

ОРГАНИЗАЦИИ И ОБЪЕДИНЕНИЯ, РАЗРАБАТЫВАЮЩИЕ ТИПОВЫЕ ДОГОВОРЫ СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

И. А. Годдард

Московский государственный университет
имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Поступила в редакцию 12 января 2018 г.

Аннотация: рассмотрены проблемы нормативно-правового регулирования трансграничных отношений частноправового характера, в том числе отношений трансграничного договора строительного подряда. Проанализированы способы финансирования деятельности таких объединений, сделан вывод о том, что работа по актуализации и усовершенствованию типовой контрактной документации обеспечивается преимущественно за счет членских взносов участников, а также за счет продажи типовых контрактов и другой контрактной документации участникам строительства. Впервые на основе использования комплекса классических и постклассических методов исследована роль трансграничных профессиональных ассоциаций и объединений в создании источников международного частного права, сделан вывод о необходимости при выборе конкретного вида типовой контрактной документации соотносить потребности заказчика с набором условий, предлагаемых в типовом договоре, включая способы обеспечения обязательств по договору. Основные положения и выводы статьи могут быть использованы как в научной и педагогической деятельности при рассмотрении вопросов о сущности и тенденциях развития трансграничных отношений строительного подряда, так и юристами-практиками, обеспечивающими нормативно-правовую поддержку проектов капитального строительства со стороны как заказчика, так и подрядчика.

Ключевые слова: источники международного частного права, международное частное право, трансграничный типовой договор, международные профессиональные ассоциации, союзы и организации, нормативное и правовое регулирование, типовые договоры, контракт, строительный подряд, регулирование строительной деятельности.

Abstract: the article gives a thorough analysis of the problems of regulatory and legal nature of cross-border private-legal relations, including relations arising from a cross-border construction contract. Analysing the role of international professional associations in the development of model contracts in the construction sector, the author draws attention to the ways their activities are financed and concludes that the work on updating the standard contract documentation is mainly provided for through membership fees and the sale of forms of standard contracts and other contract documentation to construction participants. Analysing the role of cross-border professional associations and other associations in the creation of sources of private international law, the author comes to the conclusion that it is necessary for prospective contracting parties (as well as legislative bodies) to take into account certain features of the model normative documents developed by them. The author assesses the trends in the development

of cross-border professional associations and organisations engaged in the development of cross-border construction contracts and contract documentation, and comes to the conclusion that the significance of their work in the conditions of globalisation is steadily increasing.

Key words: *sources of private international law, private international law, cross-border model agreement, international associations, unions and organisations, legal regulation, model contracts; contract, building contract, lex mercatoria, regulation of construction activities.*

Проблема регулирования отношений трансграничного строительного подряда не нова. Она возникает всякий раз, когда заказчик ведет строительство на территории другого государства либо когда для строительства привлекаются иностранные подрядчики, обладающие требуемым опытом и квалификацией. Первые попытки быстрого и эффективного регулирования отношений трансграничного подряда посредством разработки типовых стандартных договоров на строительство и иной контрактной документации предпринимались уже с начала XX в. В основном разработчиками первых типовых договоров были сами строители, подрядчики, выполнявшие типовой набор работ по строительству зданий и сооружений для разных заказчиков, в том числе иностранных.

В наибольшей степени масштабная разработка и использование трансграничных типовых договоров характерна для периода глобализации, с началом активного развития трансграничных частноправовых отношений в области строительства.

Разработкой типовых договоров в сфере строительного подряда занимаются различные организации, ассоциации и объединения как на государственном, так и на негосударственном уровне. В основном разработкой типовых договоров занимаются профессиональные негосударственные ассоциации и объединения инженеров и консультантов.

В настоящее время существует достаточно много профессиональных ассоциаций, национальных и международных, объединяющих инженеров в области трансграничного строительства как на международном, так и на национальном уровне.

Крупнейшие профессиональные объединения, ассоциации, союзы, положительно зарекомендовавшие себя в области регулирования трансграничного строительства, как правило, имеют многолетний опыт разработки и усовершенствования типовой контрактной документации. В результате проведенного анализа были выделены наиболее значимые из них.

