

Тема 7

ВИДЫ КОНТРАКТОВ, ТЕХНОЛОГИЯ ИХ РАЗРАБОТКИ И ЗАКЛЮЧЕНИЯ

7.1 Основы теории контрактов

7.2 Виды контракта и его номинальность.

7.3 Текст контракта, этапы составления и оформление контракта

7.4 Оптимизация и корректировка контрактов

7.5 Управление контрактным хозяйством

7.6 Заключение контрактов за рубежом

7.1 Основы теории контрактов

- Координация действий
- Контракт
- Закупки
- Торги
- Классическая юридическая теория контрактов
- Неинституциональная экономическая теория
- Социологический анализ контрактов и контрактный подход
- Морфологический анализ контрактов
- Моделирование контрактов

одна организация (застройщик) -
занимается строительством зданий

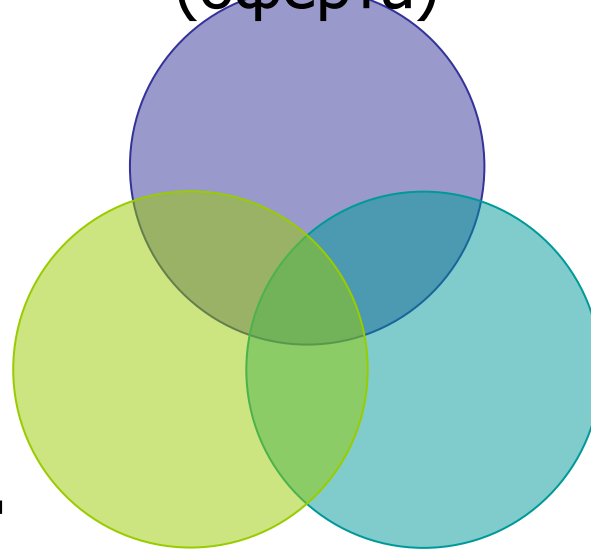
другая организация (заказчик) -
заинтересована в постройке некоторого
здания

Предположим, что хронология данного процесса имела следующий вид:

- 1-го числа — начались переговоры о заказе на строительство;
- 2-го числа — достигнута договоренность о параметрах сделки;
- 3-го числа — составлен письменный документ с указанием обговоренных параметров;
- 4-го числа — документ подписан строителем;
- 5-го числа — документ подписан заказчиком;
- 7-го числа — документ вступил в силу (по тексту, составленному 3-го числа);
- 8-го числа — начато строительство;
- 17-го числа — закончено строительство;
- 18-го числа — акт приемки здания подписан строителем;
- 19-го числа — акт приемки здания подписан заказчиком;
- 20-го числа — документ потерял силу (по тексту, составленному 3-го числа);
- 21-го числа — начало оплаты;
- 22-го числа — окончание оплаты.

Сделка

Предложение
ие
(оферта)



Вознаграждение

Согласие
(акцепт)

Дело Alaska Packers' Assn. против
Domenico (1902 г.)



НАНИМАТЕЛЬ

нанял моряков в Сан-Франциско



для похода на Аляску для ловли
ЛОСОСЯ



Когда их судно вошло в воды Аляски, моряки заявили, что не будут работать, если наниматель не поднимет заработную плату, договоренность о которой была достигнута еще до начала плавания.



Будучи не в состоянии найти замену рыбакам в течение короткого сезона промысла, ответчик уступил и пообещал заплатить морякам более высокую зарплату, которой они требовали, после того, как они вернутся в Сан-Франциско.



Однако, когда судно вернулось в Сан-Франциско, наниматель отказался доплачивать против ранее договоренной оплаты, и моряки подали в суд.



Этот процесс рыбаки проиграли. Основанием для отказа в их иске явилось то обстоятельство, что измененный контракт был признан юридически незащищаемым, так как в процессе его заключения новое обещание нанимателя не было подкреплено соответствующим вознаграждением со стороны рыбаков.

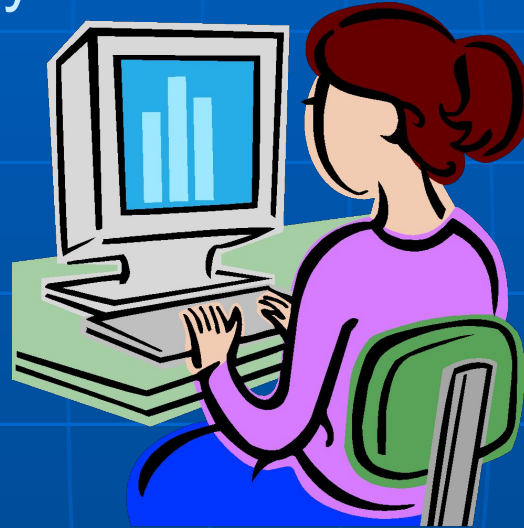


На том или ином семейном торжестве богатый родственник заявил молодому человеку — студенту колледжа, что в случае успешного завершения учебы в тройке лучших выпускников он отправит его в кругосветное путешествие, полностью оплатив эту поездку.



Юноша поблагодарил дядюшку, однако никак не высказал своей заинтересованности в таком путешествии, в частности не пообещал предпринять дополнительные усилия к тому, чтобы завершить учебу с наилучшими оценками.

Тем не менее, предложение молодому человеку запомнилось, так что действительно он стал усерднее заниматься и вошел-таки в тройку лучших выпускников. Достигнув таких результатов, он стал интересоваться у родственника сроками обещанной поездки, однако столкнулся с непониманием.



Поскольку обещание путешествия было сделано публично, в присутствии других родственников, юноша (явно не выпускник юридического колледжа) обратился в суд с иском к дядюшке по поводу нарушенного соглашения.

