

На правах рукописи

Начичко Жанна Александровна

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР ПО ПРОВЕДЕНИЮ
ЭКСПЕРТИЗЫ ПРОЕКТНОЙ ДОКУМЕНТАЦИИ НА ОБЪЕКТ
КАПИТАЛЬНОГО СТРОИТЕЛЬСТВА**

Специальность 12.00.03 – Гражданское право, предпринимательское право,
семейное право, международное частное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2012 г.

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации»

Научный руководитель

Телюкина Марина Викторовна, доктор юридических наук, профессор

Официальные оппоненты

Карелина Светлана Александровна, доктор юридических наук, профессор, Федеральное государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Московский государственный университет им. М.В. Ломоносова», профессор кафедры предпринимательского права юридического факультета

Борисенкова Татьяна Владимировна, кандидат юридических наук, Общество с ограниченной ответственностью «Деловой центр Кронос XXI век», заместитель директора Юридического департамента по правовому сопровождению бизнес-проектов

Ведущая организация

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Амурский государственный университет»

Защита состоится «29» июня 2012 г. в 12.00 на заседании диссертационного совета Д 504.001.15 в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации» по адресу 119571, город Москва, проспект Вернадского, дом 84, 1-й учебный корпус, ауд. 2279.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации.

Автореферат разослан «29» мая 2012 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета

В.В.Зайцев

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования определяется тем, что в последние годы экспертиза проектной документации на объект капитального строительства стала обязательным структурным элементом государственного управления и рыночного хозяйствования. Правовое регулирование данных отношений претерпевает изменения, связанные с реализацией экономическими субъектами в полном объеме своих прав и обязанностей. Недостаточное внимание к данной проблематике со стороны законодателя приводит к негативным последствиям, связанным не только с обеспечением безопасности окружающей среды, жизни, здоровья, имущества субъектов, но и со стабильностью гражданского оборота.

Потребность государства и бизнеса в проведении экспертизы проектной документации объекта капитального строительства с каждым годом возрастает; при этом в правовой науке существует ряд проблем, связанных с реализацией субъектами своих прав и обязанностей при осуществлении экспертной деятельности. Отсутствует единый подход к пониманию экспертизы; не определена правовая природа обязательств по проведению экспертизы; не развит механизм ответственности за некачественно проведенную экспертизу, в том числе в ситуациях, когда построенный объект был впоследствии поврежден или разрушен - возможно, вследствие недостатков проекта, оставшихся незамеченными экспертом. Все это негативно сказывается на развитости данной сферы, а также на экономике в целом. Так, в частности, заказчик, имеющий намерение получить качественные выводы по результатам экспертизы, подтверждающие безопасность планирующего к строительству здания или сооружения, зачастую не может указанные выводы получить, так как качество данных услуг определяется только формой результата, а не его содержанием.

В итоге возникают различные риски, в том числе риск финансовой нестабильности - как заказчика экспертизы, так и собственника (пользователя) построенного здания (сооружения). Многие проблемы сущности экспертизы, содержания соответствующего договора, субъектного состава и его особенностей, последствий неисполнения сторонами своих обязательств не решены в настоящее время ни теорией, ни практикой.

Соответственно, необходимо глубокое теоретическое исследование названных и связанных с ними вопросов, что определяет актуальность темы настоящей диссертации.

Объектом исследования являются гражданско-правовые отношения, связанные с осуществлением определенными субъектами прав и обязанностей в сфере экспертизы проектной документации на объект капитального строительства в пределах, установленных как в законодательных актах, имеющих обязательный характер, так и в договоре, распространяющемся на конкретных участников правоотношений.

Предметом исследования являются обязательства по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства, совокупность норм, регулирующих осуществление субъектами своих прав и обязанностей в сфере экспертной деятельности в строительстве, имеющиеся в доктрине правовые позиции, сформированная судебная практика.

