

20
years



Association
of European
Businesses

НОВЫЕ ПРАВИЛА ГК РФ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ – ЧТО ИЗМЕНИТСЯ В РАБОТЕ РОССИЙСКИХ И МЕЖДУНАРОДНЫХ КОМПАНИЙ

**2 Июня 2015
Офис АЕБ**



Association
of European
Businesses

Франк Шауфф

Генеральный директор АЕБ

Приветственное слово



Association
of European
Businesses

Александр Кожухов

Председатель Юридического комитета АЕБ

Приветственное слово



Association
of European
Businesses

Сергей Крохалев

Заместитель Председателя Юридического комитета АЕБ

Приветственное слово



Association
of European
Businesses

Леонид Романов

Юрист, Thomson Reuters

СЕССИЯ 1. ПЛАНИРУЕМЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В ДОГОВОРНОЙ РАБОТЕ КОМПАНИЙ

Заключение договора - ключевые новеллы



REUTERS/Issei Kato

Заключение договора – ключевые новеллы 2015 года

Леонид Романов – Юрист, Россия/СНГ

02 июня 2015 г.



THOMSON REUTERS

СОДЕРЖАНИЕ

- Форма заключения сделки – обмен электронными документами
- Непротивопоставимость незарегистрированного договора
- Переговоры о заключении договора. *Culpa in contrahendo*
- Соглашение о ведении переговоров

ФОРМА ЗАКЛЮЧЕНИЯ СДЕЛКИ

Статья 434

2. Договор в письменной форме может быть заключен ... путем обмена ... электронными документами...

Постановление Пленума ВАС № 14 от 23.03.2012: «требования статьи 368 ГК РФ о письменной форме банковской гарантии считаются соблюденными, к примеру, когда гарантия выдана в форме электронного сообщения с использованием телекоммуникационной системы SWIFT (СВИФТ).»

Основной тест: достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

А ПЕЧАТЬ?



Теперь можно без печати, но нужно ли?

- Устав
- Банки
- Контрагенты
- Типовые документы (трудовые книжки, отчетность)

НЕПРОТИВОПОСТАВИМОСТЬ НЕЗАРЕГИСТРИРОВАННОГО ДОГОВОРА

Статья 433 Момент заключения договора

3. Договор, подлежащий государственной регистрации, **считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.**

Постановление Пленума ВАС № 73 от 17.11.2011 г.: «права, предоставленные лицу, пользующемуся имуществом по договору аренды, не прошедшему государственную регистрацию, не могут быть противопоставлены им третьим лицам» (ст.621, 617 ГК РФ).

ПЕРЕГОВОРЫ О ЗАКЛЮЧЕНИИ ДОГОВОРА

1. Проведение переговоров не обязывает стороны заключить договор (п.1. ст.434.1 ГК РФ)
2. Принцип добросовестности переговоров
3. Принцип возмещения убытков в случае недобросовестного ведения или прекращения переговоров
4. Обязанность воздержаться от раскрытия конфиденциальной информации

CULPA IN CONTRAHENDO “à la Russe”

- Возникает при наличии **недобросовестности**, а именно
 - предоставление неполной или недостоверной информации, т.ч. умолчание о сведениях, которые должны быть доведены до контрагента
 - внезапное и неоправданное прекращение переговоров
- Возмещение убытков, т.е. расходов, понесенных в связи с ведением переговоров, а также в связи с утратой возможности заключить договор с третьим лицом.
- Срок для обращения в суд по поводу преддоговорных споров – **6 месяцев с момента возникновения разногласий**
- Соглашение об ограничении ответственности за недобросовестные действия ничтожно
- Не применимо к потребителям
- Не исключает применения Главы 59 «Обязательства в следствие причинения вреда»

СОГЛАШЕНИЕ О ВЕДЕНИИ ПЕРЕГОВОРОВ

Зачем:

- Порядок ведения переговоров
- Расширение признаков недобросовестности ведения переговоров
- Объем раскрываемой информации
- Обязательства по сотрудничеству в ходе Due Diligence
- Запрет на разглашение конфиденциальной информации
- Эксклюзивность переговоров на определенный срок
- Ответственность за нарушение (убытки, неустойка)
- Объем существенных условий, по которым стороны должны достичь соглашения





Association
of European
Businesses

Анна Климова

**Старший юрист, Beiten
Burkhardt**

***СЕССИЯ 1. ПЛАНИРУЕМЫЕ
ИЗМЕНЕНИЯ В ДОГОВОРНОЙ
РАБОТЕ КОМПАНИЙ***

***Перераспределение рисков
между сторонами сделки***

Перераспределение рисков между сторонами сделки

Новые правила ГК РФ об обязательствах – что изменится в
работе российских и международных компаний

Деловая встреча, организованная Юридическим комитетом АЕБ,

Москва, 2 июня 2015 года

Анна Климова, LL.M.