Суд такой иск рассматривать не будет. Дело в том, что оферта богатого родственника была принята юношей (поблагодарив дядюшку, он дал понять, что воспринял обещание, т.е. имел место), но не «вознаграждена». Ведь молодой человек ничего не пообещал взамен на сделанное обещание. Тем самым, логическая триада «оферта — акцепт — вознаграждение» не имела места и, следовательно, не было заключено никакого контракта; суду просто нечего защищать.



Анна предлагает Борису продать ему свою машину за 80 тыс.руб.



Борис, зная, что Анна ездит на новенькой «Ладе» десятой модели, с радостью соглашается и передает ей запрошенную сумму.



Однако Анна, получив деньги вручает Борису ключи от старого «Жигуленка», который полтора десятка лет стоит у неё на даче и о существовании которого Борис не знал.



Если Борис обратится в суд в связи с такой сделкой, требуя, что бы Анна предоставила ему свою новую машину за указанную плату, суд должен будет признать, что в данном случае отсутствовали контрактные отношения, и обязать Анну вернуть Борису полученную оплату, но вовсе не передать ему новую машину.

Контракты в неоинституциональной экономической теории

```
graph TD; A[Контракты в неоинституциональной экономической теории] --- B[Классические контракты]; A --- C[Неоклассические контракты]; A --- D[Отношенческие контракты];
```

Классические контракты

**Неоклассические
контракты**

Отношенческие контракты

```
graph TD; A[Контракты] --> B[Эксплицитные]; A --> C[Имплицитные]
```

Контракты

Эксплицитные

Имплицитные

Блоки контракта:	Варианта реализации блоков:
(1) стратегическая координация	рутинная практика, центральная власть, децентрализованное руководство
(2) организационная координация	
(3) текущая координация	
(4) надежность обещаний	отсутствие надежности, односторонний «заложник», двусторонний «заложник»
(5) механизмы мониторинга	самоосуществление, неспециализированный и специализированный контролер
(6) система вознаграждения	предельная производительность, фиксированная доля, постоянный уровень, интенсивность ис пользования
(7) длительность контракта	мгновенный, краткосрочный и долго срочный контракт

7.2 Виды контракта и его НОМИНАЛЬНОСТЬ

Основные понятия

- Рамочные контракты.
- Типовые контракты.
- Контракты присоединения.
- Подконтракты.
- Нормативные, финансовые и обязательственные ограничения.
- Товар (услуга) как стоимость.
- Встречная оплата стоимости.
- Товар (услуга) как обеспечение.

```
graph TD; A[Обязательства с заранее неизвестными параметрами] --- B[Рамочный контракт]; A --- C[Типовой контракт];
```

Обязательства с
заранее
неизвестными
параметрами

Рамочный
контракт

Типовой контракт

Контракты присоединения

Покупка акций

Владелец акций =
участник
правоотношений

Правоотношения
установлены
учредительным договором



Подконтракты

```
graph TD; A[Подконтракты] --> B[Перевозка груза]; B --> C[Погрузка]; B --> D[Транспортировка]; B --> E[Разгрузка]; C --> F[Контракт погрузки]; D --> G[Контракт транспортировки]; E --> H[Контракт разгрузки];
```