Одной из важнейших организаций, занимающихся разработкой и внедрением типовой контрактной документации, является Всемирная федерация инженерных организаций (англ. World Federation of Engineering Organisations – WFEO)¹, которая была основана в 1968 г. в Париже группой региональных инженерных организаций под эгидой ЮНЕСКО. WFEO объединяет национальные и региональные профессиональные организации в области инжиниринга, представляющие свыше

¹ URL: <http://www.wfeo.org/>

90 стран и более 15 млн инженеров. Россия представлена в WFEO Российским союзом научных и инженерных организаций (Union of Scientific and Engineering Associations)². Корпоративное или индивидуальное членство не предусмотрено.

Европейская федерация национальных инженерных ассоциаций (англ. European Federation of National Engineering Associations – FEANI)³ так же, как и WFEO, объединяет национальные профессиональные организации в области инжиниринга. В настоящее время в ней состоят свыше 30 европейских стран, представляющих интересы более 3,5 млн инженеров. Россия представлена также в FEANI Российским союзом научных и инженерных организаций, а также 23 другими инженерными ассоциациями в качестве ассоциированных членов.

Примером национальной ассоциации является Американская инженерная ассоциация (англ. American Engineering Association – AEA)⁴.

Существует ряд профессиональных организаций, которые занимаются активной деятельностью в области инжиниринга, включая разработку типовых договоров в области строительства как на международном, так и на национальном уровне.

Международные инжиниринговые ассоциации включают ряд организаций, наиболее известная из которых – Международная федерация инженеров-консультантов (ФИДИК).

Международная федерация инженеров-консультантов (фр. Fédération Internationale Des Ingénieurs-Conseils, англ. International Federation of Consulting Engineers, англ. International Federation of Consulting Engineers – FIDIC)⁵, основанная в 1913 г., представляет организации, работающие в секторе инжиниринга (consulting engineering industry). Федерация объединяет свыше 75 ассоциаций, представляющих более 1 млн профессионалов в области инжиниринга. В настоящее время основная деятельность Федерации – разработка типовых условий контрактов для регулирования отношений участников международной инвестиционно-строительной деятельности.

Первый контракт был разработан по требованию Всемирного банка в 1947 г. Типовые контракты ФИДИК широко применяются в строительной деятельности. Они имеют типовую форму, но могут быть адаптированы к применению в конкретном государстве. Отдельные части контракта могут быть изменены либо вовсе удалены, что делает их удобными в применении. Особенно часто типовые договоры ФИДИК используются для трансграничных договоров строительного подряда.

Годовой бюджет ФИДИК на 2017 г.⁶ предусматривал, что 28 % всего годового дохода ФИДИК составят доходы от публикаций и распространения печатной продукции, в том числе типовых контрактов; 22 % доходов

² URL: <http://www.rusea.info/>

³ URL: <http://www.feani.org/webfeani/>

⁴ URL: <http://www.aea.org/>

⁵ URL: www.fidic.org

⁶ URL: http://fidic.org/Annual_Report

Федерация запланировала получить от членских взносов и 50 % – от проведения мероприятий.

ФИДИК сотрудничает с региональными федерациями в сфере инжиниринга и строительства, среди которых Европейская федерация ассоциаций инженерных консультантов (англ. European Federation of Engineering Consultancy Associations – EFCA)⁷, Панамериканская федерация консультантов (англ. Pan American Federation of Consultants – FEPAC)⁸.

Компании могут входить в Федерацию в рамках соответствующей национальной ассоциации-члена (например, Россия представлена Русской ассоциацией инженеров-консультантов⁹) либо как аффилированные члены.

Аффилированное членство возможно для компаний и организаций, которые не могут войти в Федерацию как национальные ассоциации-члены либо ассоциированные члены (если в их стране нет национальной инжиниринговой ассоциации), но хотят напрямую взаимодействовать с Федерацией и поддерживать ее деятельность.

Индивидуальное членство в Федерации предусмотрено только для профессионалов из стран, где нет национальной ассоциации.

