

Консорциум как организационная форма подрядчика

В.А. Сибирев, начальник Управления правового обеспечения внешнеэкономической деятельности Юридического департамента ОАО «Стройтрансгаз»

На стадии подготовки к строительству объектов трубопроводного транспорта следует уделять особое внимание организационной структуре подрядчика строительства. Одним из важных факторов успешной реализации проекта является правильная организация взаимодействия всех участников, так или иначе вовлеченных в процесс. В общем-то вариантов не так уж и много — это либо структура генерального подрядчика, либо структура консорциума, остальные являются производными от этих двух схем.

Если генподрядные отношения уже достаточно давно применяются в России и здесь не возникает каких-либо вопросов, то консорционные, появившиеся в начале 90-х гг. и получившие в последнее время широкое распространение, до сих пор иной раз реализуются без должного понимания участниками консорциума сути этих правоотношений. Этому отчасти способствует слабая нормативная база, регулирующая договорные объединения юридических лиц.

Необходимо отметить, что деятельность консорциумов российским законодательством не регламентирована. В качестве схожих институтов гражданского права, закрепленных действующим законодательством, можно выделить простое товарищество (гл. 55 Гражданского кодекса Российской Федерации) и исполнение обязательств содолжниками — пассивное солидарное обязательство (ст. 707 Гражданского кодекса Российской Федерации). Простое товарищество является не лучшим и, пожалуй, самым неудобным инструментом договорного объединения для целей, преследуемых подрядчиком строительства, так как предполагает вклады, доли, общее имущество и т.п. В противоположность ему принято использовать такую форму договорного объединения, как консорциум. Она проста в создании, мобильна и обладает достаточной гибкостью, что позволяет использовать ее в любых вариациях — будь то объединения с солидарными или долевыми обязательствами и правами.

Единого определения понятия «консорциум» не существует. На наш взгляд, наиболее точным является следующее: консорциум (от лат. *consortium* — соучастие, общность) — форма договорного объединения юридических лиц, обязующихся совместно действовать

Статья посвящена организационной структуре подрядчика строительства объектов трубопроводного транспорта. По утверждению автора, этому вопросу следует уделять особое внимание на стадии подготовки к строительству данных объектов.

Вариантов здесь не так уж и много — это либо структура генерального подрядчика, либо структура консорциума, остальные являются производными от этих двух схем.

Несмотря на отсутствие законодательного урегулирования консорционных отношений, практика показывает, что при реализации технически сложных и экономически объемных проектов, к которым можно отнести объекты по добыче и транспортировке углеводородов, заказчику предпочтительнее привлекать консорциум подрядчиков, что придаст проекту большую устойчивость от воздействия организационных, технических и экономических рисков и факторов, негативно влияющих на экономику и сроки реализации проекта.

без образования юридического лица в целях увеличения конкурентоспособности производимых ими продуктов, услуг или работ. Отличие от простого товарищества — отсутствие объединения вкладов и вкладов как таковых.

Как правило, участниками консорциума являются две организации — подрядная (выполняет все строительно-монтажные работы) и инжиниринговая (выполняет все проектно-изыскательские работы и работы по прокьюременту оборудования). Возможны варианты с тремя и более участниками (это зависит от характера объекта строительства и сложности проекта в целом).

Как показывает практика, распределение объемов и видов строительно-монтажных и проектно-изыскательских работ усложняет управление и координацию консорциума, ведет к неминуемым взаимным нарушениям графиков производства работ. Чтобы избежать этого, необходимо закрепить в соглашении о консорциуме механизм предварительного согласования участниками возможных изменений графиков в оперативном порядке, наделить представителей участников консорциума правом их корректировки, установить фиксированные ставки возмещения затрат по простому технике и персонала и, что самое главное, предусмотреть в бюджете каждого из участников сумму расходов на возможный простой персонала и техники вследствие нарушения графика работ другими участниками.

Зачастую подрядчики, желая продемонстрировать заказчику свой союз и получить квалификационные преимущества в том или ином тендере, заключают квазиконсорционное соглашение, которое очень похоже на соглашение о консорциуме, но не отражает его сути — соисполнения обязательств по договору с заказчиком и солидарного обязательства. Соглашения подобного рода можно квалифицировать как соглашения о заключении в будущем договора субподряда с отлагательным условием — победой участника-генподрядчика в конкурсе на право заключения договора генподряда. Данное соглашение не является предварительным договором, поскольку не содержит сущес-

Простое товарищество является не лучшим и, пожалуй, самым неудобным инструментом договорного объединения для целей, преследуемых подрядчиком строительства, так как предполагает вклады, доли, общее имущество и т.п.

