами при определении юрисдикции и компетентных судов.

В целом, международный опыт показывает, что договор трансграничного подряда является полезным инструментом для реализации международных строительных проектов, но требует внимательного и грамотного подхода при его заключении и исполнении.

Примерами международного опыта применения договора трансграничного подряда могут служить следующие проекты:

Строительство моста через Керченский пролив. В рамках этого проекта был заключен договор трансграничного подряда между российской компанией и китайским подрядчиком. Договор был заключен в соответствии с международными правилами и учитывал все специфические требования заказчика и местных законодательных норм.

Строительство ядерной электростанции во Франции. В этом проекте был заключен договор трансграничного подряда между французской компанией и японским подрядчиком. Договор включал в себя все необходимые юридические механизмы для защиты прав сторон и регулирования отношений между ними.

Строительство нефтегазовых объектов в России. В рамках этого проекта был заключен договор трансграничного подряда между российской компанией и иностранным подрядчиком. Договор учитывал все специфические требования заказчика, в том числе в области безопасности и экологии.

Эти примеры показывают, что договор трансграничного подряда может быть успешно применен в различных странах мира и помочь решить многие проблемы, связанные с выполнением строительных работ за границей. Важно, чтобы договор был заключен в соответствии с международными правилами и законодательством, и учитывал все специфические требования заказчика и местных законодательных норм.

Также на мой взгляд необходимо рассмотреть применения договора на примерах ведущих стран мира.

Договор трансграничного подряда (ТГП) является важным инструментом для реализации международных строительных проектов и в Японии также есть опыт его применения.

Япония является одним из лидеров в области строительства, как национального, так и международного уровня. Японские компании, такие как Mitsubishi Heavy Industries, Shimizu Corporation и другие, активно работают на

международном рынке строительства, в том числе и на условиях трансграничного подряда.

Японский договор ТГП имеет ряд особенностей, включая соглашение о местном праве, которое определяет применимое право для решения споров между сторонами, а также оговорки о налоговых обязательствах. Кроме того, он также содержит положения о юрисдикции, разрешении споров и ответственности сторон.

В Японии также существует практика применения стандартных форм договоров ТГП, которые разработаны японскими ассоциациями по строительству и используются для облегчения процесса заключения договоров между японскими и иностранными компаниями.

Однако, как и в других странах, в Японии также есть проблемы в реализации договоров ТГП, такие как различия в правовых системах, культурных и языковых барьерах, а также сложности в обеспечении выполнения контракта и контроля за качеством работ. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204-218.]

Для решения этих проблем в Японии применяются различные методы, такие как использование специальных экспертных групп для решения споров, обмен опытом и знаниями между компаниями и правительственными организациями, а также использование современных технологий, таких как цифровизация процессов строительства и управления проектами.

Таким образом, международный опыт применения договора ТГП в Японии показывает, что он является важным инструментом для реализации международных строительных проектов, но требует решения ряда проблем, связанных с особенностями международного бизнеса.

В Японии договор трансграничного подряда является широко распространенным инструментом для реализации международных строительных проектов. В этой стране действует специальный закон,

регулирующий вопросы трансграничных подрядов - "Закон о контроле за строительными работами с использованием иностранного труда и о защите трудовых прав работников" (Act on Control of International Construction Business and Worker Dispatch Services).

Согласно этому закону, в договоре трансграничного подряда должны быть установлены такие важные условия, как сроки выполнения работ, обязательства сторон по оплате работ и компенсации убытков, ответственность за качество работ и соблюдение технических стандартов, а также порядок разрешения споров. В случае нарушения этих условий стороны могут быть привлечены к ответственности и оштрафованы.

Кроме того, в Японии существует система лицензирования иностранных компаний, желающих работать на территории страны в рамках трансграничного подряда. Лицензии выдаются только тем компаниям, которые соответствуют определенным требованиям, таким как опыт работы, наличие необходимой технической базы и т.д.

Таким образом, опыт Японии показывает, что применение договора трансграничного подряда требует четкого регулирования со стороны государства, которое должно обеспечивать защиту интересов всех сторон - заказчика, подрядчика и работников.

Договор трансграничного подряда (ТСС) также широко используется в США в области международной строительной деятельности. В США применяются как стандартные ТСС, так и измененные, адаптированные к особенностям американского права.