Перевозка груза

Погрузка

Транспортировка

Разгрузка

Контракт погрузки

Контракт
транспортировки

Контракт
разгрузки

Номинальность контракта

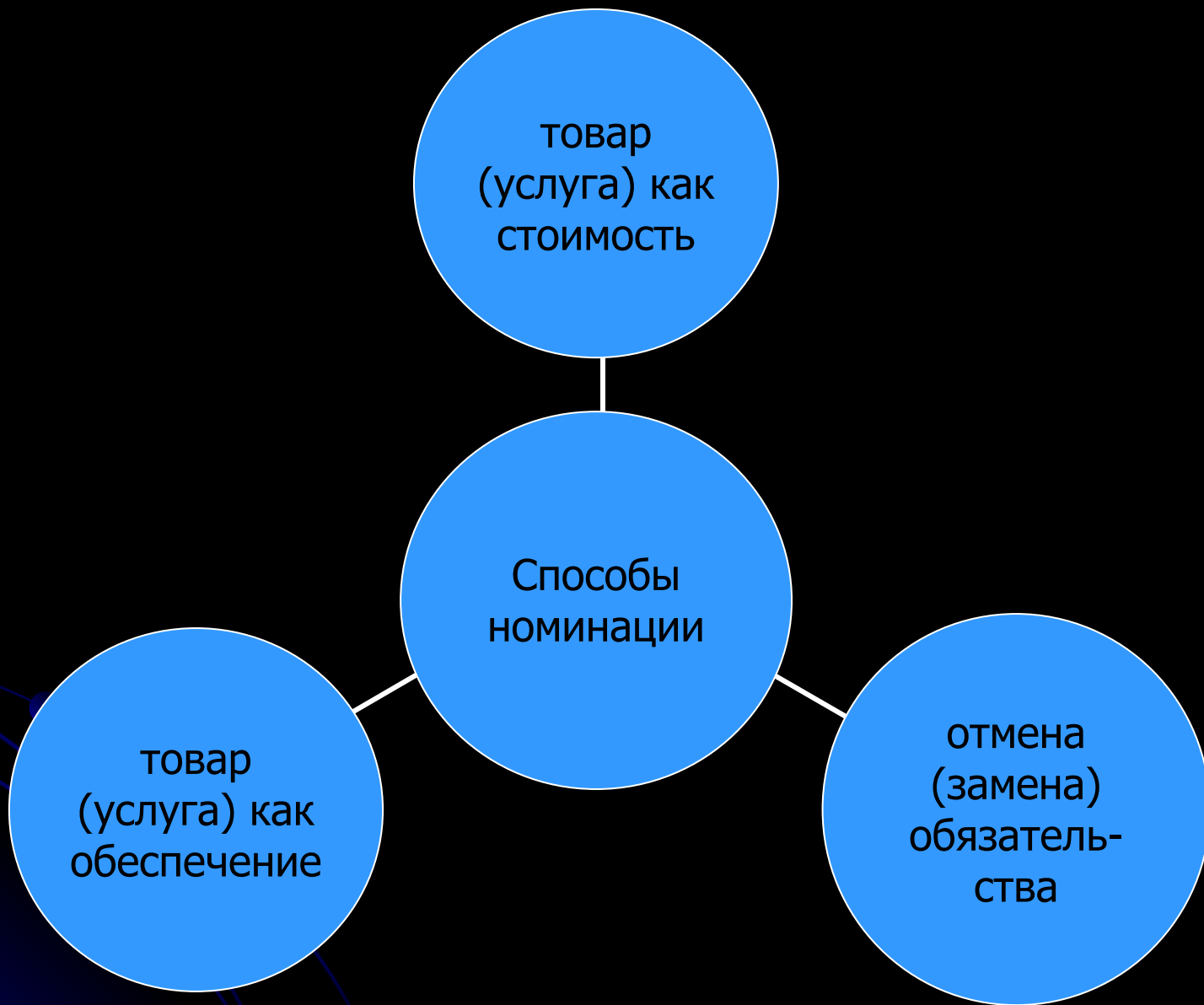
Реальный контракт
перевозки

Номинальный
контракт страхования

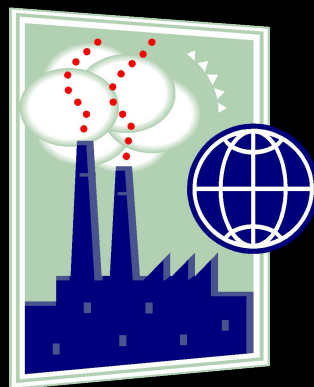
Обоюдная выгода

Перевозка есть
дополнительная услуга
к договору
страхования



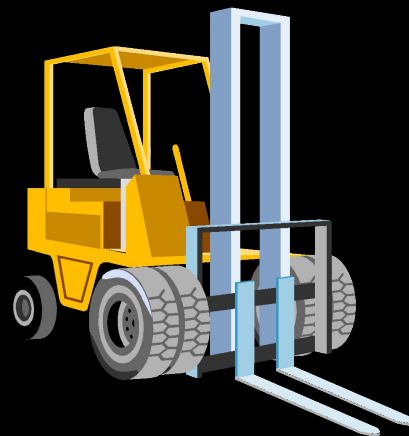


У стороны А в пункте М находится
контейнер с некоторым
содержимым

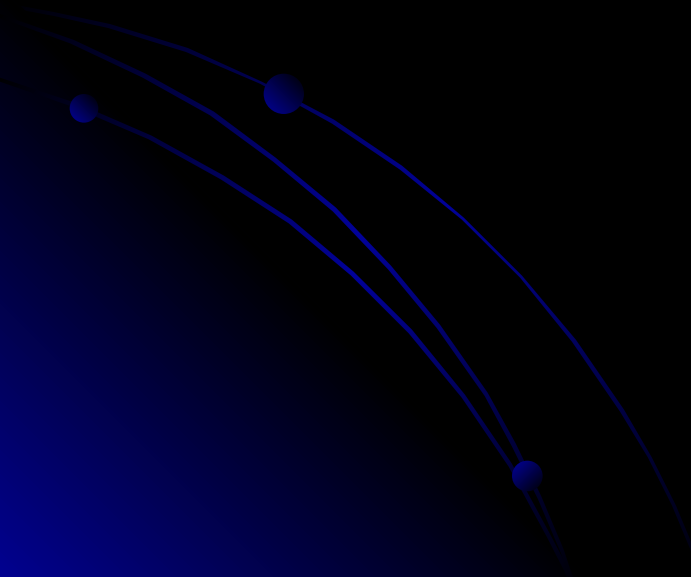
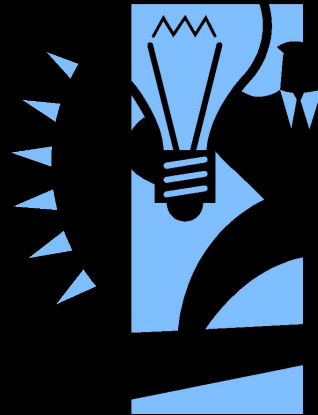


Контейнер по определенному
маршруту должен быть доставлен
фирме В, находящейся в пункте N

При перемещении
контейнера по маршруту он
пересекает физическую
границу в точке T



Необходимо установить номинальные виды обязательств и соответствующих контрактов, в пределах и в рамках исполнения которых возможно реальное осуществление реального обязательства по перемещению контейнера, такое, при котором контейнер пересекает границу в точке T строго по номинальному обязательству. Приведем лишь наиболее типичные способы решения данной задачи.



1. Если В — банк и сделка должна иметь вид чисто банковской операции, возможно заключение сделки получения А кредита под залог контейнера с перемещением последнего к В (товар как обеспечение). После прихода контейнера в N либо после прохождения Т сделка кредитования прекращается или же заменяется на какую-нибудь другую (отмена/замена обязательства).



2. Если В — страховая компания и сделка однозначно должна иметь вид страхового договора, возможно несколько вариантов действия:

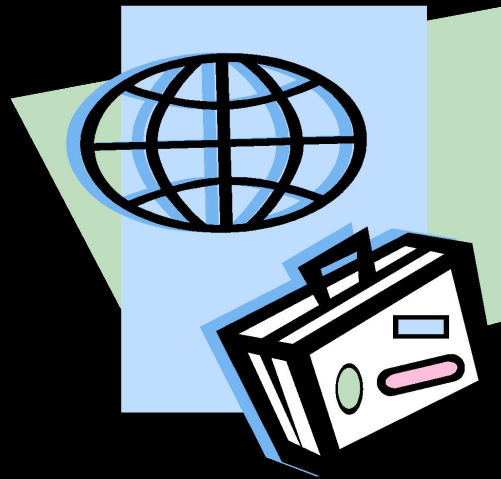
Вариант 1. Заключается сделка страхования контейнера с перемещением застрахованного имущества к страховщику (в пункт N). После перемещения контейнера в N сделка расторгается.