За рамками предмета исследования осталось исследование солидарной ответственности экспертных организаций; проблем места и времени исполнения данных договоров; проблем, связанных с правомерными действиями лица, причинившими вынужденный вред исходя из защиты публичных интересов и неимущественных прав граждан; ответственности без вины; преддоговорных отношений и механизма заключения договора (оферта, акцепт); вопросов общей теории объектов гражданских прав, объектов правоотношений, сделки (за исключением договора), структуры

предмета договора, структуры правоотношений, ответственности работников организации.

Степень научной разработанности темы исследования.

В настоящее время ученые на монографическом уровне не обращались к исследованию обязательств по проведению экспертизы проектной документации объекта капитального строительства и определению его правовой природе.

Существуют научные работы в области изучения общих проблем экспертной деятельности, проведенные как юристами, так и экономистами. Среди них можно отметить, в частности, кандидатские диссертации Разуваева А.А. - «Экспертиза как средство повышения эффективности процесса правореализации» (Саратов, 2006 г.); Лазаренко Н.Е. - «Формирование системы государственной экспертизы в научно-технической сфере» (Москва, 2003 г.); Красовского П.А. - «Теоретические основы формирования и функционирования рынка экспертных услуг» (Москва, 2007 г.); Коряжиной С.В. - «Обязательства по оказанию судебно-экспертных услуг органами внутренних дел» (Москва, 2005 г.); Сахновой Т.В. - «Экспертиза в гражданском процессе» (Красноярск, 1998 г.). Кроме того, имеется интересный результат работы Экспертного совета при Правительстве Российской Федерации под научным руководством Волкова В.И. - Законопроект «Об основах экспертной деятельности в Российской Федерации» (Москва, 2007 г.).

Анализ указанных работ позволяет говорить о том, что существующие в настоящее время исследования имеют цель проведения научного анализа проблем, связанных с экспертизой в системе судопроизводства, научно-технической, иных сферах. Однако исследований, специально посвященных обязательствам по проведению экспертизы проектной документации на объекты капитального строительства, до сих пор не проводилось.

Таким образом, степень научной разработанности заявленной темы представляется крайне не достаточной.

Цель исследования – комплексное изучение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства как вида обязательств по оказанию услуг, включая определение его правовой природы, а также проработку проблем, возникающих при реализации субъектами своих гражданских прав и обязанностей в экспертных правоотношениях.

Для достижения поставленной цели решаются следующие основные **задачи**:

- определить место договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства в системе гражданско-правовых договоров;
- выявить существенные условия договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства;
- провести системный анализ категорий «экспертиза», «оценка воздействия на окружающую среду», «оценка соответствия», «проектная документация»;
- определить и исследовать субъектный состав договора по проведению экспертизы проектной документации;
- исследовать содержание договорного обязательства по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства;
- выявить последствия одностороннего отказа субъектов от исполнения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства;
- дать правовую характеристику ответственности эксперта за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства;
- исследовать сущность аккредитации как элемента правового статуса исполнителя договора по проведению негосударственной экспертизы

проектной документации на объект капитального строительства и выявить правовые последствия совершения сделок в отсутствие аккредитации.

Методологическую основу исследования составили общенаучные методы анализа, в том числе логический (включая индукцию, дедукцию, анализ, синтез), системный, функциональный. Также при написании диссертации использовались частнонаучные методы - формально-юридический, историко-правовой, сравнительно-правовой. Указанные методы позволили всесторонне и комплексно провести анализ исследуемых правоотношений.