Например, в США ТСС может включать дополнительные положения о том, что в случае спора между сторонами будет использоваться американское право и американские суды. Также в некоторых случаях в договор может быть включена стандартная форма обязательства, подписываемая в США при получении федерального контракта.

В США многие крупные компании, занимающиеся международной строительной деятельностью, имеют свои собственные формы ТСС, которые они

используют в своей работе. Кроме того, в США существует несколько ассоциаций и организаций, которые занимаются разработкой и улучшением стандартных форм ТСС. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204–218.]

В целом, опыт применения ТСС в США показывает, что этот договор является эффективным инструментом для регулирования международной строительной деятельности и может быть успешно адаптирован к особенностям американского права. Однако, как и в любой другой стране, возможны проблемы с интерпретацией и применением договора, а также с его соблюдением в условиях международной деятельности.

В США применение договора трансграничного подряда регулируется Федеральной закупочной системой, которая включает в себя правила и процедуры, касающиеся закупок и контрактов на федеральном уровне. В рамках этой системы применяются стандартные формы договоров, включая форму договора трансграничного подряда.

Однако, как и в Японии, существует проблема языкового барьера, так как договоры на английском языке могут быть непонятны для контрагентов, для которых английский язык не является родным. Поэтому рекомендуется использовать услуги переводчиков и специалистов в области международных договоров для уточнения содержания договора и сокращения рисков непонимания.

Также существует проблема различных правовых систем и требований в разных странах, что может привести к трудностям в исполнении договора. Для уменьшения этих рисков стороны должны тщательно изучать законодательство и правила, действующие в странах, где будет проходить строительство, и учитывать их в договоре.

В целом, международный опыт применения договора трансграничного подряда в США показывает, что эта форма договора может быть успешно использована в условиях международной строительной деятельности, но для

успешного заключения и исполнения такого договора необходимо учитывать множество правовых и языковых аспектов, а также риски, связанные с различными правовыми системами и требованиями в разных странах.

В Великобритании договор трансграничного подряда регулируется законодательством о строительстве, а также общими правилами контрактного права. Договор трансграничного подряда в Великобритании может быть заключен как международной компанией, так и между британской компанией и иностранным подрядчиком.

Существует несколько стандартных форм договоров, которые используются при заключении трансграничных подрядов в Великобритании. Одна из самых распространенных форм — это форма JCT (Joint Contracts Tribunal), которая разработана совместно отраслевыми ассоциациями и охватывает все стороны строительного проекта, включая заказчика, подрядчика и проектировщика. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204–218.]

Одной из ключевых проблем при заключении трансграничных подрядов в Великобритании является необходимость соответствия иностранных компаний местным законодательствам и требованиям по безопасности и охране труда. Также стоит отметить, что Великобритания вышла из Европейского союза, и это может повлиять на регулирование трансграничных строительных контрактов в будущем.

Одним из способов решения проблем при заключении трансграничных подрядов в Великобритании является использование услуг специализированных юридических фирм, которые могут помочь в соответствии с местными требованиями и законодательством, а также урегулировать возможные споры между сторонами. Также важно проводить тщательный анализ и оценку рисков при заключении трансграничных подрядов, чтобы избежать возможных проблем в будущем.

Как и в других странах, в Великобритании договор трансграничного подряда является распространенной формой заключения договоров в области строительства. Он может быть применен в различных ситуациях, таких как строительство объектов инфраструктуры, коммерческих и жилых зданий, а также в случае проведения ремонтных и реконструкционных работ.

Одним из примеров успешного применения договора трансграничного подряда в Великобритании является проект строительства туннеля Crossrail под Лондоном. Данный проект включал строительство более 40 км тоннелей и 10 новых станций, а также ремонт и модернизацию существующих линий метро. Он был реализован международной командой строителей и инженеров из разных стран, включая Великобританию, Францию, Германию, Италию, Китай и другие.

Однако, как и в других странах, при применении договора трансграничного подряда в Великобритании могут возникнуть различные проблемы, связанные с непониманием законодательства и правил договорных отношений других стран, различиями в культуре и языковом барьере. В таких случаях важно обращаться к опытным юристам и консультантам, специализирующимся на международной строительной деятельности, а также заключать договоры с четкими и детальными условиями и соглашениями.