Членство в Федерации предполагает наличие определенных прав, в том числе права использовать надпись «Affiliate Member of FIDIC» и логотип Федерации на корпоративных канцтоварах; получать электронную рассылку новостей «FIDIC News», размещать свою рекламу в этой рассылке, получать по электронной почте отчеты о запланированных и проведенных встречах и совещаниях, в том числе с участием многосторонних агентств развития (multilateral development agencies), размещать информацию о компании в тематических публикациях FIDIC, в том числе в буклете «FIDIC Info» и ежегодном отчете «FIDIC Annual Review», приобретать публикации ФИДИК со скидкой, участвовать в сервисе рекомендаций, когда различные информационные запросы, поступающие в секретариат ФИДИК, направляются аффилированным членам, которые могут быть в них заинтересованы, контактировать с другими компаниями-членами ФИДИК, участвовать в заседаниях комитетов и форумов ФИДИК, представляющих интерес, предлагать темы и выступления для ежегодной конференции ФИДИК. Минимальный членский взнос аффилированного члена – 1500 швейцарских франков (около 900 долл. США) в год. Федерация принимает решение о приеме организации в качестве аффилированного члена после консультации с национальной ассоциацией-членом (если таковая имеется).

В сентябре 2015 г. аффилированным членом Международной федерации инженеров-консультантов ФИДИК стала «Национальная ассоци-

⁷ URL: www.efcanet.org/

⁸ URL: www.fepac.org/

⁹ URL: <http://www.raec-moscow.ru/>

ация инженеров-консультантов в строительстве» (НАИКС)¹⁰ – первое в России профессиональное объединение, ставящее целью формирование цивилизованной модели инжинирингового рынка в России путем перехода к оказанию комплексных консалтинговых услуг и формирования прочного российского экспертного сообщества в сфере управления инвестиционно-строительными проектами. Благодаря своему членству, НАИКС получила возможность использовать и распространять признанные мировые практики в области строительства, делая ставку на разработку совместных с ФИДИК типовых документов. Ассоциация была зарегистрирована 10 декабря 2014 г. и объединила более 10 000 практикующих инженеров. В число учредителей вошло 16 ведущих инжиниринговых компаний России. Основными целями создания НАИКС были содействие эффективному развитию инжиниринга и инженерной научно-технической мысли в Российской Федерации, повышение престижа профессии инженера-консультанта в нашей стране, внедрение в стройкомплексе страны лучших практик в области строительного инжиниринга, а также развитие инженерного консультирования как отдельного вида бизнеса. НАИКС объединяет инженеров-консультантов, готовых принимать непосредственное участие в создании цивилизованной модели инжинирингового рынка в России. Сегодня НАИКС оказывает услуги инженерного консультирования в строительной сфере, реализует партнерские проекты по подготовке кадров и разработке типовых документов в области строительства, участвует в разработке профильных законопроектов, регламентирующих инвестиционно-строительную деятельность. Помимо законодательных органов, эксперты НАИКС входят в рабочие группы общественных объединений, где они представляют интересы и потребности строительной отрасли и участников рынка.

Членами ФИДИК являются национальные ассоциации.

Ассоциация канадских инжиниринговых компаний (англ. Association of Canadian Engineering Companies – ACEC)¹¹ была основана в 1925 г. и является национальной ассоциацией консалтинговых компаний, предоставляющих услуги в области инжиниринга. Ассоциация объединяет более 600 компаний самого различного масштаба, а также 12 региональных организаций, входит в ФИДИК в качестве аффилированного члена.

Китайская национальная ассоциация инженерного консалтинга (CNAEC)¹² была основана в 1992 г. в Пекине. Это крупнейшая китайская национальная ассоциация, в которую входят фирмы и отдельные лица, предоставляющие технологические интеллектуальные консалтинговые услуги в сфере строительства. В 1996 г. CNAEC получила членство ФИДИК с полным правом голоса. CNAEC является китайской некоммерческой и неправительственной организацией, входит в ФИДИК в качестве аффилированного члена.

