



СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

Общие положения о договоре: новые правила и риски

Игорь Васильевич Цветков,
д.ю.н., профессор МГУ им. М.В. Ломоносова,
научный эксперт

19 октября 2016





СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

Часть 2. Заключение, изменение, расторжение договора

Активное внедрение принципа добросовестности участников гражданского оборота

Новое правило – п. 3 ст. 307 ГК РФ:

При установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать **добросовестно**, учитывая права и законные интересы друг друга, **взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства**, а также предоставляя друг другу **необходимую информацию**.

Т.е. новые обязанности:

- а) учитывать права и законные интересов контрагента (в первую очередь при выработке и согласовании условий договоров, не навязывать несправедливые условия);
- б) оказывать контрагенту необходимое содействие в достижении цели заключенного договора (договор – общий проект);
- в) предоставлять контрагенту информацию, необходимую для заключения и исполнения договора, сообщать об обстоятельствах (риск признания договора недействительным по ст. 178, 179 ГК РФ)

П. 1 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 №25 – судья может вынести на обсуждение вопрос о добросовестности по своей инициативе



1. Порядок заключения договора (ст. 432 ГК РФ)

Договор заключается посредством направления **оферты** (предложения заключить договор) и ее **акцепта** (принятия предложения) другой стороной

Акцептом (ст. 438 ГК РФ) признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, **соглашения сторон** (ранее не было), обычая или прежних деловых отношений сторон.

Т.е. можно предусматривать условия о молчаливом акцепте:

- в соглашениях о проведении переговоров и др. соглашениях,*
- в предварительных и рамочных договорах*



1. Порядок заключения договора (ст. 432 ГК РФ)

Договор будет считаться заключенным только в том случае, если:

- между сторонами достигнуто соглашение по всем **существенным** условиям договора (т.е. в оферте и акцепте должны содержаться все существенные условия)
- если соблюдены требования к **форме** договора (т.е. оферта и акцепт должны быть оформлены надлежащим образом).

Существенными являются следующие условия:

- 1) О предмете договора
- 2) Названные в законе и правовых актах как существенные (**т.н. предписываемые** условия)
- 3) Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (**т.н. инициативные** условия)

*Уточнять у юристов, все ли существенные условия договора согласованы
!!!*



СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

ОСНОВНЫЕ ПОНЯТИЯ

2. Форма договора (ст. 160, 432 ГК РФ)

1) Устная форма

2) Письменная форма – для договоров юридических лиц между собой и с гражданами.

- простая письменная форма
- нотариальная форма

Договор в письменной форме может быть заключен путем обмена «письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, **в том числе электронными документами, передаваемым по каналам связи, позволяющими» достоверно установить**, что документ исходит от стороны по договору.

Электронный документ, передаваемый по каналам связи – это информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту.

С 01.01.2017 – изменения в процессуальном законодательстве: допускаются в качестве письменных доказательств документы, подписанные электронной подписью (исключено **«или иным аналогом собственноручной подписи»**) !!!



2. Форма договора (ст. 432 ГК РФ)

С точки зрения юридических последствий:

1. **Доказательственная форма** – для доказывания факта заключения договора и его условий. Несоблюдение требований к форме затрудняет доказывание, но не влечет недействительности договора
2. **Существенная форма** – необходима для действительности договора. Несоблюдение требований влечет недействительность договора (пример: договор номинального счета должен быть оформлен в письменной форме в виде одного документа, несоблюдение данного требования влечет его недействительность (ст. 860.2 ГК РФ))

Уточнять у юристов, соблюдены ли требования к форме заключаемого договора, нет ли риска признания его недействительным по этому основанию !!!

Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента !!!! его заключения (п. 1 ст. 425 ГК РФ)



3. Момент заключения договора (ст. 433 ГК РФ)

1. Договор признается заключенным **в момент получения !!!!** лицом, направившим оферту, ее акцепта.
2. Если договор подлежит государственной регистрации, он считается **для третьих лиц !!!!** заключенным с момента регистрации (**новая редакция п. 3 ст.433**)
3. Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным **в момент передачи !!!!!** соответствующего имущества
Такие договоры называются **реальными**:
 - договор займа;
 - договор хранения;
 - договор перевозки грузов;
 - договор страхования (в момент уплаты страховой премии, если договором не предусмотрено иное)

Уточнять у юристов, является ли заключаемый договор реальным !!!