В Китае договор трансграничного подряда получил широкое распространение в связи с интенсивным развитием строительной отрасли в последние десятилетия. Договор трансграничного подряда регулируется Гражданским Кодексом Китая и другими законами и нормативными актами.

Согласно китайскому законодательству, иностранные компании должны соблюдать местное законодательство и получить соответствующие разрешительные документы. Кроме того, иностранные компании могут заключать договоры с китайскими партнерами только через посредников-агентов, имеющих соответствующие лицензии.

В Китае существует несколько типов договоров трансграничного подряда, включая договоры на выполнение работ, договоры на поставку оборудования и

материалов, а также комплексные договоры, включающие выполнение работ и поставку оборудования и материалов.

Одной из проблем, связанных с применением договоров трансграничного подряда в Китае, является различие в культуре и правовых традициях между китайскими и иностранными компаниями. Это может приводить к недопониманию и разногласиям при исполнении договоров. Для решения этой проблемы необходимо установить четкие правила и процедуры, а также использовать услуги квалифицированных юристов и консультантов, имеющих опыт работы с китайскими партнерами.

Также стоит отметить, что в последние годы Китай ужесточил требования к иностранным компаниям в области национальной безопасности. Это может повлиять на возможности иностранных компаний заключать договоры трансграничного подряда в Китае. Поэтому важно заранее изучать законодательство и требования, связанные с конкретной отраслью и видом деятельности.

В Китае договоры трансграничного подряда также имеют большое значение для реализации международных проектов. В соответствии с законодательством Китая, иностранные компании должны заключать договоры на основе китайского права и с соблюдением китайских правил и норм.

Однако, существует несколько особенностей, связанных с заключением договоров трансграничного подряда в Китае. В частности, при заключении договора необходимо учитывать различия в правовых системах, культурных особенностях и языковых барьерах. Также важно учитывать, что китайские законы и правила могут меняться, что может привести к изменению условий договора.

Помимо этого, в Китае существует ряд специфических требований к договорам трансграничного подряда. Например, китайские законы предписывают, что в договоре должны быть четко определены обязательства сторон, сроки и порядок оплаты, ответственность сторон и т.д.

Одним из примеров успешной реализации проекта на основе договора трансграничного подряда в Китае является строительство моста Гонконг-Жухай-Макао. Данный проект был реализован на основе договора между компанией из Китая и компанией из Гонконга, и стал одним из крупнейших в мире проектов в области мостостроения.

Кроме того, в Китае применяются различные подходы к оценке выполненных работ и оплате за них, что может приводить к неоднозначности в интерпретации условий договора. Например, в некоторых случаях заказчик может отказаться от оплаты за работы, которые он считает некачественными или несоответствующими договору, в то время как подрядчик может считать, что они выполнены должным образом.

Для решения этих проблем в Китае разработан ряд рекомендаций и стандартов для заключения и исполнения договоров трансграничного подряда, а также проводятся специальные семинары и обучающие программы для специалистов в области строительства и юриспруденции. Однако, все еще остается много вопросов, требующих дальнейшего исследования и совершенствования.

Хотя договор трансграничного подряда имеет множество преимуществ, включая возможность привлечения опытных подрядчиков и расширение границ строительства, все еще существуют некоторые проблемы, связанные с его применением в международной строительной деятельности.

Одной из основных проблем является отсутствие единой системы правовой защиты прав и интересов сторон в разных странах, где может быть заключен договор трансграничного подряда. Это может привести к тому, что в случае возникновения конфликта стороны будут вынуждены искать правовую защиту в разных юрисдикциях, что затруднит их процесс.

Другой проблемой является несовершенство международного законодательства, регулирующего договоры трансграничного подряда. Некоторые страны имеют свои собственные законы и правила, которые могут

противоречить друг другу и создавать препятствия для реализации договоров трансграничного подряда.

Одним из путей решения этих проблем является разработка единых международных стандартов для заключения и реализации договоров трансграничного подряда, которые будут учитывать интересы всех сторон. Кроме того, необходимо создать единые правовые механизмы для защиты прав и интересов сторон в случае возникновения конфликтов.

Также важно учитывать культурные, языковые и иные различия между странами, заключающими договоры трансграничного подряда, и разрабатывать соответствующие механизмы для обеспечения эффективного коммуникационного процесса между сторонами.