твенных условий договора подряда. Такой шаг не запрещен, но связан с определенными трудностями для участников конкурса — оферентов, так как порождает вопросы о составе оферентов, о правомерности присуждения выигрыша одному из участников, о правомерности несоблюдения требований тендерной документации в части солидарной ответственности, о дальнейшем разграничении ответственности и обязательств участников соглашения перед заказчиком объекта.

Создание консорциума обычно проходит в три этапа.

Первый этап — соглашение о взаимопонимании. На данной стадии участники выражают свое принципиальное отношение к сотрудничеству в форме консорциума, намечают план взаимных мероприятий по оценке готовности и целесообразности такого рода объединения, основные направления совместной деятельности (следует отличать от совме-

стной деятельностью в смысле простого товарищества). Именно на этой стадии важно осознание того, что

в данных правоотношениях участвуют не стороны-контрагенты, а равноправные партнеры, преследующие общие интересы.

Второй этап — предварительное соглашение о консорциуме. Определив взаимные возможности и выгоды от сотрудничества, участники будущего консорциума определяют круг потенциальных проектов, участвовать в которых обоюдновыгодно. На этой стадии главным и, пожалуй, определяющим фактором работоспособности консорциума является правильное разграничение прав, обязательств и функций между участниками. Практика показывает, что не всегда участники консорциума правильно понимают свою роль в проекте во взаимосвязи с другими участниками. В этом заключается главная ошибка. Не следует пренебрегать детальным разграничением функций участников консорциума как на стадии подготовки общего тендерного предложения, так и на стадии реализации проекта (исполнения контракта с заказчиком). Игнорирование порой даже самых незначительных, как кажется на данном этапе, вопросов, откладывание их решения на последующую ста-

дию — «решим все в рабочем порядке» — влечет за собой иной раз самые плачевные последствия — расторжение контракта, применение санкций со стороны заказчика и т.п.

Третий этап — подписание соглашения о консорциуме. На третьем и последнем этапе формирования консорционных правоотношений происходит формализация договоренностей всех участников проекта, участники окончательно определяют структуру консорциума, его администрирование, распределительную ведомость работ, порядок взаимоотношений и принципы ответственности.

К числу существенных вопросов, требующих обязательного закрепления в соглашении о консорциуме, относятся следующие:

- 1) организационная структура консорциума: долевая, если возможно разделить объект строительства на отдельные пусковые комплексы или он состоит из нескольких самостоятельных объектов строительства, или солидарная, если объект строительства неделим;
- 2) административная структура: унитарная — создается единый орган управления работами; консолидированная — каждый из участников выполняет работы самостоятельно, координация осуществляется представителем одного из участников — руководителем проекта;
- 3) финансовая структура: централизация денежных потоков (выручки), поступающих от заказчика, в аппарате управления консорциумом и последующее распределение поступивших денежных средств между участниками; децентрализация выручки, поступающей от заказчика, на самостоятельные потоки в пользу каждого из участников проекта;
- 4) договорная структура — порядок заключения договоров с субподрядчиками и другими лицами, привлекаемыми консорциумом и его участниками для выполнения работ по проекту. Может предусматривать как солидарные обязательства участников консорциума перед третьими лицами по такого рода договорам, так и отдельную ответственность одного из участников за заключение и исполнение такого договора;
- 5) распределение видов и объемов работ по договору с заказчиком. Типичная ошибка, допускаемая участниками вследствие недостаточной проработанности проекта и вопроса создания консорциума — это распределение объемов и видов работ по проекту в процентном отношении. Необходимо конкретно распределять виды работ или объекты строительства, что позволит избежать споров о принадлежности к сфере ответственности каждого из участников того или иного объема работ;
- 6) принципы урегулирования нераспределенных или дополнительных работ, не отнесенных к сфере ответственности кого-либо из участников. Обычно применяется принцип *pro rata*;
- 7) принципы ответственности перед заказчиком: солидарная ответственность с правом регресса; долевая ответственность в пределах доли каждого из участников консорциума. Необходимо отметить, что, хотя законодательством предусмотрена возможность применения долевой ответственности соподрядчиков перед заказчиком, последние неохотно идут на это и, как правило, указывают в тендерной документации, что участники консорциума несут солидарную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору подряда, это снижает управленческие риски заказчика по проекту;
- 8) порядок формирования, предъявления и урегулирования претензий к заказчику и *vice versa* — так называемая внешняя ответственность;
- 9) ответственность за уклонение участников от сотрудничества и ненадлежащее исполнение обязательств по консорциуму — так называемая внутренняя ответственность участников консорциума;
- 10) механизмы предотвращения «блокады» работы консорциума одним из участников и санкции, применяемые к такому участнику.