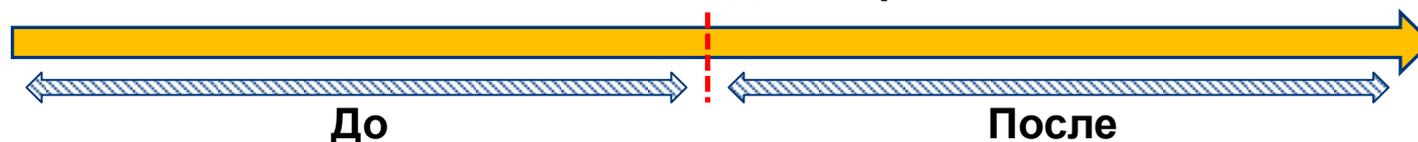
BEITEN BURKHARDT

Заверения об обстоятельствах (I)

Недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для

- ✓ заключения
- ✓ исполнения договора
- ✓ прекращения

Заключение договора



Примеры заверений

Предмет договора

Полномочия на заключение договора

Соответствие договора применимому праву

Наличие необходимых лицензий и разрешений

Финансовое состояние: стороны или третьего лица

Заверения об обстоятельствах (II)

Принцип наступления ответственности:

- Сторона, предоставившая недостоверные сведения, исходила из того, что другая сторона будет полагаться на них, или имела разумные основания исходить из этого предположения

Последствия для стороны, предоставившей недостоверные заверения

Общее правило:
Сторона должна знать о недостоверности

Исключение: осуществление предпринимательской деятельности:
Сторона могла не знать о недостоверности

Заверения об обстоятельствах (III)

Последствия недоверности

Возмещение убытков

или

Неустойка



Отказ от договора
(существенное
значение)

или

Признание договора
недействительным (обман
или существенное
заблуждение)

Заверения об обстоятельствах (IV)

- Закрепление заверений об обстоятельствах:
 - Как урегулировать заверения до и после заключения договора?
 - Ограничение срока действия заверений?
 - Ограничение обстоятельств по сумме?
 - Закрепление порядка доказывания недостоверности (экспертное заключение, т.п.)?

- Возможность дачи заверений в отношении третьих лиц

Возмещение имущественных потерь (I)

Возмещение имущественных потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств:

▶ Предпринимательская деятельность обеих сторон

▶ Открытый перечень обстоятельств

▶ Не связано с нарушением стороной обязательств по договору

▶ Размер возмещения потерь или порядок его определения

▶ Невозможность уменьшения судом
(Исключение: умысел в увеличении потерь)

▶ Независимость возмещения от судьбы договора

▶ Перевод прав требования о возмещении убытков:
при правомерных действиях третьих лиц

Возмещение имущественных потерь (II)



Обстоятельства:

- Невозможность исполнения обязательства
- Предъявление требований к стороне
- Предъявление требований к третьему лицу и т.п.

Возмещение имущественных потерь (III)

- Регулирование возмещения:
 - Согласование выплаты с должником?
 - Обязанность содействовать уменьшению размера потерь?
 - В какой срок возместить?

- Не применяется:
 - Единоличный исполнительный орган
 - Члены коллегиальных органов
 - Управляющая компания ?

Контакт



Турчанинов пер., 6/2,
119034 Москва, Россия
Тел.: +7 495 2329635
Факс: +7 495 2329633
Anna.Klimova@bblaw.com

Анна Климова, LL.M., адвокат (Нью-Йорк) Старший юрист

- Специализация** Корпоративное право, слияния и поглощения, совместные предприятия, антимонопольное право
- Карьера** Государственный Университет - Высшей Школы Экономики, юридический факультет;
Калифорнийский университет, Лос-Анджелес (США), LL.M., 2010-2011;
Холдинговая компания "Провинция", 2005-2006;
Инвестиционная компания "АРК Холдинг", 2007-2008;
БАЙТЕН БУРКХАРДТ, с 2008;
Член Экспертного совета по развитию конкуренции в сфере реализации и сервисного обслуживания легковых автомобилей при ФАС России, с 2011.
- Языки** Русский, английский, немецкий, португальский, испанский

Настоящая презентация подготовлена нами исключительно в информационных целях и не может рассматриваться в качестве исчерпывающего изложения упомянутых в ней юридических и налоговых вопросов. Настоящая презентация ни при каких обстоятельствах не может считаться юридической или налоговой консультацией БАЙТЕН БУРКХАРДТ Рехтсанвальтсгезельшафт мБХ .