В целом, договор трансграничного подряда является важным инструментом для реализации международных строительных проектов, но для его эффективного применения необходимо учитывать множество факторов, связанных с правовой защитой, международными стандартами и коммуникационными процессами между сторонами.

Международный опыт применения договора трансграничного подряда показывает, что данный инструмент имеет определенные перспективы для развития международной строительной деятельности. Прежде всего, это связано с тем, что договор трансграничного подряда предоставляет возможность строительным компаниям более эффективно работать в условиях глобализации и расширения границ рынков.

Другой важной перспективой является возможность устранения некоторых правовых проблем, с которыми сталкиваются строительные компании при выполнении работ за рубежом. Это может снизить риски для инвесторов и улучшить условия для международного сотрудничества.

Кроме того, договор трансграничного подряда может способствовать повышению качества строительных работ и безопасности на стройплощадках за счет установления единых стандартов и требований для всех участников проекта.

Наконец, договор трансграничного подряда может стать инструментом для развития международной экономики и содействия устойчивому развитию стран, поскольку он позволяет более эффективно использовать ресурсы и опыт различных стран в интересах достижения общих целей.

Таким образом, международный опыт применения договора трансграничного подряда подтверждает его перспективы в развитии международной строительной деятельности. Однако для полного реализации потенциала данного инструмента необходимо решение ряда правовых и организационных проблем, которые могут возникнуть в процессе его применения.

В условиях глобализации и развития международной экономической интеграции, договор трансграничного подряда становится все более актуальным и значимым инструментом для реализации крупных инфраструктурных проектов в России. В частности, он позволяет:

Привлекать ведущих зарубежных компаний с большим опытом и технологическими возможностями для реализации проектов в России, что способствует модернизации и развитию российской экономики.

Уменьшить риски при реализации крупных проектов за счет переноса ответственности на подрядчика, что повышает надежность и эффективность выполнения проектов.

Обеспечить соблюдение международных стандартов и нормативов при реализации проектов, что повышает качество и безопасность работ.

Сократить временные и финансовые затраты на подготовку и реализацию проектов за счет использования опыта и ресурсов зарубежных компаний.

Таким образом, договор трансграничного подряда является важным инструментом для привлечения иностранных инвестиций и передовых технологий в Россию, а также для обеспечения качественного и эффективного выполнения крупных инфраструктурных проектов в стране. [Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование

трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204-218.]

Договор трансграничного подряда в России имеет большое значение для развития международной строительной деятельности. Его использование позволяет привлекать иностранные компании для реализации крупных строительных проектов в России, а также позволяет российским компаниям участвовать в международных проектах.

Важно отметить, что использование договора трансграничного подряда обеспечивает высокую степень юридической защиты для сторон контракта. Он предусматривает механизмы урегулирования возможных споров между сторонами, а также регулирует ответственность за нарушение условий договора.

Благодаря использованию договора трансграничного подряда возможно также ускорить процесс взаиморасчетов и обеспечить прозрачность финансовых операций между контрагентами. Это особенно важно для крупных проектов с множеством подрядчиков и поставщиков, где процесс учета и контроля финансовых потоков может быть сложным и затратным.

Также договор трансграничного подряда способствует повышению качества строительных проектов и снижению рисков. Это достигается за счет использования опыта иностранных компаний и привлечения высококвалифицированных специалистов.

Таким образом, договор трансграничного подряда в России имеет большое значение для развития международной строительной деятельности, обеспечивая юридическую защиту, прозрачность финансовых операций, повышение качества проектов и снижение рисков.

ГЛАВА 3. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ МЕЖДУНАРОДНОЙ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

3.1. Правовые проблемы современной международной строительной деятельности

Современная международная строительная деятельность сталкивается с множеством правовых проблем, которые могут создавать значительные трудности при ее реализации. Некоторые из основных проблем включают в себя:

Различия в правовых системах: каждая страна имеет свою систему законов, правил и норм, которые могут значительно отличаться от других стран. Это может привести к трудностям в понимании правовых требований и принципов, а также к возможным спорам и конфликтам.

Сложность заключения международных контрактов: при реализации международных проектов требуется заключать множество контрактов и соглашений, которые должны соответствовать различным международным стандартам и требованиям. Это может быть сложным и затратным процессом, особенно для малых и средних предприятий.