Вариант 2. Страхуется иной, нежели контейнер, объект, а контейнер перемещается в N в качестве страхового взноса А.

Вариант 3. То же, что и в вариантах 1 и 2, только на этот раз контейнер перемещается в N в качестве обеспечения оплаты предприятием А страхового взноса. (Если страховой компанией является А, возможно использование контейнера в качестве обеспечения оплаты страхового возмещения.)

3. Если необходимо номинировать контракт в контракт залога, возможен как залог имущества А в пользу В, так и залог имущества В в пользу А.

Контейнер может выступать в качестве предмета залога, обеспечения возврата залога, оплаты услуг по залогоу, обеспечения предоставления залога, обеспечения возврата залога и т.д.



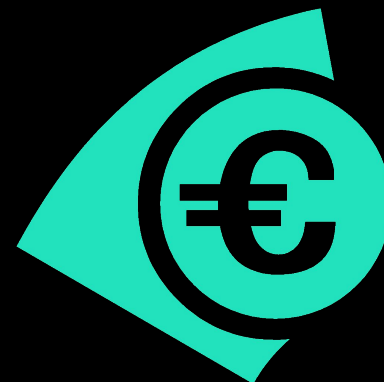
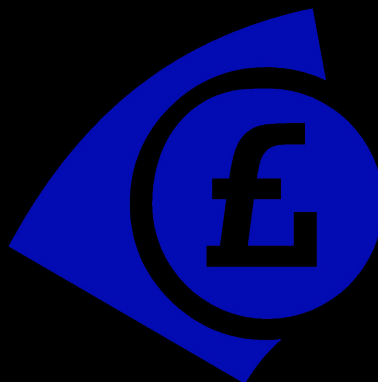
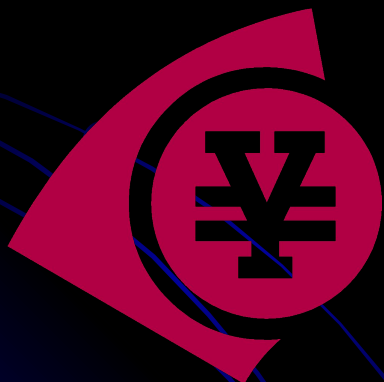


4. Если перемещение необходимо "закреть" контрактом купли-продажи, контейнер может выступать в качестве предмета купли-продажи, предмета оплаты, обеспечения оплаты, обеспечения передачи иного товара, обеспечения страховки товара в пути и т.д.



5. При номинации перевозки в контракт совместной деятельности количество возможных вариантов не ограничено в принципе.

6. При номинации перевозки в учредительный договор о создании предприятия контейнер может использоваться как вклад в уставный капитал создаваемого предприятия, обеспечение оплаты вклада, оплата услуг по созданию предприятия и т.д.





7. Если необходимо "вписаться" в договор лизинга и если содержимое контейнера может допускать его использование без потери качества, возможна сделка лизинга содержимого контейнера. Кроме того, допустимо использование контейнера и в косвенном виде — в качестве оплаты лизинговых платежей, залога оплаты и т.д.

8. При необходимости номинации в договор строительства контейнер может использоваться как оплата строительных работ, обеспечение оплаты, обеспечение производства работ, обеспечение устранения недоделок и т.д.



7.3 Текст контракта, этапы составления и оформление

Основные понятия

- Структура контракта.
- Связка как элемент текста контракта.
- Неправильная и неудачная фиксация обязательства.
- Виды структур контракта.
- Уровень детализации.
- Подготовка документа.
- Подписание контракта/вступление в силу.
- Расхождения.
- "Документарные" особенности.
- Архитектура сделки.
- Оттекстовка связей.
- Передача права исполнения обязательства (ПИО).
- Передача права получения исполнения обязательства (ППИО).