Рассмотренные в настоящей презентации вопросы требуют отдельной подробной юридической или налоговой консультации в каждом конкретном случае.



Association
of European
Businesses

Светлана Баринова

Of Counsel, Dentons

СЕССИЯ 1. ПЛАНИРУЕМЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В ДОГОВОРНОЙ РАБОТЕ КОМПАНИЙ

*Новое о договорах и
преддоговорных отношениях.
Изменения в регулировании и
возможности для бизнеса*

Новое о договорах. Изменения в регулировании и возможности для бизнеса.

Светлана Баринова,
советник московского офиса Dentons
(российская практика в области корпоративного права/M&A)

Что изменено и с какой целью?

- В подразделе II «Общие положения о договорах» введено несколько новых видов договоров, уточнены и разъяснены существующие положения.
- Основные идеи поправок (смотрим пояснительную записку к проекту, представленному к первому чтению):
 - Восполнение неполноты норм действующего ГК, которая вызывала определенные сложности в практике их применения.
 - Добросовестность как принцип договорных отношений
 - Защита слабой стороны договора
 - Закрепление в законодательстве судебной практики
 - Использование принятых в деловом обороте конструкций, в том числе распространенных в иностранных правовых системах.
- Оценка поправок неоднозначна: что-то они улучшили, что-то сделали более запутанным, во многих пунктах результат поправок будет понятен в контексте судебного толкования.

Предварительный договор (статья 429)

- Теперь не требуется, чтобы в предварительном договоре были закреплены существенные условия, обязательные для основного договора в силу закона. Достаточно согласовать предмет договора. (пункт 3)
- Если между сторонами возникли разногласия по существенным условиям при заключении основного договора, то эти условия по иску одной из сторон будет определять суд. Иными словами, допускается усмотрение суда в отношении восполнения пробелов по существенным условиям. (пункт 5)
- Если сторона предварительного договора уклоняется от заключения основного – то применяются положения нового пункта 4 статьи 445 («Договор считается заключенным с момента вступления в законную силу решения суда» - т.е. не требуется исполнительное производство с целью заставить ответчика подписать договор)
- Требование о понуждении к заключению основного договора может быть заявлено в течение 6 месяцев с момента неисполнения обязательства по заключению договора. (пункт

Договор присоединения (статья 428)

- Сохранено прежнее определение: «Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.»
- Сохранено важное право присоединившейся стороны потребовать расторжения или изменения договора при несправедливости или незаконности условий договора (*«которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора»*).
- Важные изменения:
 - В случае изменения (или расторжения) договора по иску присоединившейся стороны договор считается измененным (или, соответственно, не действовавшим) с момента заключения договора, то есть ретроспективно (п. 2).
 - Правило об оспаривании несправедливых условия договора присоединения распространяются также на другие договоры для защиты слабой стороны – стороны, которая «в силу явного неравенства переговорных возможностей поставлена в положение, существенно затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора.»

Рамочный договор (статья 429.1)

- Закреплено в законе понятие, широко используемое в практике (закрепление в законе делового оборота):

«1. Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.»

Существенно:

- 1) это договор, в котором не согласованы существенные условия
- 2) договор может конкретизироваться не только соглашением сторон, но и на основе односторонних заявок

Опцион на заключение договора (429.2) и опционный договор (429.3)

- Также закрепление в законе конструкции, широко используемой в практике (например, в отношении акций и долей при структурировании сделок M&A, как механизм выхода из тупиковой ситуации в управлении). Конструкция, аналогичная английскому праву.
- Отличие от предварительного договора – предварительный договор обязывает заключить основной договор, а опционный дает право на введение в действие основного договора по уведомлению.
- Опцион на заключение договора - «одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом.»
- Опционный договор - в отличие от первого варианта, это уже заключенный договор, в котором исполнение одной из сторон зависит от требования другой стороны. Если управомоченная сторона о своем требовании не заявит в указанный срок, опционный договор прекращается.
- Важная особенность этих договоров – чаще всего они односторонние, и за предоставленное по нему право требовать заключения или исполнения обычно вносится плата (опционная премия)
- Различие между двумя видами опциона очень тонкое – возможна путаница и возможность различного толкования судами.

