

# Порядок заключения, исполнения, изменения и расторжения договоров



# Договор-

- В соответствии с п. 1.ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. При отсутствии в договоре существенных условий такой договор не будет считаться заключенным (п. 1. ст. 432 ГК РФ)

# Заключение договора

- Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Классический вариант договора – простая письменная форма.
- Также существуют договоры, которые подлежат обязательной государственной регистрации. Например, все договоры, связанные с недвижимостью (продажа, обмен, дарение), необходимо регистрировать в Росреестре. Такие договоры считаются заключенными с момента прохождения государственной регистрации. В случае, если по каким-то причинам договор купли-продажи, обмена, дарения недвижимости не прошел государственную регистрацию или не поступил в Росреестр, такой договор считается не заключенным.
- Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы.

# Заключение договора

- В соответствии с положением о закупке заказчик может установить правило, что по согласованию с участником закупки, с которым заключается договор, вправе увеличить количество поставляемого товара на сумму, не превышающую разницы между ценой договора, предложенной таким участником, и начальной (максимальной) ценой договора (ценой лота). При этом цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены договора, указанной в заявке на участие в конкурсе или предложенной участником аукциона, с которым заключается договор, на количество товара, указанное в извещении о проведении конкурса или аукциона

# Существенные условия договора

- Договор поставки:
- **Предмет договора** (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Это самое главное существенное условие любого договора. Предмет договора всегда должен быть определен четко и конкретно. В отсутствие этого условия договор будет признан не заключенным. Предметом договора поставки является осуществление продавцом действий, направленных на поставку товара в собственность второй стороне. Предмет договора не обязательно должен быть выражен в одном абзаце или в одном пункте. Как правило, предмет договора вытекает из существа самого договора или разбросан по всему тексту договора.

# Существенные условия договора

- Договор поставки:
- **Условие о наименовании товара** (п. 3. ст. 455 ГК РФ).  
Наименование товара должно быть определено в договоре в любом случае. Для минимизации рисков и спорных моментов рекомендуется более конкретно прописывать наименование товара. Товары могут распределяться по видовым, родовым и иным признакам. Например, если в договоре прописано, что одна сторона обязуется поставить другой стороне телевизор, то есть риск, что такой договор будет признан не заключенным, потому что отсутствует конкретное наименование товара; а именно, должно быть написано, какая марка и модель телевизора должна быть поставлена. Это очень часто пересекается с Законом о закупках, когда разрабатываются проекты договоров, конкурсная документация. Иногда случается, что на момент закупки нет возможности наиболее четко определить наименование товара, но по возможности нужно все же стараться определять наименование товара, чтобы избежать спорных моментов в будущем.

# Существенные условия договора

- Договор поставки:
- **Условие о количестве товара** (п. 3. ст. 455, ст. 465 Гражданского Кодекса РФ). Одно из обязательных условий договора поставки. Количество обычно выражается в штуках. Может также выражаться в единицах массы, килограммах, литрах, в зависимости от того, что является предметом поставки. Если сторонами не согласовано условие о количестве товара, то договор будет признан не действительным, так как поставить товар, количество которого не известно, невозможно.

# Существенные условия договора

- Договор подряда:
  - **Предмет договора** (п. 1 ст. 432 ГК РФ)
  - **Условие о содержании работ** (ст. 702, 703 ГК РФ). Это условие, в котором стороны прописывают порядок выполнения работ и их объем, то есть какие именно работы выполняются, каким способом, из каких материалов, кто предоставляет материалы для работ, где выполняются работы (в месте нахождения подрядчика или в месте нахождения заказчика), количество работ, ожидаемый результат.
  - **Условие о начальном и конечном сроках выполнения работ** (ст. 708 Гражданского Кодекса РФ). Если сроки установлены конкретными датами, то их очень сложно оспорить. С другой стороны, когда сроки сформулированы как «30 дней с момента внесения аванса заказчиком», то такой срок легко оспорить, поскольку внесение аванса под определение неизбежного события не подпадает.

# Существенные условия договора

- Договор возмездного оказания услуг:
  - Предмет договора (п.1 ст. 432 Гражданского Кодекса РФ)
  - Условие о перечне, видах услуг, а так же о совершаемых действиях (п. 1 ст. 779 ГК РФ). Это условие очень похоже на условие описания работ в договоре подряда. То есть в договоре указывается, какие конкретно юридические или фактические действия должен совершить исполнитель договора.

## Не являются существенными условия

- Договор поставки (по аналогии с договором подряда и возмездного оказания услуг):
- Условие о сроке поставки товара. Если в договоре не определен срок исполнения обязательства, то он согласно ст. 327 ГК РФ должен быть исполнен в разумный срок с момента получения соответствующего уведомления. Такой разумный срок определен семью календарными днями с момента получения соответствующего требования.

## Не являются существенными условия

- Договор поставки (по аналогии с договором подряда и возмездного оказания услуг)
- Условие о цене товара (п. 1 ст. 485, п.3 ст. 424 ГК РФ). Если цена товара в договоре не определена, то стороны будут руководствоваться ст. 424 ГК РФ при решении спорных моментов, в таком случае стоимость товара будет определяться исходя из рыночной стоимости поставляемого товара в том регионе, где осуществляется поставка.