Недостаточная защита интеллектуальной собственности: в сфере строительства существует множество новых технологий и изобретений, которые могут быть защищены патентами и авторскими правами. Однако в различных странах правила защиты интеллектуальной собственности могут отличаться, что может привести к нарушениям и спорам.

Коррупция: в некоторых странах коррупция может быть распространена в сфере строительства, что может привести к неправильным решениям, затратам и низкому качеству работ. Кроме того, коррупция может привести к неправомерному получению контрактов и нарушению конкуренции.

Соблюдение международных стандартов: в сфере строительства существует множество международных стандартов и требований, которые необходимо соблюдать для обеспечения безопасности и качества работ. Однако

некоторые страны могут не соблюдать эти стандарты, что может привести к нарушениям и спорам.

Решение этих правовых проблем может быть сложным процессом, который требует сотрудничества и координации между различными правительствами, организациями и компаниями.

Некоторые примеры правовых проблем, связанных со строительством, с которыми сталкиваются участники международной строительной деятельности:

Различия в законодательстве: различные страны могут иметь различные законы и правила, регулирующие строительство, что может привести к конфликтам законодательства. Например, в одной стране может быть разрешено использование определенных материалов, которые в другой стране запрещены.

Проблемы с контрактами: международные строительные проекты часто связаны с заключением контрактов, которые могут быть сложными и требовать учета многих факторов, таких как различия в правовых системах, языках, валютах и т.д. Несоблюдение условий контракта может привести к юридическим проблемам и задержкам в выполнении проекта.

Непредвиденные обстоятельства: международные строительные проекты могут столкнуться с непредвиденными обстоятельствами, такими как природные катастрофы, политические изменения или экономические кризисы. В таких случаях необходимо учитывать юридические последствия и действовать в соответствии с законодательством.

Проблемы с владением земель: международные строительные проекты часто связаны с владением землей, что может стать объектом конфликтов с местными жителями или властями. Необходимо учитывать правовые аспекты приобретения и использования земли в разных странах.

Коррупция: коррупция является серьезной проблемой в международной строительной деятельности и может привести к незаконным действиям, таким как взятки или подкупы, и ухудшить качество работ или затянуть их реализацию. В таких случаях необходимо соблюдать законы и этические стандарты.

Эти и другие правовые проблемы могут привести к задержкам в выполнении проекта, юридическим проблемам, потерям финансовых средств и другим негативным последствиям. Поэтому важно учитывать правовые аспекты и обеспечивать соблюдение законодательства и этических стандартов во всех аспектах строительной деятельности. Необходимо также учитывать особенности правовых систем разных стран и грамотно подбирать юридических консультантов и специалистов, чтобы избежать юридических проблем и минимизировать риски для проекта.

Для решения правовых проблем в международной строительной деятельности могут использоваться различные инструменты, такие как стандарты и рекомендации международных организаций, международные договоры и соглашения, арбитражные процедуры и т.д. Важно также проводить обучение и повышение квалификации специалистов в области международного права и правовых аспектов строительной деятельности.

Таким образом, правовые проблемы являются одним из основных вызовов, с которыми сталкиваются участники международной строительной деятельности. Для их решения необходимо учитывать особенности законодательства разных стран, соблюдать этические стандарты и использовать соответствующие инструменты и процедуры.

Тем не менее, существуют некоторые шаги, которые можно предпринять для улучшения правовой защиты и снижения правовых рисков в международной строительной деятельности. Некоторые из них включают в себя:

Стандартизация правовых требований: создание единого набора правил и требований для строительства в разных странах может помочь уменьшить различия в правовых системах и упростить заключение контрактов.

Развитие международных организаций: существуют множество международных организаций, таких как Международная федерация по строительству и инженерным работам (FIDIC) и Международная организация труда (МОТ), которые работают над разработкой международных стандартов и

рекомендаций для сферы строительства. Укрепление роли и усиление работы таких организаций может снизить правовые риски и повысить качество работ.

Обучение и профессиональная подготовка: правовые вопросы должны быть частью профессиональной подготовки и обучения специалистов в сфере строительства. Это позволит им лучше понимать правовые требования и риски, связанные с международной строительной деятельностью.

Прозрачность и открытость: улучшение прозрачности и открытости в процессе заключения контрактов и выполнения работ может помочь предотвратить коррупционные схемы и нарушения правил.