Теоретическую основу исследования составили труды современных, советских, дореволюционных и зарубежных ученых. Это, в частности, Абова Т.Е., Алексеев С.С., Андреев В.К., Андреев С.Е., Андреев И.С., Агарков М.М., Богданов О.В., Богдановская Г.Н., Брагинский М.И., Белозеров А.В., Бевзенко Р.С., Братусь С.Н., Виноградов М.В., Витрянский В.В., Власова А.Д., Васильев Е.А., Власова А.Д., Волчанская Л.М., Гарамита В.В., Гуружапов В.А., Голованов И.М., Груздев В.В., Гапоненко В.Ф., Гавзе Ф.И., Гонгало Б.М., Денисов С.А., Доренкова Ю.М., Дектярев С.Л., Егоров Н.Д., Ермолова О.Н., Егорова М.А., Жукова Т.В., Зайцев В.В., Зенин И.А., Ивановская Н.В., Иоффе О.С., Ильина Т.И., Кабалкин А.Ю., Коновалов С.А., Кротов М.Б., Константинов В.А., Корякина С.В., Красавчиков О.А., Красавчикова Л.О., Крашенинников П. В., Латынцев В.А., Луць В.В., Лунц Л.А., Лазаренко Н.Е., Малеина М.Н., Маслов А.Е., Матузов Н.И., Милохова А.В., Млакер М.А., Марченко М.Н., Мельничук Г.В., Минина И.С., Новоселова Л.А., Нахратов В.В., Оболонкова Е.В., Орлов Л.Н., Разуваев А.А., Рахмилович В.А., Рожкова М.А., Санникова Л.В., Садиков О.Н., Сарбаш С.В., Суханов Е.А., Сейнароев Б.М., Слесарев В.Л., Сергеев А.П., Ситдикова Л.Б., Спиридонов Л.И., Синявская М.С., Толстой В.С., Тархов В.А., Фоноберов Л.В., Халфина Р.О., Хохлов В.А., Чумаков А.А., Чеговадзе

Л.А., Черепахин Б.Б., Шаблова Е.Г., Шевченко Л.И., Шершеневич Г.Ф., Шешенин Е.Г., Шерстобитов А.Е., Шумейко И.Ю., Эрделевский А.М.,

Эмпирическую основу исследования составили нормативные правовые акты Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, регулирующие правоотношения, связанные с проведением экспертизы проектной документации на объект капитального строительства, а также постановления Конституционного Суда Российской Федерации, постановления Пленумов Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации и иных судов, опубликованные законопроекты.

Кроме того, в работе в качестве примеров использованы ситуации, возникшие в практике автора.

Научная новизна исследования определяется тем, что данная работа является первой в отечественной цивилистике, полностью посвященной комплексному исследованию обязательств по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Впервые в науке разработана категория экспертизы, определена правовая природа договора по оказанию экспертных услуг по экспертизе проектной документации на объект капитального строительства. Выявлены причины некомпетентности в предоставлении экспертной услуги определенными субъектами и предложены практические рекомендации по их устранению.

Научная новизна диссертации определяется также тем, что в ней выделен и обоснован ряд новых теоретических положений, имеющих значение для развития как теории, так и практики проведения экспертизы проектной документации на объект капитального строительства.

Положения, выносимые на защиту:

1. В диссертации предложено определение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Это договор, в силу которого одна сторона – эксперт - обладающая особым

правовым положением, обязуется по поручению другой стороны (заказчика) осуществить определенные действия по рассмотрению, изучению, исследованию, оценке (в том числе оценке соответствия), анализу, проверке содержания исходной проектной документации с помощью научных технологий, методов, средств, основываясь на применении специальных знаний, с последующим оформлением результатов своих действий в виде соответствующего экспертного заключения. Экспертиза проектной документации на объект капитального строительства опосредуется договором по оказанию услуг.

2. В диссертации исследован понятийный аппарат предмета договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства, в частности, такие категории, как оценка соответствия в строительстве, оценка воздействия на окружающую среду, исходная проектная документация. На основании исследования выявлена и определена новая категория - «оценка воздействия на строительство и эксплуатацию объекта».

Оценка воздействия на строительство и эксплуатацию - выявление, определение, анализ возможных природных явлений (факторов), которые могут негативно повлиять на предполагаемое строительство и устойчивость объекта капитального строительства, введенного в эксплуатацию, с целью предотвращения и снижения риска возможных потерь имущества (убытков) заказчика строительства.

3. В диссертации выявлено, что заказчиком экспертизы проектной документации на объект капитального строительства могут выступать физическое или юридическое лицо, являющееся либо заказчиком строительства, либо застройщиком, либо проектировщиком, имеющее экономический и правовой интерес в потенциальном объекте капитального строительства. Иные лица не могут выступать заказчиком по договору по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального

строительства. Какие-либо специальные требования к заказчику не предъявляются.