## Кейс 1. Поставщик - физическое лицо

- При проведении закупки с физическим лицом (за исключением ИП или лица, занимающегося частной практикой, – адвоката, нотариуса и т.п.) заказчик обязан включить в договор обязательное условие об уменьшении вознаграждения физическому лицу на размер налоговых платежей, связанных с оплатой договора. Иными словами, заказчик будет выступать налоговым агентом по отношению к физическому лицу.

- физические лица обладают в гражданском обороте особым правовым положением. Осуществляя свою коммерческую деятельность не на постоянной (профессиональной) основе, они имеют значительные налоговые преференции организационного характера. Имеется в виду предусмотренное законодательством о налогах и сборах освобождение такой категории налогоплательщиков в целом ряде случаев от обязанности исчисления налога на доходы физических лиц и его перечисления в бюджет.

- Физические лица не освобождены от уплаты этого налога. Государство лишь в ряде случаев освобождает их от обязанности исчислить необходимую к уплате сумму налога и перечислить ее в бюджет. Вместо них эти обязанности возложены на так называемых налоговых агентов. Заказчики обязаны из полагающейся к оплате физлицу суммы по договору исчислить сумму налога на доходы физлиц, удержать ее у физического лица (т. е. вычесть из суммы денежных средств, подлежащих уплате по договору) и уплатить в бюджет.

- Сумма налога определяется заказчиком исходя из установленной в ст. 224 НК РФ налоговой ставки в размере 13% (для лиц, являющихся налоговыми резидентами) и 30% (для лиц, не являющихся налоговыми резидентами).

## Кейс 2. Участник (победитель) применяет УСН

- Договор заключается с участником ..на условиях, предусмотренных заявкой, окончательным предложением.. По цене, предложенной в заявке... проект договора, который составляется путем включения цены договора, предложенной участником

- НДС из цены заключаемого договора не вычитается. договор заключается по той цене , с которой выиграл победитель

# Что в договоре?

- **Общая стоимость (цена) работ (услуг) по договору составляет** \_\_\_\_\_ ( \_\_\_\_\_ ) руб. \_\_\_\_\_ коп.,
- **в том числе НДС** \_\_\_\_\_ % \_\_\_\_\_ ( \_\_\_\_\_ ) руб. \_\_\_\_\_ коп,
- Если участник закупки не облагается НДС, указывается: «НДС не облагается на основании письма в ИФНС об упрощенной системе налогообложения от \_\_ № \_\_\_\_\_ или в соответствии с ч. \_\_\_\_\_ Налогового Кодекса Российской Федерации (ст.149)»
- В случае заключения государственного договора с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в договор включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой договора
  
- Если участник закупки не облагается НДС, указывается: «НДС не облагается на основании письма в ИФНС об упрощенной системе налогообложения от \_\_ № \_\_\_\_\_ или в соответствии с ч. \_\_\_\_\_ Налогового Кодекса Российской Федерации»
- В случае заключения договора с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в договор включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой договора

# Изменение и расторжение договора ВОЗМОЖНО:

- **по соглашению сторон**, если иное не предусмотрено договором или законом (ст. 450 ГК РФ).
- в одностороннем порядке, в том числе при **существенном нарушении** договора одной из сторон (п.2 ст. 450 ГК РФ).  
Существенным нарушением договора является его неисполнение или ненадлежащее исполнение. Все условия, касающиеся ненадлежащего исполнения договора или его неисполнения, должны быть прописаны в договоре. Это помогает существенно минимизировать риски.

# Изменение и расторжение договора ВОЗМОЖНО:

- в связи с **существенным изменением обстоятельств** (ст. 451 ГК РФ). В данном случае подразумеваются такие события или действия третьих лиц, при наступлении которых стороны будут вынуждены изменить условия договора. Например, увеличение ставки налогообложения. Если при заключении договора ставка была 18%, а в течение действия договора в Налоговый Кодекс РФ были внесены изменения, которые меняют процентную ставку НДС с 18% на 20%, то это считается обстоятельством, вызванным действиями третьих лиц, в частности, государства, которое может стать основанием для внесения изменений в договор или расторжения договора. Существенным такое изменение обстоятельств должно быть для обеих сторон договора. Только в этом случае такие обстоятельства могут влиять на изменение/расторжение договора.

# Изменение и расторжение договора ВОЗМОЖНО:

- **Иные основания**, изложенные в договоре (ст. 450 ГК РФ).
- Порядок изменения договора прописывается в тексте самого договора.
- По общему правилу (ст. 452 ГК РФ) соглашение об изменении или о расторжении договора совершается **в той же форме, что и договор**.
- Другой вариант – расторжение договора в **судебном порядке**. Это возможно только после получения отказа другой стороны от предложения изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок (п.2 ст. 452).

# Отказ от заключения договора

- При проведении конкурентных процедур, когда какая-либо сторона отказывается от заключения договора по результатам торгов (**аукцион или конкурс**), другая сторона вправе в судебном порядке понудить недобросовестного контрагента заключить договор, а так же потребовать возмещения убытков, причиненных уклонением от его заключения (ст. 448 ГК РФ). Возмещением убытков может стать возмещение ущерба и/или возмещение упущенной выгоды.
- В иных случаях (неконкурентные процедуры закупок) отказ от заключения договора допускается по основаниям, предусмотренным в законе и в договоре.
- Заказчик, отказываясь от заключения договора, должен возместить исполнителю все фактически понесенные расходы. А исполнитель, расторгая договор, обязан возместить заказчику понесенные убытки.