

## ПОЯСНИТЕЛЬНЫЕ МАТЕРИАЛЫ

Во всех финансовых договорах, независимо от их целевого назначения, есть общие черты. Давайте разберем основные:

### Что такое «Договор»?

В Российском законодательстве применяется следующее определение: *«Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей».*

Таким образом, договор – это не просто официальный документ. Это в первую очередь акт, выражающий *добровольное соглашение сторон* действовать совместно в интересах обоюдной выгоды.

### **ВАЖНО! Нет взаимного согласия – нет договора!**

На практике существует некоторое количество юридических терминов, обозначающих понятие договора: контракт, соглашение, конвенция и т.д. Однако, независимо от названия договора, смысл в понятие вкладывается одинаковый.

Основное назначение договора – регулирование (в соответствии с законом) возможных действий людей (и организаций) путем указания на пределы их поведения в рамках достигнутого соглашения, а также указание на последствия нарушения соответствующих требований.

Важные черты договора:

- 1) договор выражает волю заключивших его сторон;
- 2) договор регулирует поведения только его сторон (для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не обязанности).

В общем смысле, договор определяет, что конкретно должно быть сделано сторонами и какие требования предъявляются к совершению действий.

**ВАЖНО! При заключении договора действует, в первую очередь, принцип свободы договора** – свободный выбор контрагента, вида договора и условий его заключения.

- Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами (но не противоречащий им);
- Стороны могут выбрать форму договора (если она не определена федеральным законом)
- Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор).

- Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. (Однако возможна и обратная ситуация, когда положения правовых актов действуют только в том случае, если в договоре не указаны особые действия при данном условии. Например, в соответствии с принятыми нормами *«гарантийный срок начинает течь с момента, когда результат выполненной работы был принят или должен был принят заказчиком, если иное не предусмотрено договором подряда»*. Т.е. стороны при заключении договора подряда могут указать, что гарантийный срок начинает течь с момента окончательного расчета по договору подряда. И это будет законно!).

**ВАЖНО! Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.**

Ниже приводятся основные моменты, на которые надо обратить внимание гражданину при рассмотрении вопросов составления, согласования, заключения и исполнения договоров.

## **Содержание договора**

Содержание договора – это совокупность его условий, согласованных сторонами при заключении договора. Чем детальнее, яснее и понятнее определены эти условия (особенности возникающих прав и обязанностей, возможность надлежащего исполнения сторонами обязательств, последствия их нарушения) в тексте договора, тем меньше трудностей может возникнуть впоследствии у Сторон при его исполнении.

**ВАЖНО! Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия прямо предписано законодательством.**

Основными атрибутами договора являются:

- наименование,
- место,
- дата его заключения.

Наименование договора указывает на его вид и облегчает его последующее толкование (например, при рассмотрении в арбитражном суде).

**ВАЖНО! Рекомендуется избегать подписания договоров без указания места его заключения или с открытой датой.**

В противном случае, есть шанс, что недобросовестная сторона может воспользоваться данным обстоятельством и внести в текст договора данные (о месте и дате заключения), которые существенно повлияют на его исполнение. Например, если в условиях договора присутствуют действия, которые должны быть выполнены в срок, указанный от даты

заключения договора, то внесение изменения в дату может привести к формальному невыполнению гражданином данного условия и как следствие – к возможному требованию недобросовестной стороны о наложении на гражданина штрафных санкций.

## **Существенные условия**

Согласно законодательству, *«договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в надлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора».*

Существенными являются условия:

- предмет 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.

**ВАЖНО! Несоблюдение указанных требований может привести к признанию конкретного договора незаключенным (не порождающим правовых последствий).**

Особое внимание следует обратить на то, что недопустимо включение в текст договора условий, противоречащих требованиям законодательства для договоров данного типа, т.к. подобные условия могут быть признаны недействительными.

## **Цена**

В соответствии с требованиями законодательства РФ изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, которые предусмотрены договором, законом либо в установленном законом порядке.

**ВАЖНО! Если в условиях договора или в законодательстве нет соответствующих указаний о возможности изменения цены договора после его заключения, то требования об изменении цены, установленной договором, в судах РФ (как правило) отклоняются.**

## **Срок договора**

В соответствии с законодательством РФ, если в договоре отсутствует условие о прекращении обязательств в связи с истечением срока, то договор признается действующим до момента окончания исполнения сторонами обязательства.

**ВАЖНО! Если сторонами (или одной из сторон) не выполнены обязательства в срок, указанный в договоре, то договор продолжает действовать до их полного выполнения (если в договоре не сказано иначе).**

Если стороны не желают применения данной нормы, то в договоре следует указывать, что договор действует до определенной даты, после наступления которой права и обязанности по нему прекращаются.

## **Штрафы и неустойки**

В то же время необходимо учитывать, что при наличии в договоре четких временных рамок возникают и риски, связанные с неисполнением обязательств. Например, после истечения срока действия договора отсутствует возможность потребовать от другой стороны реального исполнения его части договора. В подобной ситуации остается только воспользоваться условиями договора, в которых говорится о неустойке. При этом договором может быть предусмотрена возможность взыскания убытков в полной сумме сверх неустойки (штрафная неустойка).