Абонентский договор (429.4)

- Законодательно закреплена широко используемая в практике конструкция (тарифы сотовой связи, техобслуживание различного оборудования и транспортных средств на случай поломок, абонементы в бассейн, юридическая поддержка «по требованию» и т.д.)

SPECIAL OFFER **СПЕЦИАЛЬНОЕ ПРЕДЛОЖЕНИЕ**

АБОНЕМЕНТ НА 3 МЕСЯЦА
MEMBERSHIP FOR 3 MONTHS

ФИТНЕС ВСЕГО 15 000 р.
FITNESS ONLY 15 000 rub. + **60 дней в ПОДАРОК**
and get 60 days FREE

БАСЕЙН ВСЕГО 16 500 р.
POOL ONLY 16 500 rub. + **30 дней в ПОДАРОК**
and get 30 days FREE

КОМБИНИРОВАННЫЙ ВСЕГО 19 500 р.
COMBINED ONLY 19 500 rub. + **30 дней в ПОДАРОК**
and get 30 days FREE

ТОЛЬКО В НОЯБРЕ
HURRY UP!

- Одна сторона обязуется оказывать услуги, выполнять работы или передавать товары в том объеме, который может понадобиться другой стороне в течение срока действия договора, а за это другая сторона вносит фиксированную плату.
- Главная черта – плата вносится не за услугу, товар или работы, а за право их затребовать в необходимом объеме. Соответственно, платежи вносятся независимо от того, было ли затребовано соответствующее исполнение, а в случае, если исполнение не было затребовано, плата не возвращается.

Принцип «эстОппель»

Последовательное отражение принципа добросовестности. ЭстОппель - правовой принцип, согласно которому лицо утрачивает право ссылаться на какие-либо факты в обоснование своих притязаний. Принцип применяется в международной судебной и арбитражной практике. Принцип включен из практики ВАС РФ.

Статья 431.1 «Недействительность договора»:

«2. Сторона, которая приняла от контрагента исполнение по договору, связанному с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и при этом полностью или частично не исполнила свое обязательство, не вправе требовать признания договора недействительным, за исключением случаев признания договора недействительным по основаниям, предусмотренным статьями 173, 178 и 179 настоящего Кодекса, а также если предоставленное другой стороной исполнение связано с заведомо недобросовестными действиями этой стороны.»

Статья 432. «Основные положения о заключении договора»:

«3. Сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (пункт 3 статьи 1).»

Сравним - статья 166. «Оспоримые и ничтожные сделки» :

«5. Заявление о недействительности сделки не имеет правового значения, если ссылающееся на недействительность сделки лицо действует недобросовестно, в частности если его поведение после заключения сделки давало основание другим лицам полагаться на действительность сделки.»

Молчание как акцепт (статья 438 «Акцепт»)

- В статье 438 ГК прямо указано, что стороны могут согласовать в договоре, что акцептом будет считаться молчание в ответ на оферту:
 - «. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, соглашения сторон, обычая или из прежних деловых отношений сторон.»
 - закреплена свобода договора в этом вопросе.
- Важно для рамочных договоров, в которых можно фиксировать, что в дальнейшем молчание, например, поставщика в течение определенного времени после получения спецификации от покупателя будет рассматриваться как согласие.
- Остается вопрос о сроке молчания, при котором последнее считается конклюдентным акцептом (в законе этот вопрос не решен). Можем предположить, что по аналогии с общими правилами об обычном акцепте этот срок определяется в самом рамочном договоре, фиксирующем принцип «молчание=акцепт», а если его там нет – то такой срок должен считаться разумным.