сущность
обязательства

порядок, условия и
параметры исполнения
обязательства

сторона
обязатель
ства

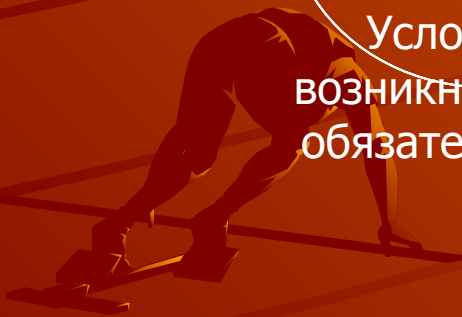
условия прекращения
обязательства

Условие
возникновения
обязательства

идентификация
исполнения / нарушения
обязательства

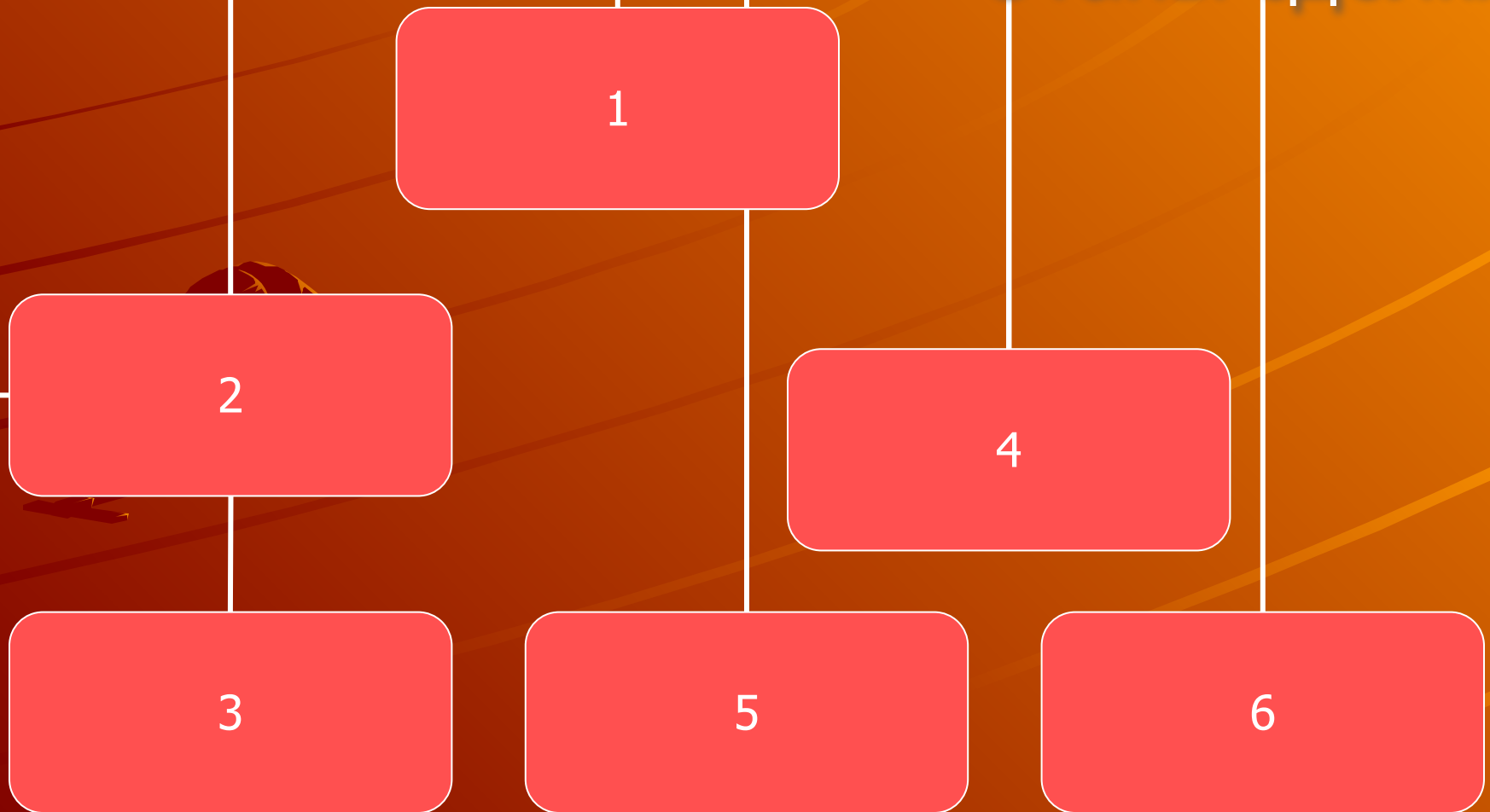
...

последствия неисполнения /
нарушения обязательства



Условная структура текста контракта

Этапы сделки



В этом случае текст контракта, сформированный из связок по принципу общности условий, будет иметь вид:

условия участка 1–2

- сторона А обязана...
- сторона В обязана...

условия участка 2–3

- сторона А обязана...
- сторона В обязана...

условия участка 2–4

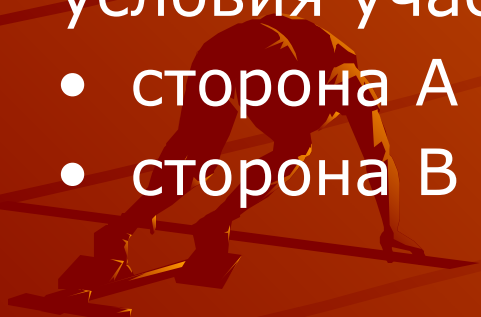
- сторона А обязана...
- сторона В обязана...

условия участка 4–5

- сторона А обязана...
- сторона В обязана...

условия участка 4–6

- сторона А обязана...
- сторона В обязана...



Ролевая структура текста контракта

хронологический признак

сценарная "архитектура"

сторона А...
сторона В...
сторона А...
сторона В...
сторона А...
сторона В...

признак единства стороны

блочная "архитектура"

сторона А...
...
...
сторона В...
...
...

Этапы сделки

разработка сделки

1. Выбор архитектуры сделки/ расчет сделки.
2. Построение системы материально-экономических связей/ обязательственных связей/ совмещение связей.
3. Построение макета системы обязательств по сделке