4. В диссертации выявлено, что исполнителем договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства может являться бюджетное учреждение, для которого дополнительные требования не предъявляются, а также коммерческая организация либо индивидуальный предприниматель, для которых предъявляется требование наличия аккредитации. Ввиду неясности правовой сущности аккредитации и отсутствия в законодательстве последствий заключения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства без аккредитации, автор доказал, что к таким договорам необходимо применять правовые последствия, установленные для совершения сделок без лицензии, поскольку аккредитация и лицензирование имеют единую правовую природу.

5. В диссертации определены существенные условия договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства; таковыми являются: 1) предмет, с указанием на область применения, т.е. объект капитального строительства, в отношении которого разработана проектная документация; 2) критерии качества указанной экспертизы; 3) условие о цене; 4) условие о сроке проведения экспертизы; 5) условие о способе и сроке возврата заказчику исходной документации на объект капитального строительства.

6. В диссертации исследовано содержание договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Автор доказал, что в содержание рассматриваемого договора входят обязанности эксперта и корреспондирующие права требования заказчика по предоставлению экспертного заключения надлежащего качества; возврату проектной документации, переданной для экспертизы. Заказчик обязан, а эксперт имеет право требовать предоставить исходную документацию для

проведения экспертизы; принять заключение, в том числе в случаях, когда оно является отрицательным; оплатить услуги эксперта. Автор доказал целесообразность включения данных параметров в договор, поскольку законодательно они не регламентированы.

7. В диссертации разработаны теоретические основы одностороннего отказа от исполнения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Односторонний отказ от рассматриваемого договора допустим, во-первых, до начала осуществления действий эксперта, направленных на исполнение договора, во-вторых, после начала исполнения, но с согласия эксперта и с определением в двухстороннем порядке объема оказанных услуг.

Доказано, что общие нормы, предусматривающие возможность одностороннего отказа от исполнения договора возмездного оказания услуг, приобретают иное содержание под влиянием специфики договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства.

8. В диссертации разработаны основные параметры договорного механизма регламентации ответственности эксперта. Этот механизм реализуется посредством указания в договоре конкретных сумм штрафов за следующие нарушения: непредоставление в срок экспертного заключения; наличие в экспертном заключении выявленных ошибок и противоречий в выводах и расчетах; невозврат подлинника проектной документации, переданной на экспертизу; неотражение в экспертном заключении факторов, оказывающих негативное влияние на подверженность внешним воздействиям и устойчивость объекта капитального строительства, а также оказывающих негативное влияние на окружающую среду. В диссертации выявлено отсутствие правовой регламентации особенностей ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства,

что в ряде случаев позволяет исполнителю-эксперту избежать ответственности, даже если в результате некачественной экспертизы произошло обрушение объекта капитального строительства, а также возникли иные убытки заказчика, застройщика, проектировщика.

Теоретическая и практическая значимость исследования состоят в возможности использования результатов диссертации при дальнейшей разработке проблем, связанных с исполнением обязательств по оказанию исполнителем-экспертом экспертных услуг.

Диссертант выявил перспективные направления исследования в рассмотренной области. В частности, таковыми являются - упрощение системы проведения экспертизы в строительстве, повышение безопасности окружающей среды, жизни и здоровья, имущества субъектов от неблагоприятных последствий при строительстве, реконструкции, эксплуатации и капитальном ремонте объектов капитального строительства, разработка теории ответственности эксперта и внедрение ее в практику.

В целях совершенствования гражданского законодательства и правоприменительной практики разработаны рекомендации по внесению изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации:

- 1) Статью 779 дополнить пунктом следующего содержания:
«2. Заказчик обязан передать задание (исходные данные (информацию, сведения, объект, субъект), необходимые для оказания услуг) исполнителю».
- 2) Статью 779 дополнить пунктом следующего содержания:
«3. По окончании оказания услуг исполнитель обязан передать заказчику результат оказанных услуг в виде отчета, заключения, справки и иного документа, подтверждающего факт оказания им услуг».
- 3) Статью 780 исключить.

