

Заключение договоров и дополнительных соглашений

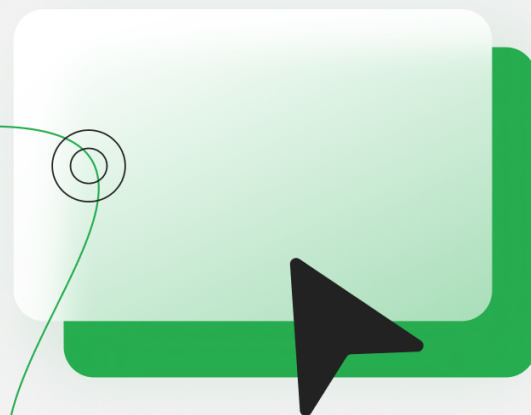


Контур **Фокус**

Дмитрий Попов

Управляющий партнер,
юридическая фирма «Popov Law Services»

Заключение договора



О заключении договора

- Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (ст. 432 ГК)
- Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (ст. 433(1) ГК)

Нормативные документы:

- 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» («Пленум ВС 49»)
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» («Пленум ВС 25»)
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 г. № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении»
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» («Пленум ВС 7»)

До заключения договора

а также во время и после

- При установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию (ст. 307(3) ГК)
- При вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно (ст. 434.1(2) ГК)

Переговоры

добросовестное поведение до заключения договора

При вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно (ст. 434.1(2) ГК)

Переговоры могут и не закончиться подписанием договора, но:

1. Вступать в переговоры следует с намерением заключить договор (если есть сомнения в том, будет ли договор заключен, стоит предупредить другую сторону обо всех важных обстоятельствах, например, если сделка зависит от получения кредита или от одобрения центральным офисом корпорации)
2. Необходимо предоставить существенную информацию, касающуюся предмета, объекта и пр.
3. Внезапное и неоправданное прекращение переговоров может считаться недобросовестным действием
4. Уклонение от подписания полностью согласованного договора может считаться недобросовестным действием
5. До начала переговоров имеет рекомендацию подписать соглашение о конфиденциальности
6. Возможно соглашение о ведении переговоров (как правило, используется для больших сделок)

Переговоры

- Предполагается, что каждая из сторон переговоров действует добросовестно и само по себе прекращение переговоров без указания мотивов отказа не свидетельствует о недобросовестности соответствующей стороны. На истце лежит бремя доказывания того, что, вступая в переговоры, ответчик действовал недобросовестно с целью причинения вреда истцу. Например, пытался получить коммерческую информацию у истца либо воспрепятствовать заключению договора между истцом и третьим лицом. (п. 19 Пленума ВС 7)
- При недобросовестном ведении переговоров виновная сторона должна возместить убытки

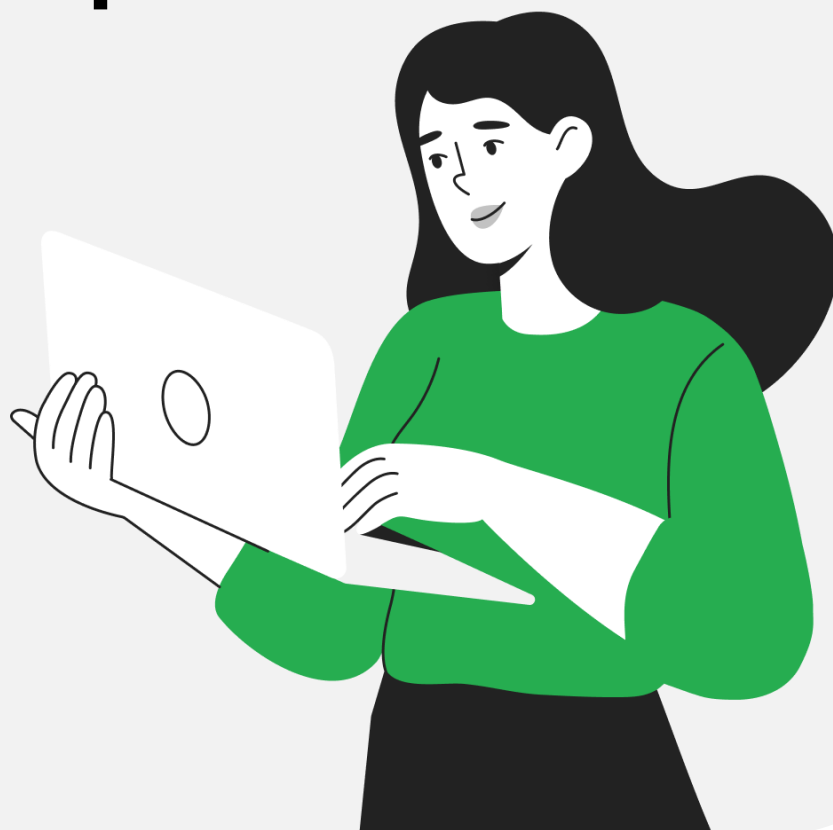
Судебная практика:

ООО «Декорт» против ООО «АШАН» № А41-90214/2016

ООО «Орион» против АО «Тандер» № А32-41814/2016

Прокопцов В.Е. против Терентьева А.В. № А56-75695/2016
и другие

**Не бывает договора
без оферты и акцепта**



Оферта

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 (ст. 435(1) ГК)

Офертой может быть:

1. Отправленный экземпляр договора с подписью
2. Письменное предложение заключить договор
3. Сообщение по электронной почте, из которого можно заключить (разумно предположить), что это оферта
4. Действие по исполнению договора

