

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

Института 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 «Заключение, изменение и расторжение договора»

Студент

В.А. Холоднова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

к.ю.н., доцент, О.С. Лапшина

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Аннотация

Тема дипломной работы: «Заключение, изменение и расторжение договора».

Исследование посвящено актуальным вопросам, поскольку ежедневно как в деловой практике, так и в бытовой сфере заключаются множество договоров. Законодательство РФ в сфере заключения, изменения и расторжения договоров постоянно изменяется и совершенствуется.

Объектом исследования являются общественные правоотношения по поводу заключения, изменения и расторжения договора.

Предмет исследования – нормы гражданского законодательства, определяющие заключение, изменение и расторжение договора.

Цель исследования – анализ института заключения, изменения и расторжения договоров в разрезе их теоретического изложения и практического применения.

Задачи исследования:

- рассмотреть способы заключения договоров, а также значение конклюдентных действий, совершение которых свидетельствует о заключении или изменении договора;
- выявить основания, предусмотренные действующим законодательством, для изменения и расторжения договоров по соглашению сторон и в судебном порядке;
- рассмотреть судебную практику и выявить основные подходы, которые сложились в отношении отдельных аспектов заключения, изменения и расторжения договоров.

Теоретическую базу составили работы таких цивилистов как Б.М. Гонгало, М.А. Егорова, К.М. Арсланов, А.О.Заботкин, К.В. Нам, А.В. Саженов, С.Я. Сорокина, Л.А. Чеговадзе.

Выпускная квалификационная работа структурно состоит из введения, трех глав, восьми пунктов, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Особенности заключения гражданско-правового договора	7
1.1 Основные положения о заключении договора – существенные условия, форма, момент заключения, переговоры о заключении договора	7
1.2 Порядок и стадии заключения договора.....	13
1.2.1 Составление единого договора. Оферта и акцепт оферты	13
1.2.2 Заключение договора по результатам проведения торгов	16
Глава 2 Основания и особенности изменения гражданско-правовых договоров.....	19
2.1 Изменение договора по соглашению сторон	19
2.2 Изменение договора по решению суда при существенном нарушении договора стороной	23
2.3 Изменение договора по решению суда в связи с существенным изменением обстоятельств.....	27
Глава 3 Основания и особенности расторжения гражданско-правовых договоров.....	31
3.1 Расторжение договора по соглашению сторон. Последствия расторжения договора	31
3.2 Расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств.....	35
3.3 Односторонний отказ от договора (исполнения договора)	39
Заключение	43
Список используемой литературы и используемых источников.....	46

Введение

Настоящая работа посвящена исследованию правоотношений при заключении, изменении и расторжении договоров. В настоящее время договоры заключаются во всех отраслях, в договорные отношения вовлечены все экономические и социальные слои, что и диктует актуальность исследования. Гражданско-правовой договор является самым распространенным основанием для принятия на себя прав и обязанностей.

Значение договора в действующем законодательстве сложно переоценить, поскольку он играет значительную, всеохватывающую роль. Принцип свободы договора, который включает в себя и свободу в заключении договора, и свободу в определении условий договора лежит в основе подхода к рассмотрению и оценке договорных правоотношений.

В настоящей работе анализ ведется в первую очередь с точки зрения предпринимательских договоров, так как они заключаются профессиональными участниками соответствующего рынка на паритетных началах. В то время как в договорах с потребителями изначально считается, что потребитель является неквалифицированной стороной, а его права защищаются законом в большей степени. Кроме того, рассматривается проблематика практического применения норм гражданского законодательства РФ.

В качестве объекта исследования приняты общественные правоотношения по поводу заключения, изменения и расторжения договора. Предметом исследования выступают нормы гражданского законодательства, определяющие заключение, изменение и расторжение договора.

Целью исследования является анализ института заключения, изменения и расторжения договоров в разрезе их теоретического изложения и практического применения.

Для достижения поставленной цели на разрешение были поставлены следующие задачи:

- рассмотреть основные положения норм о заключении договора, раскрыть требования, выполнение которых позволяет говорить о заключенности договора;
- проанализировать условия договора, которые являются существенными и оценить влияние наличия или отсутствия факта их согласования на правоотношения сторон договора;
- выявить последствия участия сторон в переговорах и выхода из переговоров до заключения договора;
- рассмотреть способы заключения договоров, а также значение конклюдентных действий, совершение которых свидетельствует о заключении или изменении договора;
- исследовать особенности правового положения лиц, на которых распространяется требование о заключении договоров в обязательном порядке;
- изучить нормы о проведении торгов, включая права и обязанности организаторов и участников торгов;
- выявить основания, предусмотренные действующим законодательством, для изменения и расторжения договоров по соглашению сторон и в судебном порядке;
- исследовать проблемы доказывания в суде, с которыми сталкиваются стороны процесса при заявлении требований об изменении или расторжении договоров;
- рассмотреть обстоятельства, наступление которых наделяет сторону договора правом требования изменения или расторжения договора, в том числе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке;
- определить обязательства, которые остаются на стороне договора после расторжения договора;

– рассмотреть судебную практику и выявить основные подходы, которые сложились в отношении отдельных аспектов заключения, изменения и расторжения договоров.

Для решения указанных задач применялись сравнительно-правовой, аналитический, логический, формально-юридический и другие методы познания, которые позволяли обосновать выявленные взаимные связи между нормами закона и практики их применения.

Исследование проводилось на основании изучения Конституции РФ, федеральных законов, подзаконных нормативных правовых актов, материалов судебной практики, монографий и публикаций, а также трудов российских цивилистов.

Глава 1 Особенности заключения гражданско-правового договора

1.1 Основные положения о заключении договора – существенные условия, форма, момент заключения, переговоры о заключении договора

Общие положения о заключении договора содержатся в главе 28 ГК РФ. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора [1, ч. 1 ст. 432]. Права и обязанности сторон договора возникают с момента заключения договора, поэтому важно установить удалось ли сторонам достигнуть соглашения, и в результате определить наличие или отсутствие факта заключенности договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Предмет договора безусловно является существенным условием договора вне зависимости от вида договора. Законодательно не установлено определение предмета договора, но на практике под предметом договора обычно понимают материальный или нематериальный объект, по поводу которого складываются правоотношения сторон. Поэтому предмет договора считается согласованным, когда можно установить объект договора, над которым стороны должны совершаться действия, и основные обязательства сторон, по выполнению таких действий.

Для каждого вида договоров в законе регламентированы условия, которые играют роль существенных или необходимых.

Право сторон на самостоятельное определение условий, являющихся для них существенными в рамках исполнения конкретного договора, является

реализацией принципа свободы договора, согласно которому условия договора определяются усмотрением сторон [1, ч. 4 ст. 421].

Таким образом, согласование существенных условий договора направлено на установление сбалансированных правоотношений при заключении договоров, при которых с одной стороны интересы сторон не будут ущемлены, а с другой стороны не будут создаваться условия для злоупотребления правом. Нормы о том, что никто не может быть принужден к заключению договора; существенным является любое условие, о котором любая сторона договора заявила, как о существенном; договор не считается заключенным до согласования всех существенных условий – в совокупности позволяют сторонам найти взаимовыгодные для всех сторон условия или отказаться от заключения обременительного договора.

Согласование условий договора стороны производят либо путем направления оферты одной стороной и ее акцепта другой стороной, либо достижением консенсуальных условий в ходе переговоров, включая переписку представителей. Заключить договор стороны могут путем совершения определенных действия или воздержавшись от выполнения действий. Конклюдентные действия сторон, то есть такие действия, из совершения которых можно установить волю стороны на заключение сделки, осуществляются посредством предоставления информации, выражения требования, перечисления оплаты и приема денежных средств в качестве оплаты. Отказ от совершения действия, то есть молчание стороны, по общему правилу рассматривается как отказ от совершения сделки. Но в прямо определенных законом случаях, молчание лица напротив считается выражением согласия на совершение сделки. К таким случаям относят продолжение постоянной эксплуатации предмета аренды уже после того, как предусмотренный договором срок истек, в условиях когда арендодатель не заявляет требований о возврате [2, ч. 2 ст. 621], в результате чего договор аренды считается возобновленным; отсутствие возражений комитента по отчету комиссионера [2, ст. 999], в результате чего отчет считается принятым;

отсутствие подачи заявления о принятии наследства при совершении фактических действий по его принятию [3, ч. 2 ст. 1153] приводит к признанию наследника принявшим наследство.