Теоретическая значимость работы определяется также тем, что материалы данной диссертации могут использоваться в научной и преподавательской деятельности - в рамках курсов «Гражданское право»,

«Предпринимательское право», специальных курсов - «Обязательства по оказанию услуг», «Предпринимательские обязательства», «Услуги, не поименованные в ГК РФ», «Правовое сопровождение капитального строительства», т.п.

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена, обсуждена и одобрена на заседаниях кафедры гражданско-правовых дисциплин юридического факультета им. М.М.Сперанского ФБОУ ВПО «Академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации». Основные теоретические и практические выводы нашли отражение в публикациях автора.

Кроме того, результаты исследования апробированы на II-ой Международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения».

Некоторые положения и выводы диссертации апробированы в практической деятельности автора, связанной с составлением, анализом и реализацией договоров по оказанию услуг по экспертизе проектной документации объектов капитального строительства.

Структура работы. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, включающих одиннадцать параграфов, списка использованных нормативных правовых актов и специальной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность и новизна выбранной темы, определяются степень разработанности, предмет, объект, цели и задачи исследования, его теоретические и методологические основы, формулируются положения, выносимые на защиту, и предложения по совершенствованию законодательства, содержатся сведения об апробации результатов исследования и структуре работы.

Глава первая - «Сущность экспертизы проектной документации на объект капитального строительства» - состоит из трех параграфов.

В первом параграфе - **«Понятие категории «экспертиза» и связанных с ней конструкций** - рассматриваются общие подходы к определению правовой и экономической сущности экспертизы.

В параграфе отмечается многообразие позиций ученых по проблеме понимания термина «экспертиза» и ее роли в гражданско-правовых отношениях. Автор исследует и анализирует схожие с экспертизой виды деятельности, в частности, такие, как оценка и оценка соответствия, и соотносит их с признаками экспертизы в целях определения правовой природы обязательств по проведению экспертизы.

Автор приходит к выводу о том, что на законодательном уровне экспертиза закреплена как оценка соответствия объекта (вопроса, документов, материалов и т.п.) нормативным и техническим документам РФ. Такой подход ограничивает развитие самого института экспертизы в России и не позволяет в должном объеме сделать выводы о безопасности объекта при принятии управленческих решений хозяйствующими субъектами в условиях рыночной экономики. Автором доказано, что оценка соответствия является лишь одним из существенных признаков экспертизы.

Понятийный аппарат рассматриваемого договора включает в себя несколько самостоятельных категорий. Основными являются - «оценка

воздействия на окружающую среду», «исходная проектная документация», «оценка соответствия в строительстве».

В работе определена новая категория - «оценка воздействия на строительство и эксплуатацию объекта». Под ней предлагается понимать выявление, определение, анализ возможных природных явлений (факторов), которые могут негативно повлиять на предполагаемое строительство и устойчивость объекта капитального строительства, введенного в эксплуатацию, с целью предотвращения и снижения риска возможных имущественных потерь заказчика, застройщика, проектировщика строительства.

В параграфе сформулировано общее понятие экспертизы как совокупности норм, направленных на регламентацию отношений, связанных с рассмотрением, изучением и исследованием объекта (вопроса, документа, материалов и т.п.), с помощью научных технологий (средств, методов и т.п.), основанное на применении субъектом специальных знаний.

Во втором параграфе - **«Возникновение обязательств по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - исследуются основания возникновения обязательств по оказанию услуг, в том числе в сфере проведения экспертиз.

В параграфе анализируются позиции ученых, исследовавших проблемы юридических фактов или их совокупности (юридических составов) как оснований возникновения обязательств. Проведен анализ системы оснований возникновения обязательств в различных современных правовых системах (как в законодательстве, так и в доктрине) - во Франции, Германии, Швейцарии, Англии, США.

Основания возникновения обязательств по оказанию экспертных услуг классифицированы автором по критерию степени значимости и очередности на первоочередные и второстепенные. К первоочередным отнесены акты государственных органов, к второстепенным - договоры и иные сделки - как

предусмотренные законом, так и не предусмотренные, но не противоречащие ему.