Глава 29. Изменение и расторжение договора

- Появилась норма о порядке расторжения и изменения многосторонних договоров (статья 450) – договором может быть предусмотрена возможность его изменения или расторжения по соглашению как всех, так и большинства сторон. Порядок определения такого большинства также может определяться в этом договоре.
- Усилен принцип добросовестности при изменении договора (новый пункт 4 в статье 450) – «Сторона, которая имеет право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно» (принцип добросовестности) и отказе от договора (пункт 4 новой статьи 450.1)
- Появилась отдельная статья 450.1 об отказе от договора:
 - 1) отказ от договора может быть осуществлен путем уведомления другой стороны, и договор прекращается с момента получения данного уведомления (пункт 1).
 - 2) отсутствие лицензии у одной стороны на осуществление деятельности дает другой стороне право отказаться от договора и потребовать возмещения убытков (пункт 3).
 - 3) если сторона не воспользовалась правом на отказ, а подтвердила действие договора, то в дальнейшем отказ по тем же основаниям не допускается (пункт 5).
 - 4) появилось понятие «отказа от права» - аналог английского “waiver” (более подробно)

Институт отказа от договорного права

- Новая статья 450.1, пункт 6 – закреплен институт отказа от договорного права:

«6. Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором, в случаях, когда сторона, осуществляющая предпринимательскую деятельность, при наступлении обстоятельств, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором и служащих основанием для осуществления определенного права по договору, заявляет отказ от осуществления этого права, в последующем осуществление этого права по тем же основаниям не допускается, за исключением.»
- Аналог английского waiver и сходных институтов в договорном праве европейских стран. Надо обратить внимание, что речь идет об отказе именно и только от договорных прав (то есть прав, порожденных самим договором), а также на то, что этот отказ осуществляется после того, как право созрело. Примеры - отказ от реализации права на досрочное истребование долга, отказ от созревшего права на отказ от договора и т.п.
- Можно предположить, что отказ может быть как перманентным, так и временным (например, кредитор отказывается осуществлять свое право на досрочное истребование кредита в течение ближайших трех месяцев, давая должнику тем самым гарантию не беспокоить и стимулы к восстановлению своей платежеспособности).

Контактная информация



Светлана Баринава

Советник, Dentons

T: +7 495 644 0500

E: svetlana.barinova@dentons.com



Association
of European
Businesses

Татьяна Бойко

Старший юрист, Егоров,
Пугинский, Афанасьев и партнеры

***СЕССИЯ 1. ПЛАНИРУЕМЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ В
ДОГОВОРНОЙ РАБОТЕ КОМПАНИЙ***

***Возможность обусловить
исполнение обязательств стороны
исполнением обязательств другой
стороной, соотношение со ст. 157 ГК
РФ.***

Деловая встреча, организованная Юридическим комитетом АЕБ, 2 Июня 2015, МОСКВА

Проблематика «условности» при заключении сделок

Татьяна Бойко, старший юрист
АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»

02.06.2015

- 1. Сделки под условием**
- 2. Обусловленное исполнение обязательства**
- 3. Встречное исполнение обязательства**
- 4. Срок исполнения обязательства**
- 5. Условность в опционах**

Статья 157 ГК РФ:

- 1 **Сделка под отлагательным условием** - возникновение прав и обязанностей поставлено в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.
- 1 **Сделка под отменительным условием** - прекращение прав и обязанностей поставлено в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.
- 1 Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим.

Сохранение прежней редакции в ГК РФ, но корректировка подхода в проекте Постановления Пленума ВС РФ: возможно устанавливать зависимость условия в том числе от поведения стороны сделки

МОЖНО ПОСТАВИТЬ ПОД УСЛОВИЕ, В ТОМ ЧИСЛЕ ЗАВИСЯЩЕЕ ОТ ВОЛИ ОДНОЙ ИЗ СТОРОН:

- ✓ **Исполнение обязанностей по договорному обязательству**
- ✓ **Осуществление, изменение и прекращение определенных прав по договорному обязательству**

Примеры:

- стороны исполняют обязанности по договору купли-продажи акций при условии завершения реорганизации компании-цели продавцом
- сторона осуществляет право на односторонний отказ при условии недостижения обществом определенных показателей прибыли
- сторона лишается права реализовать опцион либо условия реализации опциона изменяются в случае, если сторона нарушила договор

Недопустимые условия: разрыв синаллагматической связи!