В процессе согласования условий договора стороны могут составлять протоколы разногласий. Если стороны подписали договор с протоколом разногласий, то такой договор является заключенным, но без согласования условия, указанного в протоколе.

При наличии спора между сторонами договора о его заключенности суд исследует фактические действия сторон, в том числе подтверждение действия договора, наличие или отсутствие факта исполнения договора и принятия такого исполнения, оценивая обстоятельства в пользу сохранения, а не аннулирования обязательств [8, п. 7].

Если отсутствие согласования всех существенных условий договора приводит к незаключенности договора, то несоблюдения условия о форме договора может привести к недействительности договора. Здесь важно пояснить, что заключенность договора основывается для консенсуальных договоров на согласовании сторонами всех существенных условий [1, ч. 1 ст. 432], а для реальных договоров – на передаче имущества [1, ч. 2 ст. 433]. Недействительность договора вызвана наличием пороков при его заключении, в том числе пороков воли, пороков волеизъявления, пороков субъектов, пороков формы.

Законом предусмотрено, что договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для сделок [1, ч. 1 ст. 434]. Однако, предусмотрены ограничения, которые устанавливает либо закон, либо стороны своим соглашением.

Гражданским законодательством предусмотрены две формы для совершения договоров: устные и письменные, которые в свою очередь подразделяются на заключенные в простой письменной форме и в письменной нотариальной форме. Для некоторых видов договоров императивно установлено требование о письменной форме, а для социально значимых

договоров – о письменной нотариальной форме. Нотариальное удостоверение направлено в первую очередь на установление лиц, представляющих стороны сделки, и их полномочий. Закон устанавливает необходимые минимальные требования к форме договора, а стороны своим решением могут усилить требования к форме договора. Так вместо установленной законом письменной формы стороны могут установить обязательное составление письменного нотариально удостоверенного договора. Но при этом стороны не могут снижать требования к договору. Если в ГК РФ предусмотрена письменная форма, то стороны не могут заключать договор в устной форме, а вместо нотариальной письменной формы использовать простую письменную форму.

Необходимо отметить, что к некоторым договорам применяется условие о государственной регистрации договоров. Государственная регистрация не является отдельной формой договора, а только уведомлением компетентного государственного органа о факте заключения договора между сторонами и его условиях. Регистрации подлежат право собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним. Зарегистрировать необходимо договоры аренды с условием о сроке аренды не менее одного года, в отношении земельного участка, включая договор субаренды и договор безвозмездного пользования, здания или сооружения, нежилого помещения. Процедуру государственной регистрации договора аренды предприятия [2, ч. 2 ст. 658] необходимо пройти независимо от срока такой аренды.

С 01.06.2015 г. законодательно утвержден подход, при котором только третьи лица, которые не могли знать о наличии договора между сторонами, не несут никаких последствий вследствие отсутствия государственной регистрации договора. В то же время сам по себе факт отсутствия государственной регистрации для сторон договора не может рассматриваться как основание для признания договора незаключенным. Поскольку государственная регистрация обусловлена действиями самих сторон, то иной подход, практиковавшийся ранее, приводил к злоупотреблениям правом недобросовестной стороны.

Одним из важных обстоятельств, которое имеет значение при заключении договора, является момент его заключения. Такой момент имеет значение в первую очередь из-за того, что с ним связывают возникновение правоотношений сторон договора и возникновение тех обязательств, для которых договором не определен иной срок возникновения. Но кроме того, момент заключения договора определяет нормы права, которые действовали на момент заключения и соответственно применяются к правоотношениям сторон.

Если условия договора были определены решением суда, то такой договор признается заключенным с даты вступления в законную силу решения.

Для полноты анализа действующего законодательства РФ о заключении договоров кроме изложенного необходимо остановиться подробнее на переговорах о заключении договора. Важно отметить, что указанные ниже положения не применяются, если одной из сторон договора является потребитель. Таким образом, законодатель регламентирует порядок проведения переговоров для целей заключения коммерческих договоров.

С 01.06.2015 г. получили законную силу нормы статьи 434.1 ГК РФ, согласно которым у недобросовестной стороны возникает обязанность компенсировать другой стороне убытки, которые возникли у нее в процессе переговоров. Убытки могут включать расходы на ведение переговоров, такие как перелеты и проживание в гостинице представителей стороны. А также упущенная выгода, которая возникла из-за того, что в период ведения переговоров сторона потеряла возможность заключить договор с третьим лицом. К убыткам относятся и потери, вызванные раскрытием конфиденциальной информации. Возмещение таких убытков предполагает, что сторона будет поставлена в то же положение, в котором она находилась, если бы не вступила в переговоры с недобросовестной стороной. Следовательно, упущенная выгода также подлежит возмещению при ее наличии.

Бремя доказывания несения убытков распределяется между сторонами по общим правилам. Потерпевшая сторона представляет доказательства факта несения убытков, их размер, а также наличие причинно-следственной связи между возникновением убытков и неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств. Вина причинителя убытков презюмируется, но при этом он не лишен права представить доказательства существования иной причины убытков, отсутствия вины, наличия обстоятельств, освобождающих от ответственности, а также может представить доказательства, свидетельствующие о том, что потерпевшая сторона не предприняла разумных действий для уменьшения убытков.

Перечень действий, признаваемых недобросовестными, является закрытым и включает в себя: предоставление стороне неполной или недостоверной информации, в том числе умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны; внезапное и неоправданное прекращение переговоров о заключении договора при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла разумно этого ожидать [1, ч. 2 ст. 434.1]. Никакие иные действия не могут рассматриваться в качестве недобросовестных. Другими словами, в случае, когда переговоры не привели к заключению договора, стороны самостоятельно несут свои расходы и не отвечают за риски наступления негативных последствий у другой стороны, если действовали добросовестно и оправданно, в рамках делового оборота.

Сам по себе выход из переговоров о заключении договора, не является недобросовестным поведением, поскольку сторона, получившая подробные условия, в том числе финансовую информацию, имеет право отказаться от заключения договора. Иное привело бы к нарушению принципа свободы договора и принуждению заключить кабальную сделку. Так, например, сторона может вести переговоры с несколькими конкурирующими организациями и не сообщать не только о предложениях других лиц, но и о самом факте параллельных переговоров. Выбор одного контрагента не может

служить основанием для возмещения убытков другого контрагента на какой бы стадии, пусть и заключительной, сторона бы не прекратила переговоры.

1.2 Порядок и стадии заключения договора

1.2.1 Составление единого договора. Оферта и акцепт оферты

Договор, как единый документ, подписанный обеими сторонами, является продуктом процесса переговоров сторон и обязателен только для нескольких типов договоров – договора продажи недвижимости [2, ст. 550], и предприятия [2, ч. 1 ст. 560], договора аренды здания, сооружения [2, ч. 1 ст. 651], предприятия [2, ч. 1 ст. 658], договора номинального счета [2, ч. 1 ст. 860.2], договора страхования, заключенного в электронном виде [2, ч. 2 ст. 940]. Несмотря на то, что для других типов договоров требование о наличии единого документа не является обязательным, в предпринимательской сфере в подавляющем большинстве случаев стороны составляют такой единый документ.

Как правило заключение договора состоит из четырех последовательных этапов [4, 168]: стороны ведут переговоры о заключении договора; оферент отправляет оферту одному или нескольким контрагентам; акцептант оценивает предложенные ему условия договора; акцептант с учетом условий оферты направляет акцепт или отказ от акцепта.

Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение [1, ч. 1 ст. 425].

Предусмотрено несколько обязательных требований к содержанию. В первую очередь определенность намерения. Другими словами, используемые в оферте формулировки должны быть однозначными и определенными, не должны содержать вероятностных или двусмысленных словосочетаний или

предположений. Оферент раскрывает существенные условия будущего договора, а также прямо указывает принятие на себя обязательств после получения акцепта.

Таким образом, направляя оферту, оферент своими действиями уже принимает на себя обязательства, в свою очередь адресат, отклоняя оферту, освобождает оферента от исполнения таких обязательств, а принимая оферту, имеет право требовать от оферента исполнения обязательств. Наличие обязательств оферента уравнивается тем фактом, что оферент самостоятельно определяет как условия договора, так и условия самой оферты. Оферент определяет является его оферта безотзывной или нет, устанавливает сроки и способ для ее акцепта, указывает на наличие или отсутствие факта публичности оферты, о чем уведомляет в тексте самой оферты.

Акцептом можно считать только полное и безоговорочное согласие стороны, получившей оферту, с ее условиями, совершенное в установленный срок. Любое сообщение о том, что сторона согласна заключить договор на иных условиях имеет двойное значение, поскольку одновременно является и отказом от акцепта, и новой офертой [1, ст. 443].