«Если сторона приняла от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердила действие договора, она не вправе недобросовестно ссылаться на то, что договор является незаключенным (пункт 3 статьи 432 ГК РФ). Например, если работы выполнены до согласования всех существенных условий договора подряда, но впоследствии сданы подрядчиком и приняты заказчиком, то к отношениям сторон подлежат применению правила о подряде и между ними возникают соответствующие обязательства» (п. 4 Пленума ВС 49)

Акцепт

Ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (ст. 438(1) ГК)

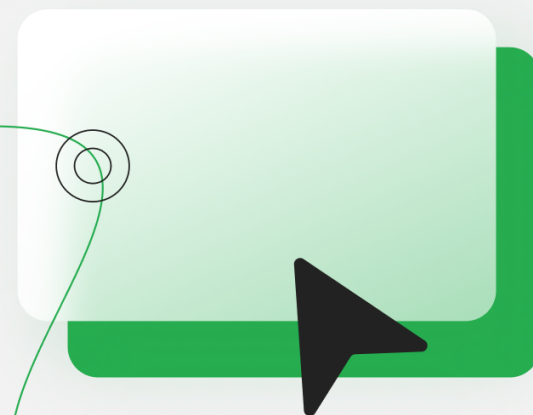
Акцептом может быть:

1. Отправленный экземпляр договора с подписью
2. Письменное предложение заключить договор
3. Сообщение по электронной почте, из которого можно заключить (разумно предположить), что это акцепт
4. Действие по исполнению договора

— Срок для акцепта указывается в оферте, а если не указан, то определяется законом; если срок не установлен законом, то акцепт должен быть получен оферентом «в течение нормально необходимого для этого времени» (ст. 441(1) ГК)

— Договор может быть заключен и без «живых» подписей

Форма договора



Форма договора

простая письменная и слишком простая устная (1/2)

- Устная форма
- Письменная форма

Сделки между юридическими лицами должны заключаться в письменной форме (ст. 161(1) ГК); Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162(1) ГК)

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась (ст. 434(1) ГК)

Форма договора

простая письменная и слишком простая устная (2/2)

- Устная форма
- Письменная форма

Но! В ряде случаев несоблюдение простой письменной формы влечёт недействительность сделки (например, письменная форма обязательна для соглашения о неустойке (ст. 331 ГК), договора передачи личных сбережений (ст. 30(4) Федерального закона № 190-ФЗ «О кредитной кооперации»), договора о присоединении сетей электросвязи (ст. 19(4) Федерального закона № 126-ФЗ «О связи») и др.)

В случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договор в письменной форме может быть заключен только путем составления одного документа, подписанного сторонами (ст. 434(4) ГК)

Форма договора

и государственная регистрация (1/2)

О нотариальной форме

- Соглашение об изменении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона или обычаев не вытекает иное (п. 1 ст. 452 ГК РФ);
- Если нотариальное удостоверение сделки обязательно (по закону или по договору), несоблюдение нотариальной формы влечет ничтожность (п. 3 ст. 163 ГК РФ);
- Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе признать сделку действительной. Последующее нотариальное удостоверение не требуется (п. 1 ст. 165 ГК РФ)

Форма договора

и государственная регистрация (2/2)

О государственной регистрации

- Сделка, предусматривающая изменение условий зарегистрированной сделки, подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 164 ГК РФ)
- Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе вынести решение о регистрации сделки (п. 2 ст. 165 ГК РФ)
- Договор, подлежащий государственной регистрации, считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации (п. 3 ст. 433 ГК РФ)

Ретроактивность. Разрушение стереотипов

Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора (ст. 425(2) ГК)

Ретроактивная оговорка может применяться только к фактически возникшим отношениям:

- Не создаёт новые обязательства в прошлом (в частности, не применяется к неустойке и т.п.; например, см. п. 6 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66)
- Не «реанимирует» прекращённые обязательства
- Не новирует возникшие обязательства «задним числом», если реальной новации не было

Заключение договора

[не] уполномоченным лицом

Полномочия следуют из доверенности, закона, акта уполномоченного органа, из обстановки (ст. 182(1) ГК)

- Выход директора за пределы полномочий — сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об этих ограничениях (ст. 174(1) ГК)
- Сделка, совершённая лицом без полномочий, может быть впоследствии одобрена стороной (одобрением считается, например, принятие исполнения, подписание доп. соглашения, подписание акта сверки и т.п. (п.п. 123, 124 Пленума ВС 25))
- Доверенность может быть отозвана (см. нотариальный реестр <https://www.reestr-dover.ru>; в нём, в числе прочего, публикуются сведения об отозванных доверенностях, совершённых в простой письменной форме)
- Безотзывная доверенность — только в нотариальной форме (ст. 188.1(2) ГК)

Особые случаи

Зона неопределённости

- Договор считается заключенным и в том случае, когда из поведения сторон явствует их воля на заключение договора (п. 1 Пленума ВС 49)
- E-mail «ок» (может считаться письменным акцептом)
- Устный «ок» (нельзя ссылаться на свидетельские показания, но может быть аудио- или видеозапись встречи, протокол встречи с формулировкой «стороны решили заключить договор»)
- Молчаливый «ок» (молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, соглашения сторон, обычая или из прежних деловых отношений сторон (ст. 438(2) ГК), но могут быть конклюдентные действия, иные свидетельства о заключении договора)
- Недоставленный «ок» (ст. 165.1(1) ГК: Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним)
- Стройку начали, что строим, не согласовали, но — построили (п. 4 Пленума ВС 49)

последствия заключения договора...

Благодарю за внимание!

Вопросы?

Дмитрий Попов

Управляющий партнер, юридическая фирма «Popov Law Services»

law@popov-law.com

Контур Фокус

POPOV LAW SERVICES