Кроме того, автор дифференцировал обязательства по проведению государственной и негосударственной экспертизы. В связи с тем, что перечень объектов, в отношении проектной документации которых государственная экспертиза не проводится, является исчерпывающим, законодатель предоставляет заказчику направлять проектную документацию на негосударственную экспертизу.

В третьем параграфе - **«Преддоговорные отношения, связанные с экспертизой проектной документации на объект капитального строительства»** - рассматривается стадия преддоговорных отношений, в частности, контакты сторон по поводу возникновения договорных обязательств по проведению экспертизы проектной документации.

В параграфе рассмотрена, в частности, обязанность предоставления заказчиком проектной документации на экспертизу до момента заключения договора.

Глава вторая - «Специфика договорного обязательства по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства» - состоит из трех параграфов.

В первом параграфе - **«Место договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства в системе гражданско-правовых договоров»** - рассматриваемый договор исследуется с точки зрения ответа на вопрос – является ли он договором на выполнение работ или оказание услуг?

Автор доказывает, что данный договор опосредует оказание услуг, приходя к выводу, что правоотношения, связанные с проведением экспертизы проектной документации на объект капитального строительства, имеют ряд особенностей, отличающих их от других видов правоотношений по оказанию услуг.

Договор по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства исполняется путем совершения исполнителем-экспертом целого ряда действий, которые составляют единую категорию экспертизы. К таким действиям относятся рассмотрение, изучение, исследование, оценка соответствия проектной документации строительным нормам, техническим регламентам, оценка воздействия на окружающую среду по отношению к проектной документации на объект капитального строительства. Результатом этой экспертизы является позитивное или негативное заключение, которое заказчик обязан принять.

В данном параграфе разработано определение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Это договор, в соответствии с которым одна сторона (эксперт), обладающая особым правовым положением, обязуется по поручению другой стороны (заказчика) осуществить определенные действия по рассмотрению, изучению, исследованию, оценке (в том числе оценке соответствия), анализу, проверке содержания исходной проектной документации с помощью научных технологий, методов, средств, основываясь на применении специальных знаний. При этом обязательно оформление результатов действий в виде соответствующего экспертного заключения.

Целью экспертизы является выявление, предупреждение и пресечение опасностей, которые могут повлиять на жизнь, здоровье человека, окружающую среду, имущество физических или юридических лиц. Достигается эта цель посредством установления соответствия объекта (проектной документации) определенным требованиям и нормам.

Во втором параграфе - **«Характеристика договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - рассмотрены основные параметры данного договора – система его субъектов, объектов, условий, особенностей заключения и исполнения.

Сделан вывод, что указанный договор является консенсуальным, взаимным, возмездным, исполняемым особыми субъектами.

В третьем параграфе - **«Особенности заключения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - выявляются соответствующие особенности, в том числе такая особенность, как определение компетенции эксперта. Это связано с тем, что существуют два вида экспертизы проектной документации на объект капитального строительства - государственная и негосударственная.

Государственная экспертиза проводится только в отношении проектной документации на крупные, значимые и опасные объекты. Негосударственная экспертиза проектной документации на объект капитального строительства проводится на малые, менее значимые и неопасные объекты. В работе доказывается, что порядок заключения договора зависит от названного объекта.

Далее в параграфе обоснованы возможность и целесообразность заключения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства через электронные ресурсы посредством портала государственных и муниципальных услуг. Автором предложен электронно-автоматический метод расчета стоимости экспертных услуг в сервере (программе) путем заполнения заказчиком необходимых данных, позволяющих определить характеристики объекта капитального строительства, а также проектной документации.

В четвертом параграфе - **«Существенные условия и содержание договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - автор исследует условия договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства.

Автор доказал, что существенными условиями, исходя из сути отношений, являются условия о 1) предмете, который включает в себя указание на область применения объекта капитального строительства, в отношении которого разработана проектная документация; 2) критериях качества; 3) цене; 4) сроке; 5) порядке возврата заказчику исходной проектной документации на объект капитального строительства.

В работе исследованы разные механизмы определения стоимости экспертных услуг и связанные с этим проблемы. Автор приходит к выводу о необходимости рассчитывать стоимость услуг по смете, которая содержит исчерпывающий и обоснованный перечень расчетных элементов, утвержденной федеральным органом исполнительной власти.