При заключении коммерческих договоров, с учетом распространенности обмена электронными письмами, самым частым способом предложения оферты является направление проекта договора по электронной почте, подписанного и проштампованного со стороны оферента. Акцепт такой оферты может выражаться не только направлением акцептантом подписанного и проштампованного со своей стороны договора, но и совершение конклюдентных действий, таких как перечисление оплаты, выполнение иных обязательств, налагаемых договором.

Однако, такой способ направления оферты не является единственным. Наряду с указанным распространенным способом выражения оферты, особенно в сфере купли-продажи, является направление счета-договора или счета на оплату, которые также отвечают признакам оферты. В этом случае

акцептом оферты будет считаться перечисление оплаты товар, приемка товара и иные конклюдентные действия.

Если фактические действия акцептанта будут совершены уже после истечения срока акцептирования, то такие действия рассматриваются как акцепт, полученный с опозданием.

Рассматривая существующую судебную практику, можно прийти к выводу, что акцептом оферты в форме совершения конклюдентных действий признается: потребление услуг, передача объекта аренды, прием объекта аренды, внесение арендных платежей, оплата счетов, составление актов приема-передачи или универсальных передаточных документов, прием объекта договора.

Интересно отметить, что существуют случаи, когда заключение договора является обязательным. Сторона, получившая оферту обязана направить акцепт оферты или протокол разногласий, что будет рассматриваться как акцепт на иных условиях.

Собственники недвижимого имущества, которые пользуются общим имуществом или имуществом иных лиц, обязаны заключить договор. Собственник жилого или нежилого помещения в многоквартирном доме обязан заключить договор управления с управляющей организацией, выбранной в установленном порядке. Также собственник дачного, садоводческого или огороднического участка, ведущий хозяйство в индивидуальном порядке, то есть не являющийся членом соответствующего некоммерческого объединения, обязан заключить с таким объединением договор на пользование инфраструктурой и другим имуществом. Например, если члены садоводческого некоммерческого товарищества оплачивают содержание и ремонт дороги, находящейся в собственности товарищества, то собственник, ведущий хозяйство в индивидуальном порядке и пользующийся такой дорогой, обязан заключить договор с товариществом и оплачивать содержание и ремонт дороги наравне с членами товарищества.

Нормы о заключении договора в обязательном порядке в целом направлены на регламентацию правоотношений, в которых одна сторона (потребитель) неотвратимо получает услуги от другой стороны в силу владения объектом собственности, а, следовательно, у потребителя услуг возникает обязанность по их оплате.

1.2.2 Заключение договора по результатам проведения торгов

Следующим способом заключения договора является проведение торгов. Торги могут проводиться как по собственной инициативе организатора, так и в силу прямого указания закона.

Только путем проведения торгов могут быть реализованы вещи или имущественные права в следующих случаях: реализация заложенного имущества при обращении на него взыскания с судебном и досудебном порядке; продажа земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности; покупка финансовых услуг для государственных и муниципальных нужд; продажа предприятия или имущества должника в рамках банкротства; реализация имущества должника в рамках исполнительного производства; продажа государственного или муниципального имущества; заключение соглашения о разделе продукции. Кроме того, проведение торгов обязательно при приобретении товаров (работ услуг) для государственных или муниципальных нужд, а также при закупке товаров (работ услуг) отдельными видами юридических лиц, в том числе государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий и их дочерними хозяйственными обществами.

Организаторами торгов могут выступать собственники, залогодержатели, а также лица, заключившие соглашение с собственником вещи и действующие либо от собственного имени, либо от имени собственника. Кроме того, организаторами торгов могут быть

специализированные организации, действующие в силу соответствующих подзаконных актов без заключения договора с собственником. Примером такой специализированной организации может служить Федеральное агентство по управлению государственным имуществом, самостоятельно организующее торги в отношении имущества, находящегося в федеральной собственности.

Необходимо отметить, что нарушения в процедуре проведения торгов влечет привлечение организатора торгов или его должностных лиц, в том числе членов комиссии, к административной ответственности [9, ст. 7.29 - 7.32.5] в виде административного штрафа, а при неоднократном совершении аналогичных правонарушений – к дисквалификации должностного лица на предусмотренный законодательством РФ срок.

Торги проводят в форме аукциона, конкурса или в иной форме [1, ч. 4 ст. 447]. Здесь под иной формой понимается как публичное предложение [1, ст. 139], предусмотренное общими нормами, применяемыми при продаже имущества должника в делах о банкротстве, так и запросы котировок, запросы предложений, предусмотренные специальными нормами при проведении закупок.

Аукцион – это форма торгов, когда состязание между участниками проводится только по условию о цене, а победителем торгов признается участник торгов, предложивший наиболее высокую цену для продавца (исполнителя) или наименее низкую цену для покупателя (заказчика), в интересах которых проводятся торги.

Конкурс – это форма торгов, когда состязание между участниками торгов проводится по совокупности условий (среди которых может быть в том числе условие о цене), а победителем торгов признается участник, который по заключению конкурсной комиссии, назначенной организатором торгов, предложил наиболее оптимальные условия [4, 174].

Для того, чтобы договор между организатором торгов и участником торгов считался заключенным, торги должны быть признаны состоявшимися.

Извещение о торгах должно быть обязательно опубликовано в государственной информационной системе «Официальный сайт РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»», размещенной по адресу www.torgi.gov.ru.

В целях проведения публичных торгов, осуществляемых в рамках исполнительного производства, дополнительно извещение публикуется на сайте Федеральной службы судебных приставов по адресу <http://fssp.gov.ru> или на его доменных синонимах. Извещения о проведении публичных торгов в отношении заложенного недвижимого имущества дополнительно публикуется в официальном периодическом издании исполнительной власти субъекта РФ по месту нахождения имущества. При проведении торгов органом государственной власти или органом местного самоуправления извещение публикуется на официальном сайте соответствующего органа.

Специальные нормы о закупках предусматривают публикацию извещений о закупках в Единой информационной системе по адресу <https://zakupki.gov.ru>. В этом случае дополнительная публикация извещений в иных источниках не требуется.

Однако, в любом случае извещение должно содержать условия будущего договора, а также сведения о проведении торгов.

Для организатора опубликованное извещение имеет тоже значение, что и оферта, поскольку с момента публикации извещения организатор обременен соответствующими обязательствами.

При подведении итогов торгов организатор определяет участника, ставшего победителем, и подписывает с ним протокол о результатах торгов. Протокол имеет силу договора, поскольку все существенные условия договор были определены заранее и участник, не оспаривая их, подтвердил свое согласие на такие условия.

Глава 2 Основания и особенности изменения гражданско-правовых договоров

2.1 Изменение договора по соглашению сторон

Применение общих правил изменения и расторжения договоров регламентированы главой 29 ГК РФ, включающей в себя только 5 статей. Однако, специальные нормы об изменении договоров раскрыты во второй части ГК РФ, специальных законах и рассматриваются применительно к конкретному виду договора.

Под изменением договора понимается изменение одного или нескольких условий, которые были приняты сторонами. Ни одно условие не может быть изменено стороной договора в одностороннем порядке, если такое право прямо не предусмотрено законом.

Принцип свободы договора включает в себя свободное усмотрение сторон в определении условий договора. Но также это означает, что кроме прочего, стороны свободны в определении оснований, по которым изменение условий или расторжение договора может инициироваться. Егорова М.А. отмечает, что правомочие субъектов на свободу договора позволяет изменить договор в особом порядке путем совершения совместных согласованных активных действий [5, 240].

Необходимо отметить, что соглашение сторон об изменении условий договора является основным способом изменения договора.

Изменение договора по соглашению сторон может совершаться как подписанием единого документа, так и путем обмена офертой и ее акцептом, а также совершением конклюдентных действий по принятию оферты об изменении договора.

В том случае, когда стороны составляют единый документ об изменении договора, оно должно быть совершено в той же форме, что и сам договор [1, ч. 1 ст. 452]. Это означает, что простой письменный договор изменяется

письменным соглашением; в отношении нотариального договора совершаются нотариальные действия по удостоверению соглашения об его изменении; как сам договор, так и соглашение об его изменении, проходят государственную регистрацию в одинаковом порядке [1, ч. 2 ст. 164]. Однако, правило о тождественности формы основного договора и соглашения об его изменении является диспозитивным.