В целом, современная международная строительная деятельность сталкивается с множеством правовых проблем, которые могут затруднять ее реализацию и повышать правовые риски. Однако, улучшение стандартизации, развитие международных организаций, обучение и профессиональная подготовка, а также повышение прозрачности и открытости могут помочь уменьшить эти проблемы и обеспечить более безопасную и качественную международную строительную деятельность.

3.2. Проблемы реализации современной международной строительной деятельности

Проблемы, связанные с реализацией современной международной строительной деятельности, являются чрезвычайно актуальными в настоящее время. С одной стороны, рост населения и городской застройки, а также потребность в улучшении инфраструктуры и экологической устойчивости требуют эффективной и качественной строительной деятельности. С другой стороны, международная строительная деятельность сталкивается с рядом проблем, которые мешают ее развитию и прогрессу.

Некоторые из главных проблем включают в себя различия в законодательстве и нормах, ограничения на свободное перемещение капитала, товаров и услуг, недостаток квалифицированных кадров и трудностей в обучении новым технологиям и методам строительства. Все эти проблемы могут приводить к задержкам в проектах, увеличению затрат и снижению качества работ.

Кроме того, важно отметить, что строительная деятельность может иметь негативный экологический и социальный эффект, если не будут соблюдаться международные стандарты и требования в этой области. Например, некачественное строительство может привести к авариям и катастрофам, а также ухудшению экологической обстановки.

В целом, проблемы реализации современной международной строительной деятельности имеют важное значение для обеспечения экономического, социального и экологического развития в различных регионах мира. Поэтому решение этих проблем является необходимым для обеспечения устойчивого развития и процветания глобального сообщества.

Примеры проблем, с которыми сталкиваются участники современной международной строительной деятельности, могут включать в себя:

Различные правовые системы: в разных странах могут существовать различные законы и правила в сфере строительства, что может приводить к правовым конфликтам и затягиванию процесса строительства.

Проблемы с контрактами: заключение контрактов в условиях международной строительной деятельности может быть сложным и требовать учета многих факторов, таких как различия в правовых системах, языках, валютах и т.д.

Различные технические стандарты: различные страны могут иметь различные технические стандарты и требования к строительным работам, что может привести к несовместимости и сложностям при работе с различными проектами.

Несоответствие культурных различий: различные культуры могут иметь разные подходы к строительству и разные представления о том, как должны выглядеть и функционировать строительные объекты. Это может привести к недопониманию между участниками проекта и затруднениям в реализации проекта.

Непредвиденные обстоятельства: международные строительные проекты могут столкнуться с непредвиденными обстоятельствами, такими как природные катастрофы, политические изменения или экономические кризисы, которые могут привести к задержкам или отмене проекта.

Коррупция: коррупция является серьезной проблемой в международной строительной деятельности и может привести к незаконным действиям, таким как взятки или подкупы, и ухудшить качество работ или затянуть их реализацию.

В целом, проблемы в сфере международной строительной деятельности могут быть разнообразными и затруднять ее реализацию. Поэтому необходимо уделять достаточное внимание разрешению правовых проблем и обеспечивать соблюдение высоких стандартов качества и безопасности.

Современная международная строительная деятельность столкнулась с рядом проблем, которые затрудняют ее реализацию и эффективность. Одной из

основных проблем является недостаток единого международного регулирования и стандартизации в строительстве.

Отсутствие единой системы стандартов и правил в строительстве приводит к разногласиям и конфликтам между различными странами и регионами, а также снижает качество и безопасность строительных объектов. Кроме того, различные правовые системы и процедуры строительства в разных странах могут затруднить реализацию международных проектов.

Другой проблемой является недостаток квалифицированных кадров в строительной отрасли. Сложность и масштабность международных строительных проектов требует от команды специалистов не только высокой квалификации в строительной отрасли, но и знания и умения в области международных отношений, культурного взаимодействия и языков.

Еще одной проблемой является экологическая составляющая строительства. Строительство зданий и инфраструктуры может иметь серьезное воздействие на окружающую среду, включая ухудшение качества воды и воздуха, разрушение экосистем и повышение выбросов газов в атмосферу.

Наконец, финансовые проблемы также являются значительным вызовом для международных строительных проектов. Сложность проектов и большие объемы финансирования требуют высокой степени управления рисками и финансовыми ресурсами.