Встречным признается исполнения обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной

СТОРОНА МОЖЕТ ТРЕБОВАТЬ ИСПОЛНЕНИЯ ВСТРЕЧНОГО, ТОЛЬКО ПРЕДОСТАВИВ СНАЧАЛА ПРИЧИТАЮЩЕЕСЯ С НЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ

Возможно два варианта толкования:

- ✓ **Только когда не установлена очередность (подход в Концепции) или первый вправе требовать, только если предоставил сам**
- ✓ **Второй вправе требовать, только если предоставил сам (в этом случае нельзя взыскивать аванс, не предоставив сначала товар, либо нельзя требовать поставки, не предоставив предоплату)**

NB! В договоре можно установить иной порядок

Срок по ст. 190:

- ✓ календарная дата;
- ✓ период времени;
- ✓ указание на событие, которое должно неизбежно наступить

Введена ст. 314:

Период времени может исчисляться с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств

Опцион на заключение договора (ст. 429.2)	Опционный договор (ст. 429.3)
Выдача оферты – Акцепт оферты	Заключение договора – Предъявление требования совершить действие
Оферта должна содержать все существенные условия основного договора	В договоре должны быть указаны действия, которые должен совершить должник (уплатить деньги, принять или передать имущество)
Возможность акцепта может быть обусловлена наступлением условия, в т.ч. зависящего от воли одной из сторон	Требование заявляется или может считаться заявленным при наступлении определенных обстоятельств
Срок на акцепт по умолчанию 1 год	Срок на заявление требования должен быть указан

- l** Возможность выдачи оферты под условием?
- l** Возможность дачи акцепта под условием?
- l** Возможность выдачи доверенности под условием?

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

119017, Россия, Москва,
ул. Большая Ордынка,
д. 40, стр. 5

Тел.: +7 (495) 935 80 10

Факс: +7 (495) 935 80 11

www.epam.ru



Татьяна Бойко,
старший юрист

tatyana_boyko@epam.ru



Association
of European
Businesses

Павел Тимофеев

Руководитель российской
банковской и финансовой
практики, Hannes Snellman

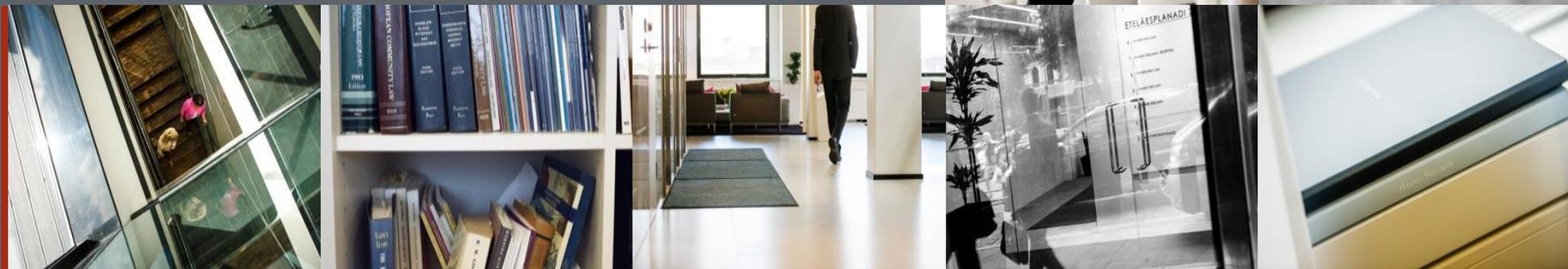
***СЕССИЯ 2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВ И ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ
РАБОТА: ЧТО НУЖНО ПЕРЕНАСТРОИТЬ
КОМПАНИЯМ С УЧЕТОМ НОВЫХ ПРАВИЛ***

***Новое в системе обеспечения
исполнения обязательств***



Новое в системе обеспечения исполнения обязательств

Павел Тимофеев



HANNES SNELLMAN

Способы обеспечения (ст. 329)

Старая редакция ГК

- > неустойка
- > залог
- > удержание **имущества**
- > поручительство
- > **банковская** гарантия
- > задаток
- > иные способы, предусмотренными законом или договором



Новая редакция ГК

- > неустойка
- > залог
- > удержание **вещи**
- > поручительство
- > **независимая** гарантия
- > задаток
- > **обеспечительный платеж**
- > иные способы, предусмотренными законом или договором

Общие положения о прекращении (ст. 329)

> **Общее правило об акцессорности прекращения (п. 4 ст. 329):**

Прекращение основного обязательства влечет прекращение обеспечивающего

> **Исключение для недействительности основного обязательства (п. 3 ст. 329):**

При недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство, обеспеченными считаются связанные с последствиями такой недействительности обязанности по возврату имущества, полученного по основному обязательству

Неустойка (ст. 333)