Как видно из анализа законодательства РФ к названию и содержанию документа об изменении договора не предъявляются какие-либо специальные требования. Однако, из текста составленного сторонами документа должно быть однозначно понятно, на что была направлена воля сторон. Переписка сторон, из которой следует, что стороны рассматривают возможность в будущем изменить условия договора, не является со своей правовой сути соглашением об изменении.

При изменении договора условия, не подвергшиеся изменению, сохраняются, а остальные – продолжают действовать в измененном виде. Причем стороны не ограничены в объеме вносимых изменений. Другими словами, объем обязательств каждой из сторон может быть как увеличен, так и уменьшен. Кроме того, стороны договора могут прийти к соглашению о том, что договор в измененной редакции действует как с даты подписания соглашения об изменении договора, так и с иной даты, ранее или позднее даты подписания соглашения. В то время как изменяющиеся в судебном порядке обязательства считаются измененными с момента вступления в законную силу решения суда [1, ч. 3 ст. 453].

В общем случае гражданско-правового договора законодательно не проводят разграничения между изменением существенных или несущественных условий договора. При этом реквизиты сторон, такие как адрес места нахождения, банковские реквизиты, не требуют внесения изменений в условия договора, а изменяются в уведомительном порядке.

Однако, стороны не всегда уполномочены на заключение соглашений об изменении договора. И в таком случае уже изменение договора оценивается с

точки зрения существенности или не существенности условий. Ограничения применяются к сторонам контрактов для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также для обеспечения нужд отдельных юридических лиц.

Так стороны, заключившие контракт во исполнение Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в общем случае не могут изменять существенные условия контракта, поскольку иное приводило бы к нарушению норм антимонопольного законодательства. Исполнитель по контракту получил бы преимущество перед остальными участниками, принимавшими участие в закупках, но не выигравшими торги.

Однако, при наличии некоторых обстоятельств стороны государственного или муниципального контракта могут заключить соглашение об изменении существенных условий договора, но только в том случае, когда право на изменение условий предусмотрено закупочной документацией и контрактом, а также изменение существенных условий контракта удовлетворяет требованиям федерального законодательства и подзаконным актам о порядке принятия решения об изменении договора.

В ином случае не существенные условия государственного контракта могут изменяться сторонами без ограничений.

К контрактам, заключенным во исполнение Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» также применяются ограничения. Изменение контракта может касаться только условий о количестве, объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг или о сроке исполнения. Изменение иных условий является неправомерным [13]. Кроме того, установлен запрет на такое изменение условий договора, которое, по существу, нивелирует условия проведения торгов и нарушает принципы проведения закупок. Другими словами, если участник конкурса был признан победителем вследствие того,

что предложил цену за поставку товара с качеством не ниже, чем это требовал заказчик в закупочной документации, то после заключения контракта стороны не могут заключить соглашение, снижающее требования к качеству товара.

Таким образом, можно обобщить, что к контрактам, заключенным во исполнение Федерального закона от 05.04.2013 г. №44-ФЗ или Федерального закона от 18.07.2011 г. №223-ФЗ, применяется принцип защиты конкуренции, во исполнение которого не допускается изменение условий, повлиявших на формирование предложений участников закупки на этапе подачи заявок или повлиявших на определение победителя торгов. При исполнении контракта действия заказчика и участника, признанного победителем торгов, должны быть добросовестными по отношению к иным участникам торгов.

Кроме того, договор может измениться в результате односторонней сделки стороны договора, которая по условиям договора наделена правом на изменение договора в одностороннем порядке при наступлении определенных обстоятельств или при выполнении, невыполнении действий стороны. Такая односторонняя сделка оформляется уведомлением, направляемым другой стороне.

Таким образом, в условиях рыночной экономики, делающей возможным изменение рыночной конъюнктуры, сторонам гражданско-правовых договоров, особенно долгосрочных, невозможно на этапе заключения договора предусмотреть все сложности или обстоятельства, которые будут возникать при исполнении договоров и влиять на положение сторон.

В связи с изложенным представляется, что изменение договора по соглашению сторон является реализацией таких принципов гражданского законодательства как добросовестность, разумное поведение и справедливость. Поскольку досудебное изменение договора свидетельствует о том, что стороны добровольно пришли к выводу о необходимости восстановить баланс сторон, который был нарушен вследствие фактически возникших обстоятельств.

2.2 Изменение договора по решению суда при существенном нарушении договора стороной

Следующим способом изменения условий договора, который будет рассмотрен, основан на нормах статьи 450 ГК РФ и представляет из себя заявление в судебном порядке и последующее удовлетворение судом требования стороны об изменении договора. Суд изменяет условия договора по требованию стороны в случае, если он установит наличие хотя бы одного из следующих условий: одна из сторон нарушила обязательства и такое нарушение признается существенным; установлено наступление события, предусмотренного законом или договором, которое обуславливает изменение договора.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключения договора [1, абз. 4 ч. 2 ст. 450]. Егорова М.А. и Арсланов К.М. придерживаются мнения, что здесь в качестве ущерба могут рассматриваться не только затраты на восстановление нарушенного права, упущенная выгода, но и негативные последствия воздействия на деловую репутацию и иные нематериальные активы [6, 4].

Таким образом, истец по иску об изменении договора должен представить доказательства, подтверждающие как сам факт нарушения договора другой стороной, так и существенность такого нарушения.

В коммерческих договорах нередко стороны самостоятельно устанавливают критерии существенности нарушения. В частности, стороны могут установить период просрочки обязательства, при превышении которого сторона считается существенно нарушившей договорные обязательства.

В иных случаях, когда стороны самостоятельно не предусмотрели критерии существенности, определение таких критериев возлагается на суд. Суд по своему усмотрению дает оценку действиям сторон, а стороны

представляют доказательства в подтверждение своих требований и возражений. Так истец, требующий изменения договора, может представить заключение финансовой экспертизы или иные документы, свидетельствующие о размере ущерба, сведения об аналогичных показателях на рынке и т.п. Ответчик, возражающий против изменения договора, может представить доказательства не только о том, что нарушение не является существенным, но и о том, что нарушение обязательств ответчиком были вызваны действиями самого истца.

При установлении факта совершения истцом недобросовестных действий, вызвавших существенное нарушение договора ответчиком, суд отказывает истцу в удовлетворении иска в связи со злоупотреблением правом [1, ст. 10].

Также необходимо отметить, что до подачи искового заявления об изменении договора в суд сторона, требующая его изменения, должна соблюсти обязательных досудебный порядок урегулирования спора [17, п. 3]. В случае, когда сторона требует не изменения договора, а признания договора расторгнутым в результате одностороннего отказа от исполнения договора, соблюдения досудебного порядка урегулирования спора не требуется [17, п. 29], поскольку такой иск по своей правовой природе является иском о признании, а не о расторжении.

Резюмируя все вышесказанное, можно выявить требования, при соблюдении которых возможно изменение условий договора, в том числе его существенных условий:

- изменение не должно противоречить установленному договором или законом запрету на внесение изменений;
- выполняются императивные требования закона к условиям договора;
- изменение вносится в действующий договор, поскольку иное противоречило бы нормам главы 26 ГК РФ о прекращении обязательств;

- изменение вносится либо по обоюдному согласию сторон, либо в силу предоставленного законом права требовать такое изменение.

Для полноты анализа гражданского законодательства РФ необходимо также рассмотреть нормы об изменении договоров с сильной и слабой стороной и договоров присоединения.

Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом [1, ч. 1 ст. 428]. Лицо, предлагающее договор присоединения, в подавляющем большинстве случаев является профессиональным участником соответствующего рынка, которое предлагает стандартизированные и массовые услуги или товары. Присоединившейся стороной как правило бывает потребитель. В силу того, что присоединившаяся сторона зачастую не обладает необходимым объемом знаний для того, чтобы в полном объеме оценить условия договора присоединения и последствия его заключения, присоединившейся стороне законом предоставляются дополнительные гарантии. Присоединившаяся сторона имеет право требовать изменения или расторжения договора, который содержит несправедливые или обременительные условия.

Юридические лица в хозяйственной деятельности также часто сталкиваются с ситуацией, когда контрагент обладает значительно превосходящими ресурсами и проведение переговоров в силу неравного положения сторон затруднено. В таком случае можно говорить о сильной и слабой стороне договора.

Слабая сторона может согласиться на заключение хотя и законного, но обременительного договора на крайне невыгодных для себя условиях, в силу того что согласование содержания отдельных условий затруднено или блокируется сильной стороной. Для договора, заключенного между сильной и слабой стороной, применяются те же правила, как и для договора присоединения. Другими словами, слабой стороне, несмотря на то что она

является субъектом предпринимательской деятельности и добровольно заключает договор, даются дополнительные гарантии, дающие возможность требовать изменения несправедливых условий или расторжения обременительного договора.

