

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки/специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

## ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Стадии заключения договора»

Обучающийся

В.С. Набиуллина

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2024

## Аннотация

Современная цивилистика закрепляет несколько стадий заключения договора, каждая из которых характеризуется определенными действиями сторон, желающих заключить договор. В настоящее время весьма популярной стадией является переговорная стадия, это объясняется тем, что на данном этапе стороны обсуждают условия будущего договора, выдвигают свои предложения и пытаются достичь соглашения, что гарантирует исполнение договора в полном объеме и минимизирует вероятность обращения сторон в судебные органы за разрешением спора о неисполнении или ненадлежащем исполнении договора. Если стороны не согласовали все существенные условия договора, или если условия договора сформулированы нечетко или двусмысленно, это может привести к спорам и разногласиям в дальнейшем. Законодатель указывает, что такие переговоры могут вестись как в устной, так и в письменной форме.

Целью исследования является комплексное изучение процедуры и юридической природы стадий заключения договора в российском гражданском праве, включающее анализ действующего правового регулирования, обобщение имеющихся в доктрине взглядов и позиций, а также анализ судебной практики.

Методологической основой исследования являются как общенаучные, так и специальные методы исследования: диалектический, логический, системный, метод анализа и другие методы, применяемые при исследовании гражданско-правовых отношений.

По структуре выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав основной части, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

## Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Общая характеристика заключения гражданско-правового договора	7
1.1 Понятие гражданско-правового договора .....	7
1.2 Виды гражданско-правовых договоров.....	13
1.3 Нормативные правовые акты, регулирующие стадии заключения договора .....	19
Глава 2 Общий порядок правового регулирования стадий заключения договора.....	24
2.1 Переговоры как стадия заключения договора .....	24
2.2 Согласование существенных условий договора.....	28
2.3 Дополнительные условия договора .....	33
2.4 Протокол разногласий .....	37
Глава 3 Анализ правоприменительной практики в части заключения договора .....	44
3.1 Аналитический обзор нотариальной практики стадий заключения договора .....	44
3.2 Судебная практика заключения договора .....	50
Заключение .....	55
Список используемой литературы и используемых источников.....	58

## Введение

Современная цивилистика закрепляет несколько стадий заключения договора, каждая из которых характеризуется определенными действиями сторон, желающих заключить договор. В настоящее время весьма популярной стадией является переговорная стадия, это объясняется тем, что на данном этапе стороны обсуждают условия будущего договора, выдвигают свои предложения и пытаются достичь соглашения, что гарантирует исполнение договора в полном объеме и минимизирует вероятность обращения сторон в судебные органы за разрешением спора о неисполнении или ненадлежащем исполнении договора. Если стороны не согласовали все существенные условия договора, или если условия договора сформулированы нечетко или двусмысленно, это может привести к спорам и разногласиям в дальнейшем. Законодатель указывает, что такие переговоры могут вестись как в устной, так и в письменной форме.

Стороны, достигшие соглашения по всем существенным вопросам и условиям договора, фиксируют это в письменной форме в виде договора, соглашения или контракта. Возникающие форс-мажорные обстоятельства, независимые от воли сторон, регулируются нормами гражданского законодательства и должны быть отражены в договоре, при этом стороны, предварительно оговаривая условия договора вправе предусмотреть и урегулировать наиболее часто встречающиеся случаи.

Актуальным является и вопрос относительно момента подписания договора и вступления его в юридическую силу, на том основании, что данные действия расцениваются как юридический факт о принятии сторонами на себя определенных этим договором обязательств.

Важной проблемой является факт государственной регистрации договора. Несмотря на то, законодательство прямо указывает на отдельные виды договорных конструкций об обязательной государственной

регистрации. Например, государственная регистрация договора аренды всего здания не является обязательной, а договор аренды части такого здания является обязательным для государственной регистрации.

Таким образом, изучение поставленной темы «Стадии заключения договора» является актуальной, требует не только теоретического обоснования, но и изучения правоприменительной практики, что позволит определить круг важных проблем, требующих решений.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в процессе реализации стадий заключения гражданско-правового договора.

Предметом исследования выступают нормы гражданского права, в частности Глава 28, посвященная заключению договора, а также современная судебная практика, касающаяся стадий заключения договора.

Целью исследования является комплексное изучение процедуры и юридической природы стадий заключения договора в российском гражданском праве, включающее анализ действующего правового регулирования, обобщение имеющихся в доктрине взглядов и позиций, а также анализ судебной практики.

Для достижения поставленной цели в ходе исследования предполагается решить следующие задачи:

- исследовать правовую природу гражданско-правового договора;
- рассмотреть понятие и этапы заключения договора;
- изучить классификацию договоров;
- определить разновидности стадий заключения договора;
- раскрыть преддоговорную стадию заключения договора;
- проанализировать такую стадию заключения договора как переговоры;
- провести анализ правоприменительной практики в части заключения договора;

– рассмотреть судебную практику заключения договоров.

Теоретическую и эмпирическую базу исследования составили нормативные правовые акты: Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, правоприменительная практика, труды отечественных ученых, среди которых такие авторы, как: Л.В.Важенин, Л.Г. Клечковская, Н.А. Аблятипова, Д.И. Мейер, В.В. Витрянский, Е.С. Жмаева, Т.К. Ракимова и другие.

Методологической основой исследования являются как общенаучные, так и специальные методы исследования: диалектический, логический, системный, метод анализа и другие методы, применяемые при исследовании гражданско-правовых отношений.

По структуре выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав основной части, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

# **Глава 1 Общая характеристика заключения гражданско-правового договора**

## **1.1 Понятие гражданско-правового договора**

Исследование гражданско-правового договора продолжается на протяжении всей эволюции гражданского права и восходит к римской правовой системе. Несмотря на длительную историю развития договорных отношений, проблема точного определения гражданско-правового договора остаётся актуальной и по сей день. Она продолжает вызывать оживлённые дискуссии среди правоведов, что подчёркивает важность данного института и необходимость его дальнейшего анализа в современных условиях правоприменения.

Договорные отношения буквально пронизывают жизнедеятельность гражданского общества большинства государств. Ни один сегмент гражданско-правовых отношений не обходится без использования договоров, регулируемых гражданским законодательством.

«Проблема понятия гражданско-правового договора имеет уже тысячелетнюю историю и, несмотря на это, продолжает входить в предмет цивилистической науки, как одна из наиболее актуальных. Это обстоятельство становится особенно понятным не только потому, что договор сегодня стал основой построения либеральной цивилизации западного типа и фундаментальной ценностью современных обществ, но и в силу того, что договор - это одна из ключевых единиц юридического мышления и самостоятельная предметная область юридической и, в первую очередь, - цивилистической науки» [3].

Определение гражданско-правовому договору дано непосредственно в Гражданском кодексе Российской Федерации. «Договор - это соглашение двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [9].

«Любой договор есть сделка, но не всякая сделка есть договор. Например, односторонние сделки не являются договором. Можно утверждать, что договор - это двухсторонняя сделка, основанная на взаимном волеизъявлении двух и более лиц» [31].

«В классической теории, соглашение выступает определяющим признаком гражданско-правового договора и несет на себе основную смысловую нагрузку термина «договор». Но нельзя упускать из виду, что соглашение, являясь элементом понятия гражданско-правового договора в классической теории, само раскладывается на составляющие его элементы» [29].

В научной литературе рассматриваются несколько доктрин, на основе которых выстраиваются теоретические школы. Первую школу в научной литературе называют «волевой теорией», согласно ей договор определяется, как «волевой акт контрагентов - первоисточник, а закон лишь восполняет или ограничивает их волю». Вторая теоретическая школа определяет договор, как производную от закона, то есть «что договор обладает лишь производным от закона правовым эффектом». Третья теоретическая школа определяет договор, как средство достижения реализации экономического эффекта, «воля сторон сознательно направлена лишь на определенный экономический эффект; при этом последствия договора мыслятся как такие средства для его осуществления, о которых стороны могут и не иметь и, более того, действительно часто не имеют ясного представления» [13].

Для гражданско-правового договора характерной чертой является закрепление воли сторон в таком договоре, при этом гражданское законодательство определяет действие сторон договора и действие договора во времени.

«Договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота. Важно подчеркнуть, что, несмотря на изменение его социально-экономического содержания, в ходе истории общества сама по себе конструкция договора как порождение юридической техники остается в

своей основе весьма устойчивой. С течением времени вместе с развитием системы общественных отношений, опосредствуемых договорами, расширился состав возможных участников: наряду с физическими лицами (гражданами) в этой роли стали выступать коллективные образования, признанные самостоятельными субъектами гражданского права - юридическими лицами. Все более многообразными становились предусмотренные в законодательстве типы договоров, усложнялись комбинации элементов, используемых при конструировании договорного правоотношения и др. А договоры остаются договорами...» [6].

Правовая природа гражданско-правового договора охватывает целый ряд аспектов, связанных как с основаниями для возникновения правоотношений между сторонами, так и с содержанием самого договора и его формой. Она включает в себя анализ юридических фактов, порождающих обязательства, прав и обязанностей сторон, а также правового статуса договора как юридического акта, который регулирует условия взаимодействия участников правоотношений

Даль В.И. проводя теоретическое исследование относительно понятия «договор» в своем словаре указывал, что «это «уговор, взаимное соглашение». «На деловом языке, - отмечается там же, - договором называются предварительные условия или частное обязательство, а совершенное на законном основании - контрактом, условия его - кондициями; сдачу крепости на договоре называют капитуляциями» [11].

Считаем целесообразным в настоящем исследовании привести взгляды ученых на вопрос определения гражданско-правового договора. Например, Н.Д. Егоров определяет гражданско-правовой договор как «юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения» [10].

М.И. Брагинский рассматривает договор как сделку. [5].

В.В. Витрянский справедливо отмечает, что «о гражданско-правовом договоре велись научные дискуссии ещё в советской и постсоветской юридической литературе, но после принятия и опубликования Гражданского кодекса Российской Федерации цивилистической доктриной всё же был признан многоаспектный характер категории «договор» в том значении, в каком данное понятие употребляется в ГК РФ (нормы, применяемые к сделкам, собственно договорам и обязательствам)» [31].

Исследование вопросов определения гражданско-правового договора, правоотношений сторон на основе договора, также вызывают дискуссии в современном научном сообществе.