Далее в работе разработаны договорные основы определения содержания рассматриваемого обязательства. Основное значение отведено именно договору – в силу недостаточности правовой регламентации, что влечет возникновение практических проблем.

В диссертации исследовано содержание договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Автор доказал, что в содержание рассматриваемого договора входят обязанности эксперта и корреспондирующие права требования заказчика по предоставлению экспертного заключения надлежащего качества; возврату проектной документации, переданной для экспертизы. Заказчик обязан, а эксперт имеет право требовать предоставить исходную документацию для проведения экспертизы; принять заключение, в том числе в случаях, когда оно является отрицательным; оплатить услуги эксперта. Автор доказал целесообразность включения данных параметров в договор, поскольку законодательно они не регламентированы.

Далее в параграфе определена обязанность исполнителя (эксперта) по передаче объекта экспертизы и результатов оказанных услуг (оформленных в виде заключения) заказчику, проанализированы проблемы, с этим связанные.

Пятый параграф - **«Субъекты договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - посвящен анализу субъектного состава обязательств по оказанию экспертных услуг.

Субъектами обязательства по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства являются заказчик (услугополучатель) и исполнитель-эксперт (услугодатель).

Автор классифицирует субъектный состав рассматриваемых обязательств по критерию участия в реализации права по оказанию экспертных услуг на 1) опосредованное участие, позволяющее субъектам реализовать свою собственную правоспособность через заключение договора по оказанию экспертных услуг и 2) непосредственное участие – субъекты, привлекаемые опосредованными субъектами, к непосредственной реализации заключенного ими договора. Исследовав особенности статуса непосредственного исполнителя-эксперта, автор доказал, что к этим субъектам необходимо предъявлять определенные требования в целях качественного оказания экспертной услуги.

В диссертации определены особенности правового положения каждого из субъектов. Автор обосновал, что заказчиком экспертизы проектной документации на объект капитального строительства могут выступать физическое или юридическое лицо, являющееся либо заказчиком строительства, либо застройщиком, либо проектировщиком, имеющее экономический и правовой интерес в потенциальном объекте капитального строительства. Иные лица не могут выступать заказчиком по данному договору. Какие-либо специальные требования к заказчику не предъявляются.

В отношении исполнителя ситуация несколько иная. Исполнителем договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства может являться бюджетное учреждение, для

которого дополнительные требования не предъявляются, а также коммерческая организация либо индивидуальный предприниматель, для которых предъявляется дополнительное требование наличия аккредитации. Правовая сущность аккредитации в науке не определена. При этом отсутствуют какие-либо законодательные последствия заключения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства без аккредитации, что влечет практические проблемы. Автор доказал, что к таким договорам необходимо применять правовые последствия, установленные для совершения сделок без лицензии, поскольку аккредитация и лицензирование имеют единую правовую природу.

В шестом параграфе - **«Параметры (критерии) надлежащего исполнения экспертом своих договорных обязательств по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства»** - исследуются способы определения качества оказания экспертных услуг.

В работе автор анализирует мнения западных и отечественных цивилистов, а также подход российского законодателя и приходит к выводу, что критерии качества оказания услуг могут быть выявлены посредством использования ряда специальных категорий, рассмотренных в диссертации.

Автор предложил ввести в экспертную деятельность компьютерное моделирование объекта капитального строительства, включив в него все возможные и допустимые воздействия на объект. Компьютерная программа способна выдать информацию о безопасности строительства объекта недвижимости и перечень опасных воздействий, которые необходимо устранить проектной организации при доработке проекта.

Далее в параграфе предложено в договор между заказчиком и экспертом включать определенные условия. В частности, это - соответствие проектной документации на объект капитального строительства требованиям технических регламентов и инженерным изысканиям; безопасность

планируемого к строительству объекта капитального строительства; предвидение неблагоприятных последствий в будущем при строительстве и эксплуатации объекта капитального строительства; соответствие структуры, формы и содержания заключения нормам нормативных правовых актов.