Это объясняется в первую очередь тем, что слабая сторона договора может посчитать себя вынужденной заключить обременительный договор. Например, если у слабой стороны отсутствует возможность заключить аналогичный договор с иным лицом или технологический процесс слабой стороны требует заключения договора в кратчайшие сроки.

При обращении слабой стороны в суд с требованием об изменении условий договора будет оцениваться разумность действий сильной стороны и наличие или отсутствие факта обременительности условия договора. А слабая сторона должна будет доказать, что при наличии возможности участвовать в определении условий она предложила бы иные условия, основанные на паритетных началах.

В тех случаях, когда будет установлено, что при заключении договора, проект которого был предложен сильной стороной и содержал в себе условия, являющиеся явно обременительными для ее контрагента и существенным образом нарушающие баланс интересов сторон (несправедливые договорные условия), а контрагент был поставлен в положение, затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора (то есть оказался слабой стороной договора) [21, п. 9], суд вправе изменить или расторгнуть такой договор по требованию слабой стороны. Также слабая сторона может требовать неприменения несправедливых условий или признания их ничтожными.

Для того, чтобы к слабой стороне в целом не применялись несправедливые условия на протяжении всего действия договора, измененная редакция договора считается действовавшей с момента заключения договора, а не с момента принятия решения [1, ч. 2 ст. 428].

2.3 Изменение договора по решению суда в связи с существенным изменением обстоятельств

При существенном изменении обстоятельств действующее законодательство РФ предоставляет стороне диспозитивное право требовать изменения договора. Существенность изменения обстоятельств является оценочной категорией, при рассмотрении которой необходимо руководствоваться следующим: изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях [1, ч. 1 ст. 451].

Нам К.В. отмечает, что те же нормы закона необходимо применять к такому изменению обстоятельств, когда под сомнение ставится достижение цели договора, которая преследовалась сторонами при его заключении, в результате чего исполнение обязательств становится бессмысленным, беспредметным [10,145].

Как видно из изложенного существенно изменившиеся обстоятельства не связаны с нарушением договора одним из его субъектов. То есть это должны быть такие обстоятельства, наступление которых не зависит от воли сторон и не может ими контролироваться.

В настоящее время весьма малочисленны решения судов, которыми были бы удовлетворены требования об изменении договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Это объясняется в первую очередь тем, что суды руководствуются принципом неизменности договорных обязательств. Исключения из указанного принципа должны быть обоснованы не только исходя из буквального смысла норм закона, но и исходя из правового смысла, который вкладывался в эти нормы. Другими словами, каждое дело рассматривается применительно к участвующим лицам с учетом фактических обстоятельств, сложившихся между сторонами правоотношений, а также положения сторон. Так одни и те же обстоятельства для разных лиц

могут быть признаны как существенно изменившимися, так и не существенно изменившимися.

Изменение договора в судебном порядке представляет сложность еще и потому, что истцу необходимо представить весьма широкий круг доказательств:

- обе стороны в момент заключения договора считали, что изменение не должно произойти;
- невозможность преодоления измененных обстоятельств после их возникновения;
- негативные последствия изменят соотношение имущественных интересов сторон, установленных при заключении договора, настолько, что сторона в значительной степени утратит то, на что рассчитывала при заключении договора;
- сторона не несет риск изменения обстоятельств исходя из делового обычая или существа договора.

Суд при рассмотрении дела будет проверять могли ли стороны договора разумно предвидеть изменение обстоятельств. Исходя именно из этой предпосылки, суды, как правило, не признают финансовый кризис или резкое увеличение курса, существенным изменением, поскольку раз кризисы и скачки происходили и раньше, то предприниматели должны учитывать возможность их повторения при заключении нового договора.

Как видно из перечисленного сложность доказывания вызвана еще и тем, что сопряжена с оценкой действий стороны, которая остается на усмотрение суда. Например, суд, основываясь на внутреннем убеждении, до вынесения решения должен ответить на следующие вопросы:

- является ли изменение таких обстоятельств не только не типичным для рынка, отрасли, конкретных лиц, но и непредсказуемым?
- действительно ли отсутствуют такие технические решения, приняв которые сторона сможет исполнить договор на прежних условиях?
- является ли ущерб стороны значительным?

– как деловой обычай в рассматриваемой сфере деятельности распределяет риски между сторонами? И другие.

Именно сложность доказывания и большой объем требуемых доказательств приводят к тому, что, как отмечалось ранее, суды достаточно редко удовлетворяют требования об изменении условий договора.

Необходимо обратить внимание, что изменение договора в судебном порядке допускается в исключительных случаях [1, ч. 4 ст. 451]. Другими словами, изменение договора вместо его сохранения на прежних условиях или расторжения применяется судом только в целях охраны общественных отношений, либо в целях защиты интересов стороны договора, которые может подвергнуться значительному ущербу.

Сложившаяся судебная практика не признает в качестве существенных изменение следующих обстоятельств: скачки инфляции, экономический кризис, банкротство кредитора, рост эксплуатационных расходов, изменение курса иностранной валюты, нарушение сроков выполнения работ по договору, внесение поправок в законодательство, если они не препятствуют исполнению договора, введение внешнеэкономических санкций, если это не предусмотрено условиями договора.

Анализируя правоприменение, можно прийти к выводу о том, что российское право не направлено на изменение договорных обязательств вследствие изменений, вызванных финансовыми кризисами или масштабными техногенными катастрофами, оставляя ссылки сторон на такие факторы без внимания, а требования об изменении договора – без удовлетворения.

В силу того, что такие изменения случались в прошлом, стороны гражданско-правовых договоров должны были рассчитывать пессимистические прогнозы и рассматривать возможность исполнения обязательств в условиях наступления негативных изменений. Если изменение договора по решению суда возвести в ранг повседневной ситуации, то сложится такая ситуация, при которой суды будут значительно вмешиваться в

хозяйственную деятельность частных лиц, вместо исполнения правосоставительной функции.

На практике стороны предпринимательских договоров нередко устанавливают меру изменения обстоятельств, при превышении которой изменения будут в рамках исполняемого договора считаться существенно изменившимися. В общем случае банкротство стороны договора не может служить основанием для того, чтобы считать обстоятельства существенно измененными. Однако, для отдельно взятых сторон, которые установили в договоре условия о том, что банкротство стороны договора является существенным изменением обстоятельств, будут исполняться договорные правила. Более того, стороны могут установить момент, с наступления которого обстоятельства считаются существенно измененными – с момента принятия к производству арбитражным судом заявления о признании стороны банкротом, с момента введения процедуры наблюдения в отношении стороны, с момента признания стороны банкротом и введения процедуры конкурсного производства.

Таким образом, стороны гражданско-правовых договоров должны занимать активную позицию, предупредительно относиться к условиям заключаемых договоров. Необходимость обращения в суд с требованием об изменении договора не возникнет, если еще до его заключения стороны установят порядок и способы исполнения взаимных обязательств при наступлении определенных событий, вероятность наступления которых существует в период исполнения договора.

Важно отметить, что изменение условий договора, вызванное существенным изменением обстоятельств, направлено на адаптацию договора к неожиданным, непредсказуемым обстоятельствам таким образом, чтобы минимизировать негативные последствия, не допустить финансовое банкротство стороны, действовавшей добросовестно.

Глава 3 Основания и особенности расторжения гражданско-правовых договоров

3.1 Расторжение договора по соглашению сторон. Последствия расторжения договора

Право стороны договора на его изменение и расторжение носит факультативный характер. Такое право является субъективным [5, 239] и существует постольку поскольку существует обязательственное правоотношение. Право на расторжение не существует вне обязательства и реализуется управомоченной стороной по своему усмотрению.

Расторжение договора предполагает, что прекращается обязанность сторон совершать в будущем действия, которые являются предметом договора, такие как отгрузка товара по договору поставки, выполнение работ по договору подряда. Здесь также применяется условие о том, что расторгнуть или отказаться от исполнения можно только в отношении действующего договора [16].

Законодательством РФ предусмотрено несколько способов прекращения договора – расторжение договора по соглашению сторон, по решению суда, в результате одностороннего отказа стороны от исполнения договора.

Соглашение о расторжении договора между сторонами как правило раскрывает обязанности каждой из сторон, обусловленные таким расторжением, порядок и сроки их исполнения. Необходимо обратить внимание, что стороны самостоятельно могут определить последствия расторжения договора, которые будут отличаться от диспозитивных норм, предусмотренных законом [12], при условии соблюдения императивных норм.