«Представляется, что сама по себе идея сочетания в договоре прав и обязанностей не может вызывать возражений. Однако все это следует относить не к договору-сделке, а к договору-правоотношению. При том в любом правоотношении, договорном и недоговорном, независимо от того, какой именно юридический факт послужил основанием для его возникновения, права и обязанности должны корреспондировать друг другу. Это необходимо уже по той причине, что иначе правоотношение как таковое вообще не может существовать. Следовательно, предлагаемый признак своей роли в выделении договорной конструкции как таковой, очевидно, сыграть не может» [7].

Взаимные обязательства сторон, закрепленные в гражданско-правовом договоре, регулируются нормами гражданского законодательства. Основные функции такого договора заключаются в установлении прав и обязанностей сторон (регулятивная функция), стимулировании выполнения обязательств (стимулирующая функция), а также документальном фиксировании достигнутых соглашений (фиксирующая функция).

Вопрос о сути гражданско-правового договора, является ли он сделкой или правоотношением остается неоднозначным.

«Понятие договора является многозначным. В законе оно сформулировано по своей сути, через призму понятия «сделка» (ст. 153 ГК

РФ). Таким образом, любой договор является сделкой, то есть юридическим фактом, влекущим установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Договор относится к такой разновидности юридических фактов, как юридический акт (действие, непосредственно направленное на достижение определённого правового результата). Иными словами, договор – это вид сделки; любой договор является сделкой, но не всякая сделка есть договор. Неслучайно п. 2 ст. 420 ГК РФ устанавливает, что к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные гл. 9 ГК РФ, если иное не установлено самим Кодексом, в том числе правила о недействительности сделок.

Подавляющее большинство сделок действительно являются договорами, поэтому, говоря «сделка», в обиходе нередко подразумевают именно договор. Односторонних сделок в гражданском обороте не так много: завещание, доверенность и т.п.» [12].

Спектр применения гражданско-правового весьма широк, это и договор возмездного оказания услуг, перевозки, подряда, купли-продажи и так далее. Условия заключения договора определяются законодательством и сторонами на добровольной основе и при взаимных обязательствах. Таким образом, стороны самостоятельно определяют круг взаимных обязательств. Аналогичной точки зрения придерживается А.Л. Саченко, который указывает, что «договор является ненормативным правовым средством для достижения целей участников гражданского оборота» [20].

Гражданско-правовой договор выступает инструментом регулирования правоотношений сторон.

«Договор представляет собой важнейший инструмент согласования воли и интересов, используемый в человеческом обществе. Он обеспечивает кооперирование действий его сторон в результате их юридического взаимосогласования и подчинения общей цели, способен отреагировать индивидуально-определённым образом на многообразие подлежащих учету факторов» [29].

Законодатель предлагает сторонам самостоятельно определять круг прав и обязанностей применимо к конкретным правоотношениям в рамках гражданского договора. Таким образом, баланс интересов достигается сторонами самостоятельно в каждом конкретном случае.

Так, А. Д. Корецкий полагает, что «в связи с экспансией договорной формы в различные области регулирования отношений между людьми правомерна постановка вопроса о межотраслевом характере института договорного регулирования», и предлагает разработать комплексную теорию договора, имеющую межотраслевой характер» [19].

Таким образом, в отраслевом законодательстве имеются отсылочные нормы к гражданскому праву о возникновении, изменении и прекращении договорных отношений.

Гражданско-правовой договор является юридическим фактом, на основании которого возникают, изменяются или прекращаются гражданские права и обязанности сторон. Он служит основой для формирования правоотношений между сторонами, закрепляя их взаимные обязательства, такие как передача имущества, оказание услуг, выполнение работ.

Заключение договора происходит на основе свободного волеизъявления сторон, что является фундаментальным принципом гражданского права. Стороны могут свободно определять содержание договора в рамках закона, что придаёт договору статус основного средства регулирования гражданских правоотношений.

Правовая природа гражданско-правового договора охватывает как основания для возникновения правоотношений, так и внутреннюю сущность самих правоотношений, закреплённых в договоре. Она также включает требования к форме договора и его юридическим последствиям, что делает договор одним из ключевых инструментов регулирования гражданских отношений.

## 1.2 Виды гражданско-правовых договоров

В научной литературе гражданско-правовые договоры классифицируются по различным критериям, одним из которых является момент их заключения. В зависимости от этого момента договоры подразделяются на консенсуальные и реальные. Эти два типа договоров отличаются по тому, когда они считаются юридически заключенными и когда между сторонами возникают обязательства.

Консенсуальный договор (от лат. *consensus* — согласие) считается заключённым, когда стороны достигли согласия по всем основным условиям. Для этого договора достаточно взаимного выражения воли сторон, и это соглашение уже создает между ними правовые обязательства.

Примером могут служить:

- договор купли-продажи, который считается заключённым, как только стороны достигли соглашения о предмете купли-продажи (например, о товаре и цене), даже если товар еще не передан покупателю.
- договор аренды, при котором стороны договорились об объекте аренды, сроках и оплате, вне зависимости от того, когда имущество передано арендатору.
- договор подряда, который считается заключённым в момент соглашения по основным условиям (работы, стоимость, сроки выполнения), а не по факту начала выполнения работ.

Юридически значимым является факт достижения согласия между сторонами, а передача имущества или выполнение обязательств по договору может быть осуществлено позднее, но само обязательство уже существует.

Консенсуальные договоры широко распространены в гражданско-правовой практике, так как они обеспечивают гибкость и правовую определённость отношений сторон с момента достижения соглашения.

Реальный договор (от лат. res — вещь) требует не только согласования условий между сторонами, но и фактической передачи предмета договора для его заключения. Это означает, что обязательства по такому договору возникают только в момент передачи вещи или исполнения обязательства одной из сторон. Без факта передачи договор не считается заключённым, даже если достигнуто соглашение по всем условиям.

Примеры реальных договоров:

- договор займа. Этот договор вступает в силу только тогда, когда займодавец передаёт заёмщику денежные средства или имущество. Достижение соглашения о размере займа и сроках его возврата само по себе не создаёт обязательств;
- договор хранения. Он считается заключённым в момент фактической передачи вещи на хранение хранителю. До передачи вещи обязательства между сторонами не возникают;
- договор перевозки груза. Заключается только с момента передачи груза перевозчику, а не в момент согласования условий.

Для данного вида договоров недостаточно одного лишь соглашения сторон, требуется передача предмета договора. Обязательства возникают только в момент передачи вещи, а не при достижении договоренности. Реальные договоры часто применяются в ситуациях, где передача имущества или выполнение обязательства является критически важным элементом сделки (например, в займах или хранении).

На практике могут встречаться ситуации, когда договор сочетает в себе черты как консенсуального, так и реального. Например, некоторые договоры могут предусматривать обязательства, которые возникают поэтапно — сначала при достижении соглашения (консенсуальная часть), а затем при передаче имущества или выполнении определённых условий (реальная часть).

Таким образом, разделение на консенсуальные и реальные договоры помогает лучше понимать правовую природу обязательств и их исполнение в зависимости от специфики договора и его условий.

Договоры делятся на возмездные и безвозмездные, при этом в таких соглашениях определяются обязательства сторон или встречные действия. В двухстороннем договоре каждая из сторон имеет как права, так и обязанности. Например, в договоре купли-продажи одна сторона обязуется передать товар, который предусмотрен условиями договора, а другая — принять этот товар и оплатить его установленную цену.

«Публичный договор – это договор, в котором одна из сторон является предпринимателем, осуществляет предпринимательскую деятельность, благодаря которой должна заключать договор с каждым, кто к нему обращается. К таким видам деятельности относятся розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и другие виды деятельности, особо указанные в законе» [21].

В ст. 426 ГК РФ дается определение публичному договору. «Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и тому подобное)» [9].

«Публичный договор характеризуется тем, что он заключается между коммерческой организацией и любым лицом, которое к нему обратиться за оказанием услуг или получением товара. Примером может служить розничная торговля товарами, услуги связи, предоставление гостиничных услуг, медицинское обслуживание на коммерческой основе. При этом,

коммерческая организация не вправе отказать в предоставлении товара или услуги физическому лицу, исключением может являться случай, при котором такая услуга или товар не может быть представлен по причине невозможности. Однако, если такой отказ будет необоснованным, то лицо может обратиться в суд с требованием о заключении договора» [26].

Законодательством регламентируются типовые договора, разрабатываемые Правительством РФ для различных отраслей.

«Так, в п. 4 ст. 426 ГК РФ говорится о праве Правительства РФ издавать законы, обязательные для сторон при заключении и осуществлении публичных договоров (типовые договоры, положения и тому подобное). Правительство РФ может делегировать это свое право министерствам, ведомствам или поручать им создание таких договоров. Типовые договоры носят неукоснительный характер для участников. В связи с этим условия конкретных договоров, заключенных на основании типовых, не должны находиться в противоречии с последним» [23, с. 23].

Статья 426 ГК РФ называет публичным договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и тому подобное).

В п. 1 ст. 426 ГК РФ прямо упомянуты такие сферы деятельности, как розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание. Однако данный перечень не является закрытым, публичные договоры могут заключаться также в области страхования, банковских услуг и других сферах.

В силу ч. 1 и 3 ст. 426 ГК коммерческая организация обязана заключить договор с каждым, кто к ней обратится. Из этого мы можем сделать такое умозаключение: право требовать понуждения заключить публичный договор

вправе лишь только контрагент коммерческой организации, осуществляющей продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг.

«У публичного договора есть специальная цель - защита прав потребителя, такое ограничение свободы договора для одной стороны – предпринимателя. Таким образом, публичный характер договора формирует особый режим правового регулирования не только порядка его заключения, но также сказывается и на особенностях его изменения и расторжения. Для формирования наиболее благоприятных условий использования конструкции публичного договора в гражданском обороте необходимо тщательное выявление закономерностей необходимости установления дополнительных прав или ограничений для его сторон, базируясь на основополагающих принципах правового регулирования договорных отношений» [10].

«Публичные договоры являются самыми распространенными договорами в гражданском праве, и практически каждый человек сталкивается с публичными договорами ежедневно. Ежедневно миллионы людей покупают продукты питания и средства гигиены, пользуются водоснабжением и услугами путей сообщения, общественного питания, поэтому интересы каждого индивида перерастают в интересы групп, социальных общностей, а через них и в интересы самого общества» [21].

Для эффективного применения публичного договора в гражданском обороте необходимо внимательно рассматривать условия, при которых может потребоваться введение дополнительных прав или ограничений для участников. Эти меры должны быть основаны на ключевых принципах правового регулирования договорных обязательств, чтобы обеспечить равновесие интересов сторон и справедливость в их взаимоотношениях.

Договор присоединения – это договор, условия которого определены одной из сторон в стандартных формах и могут быть приняты другой стороной только путем присоединения к договору в целом. Признание договора договором присоединения зависит не от признания его таковым законом, а от конкретных обстоятельств заключения [4, с.428].