4. Место заключения договора (ст. 444 ГК РФ)

Если в договоре не указано место его заключения, договор считается заключенным в месте жительства или месте нахождения лица, направившего оферту

5. Способы заключения договора

- 1) Составление договора в виде одного письменного или электронного документа
- 2) Обмен документами (офертой и акцептом) в письменной или электронной форме, в т.ч. стандартными условиями
- 3) Совершение конклюдентных действий
- 4) Совершения фактических действий, присущих предмету договора
- 5) Путем присоединения к договору
- 6) Проведения переговоров о заключении договора
- 7) Проведения торгов (конкурс, аукцион)
- 8) Сложение разнонаправленных заявок (на организованном рынке)
- 9) Использование специальных договорных конструкций (договоры о заключении договоров)

Выбранный способ должен быть допустимым с точки зрения закона !!! Иначе недействительность договора



6. Место заключения договора (ст. 444 ГК РФ)

Если в договоре не указано место его заключения, договор считается заключенным в месте жительства или месте нахождения лица, направившего оферту

5. Утрата права ссылаться на незаключенность и недействительность договора (принцип эстоппель):

- сторона, **принявшая** от другой стороны полное или частичное исполнение по договору **или иным образом подтвердившая** действие договора не вправе требовать признания данного договора **незаключенным**, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (ст. 432 ГК РФ)

- сторона **предпринимательского договора не права требовать признания договора недействительным**, если она **приняла** от контрагента исполнение по данному договору и при этом полностью или частично не исполнила свое обязательство (ст. 431.1 ГК РФ)



СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

Договор присоединения

В статье 428 «Договор присоединения»

- Это договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом
- Условия такого договора могут быть изменены судом по иску слабой стороны или договор может быть расторгнут



В статье 429 «Предварительный договор»

- Это договор, в соответствии с которым стороны обязуются заключить в будущем основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором.
- изменены требования к содержанию данного договора: вместо необходимости указания в нем всех существенных условий основного договора достаточно включить условие о предмете и условия основного договора, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение при заключении предварительного договора;
- в случае возникновения разногласий по условиям основного договора такие условия определяются в соответствии с решением суда. Основной договор в этом случае считается заключенным с момента вступления в законную силу решения суда или с момента, указанного в решении суда;
- Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен, либо одна из сторон не направит другой стороне предложение о заключении основного договора

Т.е. неимущественный договор



Договоры о заключении договоров

Рамочный договор (с открытыми условиями) (статья 429.1 ГК РФ)

-это договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые **могут быть конкретизированы и уточнены** сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом **на основании либо во исполнение рамочного договора.**

-к отношениям, сторон не урегулированным отдельными договорами, в том числе в случае незаключения сторонами таких договоров, подлежат применению общие условия, содержащиеся в рамочном договоре, если иное не указано в отдельных договорах и не вытекает из существа обязательства

Т.е. неимущественный договор, но может быть переквалифицирован в имущественный, если предусматривает не заключение в его исполнение отдельных договоров, а согласование или корректировку отдельных условий данного договора.



Опцион на заключение договора (статья 429.2 ГК РФ)

- Это соглашения (т.е. договор), в силу которого одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом.
- Опцион предоставляется за плату или другое встречное предоставление, если иное не предусмотрено соглашением, в том числе заключенном между коммерческими организациями. **Налоговые риски!**
- Другая сторона вправе заключить договор путем акцепта такой оферты, в порядке, в сроки и на условиях, которые предусмотрены в опционе
- Опционная плата не засчитывается в счет платежей по заключаемому договору, и не подлежит возврату в случае незаключения договора, если опционом не предусмотрено иное **Налоговые риски!**

**Т.е. смешанный договор, содержит элементы
неимущественного и имущественного договоров**



Опционный договор (статья 429.3. ГК РФ)

- Это договор, по которому одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе **потребовать** от другой стороны в установленный договором срок совершения предусмотренных договором действий (уплатить денежные средства, передать или принять имущество и др.) и при этом, если управомоченная сторона не заявит требование в указанный срок, опционный договор **прекращается**.
- За право заявить требование по опционному договору сторона уплачивает предусмотренную договором денежную сумму (опционную плату), за исключением случаев, если опционным договором, в том числе между коммерческими организациями, предусмотрена его безвозмездность **Налоговые риски!!!**
- При прекращении опционного договора опционная плата возврату не подлежит, если иное не предусмотрено опционным договором **Налоговые риски !!!**



Абонентский договор (статья 429.4 ГК РФ)

- Это договор, предусматривающий внесение одной стороной (абонентом) определенных, в т.ч. периодических платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предусмотренного договором исполнения в затребованном количестве (объеме) либо на иных условиях, определяемых абонентом.
- Абонент обязан вносить платежи или предоставлять иное исполнение независимо от того, было ли затребовано им соответствующее исполнение от исполнителя, если иное не предусмотрено законом или договором



1. Традиционные мероприятия:

- 1) изучение и отбор потенциальных контрагентов
- 2) проверка предмета договора
- 3) согласование условий договора (должны быть согласованы **все существенные условия**)
- 4) проверка полномочий представителя контрагента на заключение договора
 - законные представители
 - уполномоченные представители (доверенность, обязательно должна быть указана дата выдачи доверенности, если срок действия не указан действительна в течение года с даты выдачи, подпись уполномоченного на выдачу доверенности лица, проверять публикации об отмене доверенности в Коммерсанте – Банк будет считаться уведомленным об отмене доверенности по истечении месяца с даты публикации)
 - С 01.01.2017 – нотариальная отмена доверенности,

Риски заключения договора неуполномоченным лицом - договор может быть признан недействительным или ст. 183 ГК РФ



СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

Процесс заключения договоров

2. Новые мероприятия:

- 1) проведение переговоров о заключении договора
- 2) раскрытие информации
- 3) заверения об обстоятельствах
- 4) привлечение внимания контрагента к неясным условиям договора, объяснение их смысла – **риск толкования судом таких условий в пользу контрагента**



Ст. 434.1 ГК РФ. Переговоры о заключении договора

1. При вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны **обязаны действовать добросовестно.**
2. Примерные формы недобросовестности:
 - 1) Вступление в переговоры или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения
 - 2) Предоставление стороне **неполной или недостоверной информации, в том числе умолчание об обстоятельствах**, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны;
 - 3) Внезапное и неоправданное прекращение переговоров при таких обстоятельствах, при которых другая сторона не могла разумно этого ожидать.