**ВАЖНО! Особое внимание необходимо уделять условиям договора, в которых говорится о штрафных санкциях и неустойках.**

## **Ответственность по договору**

В соответствии с законодательством РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (форс-мажор).

## **Досудебное урегулирование споров**

В большинстве договоров обязательно присутствует условие о необходимости проведения сторонами соответствующих переговоров в случае возникновения между ними разногласий. Это правило подкреплено соответствующими правовыми нормами, которые определяют, что в случае несоблюдения истцом досудебного порядка урегулирования спора, арбитражный суд (суд общей юрисдикции) оставляет исковое заявление без рассмотрения.

Для избегания подобной ситуации истец должен подтвердить соблюдение данного порядка путем представления в суд соответствующих документов (претензий, документов, подтверждающих их вручение контрагенту, и др.), свидетельствующих о принятии стороной всех возможных мер по урегулированию спора.

## **Количество экземпляров договора**

Обращаем внимание на целесообразность заключения договора в нескольких экземплярах (как правило, по одному экземпляру для каждой из сторон). Выполнение данного требования необходимо в целях исключения:

- 1) возможной утраты договора;

- 2) подмены текста договора;
- 3) одностороннего дополнения текста договора новыми положениями (исключения из текста договора отдельных положений).

**ВАЖНО! Договор должен быть составлен в количестве экземпляров достаточном для передачи каждой из сторон своего комплекта. Количество подписываемых экземпляров договора указывается в тексте самого договора.**

## **Подписание договора**

Рекомендуется обратить внимание на пункт, указывающий подписанта с противоположной стороны и документ, на основании которого он имеет полномочия на подписание данного договора.

Так, если в тексте договора указано, что лицо, подписывающее его, действует на основании устава, доверенности, иного документа, подтверждающего полномочия на подписание договора, это предполагает, что контрагент ознакомился с содержанием указанного документа, знал или должен был знать о неправомерности подписания сделки данным лицом. При этом договор, подписанный неуполномоченным лицом, в соответствии с законодательством РФ может быть признан судом недействительным.

**ВАЖНО! При заключении (подписании) договора обязательно необходимо удостовериться, что договор визирует уполномоченное на то лицо.**

Помимо этого, в случае осуществления организацией деятельности, требующей в соответствии с действующим законодательством наличия лицензии, уместно проверить ее наличие и подлинность.

**ВАЖНО! При заключении (подписании) договора обязательно необходимо удостовериться в наличии у организации соответствующих разрешительных документов (лицензий).**

## **Изменение и расторжение**

Изменение договора – это волевое действие сторон, влекущее за собой изменение содержания действующего между ними договорного обязательства. Изменение договора может осуществляться через изменение его условий, конкретных прав и обязанностей сторон договора, либо изменение условий осуществления и исполнения данных прав и обязанностей.

**ВАЖНО! Все изменения договора касаются лишь будущих отношений сторон. Допустимо изменение лишь конкретных условий договора, но не вида (типа) договорного обязательства.**

Расторжение договора – это волевое действие сторон, ведущее к прекращению на будущее время действующего между ними договорного обязательства.

**ВАЖНО! И изменение договора, и расторжение в равной мере признаются совершенными с момента заключения соответствующего соглашения при условии, что «иное» не вытекает из этого соглашения или из характера изменения договора.**

Если основанием для трансформации служит судебное решение, договор считается измененным или расторгнутым с момента вынесения указанного решения судом.

Основаниями для расторжения или изменения договора служат:

- соглашение сторон,
- существенное нарушение договора,
- иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором.

**ВАЖНО! Расторгнуть или изменить можно только такой договор, который признается действительным заключенным.**

Соглашение о расторжении (изменении) договора представляет собой двух- или многостороннюю сделку. Поэтому к нему применяются общие правила о совершении сделок. Лицо, которое внесло предложение о расторжении или изменении договора, не получив от контрагента ответа на свое предложение в течение тридцати дней, имеет право потребовать расторжения или изменения договора в судебном порядке.

Судебный порядок предусматривает, что договор может считаться расторгнутым или измененным лишь с момента вступления в законную силу решения суда.

Существует еще один способ расторжения или изменения договора, когда одна из сторон реализует свое право, предусмотренное законом или договором, на односторонний отказ от договора (от исполнения договора).

**ВАЖНО! Односторонний отказ от договора (от исполнения договора) возможен строго в тех случаях, когда это прямо допускается законом или соглашением сторон.**

Для того чтобы реализовать право одностороннего отказа от исполнения договора (отказа от договора) либо изменения его условий, не требуется обращаться в суд с иском о расторжении или изменении договора. Договор считается расторгнутым или измененным с момента, когда сторона, наделенная правом на односторонний отказ от договора либо изменение его условий, доведет свое решение в надлежащей форме до контрагента по договору.