Согласие сторон ложится в основу расторжения договора, а при отсутствии согласия заинтересованная сторона имеет право подать в суд иск с требованием о признании договора расторгнутым. То есть при отсутствии

согласия стороны (или большинства сторон в многостороннем договоре) договор может быть расторгнут только по решению суда.

Для сторон договора значение имеет не только факт расторжения договора, но и правовые последствия его расторжения.

Заботкин А.О. ставит вопрос о возможности расторжения по соглашению сторон исполненного договора [7, 38]. Для решения поставленного вопроса необходимо обратить внимание на диспозитивность нормы о том, что субъект договора не может требовать возврата исполненного до расторжения договора. Таким образом, стороны самостоятельно в соглашении устанавливают последствия расторжения договора и определяют действия, которые надлежит сторонам выполнить после его расторжения, в том числе вернуть исполненное по договору полностью или частично, сроки возврата, обеспечение обязательства по возврату в дополнение к обязательствам первоначального договора.

При расторжении договора в первую очередь устанавливается эквивалентность встречных предоставлений, и следовательно наличие задолженности в пользу одной или другой стороны. В случае, когда одна сторона договора передала другой стороне в собственность товар, а другая сторона не оплатила его полностью или в части, то передавшая сторона имеет право требовать или оплаты, или возврата товара [20, п. 5]. В аналогичной ситуации при выполнении работ, возврат результата работ исполнителю невозможен, поскольку зачастую является неделимой вещью и неразрывно связан с имуществом заказчика.

Интересно отметить, что в частном случае, когда объект недвижимости в виде капитального здания был предметом договора продажи недвижимости, то при отсутствии оплаты продавец имеет право потребовать или оплаты, или возврата здания. При исполнении договора строительного подряда капитальное здание, которое является результатом работ, не может перейти к подрядчику, поскольку подрядчик может требовать оплаты выполненных работ, но не возврата результата работ.

При оказании услуг сторона, оказавшая услугу, также может требовать только оплаты, поскольку результатом оказания услуги является нематериальным и, следовательно, невозможен к возврату.

Необходимо отметить, что право требовать возврата товара или оплаты за переданные товар, результат работ, услугу, а в равной степени и право другой стороны требовать возврата неосвоенного аванса, основывается на нормах об обязанности вернуть неосновательно приобретенное или сбереженное имущество [2, ч. 1 ст. 1102].

Неверным было бы утверждение о том, что расторжением договора прекращаются все обязательства сторон друг перед другом, поскольку прекращаются обязательства в отношении исполнения в будущем. Однако, все исполненное до расторжения договора остается у получившей стороны. Следовательно, у сторон остаются обязательства в отношении исполненного.

Стороны после расторжения договора исполняют гарантийные обязательства в отношении переданных товаров, выполненных работ [20, п. 3], которые могут включать в себя не только обязанность по устранению недостатков, но и порядок выявления и фиксации недостатков, сроки устранения. Так же остаются в силе условия о подсудности, о применимом праве, о третейской оговорке, то есть такие условия, которые изначально предполагали применение после надлежащего исполнения договора или его расторжения. Однако, стороны могут своим соглашением расторгнуть не только основной договор, но и арбитражное соглашение, которое соответственно не применяется после его расторжения.

При расторжении договора стороны также заинтересованы в определении судьбы обеспечения обязательств. По диспозитивному правилу прекращение основного обязательства прекращает и его обеспечение [1, ч. 4 ст. 329].

Неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, связанных с исполнением предмета договора, прекращают начисляться с момента расторжения договора. Так неустойка за нарушение

сроков поставки товара, выполнения работ, оказания услуг будет начислена только до даты, когда обязательство по поставке товара, выполнению работ, оказанию услуг имело силу.

Однако, неустойкой могут обеспечены и иные обязательства стороны, не связанные с исполнением предмета договора. Так, например, заказчик по договору строительного подряда может обеспечить неустойкой обязанность подрядчика освободить строительную площадку от имущества подрядчика. Неустойка за нарушение обязательств, которые остаются на стороне после расторжения договора, применяется до фактического исполнения таких обязательств или до даты, определенной договором.

К остальным видам обеспечения применяются те же правила. После расторжения договора залог продолжает обеспечивать обязательства, которые сохраняются и подлежат исполнению или не прекращаются при расторжении договора. Это же в равной степени относится и к поручительству.

После расторжения договора к денежным неисполненным или ненадлежаще исполненным обязательствам сторон с момента нарушения и до момента фактического исполнения будут применяться нормы о начислении процентов за пользование чужими денежными средствами [1, ч. 1 ст. 395].

Возмещение убытков является одним из способов защиты права и применяется вне зависимости от наличия или отсутствия договора. Поэтому сторона, причинившая убытки в любом случае обязана возместить их потерпевшей стороне. Однако, стороны могут установить в договоре способ определения убытков, сроки и порядок их возмещения, соотношения сумм убытков и сумм неустоек. Кроме того, действующее законодательство РФ содержит специальные нормы в отношении расторжения определенных видов договоров, которые регламентируют бремя несения убытков сторонами.

3.2 Расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств

Существенное изменение обстоятельств является основанием как для изменения договора, так и для его расторжения. Как указывалось ранее изменение договора применяется в исключительных случаях, а его расторжение, напротив, наиболее часто встречается в судебной практике.

Существенность изменения обстоятельств оценивается по тем же правилам, которые рассматривались нами ранее: изменения являются непредвиденными для сторон, изменения являются непреодолимыми для сторон, изменение обстоятельств вызывает существенное нарушение баланса интересов сторон, в деловой практике отсутствует обычай возложения риска наступления таких изменений на одну из сторон.

Право на обращение в суд за разрешением спора возникает у стороны только после прохождения процедуры досудебного урегулирования. Прежде чем обратиться в суд, сторона договора должна направить другой стороне предложение о расторжении договора, а в суд она может обратиться после получения отказа от расторжения или истечения срока досудебного урегулирования.

В последнее время в связи с распространением новой коронавирусной инфекции и последствиями ее распространения возрастает количество споров о существенном изменении обстоятельств, поскольку стороны предпринимательских договоров часто сталкиваются со сложностями при исполнении договорных обязательств.

К текущему моменту уже можно вывести проблематику, с которой столкнулись как стороны предпринимательских договоров, так и суды при рассмотрении требований о расторжении договоров, установлении существенности изменения обстоятельств.

Необходимо отметить, что Пленум Верховного Суда РФ утвердил обзор [11], в котором сообщил, что при рассмотрении конкретных споров

могут применяться нормы о существенном изменении обстоятельств при представлении всей совокупности доказательств. При этом стороны не лишены права расторгнуть договор по иным основаниям, в том числе по соглашению сторон, на основании права, данного договором, в связи с нарушениями обязательств.

Однако, при фактическом исполнении договоров стороны сталкиваются с тем, что зачастую в большей степени в расторжении договора заинтересована сторона, которая в силу фактически сложившихся обстоятельств не может требовать расторжения договора, а сторона, у которой не возникает трудностей с исполнением договора, ведет себя недобросовестно, отказываясь от досудебного урегулирования.

Поскольку расторжение договора в судебном порядке влечет прекращение обязательств только на будущее с момента вступления решения суда в законную силу, а само судебное разбирательство может длиться как несколько месяцев, так и более года, то на всем протяжении судебного процесса заинтересованная сторона несет негативные последствия, такие, например, как начисление договорной неустойки. И хотя в судебном порядке можно снизить размер неустойки при заявлении соответствующего ходатайства, но полностью освободить от нее сторону суд не может.

В связи с изложенным представляется, что введение в законодательство норм о возможности ретроспективного расторжения договора в судебном порядке способствовало бы более справедливому распределению ответственности сторон. Одновременно было бы целесообразно выработать критерии, позволяющие установить существенность изменения обстоятельств.

Стороны договоров в подавляющем большинстве случаев предпочли бы изменение договора для того, чтобы иметь возможность исполнить его на взаимовыгодных условиях, а не расторжение договора. Однако, действующее законодательство РФ расставляет иные приоритеты, поскольку считается, что

изменение договора является большим вмешательством с хозяйственную деятельность субъекта, чем расторжение договора.

Анализируя судебную практику, можно заметить, что судам легче согласиться с требованиями стороны о расторжении договора в случаях, когда фактически сторона лишается возможности выполнить договор или утрачивается смысл исполнения договора для обеих сторон.