Независимо от того, как будет организована административная структура консорциума (унитарная или консолидированная), один из участников консорциума назначается лидером — лицом, ответственным за надлежащую организацию и координацию работы консорциума, а также за связь с третьими лицами от имени и в интересах консорциума. В зависимости от объема выполняемых лидером функций его вознаграждение составляет,

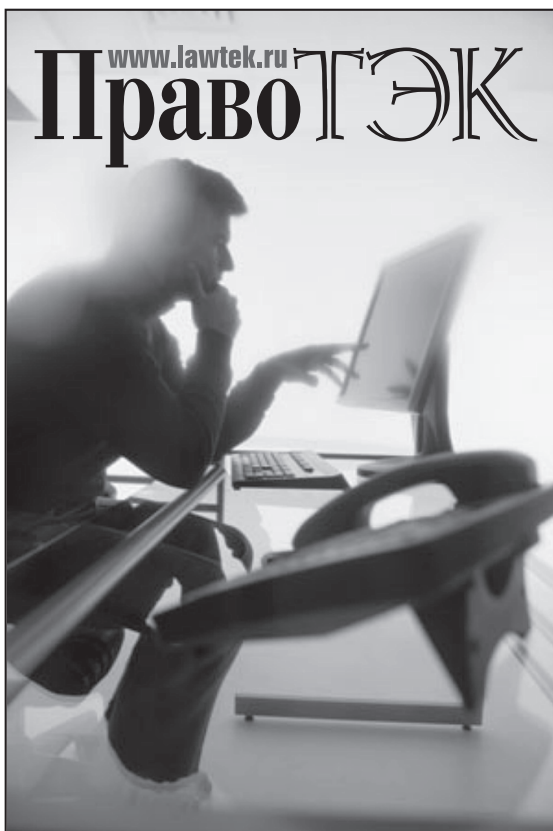
как правило, 3–5 % его доли в цене контракта с заказчиком.

Лидером может стать любой из участников, но, как правило, им становится тот участник, объем работ которого занимает большую часть в контракте, либо (при относительном равенстве объемов) тот из участников, который выполняет функции по организации строительства в целом. Назначать лидером консорциума участника, ответственного только за прокьюремент или только за проектные работы, нежелательно, так как это влечет снижение роли участника, выполняющего строительно-монтажные работы, и практически исключает его из контроля и управления консорциумом, что негативно сказывается на балансе интересов сторон и на работоспособности консорциума в целом.

Естественно, полностью описать все нюансы консорционных правоотношений и взаимоотношений участников гражданского оборота практичес-

ки невозможно, поскольку, как отмечалось выше, это один из самых мобильных и гибких договорных инструментов сотрудничества. В силу этого не представляется необходимым создавать типовое соглашение о консорциуме, можно ограничиться общими рекомендациями о методике его формирования.

Несмотря на отсутствие законодательного регулирования консорционных отношений, практика показывает, что при реализации технически сложных и экономически объемных проектов, к которым можно отнести объекты по добыче и транспортировке углеводородов, заказчику предпочтительнее привлекать консорциум подрядчиков, что придаст проекту большую устойчивость от воздействия организационных, технических и экономических рисков и факторов, негативно влияющих на экономику и сроки реализации проекта. □



"ПравоТЭК" – это независимый информационно-аналитический ресурс, специализирующийся на предоставлении и освещении актуальной информации о правовых процессах в области недропользования, экологии и энергетики России и других стран СНГ.

Это удобный рабочий инструмент для юристов, правоведов, аналитиков и бизнес-консультантов, чья профессиональная деятельность в большой степени связана с информационной составляющей.

Базовыми рубриками портала "ПравоТЭК" являются:

Новости: отраслевые, правовые, судебные.

Анализ и комментарии: статьи, интервью, выступления.

Практика: судебная, налоговая, а также практика министерств и ведомств.

Законодательство: мониторинг, законопроекты, нормативные и правовые акты.

Календарь: выставки, конференции, семинары, круглые столы.

Досье: назначения, персоналии, проекты, события.

Подпишитесь на **бесплатную новостную ленту** и Вы будете всегда в курсе самых важных событий отрасли!

www.lawtek.ru - www.lawtek.ru - www.lawtek.ru