«Предварительный договор – это договор, который несет характер будущего действия, условий, которые произойдут только через определенный срок» [6]. Нормы данного договора закреплены в ст.429 ГК РФ.

Договор в пользу третьего лица – это договор, в котором обе стороны решили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а другому (третьему) лицу, который наделяется правами требовать от должника исполнения данного обязательства.

«Но несмотря на это на третье лицо не могут распространяться обязанности, которые заключены в данном договоре. Регулирование данной договорной модели содержится в ст. 430 ГК РФ. К договорам в пользу третьего лица можно отнести договор перевозки груза, который заключается в пользу грузополучателя. В ходе преобразования Гражданского кодекса РФ в него включили такие понятия, как рамочный договор (ст.429.1); договор опционный (ст.429.3); абонентский договор (ст.429.4)» [4, с. 245].

Рамочный договор (договор с открытыми условиями) – признается 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 не заключения сторонами отдельных договоров, подлежат применению общие условия, содержащиеся в рамочном договоре, если иное не указано в отдельных договорах или не вытекает из существа обязательства (ст.429.1) [5].

Опционный договор – это договор, по которому одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий (в том числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество), и при этом, если

управомоченная сторона не заявит требование в указанный срок, опционный договор прекращается. Опционным договором может быть предусмотрено, что требование по опционному договору считается заявленным при наступлении определенных таким договором обстоятельств. За право заявить требование по опционному договору сторона уплачивает предусмотренную таким договором денежную сумму, за исключением случаев, если опционным договором, в том числе заключенным между коммерческими организациями, предусмотрена его безвозмездность либо если заключение такого договора обусловлено иным обязательством или иным охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон. (ст.429.3)

Абонентский договор или договор исполнения по требованию – это договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в том числе периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления, предусмотренного договором исполнения в затребованном количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом.

Абонент обязан вносить платежи или предоставлять иное исполнение по абонентскому договору независимо от того, было ли затребовано им соответствующее исполнение от исполнителя, если иное не предусмотрено законом или договором.

### **1.3 Нормативные правовые акты, регулирующие стадии заключения договора**

Заключение гражданско-правового договора сопровождается процессом согласования условий сторонами, при этом стороны руководствуются принципом свободы заключения договора, нормами гражданского законодательства и другими нормативными актами, выступающими регуляторами таких правоотношений.

Например, нормы, регулирующие процесс заключения договора отражены в главе 28 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Статья 432 ГК РФ гласит, что договор считается заключенным, если стороны достигли соглашения по всем ключевым условиям договора. Кроме того, законодатель предъявляет требования к форме того или иного договора, стороны в свою очередь должны соблюсти требование. Однако в законе может быть и не указана конкретная форма для заключения договора, в этом случае стороны могут самостоятельно определить такую форму и придать ее договору.

Также нужно принимать во внимание Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора»; Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.14 № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными»; Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах»; «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров».

Например, «арендатор здания по подлежащему государственной регистрации, но не зарегистрированному договору аренды не может ссылаться на его сохранение при изменении собственника (статья 617 ГК РФ), если новый собственник в момент заключения договора, направленного на приобретение этого здания (например, договора продажи этого здания), не знал и не должен был знать о существовании незарегистрированного договора аренды.

Вместе с тем при рассмотрении спора между сторонами договора, которые заключили в установленной форме подлежащий государственной регистрации договор аренды здания или сооружения, но нарушили при этом требование о такой регистрации, следует учитывать, что с момента,

указанного в пункте 1 статьи 433 ГК РФ, эти лица связали себя обязательствами из договора аренды» [9].

Гражданский кодекс Российской Федерации также определяет стадии заключения договора – это оферта, стадия, характеризующаяся предложением заключить договор, и следующая стадия – акцепт, согласие принять и заключить данный договор.

«Некоторые ученые предлагают выделить в качестве первой преддоговорную стадию – переговоры, переписку и т.п. Законодатель учитывает возможность существования преддоговорных отношений между сторонами и посвящает им ст. 434.1 ГК, которая называется «Переговоры о заключении договора». Нормы данной статьи устанавливает свободу переговоров, обязывают стороны в процессе переговоров действовать добросовестно, в частности, не допускать вступление в переговоры о заключении договора или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной и устанавливают неблагоприятные последствия недобросовестного ведения или прерывания переговоров в форме возмещения убытков. Стороны также могут заключить соглашение, в котором детализируют свои права и обязанности в ходе переговоров, распределяют расходы на ведение переговоров, установят конкретные основания для ответственности в форме возмещения убытков, вида недобросовестного поведения, условия о конфиденциальности» [10].

Недобросовестными действиями стороны, при прохождении стадии переговоров могут считаться воспрепятствование заключения конкретного договора путем получения коммерческой информации о стороне договора, которая станет известной в ходе проведения переговоров.

Пленум ВС РФ разъяснил такую ситуацию следующим образом: «недобросовестное поведение при ведении переговоров может проявляться в том, что лицо вступает в переговоры «с целью причинения вреда истцу, например, пытаясь получить коммерческую информацию у истца либо

воспрепятствовать заключению договора между истцом и третьи лицом» (п. 19)».

По правилу Гражданского законодательства, предложения, направленные неопределённому кругу лиц, считаются приглашением к заключению договора, однако законодатель требует указание в предложении об оферте.

«В случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

Тем не менее, оферта влечет за собой обязательства для оферента. Это значит, что после того, как оферент предложил заключить сделку, он передает решение о том, будет ли заключен договор, адресату оферты, и эта оферта становится для него обязательной.

Если конкретный адресат оферты отзовется и в той или иной форме выразит согласие заключить договор на указанных в оферте условиях, договор будет признан заключенным.

Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным».

Верховный суд поясняет, что «акцепт считается направленным своевременно, когда из сообщения, содержащего опоздавший акцепт, видно, что оно было отправлено при таких обстоятельствах, что, если бы его пересылка была нормальной, оно было бы получено в пределах срока для акцепта.

Вместе с тем, если акцепт был направлен в пределах срока для акцепта, но с учетом выбранного способа доставки очевидно не мог быть получен оферентом до истечения указанного срока, оферент вправе немедленно сообщить другой стороне о принятии ее акцепта (абзац второй статьи 442 ГК РФ). В отсутствие такого подтверждения договор не является заключенным.

Оферент не лишен права немедленно подтвердить заключение договора и тогда, когда акцепт был направлен после истечения срока, установленного для акцепта.

Подтверждение опоздавшего акцепта может выражаться в том числе путем осуществления или принятия исполнения по договору (пункт 3 статьи 432 ГК РФ)».

Когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен, - в течение нормально необходимого для этого времени (п. 1 ст. 441 ГК).

Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте (п. 2 ст. 441 ГК).

Специальные правила закреплены в п. 3 ст. 438 ГК: «Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте» [9].

Принципы договорных отношений закреплены в Конституции РФ, международных актах и в федеральных законах. Вместе с тем, стороны не могут злоупотреблять принципом свободы договора, закрепленный в ст. 421 ГК РФ. Законодатель призывает участников гражданских правоотношений действовать добросовестно и соблюдать права и интересы сторон договора.

Закон предоставляет не только предписания по форме и основному содержанию договора, но и даёт сторонам возможность включать в его текст индивидуальные условия, которые они считают значимыми. Эти условия могут быть адаптированы в зависимости от интересов участников, что подчёркивает свободу усмотрения сторон в формировании обязательств.

## **Глава 2 Общий порядок правового регулирования стадий заключения договора**

### **2.1 Переговоры как стадия заключения договора**

В цивилистике переговорная стадия заключения гражданско-правового договора является важной и предшествует подписанию соглашения сторонами. Стадия переговоров характеризуется обсуждением сторонами условий сделки, экономической составляющей, а также различные технические вопросы. Следует отметить, что определения относительно термина «переговоры», в настоящее время не закреплено в законодательстве. Но в научной литературе представлены различные точки зрения относительно терминологии и понятия «переговоров». Н.И. Гайдаенко Шер в своем исследовании подчеркивает, что переговоры это - «структурированная система добровольного волевого взаимодействия сторон (субъектов гражданского права) или их уполномоченных представителей, направленная на установление, сохранение или изменение отношений между участниками» [8].

Другое определение переговоров рассматривается через призму экономической составляющей: «подвергаемые гражданско-правовому регулированию имущественные отношения, которые возникают в ходе обсуждения их участниками условий будущего экономического взаимодействия» [13]. Экономический аспект договора или сделки является ключевым моментом при проведении переговоров, в связи с тем, что стороны стремятся извлечь максимум выгоды с минимальными затратами и издержками, связанные с исполнением данного договора. «Основное положение теории рационального выбора состоит в том, что рационально действующий экономический агент стремится реализовать свои потребности таким из нескольких возможных способов, который позволит добиться

удовлетворения потребности в наиболее полной степени с наименьшими усилиями (издержками)» [18].

Следует отметить, что цель переговоров заключается в том, что стороны, преследуя свои интересы в заключении сделки находят выгодные условия путем коммуникации с другой стороной.

Достижение данной цели возможно посредством согласования и обсуждения совместных потребностей и интересов в рамках гражданско-правового договора. Важным является и содержание самих переговоров, в устной или письменной форме, путем обмена электронных сообщений и писем, телефонных переговоров или личных встреч представителей сторон с целью уточнения волеизъявления сторон и условий договора.

«С позиции теории рационального выбора всякий раз, когда совокупная выгода обеих рационально действующих сторон от заключения договора больше, чем издержки на его получение, стороны найдут способ прийти к устраивающему каждую из них решению. В отсутствие серьезных препятствий к обмену стороны всегда будут стремиться к заключению договора, в результате которого увеличится благосостояние обеих сторон» [17].

Переговоры, как стадия заключения договора характеризуется еще и тем, что стороны могут запрашивать необходимые документы, уточнять важные данные для принятия решения заключения гражданско-правового договора.

Например, «подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения (п. 1 ст. 732 ГК РФ). Требование об исполнении преддоговорной обязанности и реализация или отказ от исполнения подобной обязанности также входят в переговорный процесс» [12].

Во время проведения переговоров, стороны должны действовать добросовестно, предоставлять актуальные данные и документы, не прекращать переговоры без веских причин и неоправданно. В случае непредоставления достоверных документов и информации, на стороны возлагается обязанность возмещения убытков другой стороне.