¹⁰ URL: <http://naces.ru/>

¹¹ URL: http://www.acec.ca/en/services/publications/publications_login.asp

¹² URL: <http://www.cnaec.org.cn/index-e.asp>

Российская национальная ассоциация инжиниринговых компаний (НАИК)¹³ была создана в 2008 г. с целью формирования единых стандартов работы инжинирингового рынка страны, представления органам государственной власти Российской Федерации единой консолидированной позиции членов ассоциации. Ассоциация принимает активное участие в обсуждениях и общественных слушаниях регламентов, законопроектов и отраслевых стандартов в области строительства объектов электроэнергетики.

Всего в ФИДИК в качестве членов входят 94 национальные ассоциации инженеров – консультантов по всему миру.

Еще одна международная инжиниринговая ассоциация, не менее значимая, чем ФИДИК – это Европейская федерация ассоциаций инженерных консультантов (англ. European Federation of Engineering Consultancy Associations – EFCA)¹⁴.

EFCA была основана в 1992 г. и является единственной Европейской федерацией в сфере инжиниринга, занимающейся разработкой типовых трансграничных договоров строительного подряда, типовых рекомендаций по составлению трансграничных договоров и их типовых условий в сфере строительного подряда. Федерация объединяет 29 национальных организаций в области инжиниринга из 28 стран Европы, представляя интересы свыше 10 тыс. компаний. Годовой бюджет Федерации составляет около 640 тыс. евро. Россия также представлена в EFCA Русской ассоциацией инженеров-консультантов.

Формально полными членами Европейской федерации могут быть ассоциации, корпорации, другие организации, которые находятся в странах ЕС, Европейской ассоциации свободной торговли (ЕФТА) либо в странах, ведущих переговоры о вступлении в эти организации. Россия, тем не менее, также представлена в Европейской федерации. Компании или профессионалы участвуют в Европейской федерации, как правило, через свои национальные ассоциации.

Кроме FIDIC и EFCA заслуживают внимания следующие ассоциации и организации.

Трибунал по совместным контрактам (англ. JCT – the Joint Contracts Tribunal)¹⁵ был создан в 1930-х гг. Королевским институтом британских архитекторов (англ. Royal Institute of British Architects – RIBA)¹⁶ и Национальной федерацией работодателей строительных компаний (англ. National Federation of Building Trades Employers – NFBTE)¹⁷ для рассмотрения поступающих предложений о внесении изменений в типовую форму контракта, которая была опубликована в 1931 г. С тех пор Трибунал по совместным контрактам выпускает стандартные формы контракта на строительство, руководства и другую стандартную документацию

¹³ URL: <http://www.naecrussia.ru/>

¹⁴ URL: <http://www.efcanet.org/>

¹⁵ URL: <https://corporate.jctltd.co.uk/about-us/>

¹⁶ URL: <https://www.architecture.com/>

¹⁷ URL: <https://mrc.epexio.com/records/BTO>

для использования в строительной отрасли. С момента своего создания в 1931 г. JCT неуклонно увеличивает число входящих в него членов. Следуя рекомендациям в докладе Latham за 1994 г.¹⁸, действующая структура управления состоит из семи членов, которые утверждают и санкционируют публикации. В 1998 г. JCT стала компанией с ограниченной ответственностью.

Членами JCT по состоянию на декабрь 2016 г. являются Королевский институт британских архитекторов, Королевский институт дипломированных сметчиков (англ. Royal Institution of Chartered Surveyors – RICS)¹⁹, Британская федерация собственности (англ. British Property Federation)²⁰, Ассоциация местного самоуправления (англ. Local Government Association)²¹, Национальный совет специалистов подрядчиков (англ. National Specialist Contractors Council)²², Шотландский комитет по строительству жилья (англ. Scottish Building Contract Committee)²³ и Юридическая группа подрядчиков (англ. Contractors Legal Group), включая входящие в нее Национальную федерацию строителей (англ. National Federation of Builders)²⁴, Группу подрядчиков Соединенного Королевства (англ. UK Contractors Group)²⁵, Национальную конфедерацию доступа и лесов (National Access and Scaffolding Confederation)²⁶, Федерацию шотландского строительства (Scottish Building Federation)²⁷. Каждая из организаций-членов назначает Директора Совета директоров, который участвует в принятии ключевых решений. Кроме того, в Совет директоров JCT входят 47 представителей руководящих органов каждого из членов.