3. Запрещается:

- 1) передавать полученную в ходе переговоров от другой стороны конфиденциальную информацию
- 2) ненадлежащее использовать соответствующую информацию для своих целей независимо от того, будет ли заключен договор.

Ответственность – **обязанность возмещения убытков.**

С учетом нового правила о недопустимости отказа в иске о взыскании убытков по мотиву недоказанности их размера и обязанности суда самостоятельно определить размер взыскиваемых убытков (ст. 393 ГК РФ) риск взыскания с компании убытков **ЗНАЧИТЕЛЬНО ВОЗРОС!!!**



Процесс заключения договора

Разрешено заключать соглашения о порядке ведения переговоров, в которых могут конкретизироваться требования к добросовестному поведению переговоров, устанавливаться порядок распределения расходов на ведение переговоров и иные подобные права и обязанности.

Соглашение может устанавливать **неустойку** за нарушение предусмотренных в нем положений.

Условия соглашений о порядке ведения переговоров, ограничивающие ответственность за недобросовестные действия сторон соглашения, **НИЧТОЖНЫ**.

Рекомендуется заключать такие соглашения для минимизации рисков



Ст. 431.2 ГК РФ «Заверения об обстоятельствах»

- 1) устанавливается ответственность за недостоверные **заверения** об обстоятельства, имеющих значение для заключения, исполнения или прекращения договора (заверения даны до, при или после заключения договора). **В том числе, относящиеся к предмету договора, полномочиям на заключение, соответствию договора применимому к нему праву, финансовому состоянию и др.**
- 2) Ответственность – возмещение убытков или **уплата предусмотренной договором неустойки**. **Т.е. в договоре можно предусматривать неустойку за недостоверные заверения.**
- 3) Сторона договора, полагавшаяся на заверения, также имеет право:
 - **на отказ от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон**
 - либо требовать признать договор недействительным по ст. 178 или 179 ГК РФ.



4) установлено, что при даче недостоверных заверений при осуществлении предпринимательской деятельности, ответственность наступает **независимо от того, было ли стороне, давшей заверения, известно об их недостоверности., если иное не предусмотрено соглашением сторон**
РИСКИ!!!

Способы реализации на практике:

- оформление в виде отдельных документов;
- фиксация в протоколах переговоров;
- включение в договор в виде договорных условий.



Ст. 447-449.1 ГК РФ

1. Торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.
2. К организованным торгам правила ст. 448-449 ГК **не применяются**
3. Дополнено, что извещение о проведении торгов должно еще содержать:
 - сведения о существующих обременениях имущества;
 - условия договора, заключаемого по результатам торгов
4. Если в соответствии с законом заключение договора возможно **только путем проведения торгов**, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.



СБЕРБАНК

Корпоративный
университет

Заключение договора на торгах

5. Условия договора, заключенного по результатам торгов в случае, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если это изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом.



1. Порядок расторжения договора

1. По взаимному согласию сторон – дополнительное соглашение об изменении (расторжении) договора в той же форме, что и договор (п.1 ст. 452 ГК РФ)
2. В судебном порядке по трем основаниям:
 - при существенном нарушении договора другой стороной (п.2 ст. 450 ГК РФ)
 - в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК РФ)
 - в случае навязывания несправедливых условий договора (ст. 428 ГК РФ)
3. Односторонний отказ от договора (ст. 450.1 ГК РФ):
 - регламентирована процедура отказа от договора (направление уведомления, договор прекращается с момента получения уведомления, если иное не предусмотрено законом **или договором**); **т.е. иной срок надо будет указывать в договоре, а не уведомлении!!!**
 - Закрепляется правило об утрате права на отказ от договора (эстоппель): сторона, имеющая право на отказ, при наличии оснований для отказа **подтверждает действие договора**, в т.ч. путем принятия предложенного исполнения, она утрачивает **право на отказ по тем же основаниям**;

Последствия изменения (расторжения) договора – (ст. 453 ГК РФ)

1. При изменении договора обязательства сохраняются в измененном виде
2. При расторжении договора обязательства прекращаются на будущее, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора
3. В случае, когда до расторжения или изменения договора одна из сторон, получив исполнение от другой стороны, не исполнила свое обязательство, либо предоставила неравноценное исполнение, применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения
4. Договор считается измененным или расторгнутым с момента:
 - заключения сторонами договора доп. соглашения
 - вступления в законную силу решения суда
 - **получения** уведомления об отказе от договора. если иной срок не указан в договоре.