В тоже время гражданское законодательство предусматривает два вида ведения переговоров перед заключением договора. К первому виду относится бездоговорной порядок, регулируемый Гражданским кодексом Российской Федерации, и предусматривает свободное проведение переговоров сторон, которые самостоятельно несут все расходы, связанные с такими переговорами, и не отвечают за недостижение договора, как результата переговоров.

Во втором случае предполагается заключение соглашения, в котором стороны устанавливают порядок проведения переговоров, определяют требования к добросовестному их ведению, а также устанавливают сроки и последовательность переговорного процесса. Кроме того, в соглашении может быть прописано распределение расходов, возникших в ходе переговоров, а также другие права и обязанности сторон, участвующих в данном процессе.

«Стороны могут придать соглашению долгосрочный характер и на его базе проводить переговоры при заключении нескольких договоров. Основной договор по результатам переговоров может быть заключен либо нет» [18].

Основные направления правового регулирования переговорного процесса включают в себя следующие ключевые правила:

- Свобода ведения переговоров (стороны имеют право свободно проводить переговоры относительно заключения договора).
- Добросовестное поведение. (ожидается, что стороны будут действовать добросовестно как в процессе переговоров, так и по их завершении).

- Предоставление информации. (стороны обязаны предоставлять друг другу полную и достоверную информацию).
- Конфиденциальность. (устанавливается режим конфиденциальности в отношении переданной информации и определяются последствия за его нарушение).
- Несение расходов. (прописаны правила относительно распределения расходов, связанных с проведением переговоров).
- Ответственность. (определяются меры ответственности за нарушение установленного порядка проведения переговоров).

Если стороны решили руководствоваться соглашением о порядке ведения переговоров, законодательством предусмотрен набор прав и обязанностей участников переговорного процесса. В то же время закон запрещает исключать или ограничивать ответственность за недобросовестное поведение сторон в таком соглашении, чтобы обеспечить справедливость и защитить интересы всех участников.

Форма ответственности может быть установлена в виде неустойки по отношению к стороне, которая нарушила соглашение о проведении переговоров или отказалась заключить договор. Неустойку возможно закрепить в соглашении в твердой сумме, кроме того, законодатель предусматривает возможность предусмотреть штрафные санкции в виде процентов от несвоевременно оплаченных или неоплаченных сумм.

В результате возмещения убытков, причиненных недобросовестным поведением при проведении переговоров, потерпевший должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы не вступал в переговоры с недобросовестным контрагентом. Данное положение закреплено в гражданском законодательстве, оно вполне логично и справедливо.

Стадия переговоров важнейший этап при заключении гражданско-правового договора. Переговорный процесс характеризуется сотрудничеством сторон по поводу уточнения и согласования условий

договора, порядка исполнения обязательств. При этом законодатель прямо указывает на то обстоятельство, что недостижение соглашения по договору не влечет за собой правовых последствий.

Нормы гражданского законодательства призывают стороны действовать добросовестно, а именно, предоставлять другой стороне достоверную информацию, касающуюся предмета договора, неоправданно прерывать переговоры без веских причин. Аспект, связанный с использованием конфиденциальной информации, регламентирует гражданское законодательство, но за ненадлежащие использование предусматривается ответственность.

Верховный суд Российской Федерации также дает пояснения относительно ответственности за нарушения обязательств. Недобросовестное поведение стороны требует возмещения убытков другой стороне в том объеме, как если бы таких нарушений не было.

## **2.2 Согласование существенных условий договора**

Гражданское законодательство предусматривает для сторон гражданско-правового договора условия обязательные для внесения их в структуру договора, другие же стороны могут согласовывать и закреплять в договорной конструкции. Дополнительные условия согласовываются сторонами, зависят от предмета договора и способа его исполнения.

«Таким образом, главным условием того, чтобы договор порождал правовые последствия, является достижение соглашения по существенным условиям. Соответственно недостижение такого соглашения влечет незаключенность договора» [20].

Гражданский кодекс Российской Федерации закрепляет существенные условия договора в статье 432. Так, абз. 2 п.1 ст. 432 существенными условиями договора являются:

- условия о предмете договора;

- условия, которые названы в законе или иных правовых актах, т. е. в актах, указанных в ст.3 ГК, как существенные или необходимые для договоров данного вида;
- все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Предмет договора является ключевым элементом при его заключении и присутствует в различных видах договорных соглашений. Так, в договоре купли-продажи предметом будет конкретное имущество, в договоре аренды — права пользования имуществом, а в договоре на создание произведений — исключительные права на объекты интеллектуальной собственности

Без указания предмета договор считается не заключенным в силу того, что не определено существенное условие.

По утверждению А.Н. Обыденнова, «предмет - это то существенное условие, которое присутствует у любого договора, в том числе прямо не предусмотренного законодательством, вне зависимости от способа его заключения» [24].

Еще одним существенным условием договорных отношений, закрепленным в гражданском законодательстве, является условие договора.

«Необходимость их согласования вытекает из содержащейся нормы в законе или ином правовом акте. Такую группу называют «объективно существенные условия», их отсутствие влечет признание договора незаключенным» [5].

По этому поводу И.Г. Антипина пишет, что «к существенным условиям данного вида, очевидно нельзя отнести те, которые в соответствии с законом являются определяемыми в силу диспозитивности соответствующей правовой нормы» [1].

Например, если в договоре купли-продажи не обозначена цена товара, и она не может быть определена исходя из его условий, то товар должен быть оплачен по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары (п. 1 ст. 485, п. 3 ст. 424 ГК РФ).

В договорах на возмездное оказание услуг цена является важным условием, а в договорах купли-продажи, особенно в случае продажи недвижимости, цена имеет особое значение. Если в договоре купли-продажи недвижимости не указана цена, такой договор считается недействительным. Также следует отметить, что стороны договора могут самостоятельно определить условия, которые не считаются существенными по закону, но которые для них имеют значительное значение. Такие условия также создают для сторон определенные права и обязанности в рамках гражданско-правового договора.

«Для отдельных договоров законодатель определяет комплекс необходимых условий. Так, перечень существенных условий договора о залоге, а именно: предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также условие о том, у какой из сторон (залогодателя или залогодержателя) находится заложенное имущество, можно определить исходя из анализа п. 1 ст. 339 ГК РФ. При этом последствия отсутствия в договоре какого-либо из перечисленных условий специально не оговариваются и о них можно судить, имея в виду ст. 432 ГК РФ» [9].

«В другом случае существенные условия договора четко обозначены в законе. Статья 942 ГК РФ точно указывает, что при заключении договора имущественного страхования должно быть достигнуто соглашение:

- об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования;
- о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая);
- о размере страховой суммы;
- о сроке действия договора.

Последствия отсутствия соглашения по названным пунктам также специально оговариваются законом» [32].

Из содержания ст. 606 ГК РФ можно заключить, что условие о размере арендной платы является существенным для договора аренды. Это связано с тем, что закон не устанавливает автоматически арендную плату, если стороны не договорились об этом напрямую. То есть, если в договоре отсутствует положение о размере арендной платы, она не может быть определена диспозитивной нормой, что делает указание на это условие обязательным для заключения договора. В то же время ст. 654 ГК РФ, посвященная арендной плате по договору аренды зданий или сооружений, гласит, что при отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о размере арендной платы договор считается незаключенным. Статья 444 ГК РФ предусматривает, что место заключения договора имеет также важное значение.

Однако положения статьи 444 ГК РФ не охватывают всех возможных практических обстоятельств, так как заключение договора может быть оформлено в виде единой сделки, где сложно выделить отдельную стадию оферты. В подобных случаях местом заключения договора следует считать место, где осуществляется его исполнение.

Третья группа существенных условий договора включает так называемые «субъективно существенные условия», которые устанавливаются самими сторонами, при условии, что они не противоречат закону. Например, ломбард не имеет права настаивать на включении в договор залога условий, которые ограничивают права залогодателя по сравнению с теми, которые предоставляются ему Гражданским кодексом и другими нормативными актами (пункт 7 статьи 358 ГК РФ).

«Поэтому в случае, когда в договоре нет каких-либо условий, не являющихся в силу закона или иного правового акта существенными, то стороны в процессе исполнения договора должны руководствоваться соответствующими диспозитивными нормами» [11].

Требование контрагента включить в договор то или иное условие может быть обусловлено стремлением:

во-первых, урегулировать отношение, не предусмотренное для договора данного вида, но по соображениям контрагента имеющее крайне важное для него значение;

во-вторых, устранить применение к отношениям диспозитивной нормы.

В случае, когда в договоре нет каких-либо условий, не являющихся в силу закона или иного правового акта «существенными, то стороны в процессе исполнения договора должны руководствоваться соответствующими диспозитивными нормами. При этом необходимо отличать другую ситуацию, когда в договоре, например, купли-продажи, отсутствует определяемая по закону цена и одна из сторон выполнила условия договора. В этом случае договор должен быть признан заключенным на основании п. 3 ст. 424 ГК РФ» [10].

Кроме того, цены (тарифы, расценки, ставки и т.д.) могут быть установлены или регулироваться уполномоченными на то государственными органами и в случаях, предусмотренных законом, они могут носить для сторон обязательный характер (например, цены на электрическую и тепловую энергию). В такой ситуации у сторон нет необходимости и даже возможности договариваться о цене, даже если она является существенным условием договора соответствующего вида.

Не все условия, по поводу которых у сторон возникли разногласия при заключении договора, являются существенными. Для этого необходимо, чтобы одна из сторон прямо указала, что достижение соглашения по данному условию является обязательным, и без этого она откажется от заключения договора.

Как указывает Ю.А. Серкова, «отсутствие соглашения между сторонами по не отнесенным к числу существенным условиям договора (например, о неустойке в договоре поставки) не влечет признание всего договора незаключенным» [21].

«Существенные условия выделяются изначально потому, что они формируют договоры в целом и их отдельные виды в частности. Решая вопрос о наличии или отсутствии в конкретном договоре существенных условий, необходимо подвергать анализу всю совокупность правовых норм, регулирующих данный вид (разновидность) договора, и учитывать общие положения о заключении договора» [5].

Подводя итог изложенному выше, можно утверждать, что существенными являются условия, необходимые и достаточные для того, чтобы договор считался заключенным и тем самым способным породить права и обязанности у его сторон.

### **2.3 Дополнительные условия договора**

В рамках настоящего исследования следует обратить внимание на дополнительные условия гражданско-правового договора. Дополнительные условия не являются ключевыми при заключении договора, однако оказывают непосредственное влияние на контрагентов, их права и обязанности.

Например, ответственность сторон договора при нарушении условий договора, способы обеспечения обязательств, основания изменения или прекращения договора, условия конфиденциальности договора, защита интеллектуальных прав, порядок разрешения споров, возникших между сторонами договора.