Однако, важно отличать существенно изменившиеся обстоятельства от невозможности исполнения обязательств. Саженов А.В. указывает, что при существенно изменившихся обстоятельствах неправильно исходить из невозможности исполнения договора в связи с «крайней затруднительностью», поскольку такой подход в конечном итоге приведет к конкуренции правовых норм о прекращении обязательств невозможностью исполнения и прекращением обязательств на основании акта уполномоченного органа, предусмотренных статьями 416, 417 ГК РФ соответственно, и норм о расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств [22, 15].

Таким образом, невозможность исполнения сводится к объективным и постояннодействующим обстоятельствам, которые приводят к тому, что сторона не способна исполнить обязательства. Нет ни одного разумного решения, которая могла бы реализовать сторона, приводящего к исполнению обязательства. В качестве примера можно привести требование покупателя, предъявленного продавцу, о замене товара, снятого с производства. В то время как при существенном изменении обстоятельств сторона фактически может исполнить обязательства, но это будет для нее крайне невыгодно. При значительном увеличении цен на основные строительные материалы подрядчик не лишен физической возможности исполнить обязательства, но их исполнение приведет к отрицательному финансовому результату, вместо получения прибыли.

При этом важно помнить, что расторжение договора возможно в том случае, если обе стороны исходили из рассматриваемого обстоятельства при

заключении договора. Другими словами, не только изменение обстоятельства должно быть значительным для стороны, но и само обстоятельство должно иметь решающее значение для исполнения договора.

Интересно отметить, что общие нормы ГК РФ раскрываются в специальных нормах применительно к определенным правоотношениям. Так, например, в статье 74.1 Лесного кодекса РФ в договорах аренды лесных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, существенным изменением обстоятельств признаются стихийные бедствия, такие как лесные пожары, ветровалы, наводнения, при условии, что такие природные явления стали основанием для изменения в государственном лесном реестре сведений о качественных или количественных характеристиках участка.

Значительное увеличение цен на строительные материалы, предоставляемые подрядчиком по договору подряда при отказе заказчика от изменения условия о цене работ, является основанием для расторжения договора.

Из изложенного становится очевидно, что для расторжения договора должны измениться такие обязательства, которые имеет первостепенное значение для договора.

Кроме того, договор не должен содержать запрета на его расторжение по такому основанию, и запрет на расторжение не должен проистекать из существа договора.

Многие цивилисты исходят из того, что расторжение договора, вызванное существенным изменением обстоятельств, необходимо оценивать в первую очередь с точки зрения добросовестного поведения сторон и баланса их интересов. Так при расторжении договора в судебном порядке сторона может заявить о необходимости справедливо распределить расходы, возникшие при исполнении договора. Примером может служить распределение между сторонами расходов, связанных с обеспечением обязательств, таких как плата за выдачу банковской гарантии. С учетом

конкретных обстоятельств дела суд должен определить какая из сторон должна нести расходы на получение банковской гарантии. Кроме того, сторона по договору могла понести расходы в связи с выполнением действий в пользу другой стороны, такие как командировочные расходы, расходы на получение разрешений и согласований и т.п.

3.3 Односторонний отказ от договора (исполнения договора)

Стороны гражданско-правового договора наделены правом на односторонний отказ от договора (исполнения договора), которое основывается на специальных нормах закона либо на условиях договора.

При этом статья 450.1 ГК РФ, несмотря на то что регламентирует отказ от договора (исполнения договора), ссылается на статью 310 ГК РФ, устанавливающую запрет на односторонний отказ от обязательств. До вступления в законную силу статьи 450.1 ГК РФ велись споры о том, когда стороны имеют право реализовать принадлежащее им право на односторонний отказ от договора, а когда на отказ от исполнения обязательств. Однако, в настоящее время цивилисты, к числу которых относится Сорокина С.Я. указывают на утрату практического значения таких споров, поскольку с вступлением в законную силу статьи 450.1 ГК РФ правила о применении «одностороннего отказа от договора», «одностороннего отказа от исполнения договора» и «одностороннего отказа от исполнения обязательств по договору» унифицированы [23, 94].

Кроме того, представляет интерес мнение Чеговадзе Л.А., которая уточняет, что односторонний отказ от обязательств или отказ от договора соотносятся с прекращением обязательств, как причина и следствие [24, 14].

Односторонний отказ от договора (исполнения договора) по своей правовой природе отличается от расторжения договора в досудебном или судебном порядке.

Отказ от исполнения договора осуществляется в досудебном порядке и рассматривается как односторонняя сделка для целей оспаривания действительности сделки [19, п. 50]. Другими словами, расторжение договора происходит в результате совершения односторонней сделки по отказу от договора. Сторона, заинтересованная в одностороннем отказе от договора, совершает его в форме письменного уведомления. Отказ может быть от договора в целом либо от части, которая сторонами еще не исполнена. Договор считается расторгнутым с момента, когда уведомление доставлено или считается доставленным [18, п. 13], при отсутствии согласования иного срока.

В этом случае в суд может обратиться сторона, которая возражает против расторжения договора, с иском об оспаривании односторонней сделки в силу ее недействительности или ничтожности.

Причины отказа от договора имеют первостепенное значение при одностороннем отказе от договора. В уведомлении о расторжении договора сторона, инициирующая отказ, должна однозначно указать что является причиной такого отказа – нарушение обязательств другой стороной или реализация предоставленного ей права на немотивированный отказ от договора. Важность в определении основания для одностороннего отказа вызвана, в первую очередь, применением к правоотношениям сторон правил о возмещении убытков.

Законом определена обязанность возместить убытки вызванные расторжением договора. По общему правилу если у стороны в результате досрочного прекращения договора возникли убытки, то другая сторона обязана их возместить [1, ч. 1 ст. 393.1]. Такие убытки рассчитываются как разница между ценой прекращенного договора и ценой замещающего договора. Когда замещающий договор отсутствует, убытки возмещаются в размере разности стоимости предмета расторгнутого договора и стоимости сопоставимого предмета договора в месте исполнения договора.

Кроме того, стороны в предпринимательском договоре могут предусмотреть плату за отказ от договора, которая чаще всего применяется

именно в случае немотивированного отказа. Смысл платы за отказ от договора заключается в возмещении потерь стороны, вызванных односторонним отказом другой стороны от договора.

К таким потерям можно отнести неполученную прибыль, а также расходы, которые сторона понесла при исполнении договора. Так если до получения отказа от договора сторона исполнила договор только частично, но при этом у стороны возникли расходы вследствие частичного исполнения, то такие расходы распределяются не на всю сумму прибыли, предусмотренную договором, а только на часть прибыли. При отсутствии исполнения договора до получения отказа от договора, когда сторона понесла расходы на приготовление к исполнению договора, такие расходы не могут компенсироваться из прибыли в связи с ее отсутствием. Именно для таких случаев стороны предусматривают плату за отказ от договора.

По своему правовому смыслу плата за отказ от договора не является мерой ответственности, поскольку устанавливается за правомерное поведение стороны в рамках реализации предоставленного ей права. Это обуславливает те ограничения, которые наложены на применение норм о плате за отказ от договора. Так условие договора, устанавливающее плату за отказ в случаях, предусмотренных императивной нормой закона, является ничтожным. Кроме того, если в результате нарушения обязательств одной стороной привело к отказу от договора другой стороной, то условие о плате за отказ от договора не может применяться к отказавшейся стороне [18, п. 15].

При рассмотрении требования о взыскании платы за отказ от договора, установленной договором, если суд установит чрезмерный размер такой платы или недобросовестное поведение стороны, требующей платы, незначительный срок действия договора, отсутствие сведений о негативных последствиях или об отсутствии расходов у стороны, возникших вследствие отказа от договора, суд может отказать от удовлетворения заявленных требований. Важно учитывать, что поскольку отказ во взыскании идет в разрез с принципом свободы договора, то такое решение принимается судами в исключительных

случаях. Здесь суду следует обосновать необходимость применения к правоотношениям сторон таких исключительных мер.

Кроме перечисленных существуют еще специальные последствия отказа от государственных контрактов. Федеральная антимонопольная служба ведет реестр недобросовестных поставщиков.

При исполнении контрактов по поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда. В реестр недобросовестных поставщиков также включают поставщиков (подрядчиков, исполнителей), которые допустили существенное нарушение условий контракта, в связи с чем заказчик в одностороннем порядке отказался от исполнения контракта.

В таких же случаях подрядные организации выполняющие работы, оказывающие услуги по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах включаются в реестр недобросовестных подрядных организаций [15, п. 255].