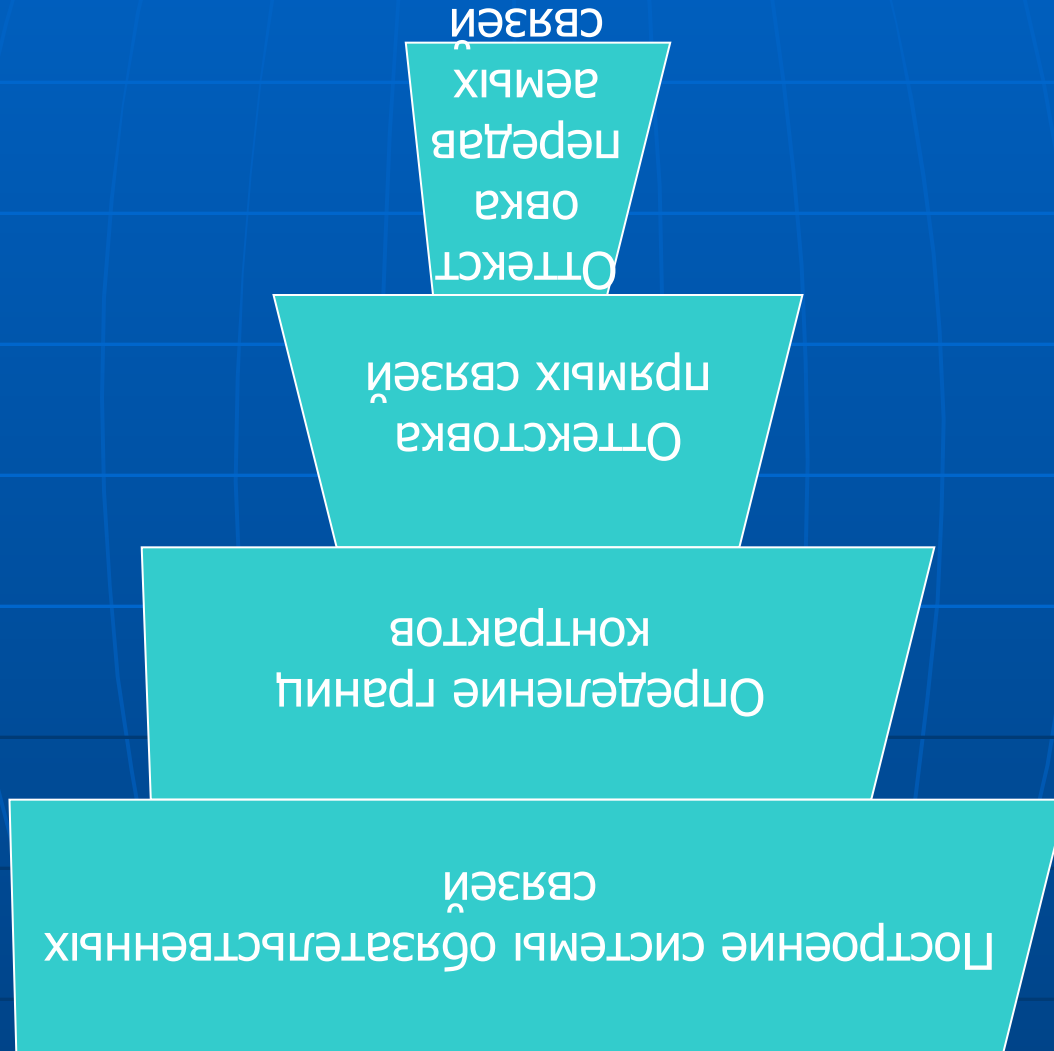
оформление сделки

4. Построение системы договоров (распределение обязательств).
5. Выбор номинальности контрактов/ "архитектуры" текста контракта.
6. Составление текстов контрактов/подписание контрактов.
7. Заключение контрактов

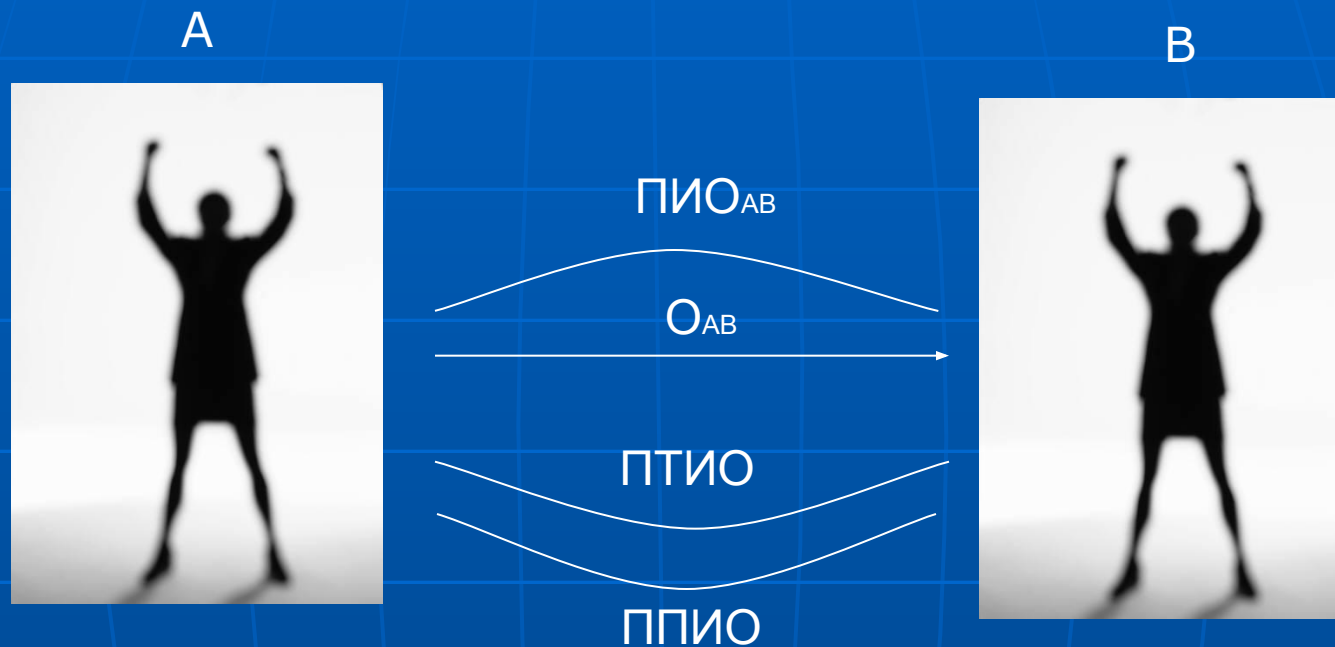
исполнение сделки

8. Непосредственное исполнение обязательств и (возможно) неисполнение
9. Взыскания штрафных санкций за нарушения
10. Изменение сделки.