- > **Новые правила об уменьшении неустойки, подлежащей выплате должником-предпринимателем:**
 - уменьшается судом только по заявлению должника
 - уменьшается в исключительных случаях, если будет доказано, что взыскание неустойки в согласованном размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды

Возникновение поручительства (ст. 361)

- > Возможность обеспечения **неденежных** обязательств прямо предусмотрена
- > Поручительство может возникать **в силу закона**
- > Условия об обеспеченном обязательстве могут быть согласованы путем **отсылки к договору**
- > Поручитель-предприниматель может обеспечить **все существующие и/или будущие обязательства** должника в пределах определенной суммы

Ответственность поручителя (ст. 363)

- > Сопоручители, ограничившие свою ответственность, обеспечивают основное обязательство **каждый в своей части**
- > Сопоручитель, исполнивший обязательство, имеет право получить возмещение от других лиц, предоставивших обеспечение, **пропорционально их участию** в обеспечении основного обязательства
- > При утрате или ухудшении условий обеспечения по обстоятельствам, зависящим от кредитора, поручитель **освобождается от ответственности** в соответствующей части

Возражения поручителя (ст. 364)

- > Поручитель **вправе не исполнять** свое обязательство, пока кредитор имеет возможность получить удовлетворение путем **зачета**
- > В случае смерти должника поручитель **не может ссылаться на ограниченную ответственность наследников** должника
- > Поручитель, который приобрел права по обеспечению основного обязательства, **не вправе осуществлять их во вред кредитору**, в том числе не имеет права на удовлетворение до полного удовлетворения требований кредитора
- > Ограничение права поручителя на выдвижение возражений, которые мог бы представить должник, **не допускается**

Извещения при поручительстве (ст. 366)

- > При предъявлении кредитором требования поручителю должник обязан сообщить поручителю обо всех имеющихся у него возражениях против этого требования и предоставить имеющиеся у него доказательства.

В противном случае должник лишается права выдвигать соответствующие возражения против требования поручителя, если иное не предусмотрено соглашением между поручителем и должником.

Прекращение поручительства (ст. 367)

- > Поручительство прекращается в связи с прекращением обеспеченного обязательства, **но**
 - ликвидация должника после предъявления требования кредитора не прекращает поручительство
 - частичное исполнение частично обеспеченного обязательства засчитывается в счет необеспеченной части
 - при наличии нескольких обязательств, частичное исполнение засчитывается в счет необеспеченных обязательств

Прекращение поручительства (ст. 367)

- > Изменение обеспеченного обязательства **не прекращает** поручительство
 - поручитель отвечает на прежних условиях
 - поручитель может дать согласие отвечать по измененному обязательству в определенных пределах и за определенных должников (при переводе долга)
- > Смерть и реорганизация должника не прекращают поручительство
- > Досрочное требование по обеспеченному обязательству не изменяет срок поручительства

Независимая гарантия (ст.ст. 368-379)

- > Замена банковской гарантии
- > Гарантом может быть **любая коммерческая организация** (в ином случае применяются правила о поручительстве)
- > Гарант не вправе выдвигать против требования бенефициара возражения и ссылаться на обстоятельства, не указанные в гарантии
- > Гарант вправе отказать в выплате, только если требование или приложенные к нему документы **не соответствуют условиям** гарантии или представлены **по окончании срока действия** гарантии
- > При наличии сомнений гарант **вправе приостановить** платеж на 7 дней, но **затем обязан** произвести платеж

Задаток (ст.380)

- > Прямо предусмотрена возможность обеспечения задатком исполнения **обязательства по заключению основного договора** на условиях, предусмотренных предварительным договором

Обеспечительный платеж (ст.ст. 381.1,381.2)

- > Внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы могут быть обеспечены **денежные обязательства (в т.ч. возместить убытки и уплатить неустойку) и обязательства, возникающие из контрактов на разницу цен (п.2 ст.1062 ГК)**
- > Внесенная сумма засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства
- > Обеспечительный платеж **должен быть возвращен** в случае ненаступления оговоренного обстоятельства или прекращения обеспеченного обязательства
- > На сумму обеспечительного платежа **не начисляются проценты** по денежному обязательству

Спасибо за внимание!