В рамках настоящей работы целесообразно раскрыть каждое дополнительное условие более подробно.

Ответственность сторон по договору являются дополнительными условиями, но при этом, в каждом виде договора она имеет свои пределы и особенности. Гражданско-правовая ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, закрепленных в законодательстве или непосредственно в самом договоре. Каждая

конструкция договора имеет свои особенности и предопределяет типовые ошибки исполнения договора.

Например, «стороной по договору поставки может быть нарушено обязательство в части отгрузки, выборки или доставки товара, могут быть нарушены сроки и порядок поставки или приемки товара, а со стороны поставщика-продавца, кроме всего прочего, может быть нарушены требования к качеству товаров, таре их транспортировки, упаковке и маркировке» [2].

Видами гражданской ответственности являются следующие формы: возмещение убытков, уплата неустойки, уплата процентов по долгу, невыполнение или ненадлежащее выполнение условий договора.

По общему правилу, проценты в качестве меры гражданско-правовой ответственности используются в тех случаях, когда одной из сторон нарушается денежное обязательство, а неустойка используется при нарушении неденежных обязательств.

Например, по договору купли-продажи товара выявились недостатки вещи, которые требуют расходов для их устранения. Покупатель вправе потребовать возврат денежных средств или замену товара соответствующего качества.

Некоторые авторы к «мерам гражданско-правовой ответственности по договору поставки относят также товарную неустойку, которая выражается в покрытии неисполненного неденежного (товарного) обязательства исполнением аналогичного товарного обязательства» [30, с.152].

Поставщик, предоставивший некачественный товар, получивший уведомление о недостатках товара обязан его заменить на качественный товар.

«Исключения составляют случаи, когда товар требует заменить торговая организация, выступающая в качестве покупателя по договору поставки и получившая претензию от покупателя по договору розничной купли-продажи. Торговая организация вправе требовать замены товара

ненадлежащего качества и без направления предварительного уведомления» [33].

Следует отметить, что гражданское законодательство предоставляет право исправить ошибки исполнителям договорных отношений в гражданском обороте. Более строгий подход применяется к сторонам, которые не исполняют свои обязательства по договору.

Например, «при просрочке исполнения или недопоставки товара поставщик-продавец уплачивает неустойку, которая определяется в процентном соотношении к стоимости не поставленного в срок товара. Обычно при заключении договора поставки используется универсальная неустойка, которая имеет фиксированный в договоре размер» [2].

«В случае недопоставки товара допускается взыскание неустойки только за тот период, в котором такая недопоставка наличествовала. Следует учитывать, требовать исполнения обязательства в натуре, в случае недопоставки покупатель имеет право только в пределах действия договора поставки. Это вытекает из того, что недопоставленные товары должны быть доставлены поставщиком-продавцом в следующем периоде. За пределами срока действия договора поставки допускается только взыскание причиненных убытков, но не исполнение обязательства в натуре» [27].

«В договоре поставки могут быть предусмотрены положения о штрафной неустойке, которая взыскивается с поставщика-продавца в случае виновного причинения ущерба. Другими словами, если поставка некачественного товара привела к возникновению расходов и убытков у покупателя, то данные расходы подлежат возмещению поставщиком-продавцом в форме штрафной неустойки. В данном случае действуют нормы ст. 393 ГК РФ, согласно которой должник обязан полностью возместить убытки, причиненные кредитору в результате ненадлежащего исполнения обязательств» [14].

Еще одним примером может служить договор оказания возмездных услуг. За неисполнение обязательств по оплате за услуги, должник обязан

уплатить кредитору неустойку, определенную договором или законом в соответствии со ст. 330 ГК РФ.

Согласно ст. 395 ГК РФ в случаях неправомерного удержания денежных средств, уклонения их возврата или иной просрочки в их уплате подлежат уплате процентов на сумму долга. При этом, размер таких процентов исчисляется в соответствии с ключевой ставкой Банка России.

Условия конфиденциальности договора могут отражаться в самом договоре или в отдельном соглашении. Такая информация может касаться научно-технической сферы, технологической, производственной, финансово-экономической или иной, в том числе о средствах защиты информации и идентификации или аутентификации, авторизации (логинах, паролях и т.д.), статистическая, информация о клиентах, о продуктах, услугах, результаты исследований, передаваемая одной стороной другой стороне в любой возможной форме (устной, письменной, электронной, иной), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и обозначенная передающей стороной как конфиденциальная.

Особенно важно отражать в договорных конструкциях данные положения, так как распространение такой информации может повлечь за собой убытки для сторон. Кроме того, сторонам, с целью сохранения информации, необходимо соблюдать информационную гигиену, заключающуюся в использовании защищенных каналов связи для передачи конфиденциальной информации. Если информация передается на электронном носителе, то необходимо использовать надежные технические средства.

Защита интеллектуальных прав также может закрепляться в гражданско-правовых договорах, если в ходе исполнения договора сторона приобретает статус автора произведения науки, техники или искусства.

Примером может служить договор изыскательских и научных работ. Создание технических устройств, новое использование инструментов или приспособлений. Данная категория условий регламентируется также гражданским законодательством.

Разрешение споров по договору также осуществляется на основании законодательства Российской Федерации.

Претензионный порядок урегулирования споров в гражданском обороте является самым распространенным. Данный вид разрешения споров предоставляет сторонам избежать затратных по времени и денежным средствам судебных процессов для разрешения споров. В случае, если претензионный порядок не привел к желаемому результату, то стороны имеют право обратиться в судебные органы для разрешения спора.

В гражданском законодательстве также предоставляется возможность сторонам воспользоваться услугами медиации. Медиатор является не заинтересованным лицом, но имеющим право выработать способ разрешить спор сторон договора.

Медиация считается одним из самых действенных способов разрешения споров, так как по итогу работы заключается медиативное соглашение, обязательное для исполнения. Стороны не несут расходы судебных издержек при медиации, а находят компромисс с помощью независимого лица.

## **2.4 Протокол разногласий**

Подписание протокола разногласий представляет собой важный документ, который предшествует заключению договора. Он служит для фиксации разногласий сторон и позволяет зафиксировать, что одна из сторон выразила несогласие с определённым положением договора. Это может облегчить процесс доказательства своих позиций в случае возникновения споров в будущем.

Протокол разногласий – это документ, в котором отражается несогласие с определёнными условиями договора, либо предложить свою редакцию проекта договора, а возможно и исключить некоторые пункты.

Опираясь на п. 1 ст. 445 и ст. 443 ГК РФ, можно сказать, что документ является акцептом оферты на других условиях. Протокол подразумевает отказ гражданина, получившего оферту, от ее акцепта. При этом протокол предполагает составление новой оферты на совершенно иных условиях, предложенных в документе.

Суть протокола разногласий заключается прежде всего в том, что стороны будут руководствоваться данным документом, а не договором. Возможны ситуации, при которых возможна только электронная переписка контрагентов, в этом случае необходимо четко формулировать замечания, в конечном итоге, когда разногласия урегулированы следует определить конечный вариант протокола во избежание путаницы и ложного понимания ключевых условий.

Кроме того, проследить или удостовериться в подписании протокола не представляется возможным либо неизвестно есть право подписи у данного подписанта или нет. Для решения данной проблемы существует электронная подпись, которая четко определяет личность подписавшего документ.

Статьи 425 и 433 Гражданского кодекса Российской Федерации указывают на момент разрешений разногласий и соответственно получено ли согласие другой стороны на заключение договора с скорректированными условиями.

Кроме того, существует проблема понимания момента заключения договора. Большинство участников гражданских правоотношений считают, что договор вступает в силу с момента подписания его сторонами, однако ст. 433 ГК РФ регламентирует правило получения акцепта, таким образом, что моментом заключения договора может быть простое согласие стороны.

«Вместе с тем, если договор, относительно отдельных условий которого у сторон возникли неразрешенные разногласия, фактически

исполнялся сторонами, это может свидетельствовать о том, что согласие по всем существенным условиям договора сторонами было достигнуто, а следовательно, договор является заключенным. Однако фактическое исполнение договора не означает, что стороны согласились с редакцией договора, изложенной в протоколе разногласий (например, в ситуации, когда у сторон изначально возникли разногласия по поводу включения в договор условия о неустойке). В этом случае договор может быть признан заключенным, но условие такого договора, относительно которого стороны не достигли окончательного согласия, не будет считаться действующим, пока стороны не урегулируют свои разногласия по нему (например, условие о неустойке, с которым при заключении договора не согласилась одна из его сторон, не будет применяться до момента подписания протокола разногласий, в котором стороны достигнут соглашения о включении в договор этого условия)» [34].

«В отличие от дополнительного соглашения к договору, протокол разногласий составляется на этапе заключения, а не исполнения договора. Если стороны подписали договор (или договор и протокол разногласий к нему) без замечаний, и в таком договоре содержатся все существенные условия договора, предусмотренные законом для договоров данного вида, такой договор будет считаться заключенным» [35].

Существует мнение, что в случае, когда стороны приступают к исполнению договора, подписанного одной из них со ссылкой на отклоненное впоследствии другой стороной дополнительное соглашение (протокол разногласий), такое «одностороннее соглашение, уже забытое сторонами, может фактически аннулировать весь договор» [34], поскольку считается незаключенным не только это соглашение (протокол), но и весь договор.

В научной литературе указываются следующие проблемы «сложности возникают, если сторона, направившая проект договора, не отказывается от предложенных другой стороной в протоколе разногласий изменений и

дополнений условий этого проекта, а приступает к его исполнению (нередко вместе с контрагентом), не подписывая протокол разногласий и не уведомляя контрагента о своем согласии с изменениями и дополнениями, содержащимися в протоколе. В таком случае возникают вопросы о том, следует ли договор считать заключенным, а также если исходить из его заключенности, с какого момента и в какой редакции следует считать его заключенным (с учетом либо без учета изменений и дополнений, вносимых протоколом разногласий)» [35].

Например, «при рассмотрении дела о признании недействительным договора на оказание услуг суды установили, что в ходе переговоров о заключении договора одна из сторон, получив проект договора, составила протокол разногласий по нескольким его условиям.

В связи с этим суды первой и апелляционной инстанций на основании ст. 443 ГК РФ пришли к выводу о том, что данный договор не может считаться заключенным до урегулирования возникших разногласий по этим условиям, и отказали в удовлетворении иска прокуратуры (настаивающей на недействительности договора в связи с отсутствием у одной из сторон лицензии на осуществление деятельности, предусмотренной этим договором). Оставляя судебные акты в силе, суд кассационной инстанции отклонил доводы прокуратуры о согласовании ответчиками всех существенных условий договора, об исполнении ими договора как факте, подтверждающем достижение сторонами соглашения» [23].