Для преодоления этих проблем необходимо создание международных организаций и систем, которые будут регулировать и стандартизировать строительную деятельность, обучать кадры и содействовать экологически устойчивому строительству. Кроме того, необходимо привлечение финансовых ресурсов и разработка инновационных подходов к управлению рисками и финансами.

Кроме того, для решения проблемы недостатка квалифицированных кадров необходимо развивать системы образования и профессиональной подготовки в строительной отрасли. Это может быть достигнуто путем создания международных образовательных программ, которые будут учитывать

международные стандарты и требования в строительстве. Также важно обеспечить свободное передвижение специалистов и перенос знаний и опыта между различными странами и регионами.

В целом, решение проблем, связанных с реализацией современной международной строительной деятельности, требует комплексного подхода и взаимодействия между государствами, бизнес-сектором и научными институтами. Только такой подход позволит создать эффективную и устойчивую международную строительную отрасль, которая будет соответствовать современным вызовам и потребностям в области жилища, инфраструктуры и экологической устойчивости.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Рассмотрение трансграничного строительного подряда как непоименованного обусловлено тем, что он регулируется не только правилами ГК РФ, но и типовыми договорами ФИДИК, носящими характер рекомендательных. Следовательно, содержание договора может существенно отличаться от того, что предусмотрено гражданским законодательством. Однако подобное видится недостатком подхода, где участникам договора даётся достаточно широкая свобода.

Поэтому предлагается пойти по пути белорусского законодателя и разработать рекомендации относительно того, как приспособить положения типовых договоров ФИДИК к российскому законодательству. Это нужно для того, чтобы избежать необоснованной «замены» национального права России на право другой страны или нормы, созданные частными лицами и организациями.

Договор трансграничного подряда (ТПП) является основным инструментом правового регулирования международной строительной деятельности. Он регулирует взаимоотношения между заказчиком и подрядчиком в процессе выполнения строительных работ за пределами территории страны, в которой был заключен договор.

Основные правовые основы международной строительной деятельности включают:

Международное право: оно определяет основные принципы и нормы, регулирующие международные отношения, включая права и обязанности государств и международных организаций.

Национальное право: каждая страна имеет свои законы и нормативные акты, которые регулируют строительную деятельность на ее территории.

Международные договоры: существуют многосторонние и двусторонние договоры, которые регулируют строительную деятельность между различными государствами, например, Соглашение о торговле услугами ВТО.

Договоры трансграничного подряда: они определяют права и обязанности сторон в процессе выполнения строительных работ за пределами территории страны, в которой был заключен договор.

В целом, правовые основы международной строительной деятельности очень разнообразны и зависят от конкретной ситуации и контекста. При заключении договора трансграничного подряда необходимо учитывать все применимые правовые нормы и требования, чтобы избежать возможных юридических проблем и рисков.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативно-правовые акты

1. Соглашение о сотрудничестве в строительной деятельности от 9 сентября 1994 г. [Электронный ресурс] // СПС «Гарант». URL: <https://base.garant.ru/1118536/1cafb24d049dcd1e7707a22d98e9858f/> (дата обращения: 06.06.2022).
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ: в ред. от 25 февраля 2022 г. // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32 Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ: в ред. от 8 июля 2021 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья): федер. закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ: в ред. от 1 июня 2021 г. // Российская газета. – 2001. – № 233.
5. Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»: в ред. от 16 апреля 2022 г. // Российская газета. 2013. № 80.
6. Методические рекомендации по составлению договоров подряда на строительство в России (утв. Межведомственной комиссией по подрядным торгам при Госстрое РФ от 5 октября 1999 г. № 12) [Электронный ресурс] // СПС «Кодекс». URL: <https://docs.cntd.ru/document/902126633> (дата обращения: 07.06.2022).
7. Постановление Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 6 июля 2021 г. № 67 «Методические рекомендации по применению типовых контрактов FIDIC с учетом требований законодательства республики Беларусь в сфере строительства»

[Электронный ресурс] // Министерство архитектуры и строительства Республики Беларусь. URL: <http://mas.gov.by/uploads/files/guidelines-for-the-application-of-fidic-model-contracts.pdf> (дата обращения: 07.06.2022).

8. Устав Межправительственного совета по сотрудничеству в строительной деятельности [Электронный ресурс] // Федеральный центр нормирования и стандартизации. URL: <https://www.faufcc.ru/international-co-operation/mezhpravitelstvennyy-совет/> (дата обращения: 05.06.2022).

