



СОВПАДЕНИЕ ИНТЕРЕСОВ В ДОГОВОРЕ БУРЕНИЯ



Айдар Егеубаев
9 августа 2013 года

Договор бурения

- Договор бурения это договор строительного подряда (651 ГК)

НЕФТЯНАЯ КОМПАНИЯ

БУРОВАЯ КОМПАНИЯ



- (i) создает подрядчику необходимые условия для выполнения работы,
- (ii) принимает результаты и
- (iii) оплачивает работы

строит скважины в срок, качестве и объеме согласно спецификации

РЕГУЛИРОВАНИЕ:

Гражданский Кодекс РК vs Правила закупок Самрук-Казыны

Существенные условия

1. **Предмет** - Под ключ (turn key) или оплата посуточно
2. **Стоимость** – твердая или (не)фиксированная цена
3. **Сроки** – Начальные, промежуточные и конечные сроки выполнения и принятия работы, предоставления технической документации заказчиком, поставки материалов сторонами
4. **Качество работы и гарантия** – соответствовать условиям договора
5. **Права и обязанности сторон** – выполнение работы подрядчиком и принятие заказчиком результатов работы и ее оплата.
6. **Ответственность сторон** – неустойка / расторжение договора

Ответственность подрядчика

- Несвоевременное начало или медленное выполнение по вине подрядчика (627.2 ГК)
- Ненадлежащее качество работы и своих материалов, зафиксированное актом приемки (664, 635 и 617.2 ГК)
- Ненадлежащее выполнение работ из-за материалов заказчика с обнаруживаемыми недостатками (625.2 ГК)
- Потеря материалов заказчика (626 ГК)
- Нарушения заказчика перед субподрядчиком (619.2 ГК)
- Своевременное предупреждение о существенном превышении цены из-за дополнительных объемов (с приостановлением работ) (621.3 и 654.4 ГК)
- Требования об охране окружающей среды и безопасности проводимых работ (653 и 661 ГК);
- Просрочка передачи результата работы (618 ч2 ГК)

Ответственность заказчика

- Риск случайной гибели или повреждения предоставленных заказчиком материалов (665.2 ГК);
- Выплата аванса в размере, указанном в договоре (623.2)
- Увеличение цены работы, ущерб и издержки подрядчика, причиненные ввиду (i) отсутствия содействия заказчиком и (ii) упущений заказчика (629 ГК)
- Риск случайно наступившей невозможности исполнения работ (652.2 ГК)
- Риск гибели или повреждения работы не по вине подрядчика (664.3 ГК)
- Оплатить устранение недостатков, за которые подрядчик не несет ответственности (666 ГК)

Права подрядчика

- Получить оплату, включая аванс (616 ГК)
- Самостоятельно определять способ исполнения работ, включая вопросы организации, обеспечения материалами, механизмами и иными ресурсами (616.2 ГК)
- Не возмещать недостатки работы деньгами, но в разумный срок устранить эти недостатки или выполнить работу заново (635)
- Требовать увеличения цены при существенном возрастании стоимости материалов или расторжения договора (621.5 ГК)
- Сохранять сэкономленные средства (622 ГК)
- Нанимать субподрядчиков (619 ГК)
- Удерживать результаты работы и материалы заказчика до полной уплаты (624.1 ГК)
- Приостанавливать работу до получения указаний в случае непригодности материалов, неблагоприятных последствий для заказчика (628.1 ГК)
- Владеть скважиной до сдачи заказчику и оплаты всех сумм (651.4 ГК)
- Требовать новой сметы, если стоимость работ превышена на 10% и более
- Удерживать передачу скважин и имущества заказчика до полной уплаты заказчиком всех платежей (292.1 ГК)

Обязанности заказчика

- Предоставить ПСД до начала работ (654 ГК);
- Принять работу и оплатить согласно срокам указанным в договоре (616 ГК)
- Отвечать на предупреждения о несоответствии ПСД (654 ГК) и оказывать услуги подрядчику в проведении проектных работ (669 ГК)
- Предоставить для строительства земельный участок, здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов подрядчику, временную подводку сетей, водо- и паропровода (658 ГК)
- Своевременно предоставить оговоренный материал и заменить непригодный или недоброкачественный материал или изменить неверные инструкции (628.3 ГК)
- При обнаружении недостатков сначала потребовать у подрядчика или (i) безвозмездного устранения или (ii) уменьшения цены или (iii) возмещения расходов (только если последнее прямо предусмотрено в договоре) (635 ГК)
- Не вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика (660.1)
- Заявлять немедленно во время надзора подрядчику об ухудшающих отступлениях от договора (660 ГК)
- Оказывать содействие в порядке, предусмотренном договором (629 ГК)
- Оплачивать расходы и убытки по консервации строительства (662 ГК)

ПСД

или техническая документация

- Договор должен определять состав и содержание ПСД и срок ее предоставления заказчиком (654.3 ГК).
- Заказчик имеет требовать изменений, только если они не влекут удорожания работ (655.1 ГК)
- Заказчик обязан возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для проектирования (669.5 ГК)

Расходы в связи с изменением технической документации и объемов работы*

- i. Любые изменения должны быть согласованы Сторонами
- ii. Определение Стороны, отвечающей за расчет дополнительных расходов
- iii. Последствия уменьшения объемов работы

* обязательно проведение государственной экспертизы/маркетинговые заключения в отношении материалов либо оборудования по Правилам закупок АО «ФНБ «Самрук-Казына» обеими Сторонами.