Еще один пример: «по делу о взыскании задолженности за проектные работы суды установили, что истец подписал проект договора с дополнительным соглашением, в которое включил условие об уплате авансовых платежей, а ответчик это соглашение не подписал, в связи с чем со ссылкой на ст. 443 ГК РФ признали договор незаключенным» [22].

В заключении вышеуказанных примеров, следует отметить, что направление протокола разногласий на предложение заключить договор не может рассматриваться как заключение договора, это важно, потому что при

заключении договора у сторон возникают права и обязанности по реализации такого договора, возникают юридически значимые последствия.

Составление протокола имеет важное значение для редактирования договора. В данном документе указывается дата и место составления протокола, указываются стороны и реквизиты основного документа. Целесообразным является указание того, что подписанный протокол разногласий является неотъемлемой частью договора и следует обратить внимание на данную редакцию при исполнении гражданско- правового договора.

При составлении протокола особое внимание следует обратить на следующие детали:

- «Необходимо максимально четко указывать на то, в какой именно редакции нужно согласовать конкретное условие. Нередко можно увидеть протоколы, где обе стороны описывают свои изменения в форме таблицы, однако в таких протоколах могут полностью отсутствовать какие-либо указания на детали, которые необходимо согласовать. В данной ситуации судебный орган может не счесть подобное согласование протокола в качестве свидетельства об изменении условий соглашения.
- Если на документе нет специальной пометки, которая говорит о том, что он был подписан с протоколом, то это не может служить подтверждением того, что протокола к соглашению не было. То же самое работает и в обратных случаях.
- В протоколе следует указывать, что условия, которые в нем отражены, являются важными для сторон, а договор будет заключен лишь после того, как эти моменты будут учтены и согласованы. Иначе судебный орган вправе посчитать условия из протокола незначительными. Из-за этого договор может быть признан заключенным, вне зависимости от указания данных условий.

- Протокол, который получило лицо, предложившее договор, после его заключения, будет являться дополнительным соглашением к договору, который уже вступил в законную силу» [26].

Протокол разногласий рекомендуется хранить до полного исполнения договора, при потере его актуальности следует перевести документ в архив и сохранять в соответствии с локальными нормативными актами организации.

Общий порядок регулирования стадий заключения договора включает в себя переговорный процесс, согласование существенных и дополнительных условий гражданско-правового договора, а также ведение протокола разногласий.

Стадия переговоров важнейший этап при заключении гражданско-правового договора. Переговорный процесс характеризуется сотрудничеством сторон по поводу уточнения и согласования условий договора, порядка исполнения обязательств.

Уточнение существенных и дополнительных условий договора сторонами осуществляется различными способами, которые указаны в законодательстве Российской Федерации.

Претензионный порядок урегулирования споров в гражданском обороте является самым распространенным. Данный вид разрешения споров предоставляет сторонам избежать затратных по времени и денежным средствам судебных процессов для разрешения споров. В случае, если претензионный порядок не привел к желаемому результату, то стороны имеют право обратиться в судебные органы для разрешения спора.

В гражданском законодательстве также предоставляется возможность сторонам воспользоваться услугами медиации. Медиатор является не заинтересованным лицом, но имеющим право выработать способ разрешить спор сторон договора. Медиация считается одним из самых действенных способов разрешения споров, так как по итогу работы заключается медиативное соглашение, обязательное для исполнения. Стороны не несут

расходы судебных издержек при медиации, а находят компромисс с помощью независимого лица.

Протокол разногласий также является этапом заключения гражданско-правового договора, именно данный документ имеет важное значение для редакции договора. Правильно составленный протокол разногласий обеспечивает стабильность договорных отношений и является неотъемлемой частью основного договора.

Таким образом, стадии заключения договора играют ключевую роль на каждом этапе процесса.

Переговорный процесс важен, поскольку на этом этапе стороны обсуждают и согласовывают основные условия договора, такие как предмет, цена, сроки исполнения и другие важные аспекты. Эффективное ведение переговоров может предотвратить недоразумения и конфликты в будущем, а также способствовать созданию более выгодных условий для обеих сторон.

Важно не только согласовать основные условия, но и детализировать дополнительные, такие как обязанности сторон, порядок расчетов, условия расторжения и ответственность за убытки. Четкое определение этих условий снижает риски и помогает избежать разногласий в процессе исполнения обязательств.

Все стадии заключения договора непосредственно влияют на то, как стороны будут исполнять свои обязательства. Правильно оформленный и обдуманый договор, который учитывает интересы обеих сторон, облегчает процесс исполнения и минимизирует вероятность споров.

Каждый этап заключения договора, от первых переговоров до окончательной формулировки условий, является важным элементом, способствующим установлению четких и понятных обязательств, что в свою очередь повышает вероятность успешного выполнения договора.

## **Глава 3 Анализ правоприменительной практики в части заключения договора**

### **3.1 Аналитический обзор нотариальной практики стадий заключения договора**

Договор в гражданском праве занимает ключевую позицию, договорные отношения буквально пронизывают жизнедеятельность гражданского общества. Однако исследования ученых-цивилистов демонстрируют разнообразие договорных конструкций и поведение хозяйствующих субъектов гражданских правоотношений. Не смотря на многообразие договорных функций в гражданском обороте, в научной литературе выделяют обобщенные элементы:

Во-первых, гражданско-правовой договор является продуктом инициативы сторон, стороны проявившие инициативу заключить договор.

Во-вторых, договор закрепляет действие сторон, в рамках которого возникают взаимные права и обязанности по такому договору.

В-третьих, договор возможно рассматривать, как источник информации о взаимодействии сторон.

В-четвертых, стороны определяют цель, ради которой заключается договор, «цель, которая должна быть сформулирована по всем правилам юридической техники.

Наконец, в договоре должна быть предусмотрена система гарантий, обеспечивающих защиту прав и законных интересов участников» [40].

Итак, Гражданский кодекс Российской Федерации предоставляет сторонам свободу в заключении договора, при этом важным элементом заключения гражданско-правового договора является его юридическое сопровождение, если предусмотрено законодательством – необходимо нотариальное сопровождение договорных отношений. Законодатель

неоднозначно указывает на виды гражданско-правовых договоров с обязательным нотариальным удостоверением.

«Законодатель предусмотрел, что нотариальное удостоверение обязательно в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон. Случаи обязательной нотариальной формы разбросаны по всему содержанию как самого ГК РФ, так и иных федеральных законов, поэтому участникам гражданского оборота уже на стадии подготовки к заключению договора важно разобраться в содержании гражданского законодательства для того, чтобы четко понимать, следует ли обращаться к нотариусу для его удостоверения или возможно обойтись без этого. Кроме того, гражданское законодательство развивается столь стремительно и непредсказуемо, что недавно введенная в качестве обязательной форма договора, вновь внесенными в закон изменениями, может утратить значение таковой» [39].

Законодательство в своем развитии весьма динамично, поэтому требование об обязательном нотариальном удостоверении некоторых видов договоров через какой-то промежуток времени может быть отменено и нотариальное удостоверение предусматривается для иных видов договоров. Например, договор ренты, в силу закона необходимо было зарегистрировать у нотариуса, затем данное действие отменено.

«По-разному решался на законодательном уровне вопрос с обязательным нотариальным удостоверением договора ипотеки. Изменчивым оказалось так же решение по поводу обязательной нотариальной формы для договоров с недвижимым имуществом. Обязательность нотариальной формы для них исчезла с принятием нового кодифицированного гражданского законодательства, хотя по логике законодательных новелл с появлением частной собственности на недвижимость гарантии для сторон этих договоров должны были только укрепляться, в том числе с помощью не бюджетного нотариата» [40].

Частая смена правового требования о нотариальной регистрации гражданско-правового договора не самым благоприятным образом сказывается на участниках гражданско-правовых отношений. Кроме того, нотариальное сопровождение или регистрация договорных отношений у нотариуса имеют гарантированное юридическое сопровождение и правовую защиту.

Законодатель наделяет нотариуса полномочиями, которые заключаются в защите прав и интересов юридических или физических лиц, при заключении договорных конструкций, требующих нотариального сопровождения или удостоверения. При заключении договора нотариус обязан предупредить стороны о правовых последствиях и об обязательствах, отраженных в гражданско-правовом договоре.

Нотариус, как специалист, призван создать все условия для действительности договора, включая проверку дееспособности сторон, установление соответствия их воли и волеизъявления, а также обеспечение законности содержания договора. Нотариальное удостоверение можно рассматривать как своего рода «печать качества» для договора.

Требования, предъявляемые к нотариусам, условия их назначения и контроль со стороны нотариальных палат обеспечивают необходимое качество нотариально удостоверенных документов. Это, в свою очередь, способствует полной защите прав и законных интересов сторон, участвующих в договоре.

«Однако, как известно, критерием истины является всегда практика, а применительно к практике нотариальной такая истина устанавливается судами при рассмотрении и разрешении гражданских дел по искам о признании нотариально удостоверенных договоров недействительными. В рамках настоящей работы целесообразно будет рассмотреть некоторые примеры из нотариальной и судебной практики» [40].

Например, «у нотариуса г. Спасска Пензенской области между З. и Г. был нотариально удостоверен договор займа наличных денежных средств.

Необычность ситуации заключалась не столько в том, что этот договор не подлежит обязательному нотариальному удостоверению, сколько в появлении заемщика под конвоем сотрудников полиции. После подписания необходимых документов гражданин З. был вновь водворен в камеру для дальнейшего отбывания административного ареста. Перед водворением производился досмотр заемщика, однако денежных средств при нем обнаружено не было» [25].

Данная ситуация находит свое продолжение в суде. Выяснилось, что гражданин З. работал у гражданина Г. (он занимал должность директора ООО) в должности приемщика металла. В ходе реализации трудовых функций, З. была выдана определенная сумма денежных средств, предназначенных для расчетов. Именно на эту сумму был заключен договор займа, с целью возвращения директору, в противном случае, он может потерять собственный дом. Судом установлены обстоятельства, при которых гражданин З. был подвергнут административному аресту за появление в общественном месте в состоянии опьянения.

«Угроза потери жилища вынудила его не только дать расписку, но и удостоверить наличие денежного долга в нотариальном порядке. Спасский районный суд Пензенской области, рассмотрев иски требования гражданина З. к гражданину Г. признал нотариально удостоверенный договор займа денежных средств недействительным. Нотариус, удостоверивший договор, в судебное заседание не явилась, заявив, что «возражений по иску не имеет» [25].