Таким образом, выявлены следующие критерии надлежащего исполнения должником (экспертом) обязательств по экспертизе проектной документации на объект капитального строительства:

- соответствие (несоответствие) проектной документации требованиям технических регламентов;
- возможность (невозможность) использования объекта капитального строительства по назначению;
- обоснованность, выражающаяся в законодательной норме или объективном умозаключении;
- степень безопасности (опасности) планируемого к строительству объекта капитального строительства;
- предвидение (прогнозирование) неблагоприятных последствий в будущем вследствие возведения и эксплуатации объекта капитального строительства;
- соответствие формы и структуры заключения законодательным нормам.

Третья глава - «Динамика обязательств по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства» - состоит из двух параграфов.

Первый параграф - **«Изменение и прекращение обязательств по оказанию экспертных услуг»** - посвящен анализу ситуаций, когда права и обязанности субъектов договора по оказанию экспертных услуг претерпевают определенные изменения.

Одним из наиболее важных и на практике востребованных случаев изменения и прекращения рассматриваемого договора является

односторонний отказ от его исполнения. Автором доказано, что общие нормы, предусматривающие возможность одностороннего отказа от исполнения договора возмездного оказания услуг, приобретают иное содержание под влиянием специфики договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства.

В диссертации разработаны теоретические основы одностороннего отказа от исполнения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства. Односторонний отказ от рассматриваемого договора допустим, во-первых, до начала осуществления действий эксперта, направленных на исполнение договора, во-вторых, после начала исполнения, но с согласия эксперта и с определением в двухстороннем порядке объема оказанных услуг.

Во втором параграфе - **«Последствия ненадлежащего исполнения обязательств, связанных с экспертизой проектной документации»** - рассматривается договорная ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства.

В работе доказана необходимость возложения ответственности на экспертную организацию в строительстве за причинение вреда субъектам, пострадавшим от недостатков объекта капитального строительства. Предлагается ввести солидарную ответственность эксперта, проектной и подрядной организации при проявлении недостатков объекта, вызванных некачественно проведенной экспертизой.

Далее автор выявил отсутствие правовой регламентации особенностей ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства, что на практике позволяет эксперту избежать ответственности, даже если в результате некачественной экспертизы произошло обрушение объекта капитального строительства либо возникли

иные убытки. В диссертации разработан договорной механизм ответственности эксперта. Данный механизм реализуется посредством указания в договоре неустойки в виде конкретных сумм штрафов за следующие нарушения: непредоставление в срок экспертного заключения; наличие в экспертном заключении выявленных ошибок и противоречий в выводах и расчетах; невозврат подлинника проектной документации, переданной на экспертизу; неотражение в экспертном заключении факторов, оказывающих негативное влияние на подверженность возведениям и устойчивость объекта капитального строительства, а также оказывающих негативное влияние на окружающую среду.

Основные научные положения опубликованы в следующих работах автора:

1. Начичко Ж.А. Основания возникновения обязательств по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства // Юрист Вуза. – 2009. - № 10. – С. 41.

2. Начичко Ж.А. Вопросы экспертизы проектной деятельности как объекта оказания услуг // Юрист Вуза. – 2010. - № 2. – С. 63.

3. Начичко Ж.А. Проблемы определения стоимости экспертизы проектной документации объекта капитального строительства и пути их решения // Юрист Вуза. - 2012. - № 3. – С.37.

4. Начичко Ж.А. Актуальные проблемы экспертной деятельности и пути их решения в области проведения экспертизы проектной документации // Сборник научных трудов. – 2011. – Вып. 8. – С.161.

5. Начичко Ж.А. Критерии определения качества надлежащего исполнения обязанностей по проведению экспертизы проектной документации на объект капитального строительства // Гражданское право. – 2012. - № 2. – С. 42.

6. Начичко Ж.А. К вопросу о праве заказчика на односторонний отказ от исполнения договора по проведению экспертизы проектной документации на объект капитально строительства / под ред. А.В. Рагулина и М.С. Шайхулина // Актуальные проблемы совершенствования законодательства и правоприменения. – Уфа, 2012. – С. 135.