Стадии создания системы контрактов по сделке

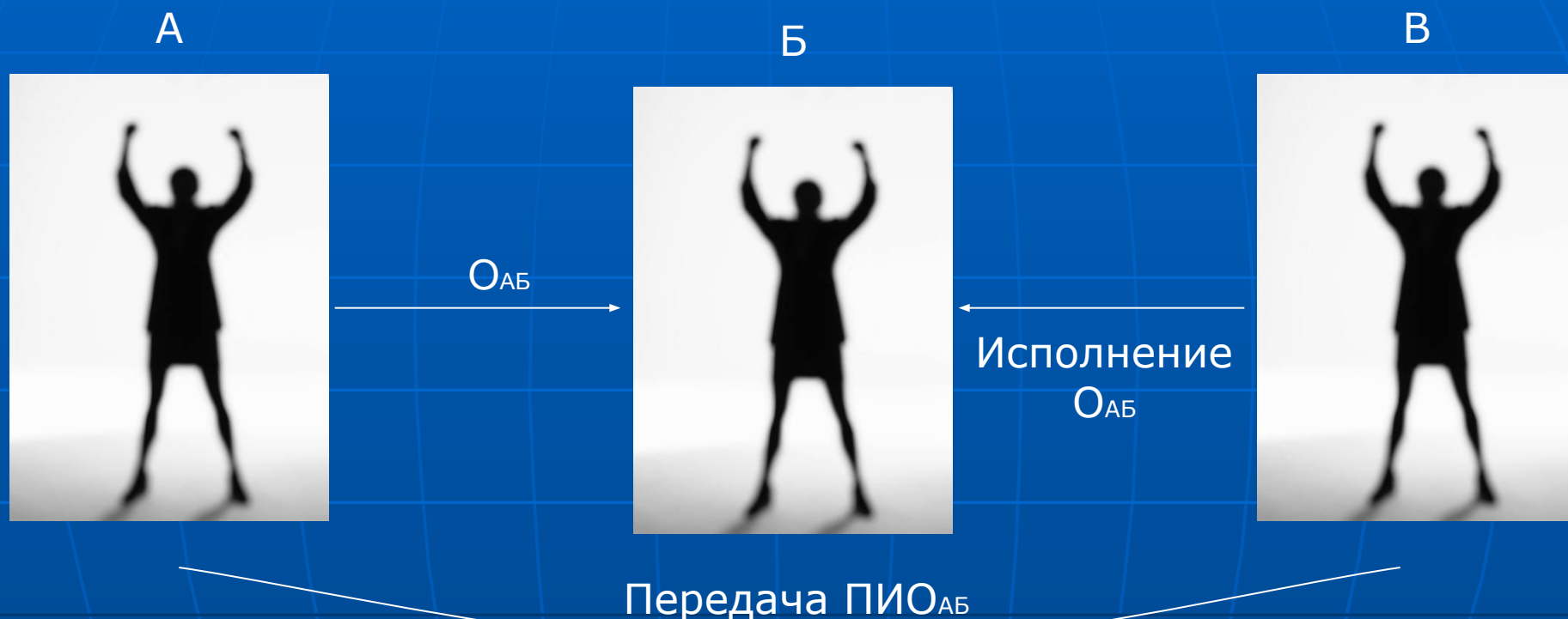


Оттекстовка прямой связи



O – обязательство;
ПИО – право исполнения обязательства;
ПТИО – право требования исполнения
обязательства;
ППИО – право получения исполнения
обязательства.

Одношаговая передача связей



O – обязательство;
ПИО – право исполнения обязательства.

Отекстовываем О_{АБ}.

"А по требованию Б имеет право и обязан исполнить О_{АБ} в отношении Б".

В нашем К_{АБ} надо сформулировать текст в виде:

"А по требованию Б имеет право и обязан исполнить О_{АБ} в отношении Б. А имеет право передать ПИО_{АБ} третьему лицу"

или еще точнее в виде:

"А по требованию Б имеет право и обязан обеспечить исполнение О_{АБ}, в отношении Б. Исполнение О_{АБ} может быть произведено иным лицом".

Теперь необходимо отекстовать К_{АВ}:

«...В по поручению А (или Б) обязуется исполнить О_{АВ} в отношении Б (или в отношении лица, указанного А)».

Передача ППИО



O – обязательство;
ППИО – право получения исполнения обязательства.

- **КАБ**

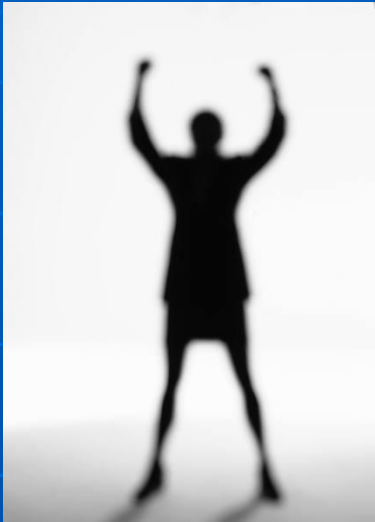
"А по требованию Б имеет право и обязан исполнить ОАБ в отношении лица, указанного Б".

- **КБВ**

"... описание ОБВ... в зачет исполнения ОБВ Б имеет право обеспечить получение В исполнение по обязательству, отличному от ОБВ".

Передача ПТИО

A



O_{AB}



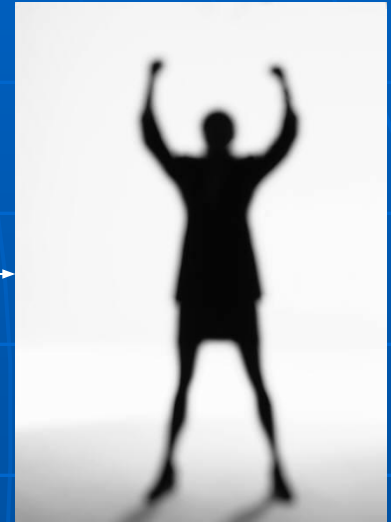
Б



Передача
ПТИО O_{AB}



В



Требование исполнения O_{AB}

O – обязательство;
ПТИО – право требования исполнения обязательства.