И здесь возникает резонный вопрос: почему необходимые возражения не возникли у нотариуса раньше, когда она удостоверяла сам договор, по которому должником становился человек, пришедший в нотариальную контору в наручниках. Судебный контроль за деятельностью нотариуса обеспечил, в конечном итоге, защиту прав и законных интересов гражданина. Однако совершенно очевидно, что эта защита должна была состояться раньше, уже на стадии нотариального удостоверения. Именно нотариус

должен был выяснить подлинные обстоятельства сложившихся между З. и Г. отношений, констатировав, что трудовые правоотношения, в результате которых возник спор о возмещении ущерба работником, не могут превращаться в отношения гражданско-правовые, вытекающие из договора займа.

Другой пример: «В Гагаринский районный суд г. Москвы обратился гражданин С. с иском о признании заключенного им брачного договора недействительным. Истец утверждал, что договор он не заключал, ибо он ставит его в крайне неблагоприятное положение и противоречит действующему законодательству. Между тем суду для исследования был представлен текст договора, удостоверенный нотариусом Люберецкого нотариального округа Московской области» [27].

В соответствии с условиями заключенного договора при расторжении брака все имущество, нажитое супругами и относящееся к совместной собственности, переходит в собственность жены. Приобретенные во время брака акции и другие ценные бумаги, а также дивиденды по ним, доли в имуществе и доходы коммерческих организаций, а также банковские вклады и проценты по ним, полученные во время брака, также являются собственностью жены. После того, как брак между супругами был расторгнут, гражданин С. (бывший супруг), по сути, лишился всего совместно нажитого имущества, ибо не было объектов, которые не перешли или не должны были перейти в собственность бывшей супруги. Оказавшись в крайне неблагоприятном имущественном положении из-за заключенного в нотариальном порядке брачного договора, гражданин С. вынужден был пройти все судебные инстанции, включая судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ. Судебные органы были единодушны в признании заключенного договора недействительным, противоречащим действующему семейному законодательству.

Судебные инстанции констатировали, что условия договора ставят супруга в крайне неблагоприятное положение, поскольку он лишился права собственности на все имущество, нажитое супругами во время брака.

В приведенном примере, суд удовлетворил иск, однако остается открытым вопрос о том, каким образом и на каких основаниях нотариус удостоверил такой брачный договор, в котором являлось очевидным ущемление прав и законных интересов одной из сторон. Истец обращался во все судебные инстанции для того, чтобы признать брачный договор недействительным и защитить свои права и интересы.

Еще одним примером служит следующее дело: «Внук заключивший со своей бабушкой договор купли-продажи доли в размере 100% уставного капитала ООО, хотя продавец намерений на отчуждение имущества не имела, о чем было хорошо известно покупателю. Договор был удостоверен нотариусом г. Москвы. Иск о признании договора недействительным первоначально рассматривался Арбитражным судом г. Москвы. Требования В. Суд удовлетворил, применив последствия недействительности сделки в виде возврата ей доли в размере 100% уставного капитала юридического лица.

Девятый арбитражный апелляционный суд принятое нижестоящей инстанцией решение отменил, отказав в удовлетворении требований истца. Апелляционная инстанция отдала предпочтение перед другими доказательствами пояснениям нотариуса, удостоверившего сделку. Нотариус утверждала, что у нее не возникло сомнений в отношении психического состояния В. Верховный Суд РФ в своем определении от 10 июля 2020 г. № 305-ЭС20-5407 с данным доводом не согласился, подчеркнув, что были и другие доказательства» [26].

Проведенная судебная экспертиза заключила, что гражданка В не могла принимать решение об отчуждении, так как не понимала свои действия. Таким образом, нотариус обязана удостовериться не только в дееспособности личности, но и выявить наличие волевого решения для

совершения сделки. Данный случай демонстрирует ненадлежащее исполнение своих обязанностей нотариусом по защите прав и законных интересов обратившихся граждан для регистрации и удостоверения договора отчуждения. В итоге, самым незащищенным лицом является собственник компании, у которого изначально не было намерения отчуждать имущество.

Примеры удостоверения нотариусом договоров и сделок по отчуждению являются в реальности скорее исключениями, нежели правилами, однако, следует отметить, что данные примеры раскрывают деятельность нотариусов и указывают на то, что защита прав и интересов обратившихся граждан, установление их дееспособности являются важнейшими элементами деятельности нотариусов. Граждане, в приведенных случаях, обращаются в судебные инстанции для установления правосудия и справедливости, и они достигают своей цели.

### **3.2 Судебная практика заключения договора**

Как уже отмечалось выше, Важным является изучение применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора.

В первую очередь, следует отметить, для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия. «В случае отсутствия конкретизации условий может возникнуть спор о действительности договора. Например, в предварительном договоре стороны должны предусмотреть все основные условия будущего договора (ст. 429 ГК РФ)» [6].

При этом, как показывает практика, далеко не все учитывают, что существенными являются еще и условия, о необходимости согласования которых заявила одна из сторон. Так, если в ходе переговоров стороны выдвигают свои предложения о цене, то соответствующее условие становится существенным. В такой ситуации правило о применении

рыночных цен (п. 3 ст. 424 ГК РФ) не работает. Договор не будет считаться заключенным до тех пор, пока:

- стороны не согласуют цену;
- сторона, предложившая условие о цене (заявившая о ее согласовании), не откажется от своего предложения (письменно или последующим поведением)» [15].

Например, по договору поставки стороны, рассматривая проект договора указали, что одна сторона получает товар со склада, а другая сторона, в случае нарушения сроков оплаты, обязана выплатить штрафные санкции. В сопроводительном письме было указано, что существует необходимость согласования цены. Покупатель подписал такой договор. Продавец в свою очередь уведомил другую сторону о том, что готов передать товар и уточнил, что согласования цены не произошло. Далее, покупатель товар не забрал со склада, а поставщик обратился в суд о взыскании штрафа. В своем возражении покупатель ссылался на то, что согласования цены не произошло, следовательно, договор не может быть считаться заключенным.

«Суд первой инстанции удовлетворил иск, сославшись на возможность применения в этой ситуации рыночных цен.

Еще одной проблемой в судебной практике является нарушение формы заключения договора, в частности не соблюдение нотариального удостоверения гражданско-правового договора.

Пленум ВС РФ указывает, что несоблюдение формы договора влечет за собой недействительность договора, а если одна из сторон договора уклоняется от соблюдения формы заключения договора, то данный договор может признаваться недействительным.

Некоторые виды договоров требуют обязательного соблюдения письменной формы или государственной регистрации. Нарушение этих требований может привести к признанию договора недействительным. Например, договор купли-продажи недвижимости подлежит государственной регистрации (ст. 550 ГК РФ).

«В случаях, когда заключение договора обязательно для oferента и ему будет направлен протокол разногласий к проекту договора (контроферта), oferент обязан известить другую сторону о принятии контроферты либо о ее отклонении.

При отклонении контроферты либо неполучении извещения о ее акцепте возникает преддоговорный спор, в связи с чем необязанная сторона вправе передать его на рассмотрение суда.

Заметим, что для случая, когда oferент является обязанным лицом, законодатель не предусмотрел срока для передачи необязанной стороной разногласий на рассмотрение суда» [16].

В связи с этим в судебной практике выражены 3 подхода относительно данного срока:

- «исходя из принципа равенства участников гражданских правоотношений подлежит применению 30-дневный срок, установленный пунктом 1 статьи 445 ГК РФ для передачи разногласий по oferте необязанной стороны. Пропуск данного срока при наличии возражений об этом ответчика влечет отказ в удовлетворении иска» [37, 40];
- «30-дневный срок, установленный для передачи разногласий по oferте необязанной стороны, не подлежит применению к случаю передачи разногласий по oferте обязанной стороны, поэтому разногласия по oferте обязанной стороны могут быть переданы в суд в любой срок» [16, 25, 27];
- «с учетом положений статьи 314 ГК РФ разногласия должны быть переданы на рассмотрение суда в разумный срок» [9].

Применение норм статьи 314 и 307 ГК РФ в представленном случае не является адекватным, поскольку обращение в суд стороной является правом, а не обязанностью.

Как было указано выше, «в силу статьи 446 ГК РФ наряду с законом основанием передачи разногласий по отдельным условиям договора на рассмотрение суда служит соглашение сторон» [27].

Ситуации, когда одна из сторон уклоняется от подписания договора, несмотря на достигнутое соглашение, часто приводят к судебным спорам. В таких случаях другая сторона может требовать понуждения к заключению договора через суд (ст. 445 ГК РФ).

Еще одной проблемой в рассматриваемом вопросе являются ошибки при заключении договора могут касаться как фактических данных, так и правовых аспектов. «Недобросовестность может проявляться в форме введения в заблуждение, принуждения или других неправомерных действий. В таких случаях договор может быть признан недействительным (ст. 178-179 ГК РФ)» [6].

Существенное изменение обстоятельств, при которых договор был заключен, «может сделать его исполнение крайне затруднительным или невозможным для одной из сторон. В таких случаях возможно требование изменения или расторжения договора в судебном порядке (ст. 451 ГК РФ)» [6].

Эти проблемы часто решаются в судебной практике, где каждое дело рассматривается с учетом конкретных обстоятельств и положений Гражданского кодекса Российской Федерации.

В ходе написания данной главы использовалась не только научная литература, но и изучались примеры из правоприменительной практики в области заключения гражданско-правовых договоров с участием нотариусов и примеров судебной практики.

Решением вышеуказанных проблем может служить следующие предложения, например, в качестве противодействия уклонения от заключения договора предлагаем ввести в корпоративную практику обязательные предварительные договора для наиболее крупных сделок.

Использовать судебный механизм для защиты прав стороны, добросовестно выполняющей обязательства.

Для предотвращения недобросовестного поведения и ошибок необходимо усилить ответственность за недобросовестное поведение при заключении договора. Кроме того, необходимо проводить юридическую экспертизу на соответствие договора закону и интересам сторон.

В настоящее время, широко распространена практика процедур обязательной проверки контрагентов и условий сделки, на наш взгляд, такой порядок необходимо закрепить в законодательстве. Совершение таких проверок прост и доступен с использованием сети «Интернет», также необходимо информировать стороны о наличии официальных сайтов, прошедшие государственную регистрацию.

## Заключение

В заключении следует отметить, что гражданское законодательство весьма тщательно регулирует процесс возникновения, изменения и прекращения договорных правоотношений.

Для гражданско-правового договора характерной чертой является закрепление воли сторон в таком договоре, при этом гражданское законодательство определяет действие сторон договора и действие договора во времени.