Институт промышленной инженерии (англ. Institute of Industrial Engineering (ИЕ))²⁸, основанный в 1948 г., объединяет индивидуальных членов, но корпорации могут участвовать в качестве партнера по альянсу (alliance partner)²⁹. Кроме типовых трансграничных договоров, разрабатываемых институтом, ИЕ известен также своими учебными программами и профессиональными сертификатами, а также наградами в области инжиниринга. Членство в ИЕ дает компаниям доступ к информационной базе по типовым договорам и эффективным методикам «The

2018. № 1

¹⁸ См.: *Latham M. Constructing the Team*. London : HMSO, 1994.

¹⁹ URL: <https://www.rics.org/>

²⁰ URL: www.bpf.org.uk/

²¹ URL: <https://www.local.gov.uk/>

²² URL: <https://www.constructionline.co.uk/member-zone/buyers/buyer-resources/useful-links/useful-links/national-specialist-contractors-council-nscsc/>

²³ URL: <http://www.sbcconline.com/>

²⁴ URL: www.builders.org.uk/

²⁵ URL: https://www.designingbuildings.co.uk/wiki/UK_Contractors%E2%80%99_Group

²⁶ URL: <https://www.nasc.org.uk/>

²⁷ URL: <http://www.scottish-building.co.uk/>

²⁸ URL: <http://www.iinet2.org/Details.aspx?id=282>

²⁹ URL: <http://www.iinet2.org/Details.aspx?id=12456>

ПЕ "Knowledge Center"), доступ к услугам по продвижению своих услуг и брендов. Размер членских взносов корпоративных членов определяется индивидуально.

Институт управления проектами (англ. Project Management Institute – PMI)³⁰ – профессиональная ассоциация консультантов, предоставляющих услуги в области управления проектами. PMI объединяет индивидуальных членов (членский взнос – 129 долл. в год), но для организаций есть возможность участвовать в рамках группового членства (Group Billing Plan): если более 15 человек от одной организации вступают в PMI и присоединяются хотя бы к одному из его подразделений (chapter), членский взнос на каждого составляет 119 долл.

Национальная ассоциация инжиниринговых компаний (НАИК)³¹ была основана в ноябре 2008 г. с целью формирования единых стандартов работы инжинирингового рынка страны, представления органам государственной власти Российской Федерации единой консолидированной позиции членов ассоциации. НАИК – ведущее российское профессиональное объединение крупнейших инжиниринговых компаний страны, одна из ведущих российских дискуссионных площадок для инжинирингового сообщества и экспертов рынка. Ассоциация принимает активное участие в обсуждениях и общественных слушаниях регламентов, законопроектов и отраслевых стандартов в области строительства. В состав НАИК входят 10 ведущих компаний инжинирингового рынка: «Группа Е4», «ВО «Технопромэкспорт», «ЭМАльянс», «Системы управления», «Инженерный центр ЕЭС», «Энергостройинвест-холдинг», «Энергопроект», «Интертехэлектро – Новая Генерация», «УК «КВАРЦ», «Технопромэкспорт», «ЕвроСибЭнерго-инжиниринг».

Русская ассоциация инженеров-консультантов (РАИК)³² была создана в 2006 г. является некоммерческой организацией, представляющей инженерные организации в строительном секторе, которые помимо комплексных проектных работ выполняют управление строительными проектами и осуществляют строительный контроль, оказывают экспертные и консультационные услуги как государственному, так и частному сектору. В настоящее время РАИК объединяет 12 организаций-членов. С 2007 г. РАИК является также членом Европейской федерации ассоциаций инженеров-консультантов (EFCA) и Международной федерации инженеров-консультантов (FIDIC). РАИК подписала также соглашения о сотрудничестве в создании индустрии инженерного консультирования с национальными ассоциациями инженеров-консультантов Республики Беларусь, Казахстана, Узбекистана, Украины.