Научная литература

9. Абрамцова Е.Л. Договор подряда в гражданском праве России: дисс. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2017. 160 с.
10. Ананченко А.Ю. Правовое и нормативно-техническое обеспечение градостроительной деятельности: учебное пособие. СПб., 2020. 170 с.
11. Беляева И.Н. Содержание и признаки трансграничного договора строительного подряда // В сборнике: Правоприменительная деятельность: история и современность. 2019. С. 89-92.
12. Волков Г.В. Договор строительного подряда в сфере внешнеэкономической деятельности // Евразийское Научное Объединение. 2019. № 12-4 (58). С. 317-319.
13. Ганеев Р.Р. Правовое регулирование строительной деятельности // Актуальные проблемы экономики и права. 2011. № 2. С. 172-175.
14. Годдард И.А. Трансграничный договор строительного подряда – договор *sui generis* // Юридический вестник Самарского университета. 2018. Т. 4. № 1. С. 108-113.
15. Годдард И.А. Организации и объединения, разрабатывающие типовые договоры строительного подряда // Вестник Воронежского государственного университета. 2018. № 1 (32). С. 258-267.
16. Годдард И.А. Международно-правовое и национально-правовое регулирование трансграничного строительного подряда // Ленинградский юридический журнал. 2018. № 3 (53). С. 204-218.

17. Годдард И.А. Содержание и признаки трансграничного договора строительного подряда // Актуальные проблемы российского права. 2019. № 1 (98). С. 163-172.
18. Гонгало Б.М. Международное частное право: учебник / Б.М. Гонгало, А.В. Майфат и др. М.: «Статут», 2020. 396 с.
19. Дружинина Н.Е. Особенности трансграничного договора строительного подряда // Сметно-договорная работа в строительстве. 2019. № 6. С. 33-40.
20. Ершов О.Г. Коллизионно-правовое регулирование отношений строительного подряда // Международное публичное и частное право. 2009. № 5. С. 12-14.
21. Измайлова Д.К. FIDIC контракты: практика применения и перспективы развития в России // Транспортное дело России. 2020. № 2. С. 82-85.
22. Канашевский В.А. Договоры международного подряда в коммерческой практике // Журнал российского права. 2010. № 7 (163). С. 85-91.
23. Каграманов А.К. Международно-правовое регулирование строительства и эксплуатации трубопроводного транспорта: дисс. ... канд. юрид. наук. – М., 2007. – 186 с.
24. Кирсанов А.Н. Виды, характеристика и особенности типовых контрактов FIDIC / А.Н. Кирсанов, А.В. Кораблин // Право и управление. XXI век. 2021. Т. 17. № 4 (61). С. 51-56.
25. Назиров Т.Т. Материально-правовое и коллизионное регулирование строительного подряда // Теоретические и практические проблемы развития современной юридической науки. Сборник научных трудов. 2018. С. 283-288.
26. Никитин В.В. Правовые источники регулирования строительной деятельности с участием иностранных организаций // Вопросы российского и международного права. 2016. № 1. С. 84-98.
27. Никитин В.В. Иностранная организация, принимающая участие в строительной деятельности на территории РФ: особенности правового положения // Отечественная юриспруденция. 2019. № 1 (3). С. 7-13.

28. Новосёлов М.А. Договор строительного подряда в международном частном праве: общая характеристика // Евразийский юридический журнал. 2014. № 8 (75). С. 108-110.
29. Пак Е.В. Участие КНР в инфраструктурном строительстве на территории России и Казахстана. Инициатива «один пояс, один путь» // Российский внешнеэкономический вестник. 2021. № 1. С. 93-105.

Интернет-источники

30. Инкотермс 2020 [Электронный ресурс] // Компания «Анвей». URL: <https://anvay.ru/incoterms-2020#new> (дата обращения: 07.06.2022).
31. О Синопек [Электронный ресурс] // «Синопек». URL: <https://segrussia.ru/company/o-sinopek/> (дата обращения: 08.06.2022).
32. Contracts and Agreements [Электронный ресурс] // FIDIC. URL: <https://fidic.org/books/contracts-and-agreements-collection-english-electronic-version> (дата обращения: 07.06.2022).