При заключении гражданско-правового договора стороны согласуют основные и дополнительные условия исполнения договора путем проведения переговоров, согласования и ведения протокола разногласий.

Основные принципы договорных отношений находят свое закрепление в международных договорах, Конституции Российской Федерации, в федеральных законах и других нормативных актах, содержащих нормы регулирования стадий заключения договоров.

Законодатель предусматривает не только форму и основное содержание договора, но и предоставляет сторонам свободу выбора включать в конструкцию индивидуальные пункты, важные для сторон, то есть дополнительные условия договора.

Исследуя нормы гражданского законодательства, в частности Главу 28 Гражданского кодекса Российской Федерации, регламентирующую стадии заключения гражданско-правового договора, мы делаем вывод о том, что законодатель выделяет следующие стадии заключения договора:

- переговоры, стороны согласуют условия договора и сотрудничества, при этом закон призывает стороны действовать добросовестно, а именно предоставлять другой стороне достоверную информацию, касающуюся предмета договора. Ненадлежащее использование конфиденциальной информации влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством. Неоправданно прерванные переговоры без веских

причин одной из сторон являются ситуацией, при которой вторая сторона вправе потребовать возмещение убытков;

- составление проекта договора предполагает согласование условий договора, учитывая интересы и права сторон;

- существенные и дополнительные условия договора также требуют согласования сторонами, поскольку такие условия имеют важное значение на каждом своем этапе. Переговорный процесс, уточнение условий договора, как основных, так и дополнительных, в конечном итоге влияют на ход исполнения обязательств сторонами по договору. Процедура согласования также является важным этапом заключения гражданско-правового характера. Согласование ряда условий договора контрагентами важны, от этого зависит дальнейшее исполнение обязательств. Согласование, как элемент стадий заключения договора различает согласование существенных и дополнительных условий договора. Анализируя ст. 339, 432 ГК РФ, можно заключить, что данные нормы определяют особенности обеспечения исполнения обязательств и положения заключения договора исходя из предмета договора и его условий.

Отсутствие этапа согласования может повлечь за собой спорные ситуации и обращение в судебные органы.

Правовое регулирование стадий заключения гражданско-правового договора осуществляется гражданским законодательством, однако некоторые нормы поясняет Пленум Верховного суда. Согласно п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. №7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» в результате возмещения убытков, причиненных недобросовестным поведением при проведении переговоров, потерпевший должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы не вступал в переговоры с недобросовестным контрагентом.

Нормы закрепленные в ст. 425 и 433 ГК РФ раскрывают момент разрешения разногласий сторон договорных отношений, которые возникли не в момент подписания договора, а в момент согласия стороны заключить такой договор. Составление протокола разногласий на предложение заключить договор не может рассматриваться как заключение договора, это важно, потому что при заключении договора у сторон возникают права и обязанности по реализации такого договора, возникают юридически значимые последствия.

Оформление и подписание сторонами окончательной версии договора также является стадией заключения договора. Реализуя которую, стороны удостоверяют свое согласие с зафиксированными условиями.

При исследовании нотариальной правоприменительной практики в рамках данной работы важно отметить, что деятельность нотариусов связана не только с сопровождением договорных отношений, но и с проверкой дееспособности и волевого намерения граждан, заключающих договоры. Эти действия нотариуса также направлены на защиту законных прав и интересов участников сделок, особенно тех, кто осуществляет действия по отчуждению имущества.

Изучая судебные решения, касающиеся стадий заключения договорных отношений, следует отметить их многообразие, при этом каждый этап имеет свои уникальные элементы. Например, использование Интернета и мессенджеров рассматривается как деловой обычай, который способствует наиболее быстрому и удобному регулированию условий договора.

Споры, возникающие между сторонами гражданско-правового договора, также регулируются гражданским законодательством. Законодательством предусмотрены претензионный порядок разрешения споров, возможность применения медиации, а также право обращаться в суд для урегулирования разногласий.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Антипина И.Г. Существенные условия договора: понятие и значение в разных правовых системах // [https://elar.urfu.ru/bitstream/10995/60957/1/978-5-7996-2380-7\\_2018.p](https://elar.urfu.ru/bitstream/10995/60957/1/978-5-7996-2380-7_2018.p)
2. Афанасьева Н.К. Ответственность сторон по договору поставки // Международный научный журнал «ВЕСТНИК НАУКИ» № 4 (49) Т.4 2022 г.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В, Договорное право, Книга 1, Общие положения, Изд. «Статут», 2008. - 847 с.
4. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 2: Договоры о передаче имущества. - М.: Статут, 2000. 360 с.
5. Важенин Л.В., Ключковская Л.Г. Юридическая природа договоров в гражданском праве//Государство и право. Ученые записки СПб филиала РТА № 3 2020г. С. 188.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СПС «Консультант плюс».
7. Витрянский В.В. Некоторые аспекты учения о гражданско-правовом договоре в условиях реформирования гражданского законодательства // Проблемы развития частного права: сб. ст. к юбилею В.С. Ема. М.: Статут, 2021. С. 288–336.
8. Гайдаенко Шер Н.И. Альтернативные механизмы разрешения споров как инструмент формирования благоприятной среды для предпринимательской деятельности (опыт России и зарубежных стран): монография / отв. ред. Н.Г. Семилютина. М.: ИЗиСП: ИНФРА-М, 2016. С. 54.
9. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26 января 1996 года № 14-ФЗ (часть вторая) // СПС «Консультант плюс».
10. Гражданское право / Под ред. А.П.Сергеев, Ю.К.Толстого. СПб., 2006. С. 428. (Grazhdanskoe\_pravo\_Sergeev\_Tolstoy.pdf. Дата обращения 02.04.2024)

11. Гражданское право: общие положения о договоре: учебное пособие / А. Ф. Пьянкова; Пермский государственный национальный исследовательский университет. Пермь, 2020. 180 с 9.
12. Груздев В.В. Соглашение о порядке ведения переговоров // Нотариус. 2019. № 7. С. 13 – 16.
13. Ермакова Е.П. Особенности существенных условий при заключении гражданско-правового договора // SCIENCE TIME № 2. 2020. С. 246-250.
14. Давыдова Г.Н. Юридические процедуры заключения гражданско-правового договора // Научные труды РАЮН. М.: Юрист. 2019. Выпуск 9, Том 2. С. 502- 507.
15. Карапетов А.Г. Экономические основания принципа свободы договора // Вестник гражданского права. 2019. № 3. С. 66 – 154.
16. Заключение договора: ВС РФ разъясняет // Журнал «Юридический справочник руководителя» № 3 / 2019. Электронный ресурс. <https://delo-press.ru/journals/law/dogovornye-otnosheniya/48226-zaklyuchenie-dogovora-vs-rf-razyasnyayet/?ysclid=lw32lxxbr7110314557>
17. Лесив Б.В. Публичный договор как институт правового воздействия на коммерческую деятельность, осложненную публичным, с.393.
18. Малеина М.Н. Переговоры о заключении договора (понятие, правовое регулирование, правила) // Гражданское и семейное право. Предпринимательское право № 2. 2021. С. 36-46.
19. Малютина Е.Ю. Публичный договор как институт гражданского права / Е.Ю. Малютина // Вопросы науки и образования. 2018. 137 с., с. 23.
20. Морозов А.А., Сварчевский К.Г., Саченко А.Л. Правовое регулирование договора поставки в России // Право и политики. 2020. № 9.
21. Никитин В.В. Существенные условия и незаключенность договоров: Россия и мир // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 5. С. 799-809.

22. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2020) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 23.12.2020) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2021. № 5

23. Обобщение судебной практики рассмотрения споров о понуждении к заключению договоров СПРАВКА № 03/13 Обобщение судебной практики рассмотрения споров о понуждении к заключению договоров и рассмотрению разногласий при заключении договоров // <https://krasnoyarsk.arbitr.ru/material/334656>

24. Обыденнов А.Н. Предмет и объект как существенные условия гражданско-правового договора // <https://3uch.ru/textbook/sede/kepen/wing>

25. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 20.12.2016 № 5-КГ16-174. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=487322#IrVV2sSyUIDRWAd4> (дата обращения: 08.05.2024).

26. Поваров Ю.С. Общие положения о гражданско-правовом договоре: учебное пособие // Ю.С. Поваров. Самара: Издательство Самарского университета, 2020. 80 с.

27. Позиция АС Московского округа, выраженная в постановлении от 14.10.2020 по делу № А40-93872/2019 // СПС «Консультант плюс».

28. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11.06.2020 № 6 // СПС «Консультант плюс».

29. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора».

30. Протокол разногласий: как работает на практике // Ассоциация юристов России [Электронный ресурс] (дата обращения 03.05.2024)

31. Пугинский Б. И. Теория и практика договорного регулирования. М.: ИКД «Зерцало-М», 2008. С. 25.

32. Решение Спасского районного суда Пензенской области от 23.08.2016 г. по делу № 2-168/2016. URL: <https://sudact.ru/regular/doc/njUDoPEY0Hrw/> (дата обращения: 08.05.2024)
33. Савинов А.В. Проблема понятия гражданско-правового договора // «Научно-практический электронный журнал Аллея Науки» №6(33) 2019 Alley-science.ru.
34. Самаркин С.В. Договор поставки как предпринимательский договор // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. – 2019. № 11.
35. Серкова Ю.А. Условия гражданско-правового договора: понятие, виды, значение // <https://www.rusjel.ru/jour/article/view/227>
36. Тельцов А.П. Существенные условия гражданско-правового договора и их значение в практике предпринимательских отношений // Юридические науки 2023 г. № 2. С. 133-137.
37. Терентьева А.В. Понятие и особенности договора поставки продовольственных товаров // <https://aurora-exp.ru.turbopages.org/promo/media/aurora-exp.ru/kak-izbejat-riskov-pri-postavke-tovara>
38. Тлий, Н. И. Особенности заключения протокола разногласий в судебно-арбитражной практике / Н. И. Тлий, А. Р. Жане. Текст : непосредственный // Молодой ученый. 2022. № 18 (413). С. 362-369. URL: <https://moluch.ru/archive/413/91027/> (дата обращения: 03.05.2024).
39. Улен, Томас С. Теория рационального выбора в экономическом анализе права // <https://doicode.ru/doifile/lj/45/lj-12-2018-64.pdf>
40. Щенникова Л.В. Нотариальная защита прав и законных интересов сторон в договорах, требующих обязательной нотариальной формы: перспективы развития и проблемы судебной практики // Вестник Томского государственного университета. Право. 2022. № 44. С. 172–184