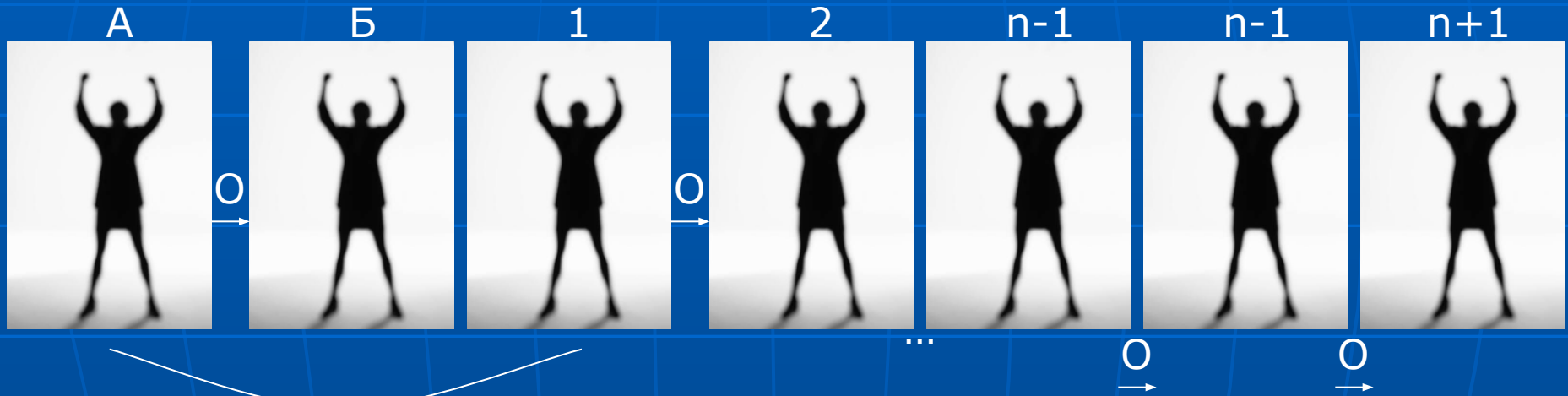
- Отекстовываем K_{AB}

**"А по требованию лица,
уполномоченного Б, имеет
право и обязан исполнить O_{AB} в
отношении Б"**

- K_{BV}

**"... описание O_{BV} ... Б передает В
право требования в отношении
А исполнения O_{AB} ".**

Многошаговая передача связей



Исполнение O

O – обязательство

Тексты контрактов, начиная с $K_{1,2}$ и заканчивая $K_{n-1,n}$, будут полностью идентичны и будут содержать фразу:

***"...1 ($n-1$) передает 2 (n) право (П).
2 (n) может передать право (П) иному лицу".***

В $K_{n,n+1}$ не будет содержаться возможности передачи права от n к иному лицу, а в $K_{A,1}$ должна содержаться фраза:

"...1 может передать право (П) иному лицу".

7.4 Оптимизация и корректировка контрактов

Основные понятия

- Нормативная оптимизация.
- Штрафная оптимизация.
- Терминологическая оптимизация.
- Арбитражная оптимизация.
- Ошибочная оптимизация.
- Изменение контракта (продление, обновление, замена).
- Расторжение контракта.
- Толкование контракта.

Классы оптимизации контрактов

Нейтральная

Зависимая

нормативная

терминологическая

арбитражная

ошибочная

штрафная

исковая

документарная

процедурная

претензионная

штрафная

третейская

Корректировка

Продление

Обновление

Замена

Толкование

7.5 Управление контрактным хозяйством




Основные понятия

- Материальные, нематериальные и «не совсем материальные сущности».
- Юридическая служба.
- Разработка макетов.
- Работа по заключению контрактов.
- Контрактный учет.
- Контрактный мониторинг.
- Работа по удержанию исполнения.
- Работа по судебной защите.





Функции юридической службы

- 1. Разработка макетов**
 - 2. Заключение контрактов**
 - 3. Контрактный учет**
 - 4. Контрактный мониторинг**
 - 5. Удержание исполнения**
 - 6. Судебная защита**
- 
- 
- 

7.6 Заключение контрактов за рубежом

Основные понятия

- Международный контракт
- Правовое регулирование
- Структура внешнеторгового контракта
- «Инкотермс»
- Толлинговый контракт
- СВОП контракт
- Оговорки в международных договорах

Внешнеторговый контракт купли-продажи

1. Преамбула
2. Предмет контракта
3. Количество и качество
4. Срок и дата поставки
5. Базисные условия поставки
6. Цена и платеж
7. Упаковка
8. Порядок отгрузки и сдача-приемка
9. Рекламации и гарантии
10. Форс - мажор
11. Арбитраж
12. Транспортные условия и санкции

группа	Код условия	Условие	Примечания
"E"	EXW	франко-завод	Покупатель получает готовый к отправке товар на складе (заводе) Продавца
"F"	FSA	Франко-перевозчик	Продавец обязан доставить товар до транспортных средств, указанных Покупателем
	FAS	Свободно вдоль борта судна	
	FOB	Свободно на борту	

"С"	CFR	Стоимость и фрахт	Продавец должен заключить договор перевозки, однако не несет риска потери или повреждения товаров и дополнительных расходов
	CIF	Цена, страховка, фрахт	
	CPT	Перевозка оплачена до...	дополнительных расходов, связанных с событиями, возникшими после отгрузки
	CIP	Перевозочная плата и страховка оплачены до ...	

Группа D	Прибытие
	DAF Поставка до границы (... название места поставки)
	DES Поставка с судна (... название порта назначения)
	DEQ Поставка с пристани (... название порта назначения)
	DDU Поставка без оплаты пошлины (... название места назначения)
	DDP Поставка с оплатой пошлины (... название места назначения)