При исполнении контрактов, заключенных с отдельными видами юридических лиц, требования менее жесткие. В связи с чем в реестр недобросовестных поставщиков включаются те поставщики, с которыми контракты расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договоров. Как видно из перечисленных условий соглашение сторон о расторжении контракта не может быть положено в основу решения о включении поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр недобросовестных поставщиков. Для внесения сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков должна одновременно выполняться совокупность условий – в мотивировочной части решения содержится указание на существенное нарушение условий контракта [14, п. 2], а в резолютивной части решения суда указано на расторжение контракта.

Заключение

Подводя итоги анализа, можно сказать, что гражданско-правовой договор не только порождает права и обязанности сторон, но и регулирует исполнение обязанностей в части, не урегулированной законом. Стороны самостоятельно определяют содержание взятых на себя прав и обязанностей, а также порядок их исполнения.

Уяснить правовое значение договора возможно через исследование предъявляемых к нему требований с учетом основополагающего принципа свободы договора. Существенными условиями договора считают не только те, которые определены в законе в качестве существенных, но в первую очередь те условия, которые сами стороны указали в качестве существенных. Это придает договорам индивидуальный и подвижный характер, в результате чего одна сторона может получить индивидуально-определенный товар, работу, услугу, а другая сторона соответственно предоставить такой товар, работу, услугу, раскрыв свои конкурентные преимущества либо разово, либо на условиях постоянного сотрудничества. Таким образом, созданная конструкция раскрывает рыночную сущность гражданско-правовых договоров, в которых каждая сторона реализует принцип диспозитивности гражданского законодательства.

В этой связи уже после подписания изменение договора, кроме как по соглашению сторон, рассматривается как исключительное событие, которое заинтересованная сторона должна фундаментально обосновать. Более того, при наличии оснований для изменения договора и для его расторжения суд скорее склонится к расторжению, чем к изменению. Хотя при рассмотрении дел о признании договоров незаключенным суд будет устанавливать фактические действия сторон скорее в пользу сохранения, чем в пользу аннулирования обязательств.

Также стоит отметить, что в судебной практике отсутствуют примеры дел, когда Верховный суд РФ или арбитражные суды кассационной инстанции

изменяли условия договора по требованию стороны, которая посчитала себя слабой стороной, а условия договора – обременительными и несправедливыми.

По существу, это является оборотной стороной свободы договора. Правоприменители считают, что стороны не ограничены ни в сроках ведения переговоров, ни условиями их проведения, поэтому имеют возможность досконально проработать каждое договорное обязательство, а после подписания договора односторонний отказ от исполнения таких обязательств не допускается.

Еще одним важным выводом, который можно сделать в результате анализа, является вывод об постоянной актуализации законодательства. Часто можно слышать бытовое мнение о том, что в гражданское законодательство РФ слишком часто вносятся изменения, которые непрофессиональным юристам слишком сложно отслеживать. Однако, такое мнение является ошибочным.

В Конституции РФ, федеральных законах определены принципы, на которых основывается в том числе гражданское законодательство. Исходя из этих принципов принимаются подзаконные акты, которые могут оспариваться заинтересованными лицами. Принципы гражданского права являются фундаментом любых гражданских правоотношений и сохраняются в неизменном виде, формируя подходы и единую судебную практику.

В то же время гражданское право является в определенных пределах подвижным, не закостенелым, поскольку отвечает на современные вызовы.

С 01.10.2019 г. начали действовать нормы, регламентирующие письменную форму сделки. Участники договорных отношений фактически уже значительное время использовали технические средства, включая электронную почту, а также системы электронного документооборота для ведения переговоров, заключения, изменения и расторжения договоров. Однако, нововведением закрепили право субъектов договоров устанавливать способ определения воли сторон. Другими словами, сейчас стороны могут своим соглашением установить способ обмена электронными юридически

значимыми сообщениями – это может быть просто электронная переписка сторон, или электронная переписка только определенных представителей, направляющих сообщения с использованием только определенных электронных адресов, а в самых ответственных случаях стороны могут установить, что юридически значимым сообщением может считаться только документы, подписанные электронной квалифицированной подписью.

Заключение договора путем акцептирования оферты наиболее часто используется в коммерческих договорах, заключаемых между юридическими лицами, а также в правоотношениях между юридическими лицами и потребителями.

Заключение договора в результате проведения торгов – способ, наиболее часто используемый в правоотношениях между государственными организациями и коммерческими юридическими лицами. Это объясняется борьбой с коррупцией, заинтересованностью в наиболее выгодных условиях из тех, что может предложить рынок, а также формализацией выбора контрагента посредством соблюдения бюрократических процедур.

И в любом из перечисленных случаев могут использоваться технические средства, в том числе единая информационная системы и электронные торговые площадки.

Также важным изменением законодательства в 2019 – 2021 годах стали нововведения в нормы о закупках для государственных и муниципальных нужд, а также принятие подзаконных актов. Только такие изменения могли поддержать строительную отрасль в условиях роста цен на строительные материалы в период исполнения долгосрочных контрактов с твердой ценой.

Таким образом, изменение законодательства в условиях необходимости принятия государственных мер по сдерживанию негативных факторов, и, наоборот, развития позитивных тенденций – все это является правовыми инструментами, которые используются для регулирования экономических и социальных факторов жизни общества.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. №51-ФЗ (ред. от 28.06.2021 г., с изм. от 08.07.2021 г.) // СПС Консультант плюс.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 г. №14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) // СПС Консультант плюс.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 г. №146-ФЗ (ред. от 18.03.2019 г.) // СПС Консультант плюс.
4. Гражданское право: учебник: в 2 т. / О.Г. Алексеева, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо и др.; под ред. Б.М. Гонгало. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2018. Т. 2. 560 с.
5. Егорова М.А. Некоторые особенности реализации прав на изменение и расторжение договора в российском праве // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина. 2019. №4 (56). С.236-242. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-osobennosti-realizatsii-prav-na-izmenenie-i-rastorzhenie-dogovora-v-rossiyskom-prave> (дата обращения: 15.07.2021).
6. Егорова М.А., Арсланов К.М. Особенности изменения и расторжения договора при существенном нарушении его условий // Гражданское право. 2017. №2. С. 3 - 6.
7. Заботкин А.О. К проблеме расторжения исполненных договоров по соглашению сторон // Евразийская адвокатура. 2019. №6 (43). С. 37-40. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-probleme-rastorzheniya-ispolnennyh-dogovorov-po-soglasheniyu-storon> (дата обращения: 15.07.2021).
8. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.02.2014 №165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» // СПС Консультант плюс.

9. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. №195-ФЗ (ред. от 01.07.2021 г., с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2021 г.) // СПС Консультант плюс.

10. Нам К.В. Статья 451 ГК РФ и доктрина существенного изменения обстоятельств // Вестник гражданского права. 2019. №6. С. 137 - 154.

11. Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) №1, утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 21.04.2020 г.

12. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 25.10.2018 г. №310-ЭС17-15675 по делу №А84-1117/2016 // СПС Консультант плюс.

13. Письмо Минэкономразвития России от 16.02.2017 г. №ОГ-Д28-2591 // СПС Консультант плюс.

14. Письмо ФАС России от 16.03.2017 г. №ИА/16790/17 «По вопросам о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков» // СПС Консультант плюс.

15. Положение о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 г. №615 (ред. от 10.07.2020 г.) // СПС Консультант плюс.

16. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 05.07.2019 г. №Ф07-7398/2019 по делу №А56-44852/2018 // СПС Консультант плюс.

17. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.06.2021 г. №18 «О некоторых вопросах досудебного урегулирования

споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства» // СПС Консультант плюс.

18. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.11.2016 г. №54 «О некоторых вопросах применения общих положений ГК РФ об обязательствах и их исполнении» // СПС Консультант плюс.

19. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 г. №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СПС Консультант плюс.

20. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.06.2014 г. №35 «О последствиях расторжения договора» // СПС Консультант плюс.

21. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.03.2014 г. №16 «О свободе договора и ее пределах» // СПС Консультант плюс.

22. Саженов А.В. Влияние коронавируса на денежное обязательство: непреодолимая сила, невозможность исполнения, существенное изменение обстоятельств // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2020. №3. С. 14 - 21.

23. Сорокина С.Я. Отказ от договора в свете новелл обязательственного права // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. №4. С. 92 - 101.

24. Чеговадзе Л.А. Недопустимый отказ от обязательства и допустимый отказ от договора // Гражданское право. 2021. №3. С. 12 - 16.