10 апреля 2008 г. руководители национальных ассоциаций инженеров-консультантов Беларуси, России и Украины подписали соглашение о создании Евразийской федерации ассоциаций инженеров-консультан-

³⁰ URL: <http://www.pmi.org/>

³¹ URL: <http://www.naecrussia.ru/>

³² URL: <http://www.raec-moscow.ru/>

тов (ЕФАИК). РАИК организывает семинары по применению международных типовых форм строительных контрактов FIDIC и процедур при управлении строительными проектами в Российской Федерации.

Таким образом, проблемы нормативно-правового регулирования трансграничных отношений частноправового характера, в том числе отношений, возникающих в силу трансграничного договора строительного подряда, решаются на разных уровнях нормотворчества. Большое значение имеет разработка и распространение типовых договоров в области строительства и контрактной документации. Анализируя роль международных профессиональных объединений в разработке типовых договоров в сфере строительства, обращает на себя внимание тот факт, что финансирование их деятельности в основном осуществляется собственными силами ассоциаций, организаций и союзов, а работа по актуализации и усовершенствованию типовой контрактной документации обеспечивается преимущественно за счет членских взносов участников и за счет продажи форм типовых контрактов и другой контрактной документации участникам строительства. При этом деятельность профессиональных объединений в области трансграничного регулирования строительного подряда имеет ключевое значение для развития трансграничного нормотворчества в целом и для гармонизации и унификации права в сфере строительства и международных частноправовых отношений в частности.

Анализируя роль трансграничных профессиональных ассоциаций и объединений в создании источников международного частного права, автор настоящего исследования приходит к выводу о необходимости учитывать некоторые особенности подхода к созданию типовой документации и к определенным различиям в типовых условиях разрабатываемых ими нормативных документов. Например, при составлении контрактной документации ФИДИК допускает включение в договор трансграничного строительного подряда условия о применении авансовых платежей, в то время как Трибунал по совместным контрактам в своих типовых контрактах на строительство отказывается от применения авансов в пользу правовой конструкции гарантийного удержания как способа обеспечения обязательств по договору.

По мнению автора, основной тенденцией развития деятельности трансграничных профессиональных ассоциаций и организаций, занимающихся разработкой типовой контрактной документации для строительства является постепенная гармонизация типовых условий трансграничных договоров строительного подряда, тендерной и иной контрактной документации, сглаживание различий и устранение противоречий. Эта тенденция объясняется тем, что совместимость условий позволяет комбинировать использование типовых договоров различных разработчиков, тем самым повышая возможность использования наиболее квалифицированных подрядчиков, специалистов и консультантов. Не секрет, что нормы типовых договоров строительного подряда нередко принимаются во внимание в процессе нормотворчества на уровне национального пра-

ва, переходят из разряда норм *lex mercatoria* в категорию национально-правовых норм.

Итак, можно говорить о неразрывности нормотворчества на уровне *lex mercatoria* в таком контексте, как создание типовых трансграничных контрактов в области строительства и национального права в каждом государстве, где применяются подобные типовые договоры для целей регулирования трансграничных отношений строительного подряда, а также о неуклонном повышении значимости работы трансграничных профессиональных ассоциаций, союзов и организаций в условиях глобализации.

Московский государственный университет имени О. Е. Кутафина (МГЮА)

Годдард И. А., директор по качеству управления проектами АО «Группа компаний ИНЖГЛОБАЛ», генеральный подрядчик. Управление проектами. Стратегическое планирование. Юридическое сопровождение капитального строительства.

E-mail: innagoddard@gmail.com

Тел.: 8-985-205-50-74

Moscow State University of Law named after O. E. Kutafin

Goddard I. A., The Quality Director «ENGLOBAL GROUP, General Contractor. Project Management. Strategic Planning. Legal Support for Capital Construction

E-mail: innagoddard@gmail.com

Tel.: 8-985-205-50-74