Принятие результатов работы

- Заказчик обязан принять результат в срок и приступить к принятию немедленно после сообщения подрядчика (630 и 663 ГК)
- При уклонении от принятия более 1 месяца и после 2-хкратного предупреждения подрядчик вправе продать/провести отчуждение результата работы (630.7 ГК)
- При отказе заказчиком от подписания акта делается пометка, он подписывается одной стороной и он может быть признан судом действительным (663.4 ГК)

Документы, подлежащие оформлению после окончания работ (слишком много?):

1. Акт рекультивации;
2. Акт возврата технической документации;
3. Акт выполненных работ; и
4. Акт приемки-сдачи.

Цена

Определение стоимости

- Основание – приблизительная или твердая смета.
- Как увеличить цену, если потолок – план закупок нефтяной компании? (пункт 133 Правил Самрук-Казыны)

Факторы, влияющие на изменение стоимости договора:

- i. изменение конструкции скважин;
- ii. увеличение цены материалов и оборудования / тип труб;
- iii. изменение тарифов, влияющих на ценообразование
- iv. прочие факторы.

Порядок оплаты

- оплата производится поэтапно;
- пропорциональное соответствие соотношения оплаты и хода работ.

Ответственность / Санкции

- взыскание неустойки (штрафа) носит компенсационный характер и направлено в первую очередь на возмещение понесенных убытков
- наложение штрафных санкций Заказчиком в связи с неисполнением и (или) ненадлежащим исполнением обязательств Подрядчиком;
- Равенство и зеркальность в санкциях / Баланс

Наложение штрафных санкций в одностороннем порядке без наличия вины противоречит законодательству Республики Казахстан!

Обязательно требуется согласование Сторон для наложения штрафных санкций.

Основания для освобождения от штрафа

1. отсутствие вины подрядчика за неисполнение и (или) ненадлежащее исполнение обязательства; • снижение судом размера суммы неустойки, когда кредитор своим бездействием привел к увеличению размера неустойки;
2. наличие доказательств о принятии должником всех зависящих от него мер для надлежащего исполнения обязательства; • Статьей 293 ГК закреплено право суда уменьшить размер подлежащей взысканию неустойки в случае явной несоразмерности с убытками;
3. невозможность надлежащего исполнения обязательства вследствие обстоятельств непреодолимой силы; • Нет определения «несоразмерности», но в судебной практике имеются дела, когда сумма неустойки, превышающая 100% от убытков, считалась несоразмерной;
4. вина третьих лиц; • Не допускаются действия юридических лиц, направленные на причинение вреда другому лицу, на злоупотребление правом в иных формах, а также на осуществление права в противоречии с его назначением;
5. непринятие кредиторами своевременных мер по защите нарушенных прав и иные основания освобождения от ответственности, предусмотренные законодательством или договором. • Необходимо выражать несогласие в письменной форме в случае возражения против расчета штрафа

Устранение недостатков и расторжение

- одностороннее расторжение договора Заказчиком в связи с неисполнением и (или) ненадлежащим исполнением обязательств Подрядчиком.
- Необходимо обратить внимание на сроки уведомления Заказчиком о расторжении Договора.
- Заказчик имеет право/должен назначить Подрядчику разумный срок для устранения недостатков.
- Необходимо определить срок для подписания акта сверки, подлежащего подписанию при расторжении Договора.

Гарантия качества / Срок

- Недостатки обнаруженные в пределах гарантийного срока (665 ГК)
- Нормальный износ, неправильная эксплуатация, неправильные инструкции заказчика, ненадлежащий ремонт заказчиком или третьими лицами не входят в гарантию
- Гарантия качества результата работ распространяется на все элементы, составляющие результат работы, если иное не предусмотрено Договором.
- Важно определить условия предоставления гарантийного срока.
- Что такое «под ключ»? Перенесение всех возможных рисков на буровую компанию

Проблемные аспекты договора бурения

Условия страхования

Расходы на страхование должны быть за счет заказчика и включаться в стоимость работ.

Отражение обязательств в договоре недропользования заказчика

Разрешение споров

Суд или арбитраж? Где больше независимости?

ВОПРОСЫ?

СПАСИБО!