Павел Тимофеев

Старший юрист

+7 (812) 363 33 88

+7 (921) 577 20 88

pavel.timofeev@hannessnellman.com



HANNES SNEELMAN

HELSINKI

Hannes Snellman Attorneys Ltd
Eteläesplanadi 20 / P.O.Box 333
00130 / 00131 Helsinki, Finland
Tel: +358 9 228 841
Fax: +358 9 177 393
mikko.heinonen@hannessnellman.com

STOCKHOLM

Hannes Snellman Attorneys Ltd
Kungsträdgårdsgatan 20 / P.O. Box 7801
111 47 / 103 96 Stockholm, Sweden
Tel: +46 760 000 000
Fax: +46 8 679 85 11
richard.akerman@hannessnellman.com

MOSCOW

Hannes Snellman LLC
7 Gasheka St.
123056 Moscow, Russian Federation
Tel: +7 495 662 64 34
Fax: +7 495 662 64 36
victoria.goldman@hannessnellman.com

ST. PETERSBURG

Hannes Snellman LLC
62 Nevsky Pr.
191011 St. Petersburg, Russian Federation
Tel: +7 812 363 33 77
Fax: +7 812 363 33 88
victoria.goldman@hannessnellman.com



Association
of European
Businesses

Роман Бевзенко

Партнёр, Пепеляев Групп

***СЕССИЯ 2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВ И ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ
РАБОТА: ЧТО НУЖНО ПЕРЕНАСТРОИТЬ
КОМПАНИЯМ С УЧЕТОМ НОВЫХ ПРАВИЛ***

***Новое в регулировании понуждения к
исполнению обязательств в натуре***



Роман Бевзенко

**Партнер
Руководитель практики
специальных проектов**

2015 г.
Москва

www.pgplaw.ru



Роман Бевзенко,
к.ю.н., профессор РШЧП,

РЕФОРМА РОССИЙСКОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

Общие предпосылки реформы

- Проблема реализация принципа свободы договора
- Основные задачи и направления реформы
- Императивные и диспозитивные нормы договорного права
- Что будет с частью второй ГК РФ?

Статья 307

1. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.
2. Обязательства возникают из договоров и других сделок, вследствие причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения, а также из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

Статья 307

3. 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.

Статья 307.1

1. К обязательствам, возникшим из договора (договорным обязательствам), общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются, если иное не предусмотрено правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе и иных законах, а при отсутствии таких специальных правил – общими положениями о договоре (подраздел 2 раздела III).

Статья 307.1

2. К обязательствам вследствие причинения вреда и к обязательствам вследствие неосновательного обогащения общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются, если иное не предусмотрено соответственно правилами глав 59 и 60 настоящего Кодекса или не вытекает из существа соответствующих отношений.

Статья 307.1

3. Поскольку иное не установлено настоящим Кодексом, иными законами или не вытекает из существа соответствующих отношений, общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются к требованиям:
- 1) возникшим из корпоративных отношений (глава 4);
 - 2) связанным с применением последствий недействительности сделки (параграф 2 главы 9).

Статья 308.1

1. Альтернативным признается обязательство, по которому должник обязан совершить одно из двух или нескольких действий (воздержаться от совершения действий), выбор между которыми принадлежит должнику, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу.
2. С момента, когда должник (кредитор, третье лицо) осуществил выбор, обязательство перестает быть альтернативным.

Статья 308.2

Факультативным признается обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства. В случае, если должник осуществляет свое право на замену исполнения, предусмотренного условиями обязательства, кредитор обязан принять от должника соответствующее исполнение по обязательству.

Статья 308.3

1. В случае неисполнения должником обязательства кредитор вправе требовать по суду исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, иными законами или договором либо не вытекает из существа обязательства. Суд по требованию кредитора вправе присудить в его пользу денежную сумму (пункт 1 статьи 330) на случай неисполнения указанного судебного акта в размере, определяемом судом на основе принципов справедливости, соразмерности и недопустимости извлечения выгоды из незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1).
2. Защита кредитором своих прав в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи не освобождает должника от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (глава 25).

Статья 309

слова «делового оборота» исключить

Статья 309.1

1. Между кредиторами одного должника по однородным обязательствам может быть заключено соглашение о порядке удовлетворения их требований к должнику, в том числе об очередности их удовлетворения и о непропорциональности распределения исполнения. Стороны указанного соглашения обязаны не совершать действия, направленные на получение исполнения от должника, в нарушение условий указанного соглашения.

Статья 309.2

1. Исполнение, полученное от должника одним из кредиторов в нарушение условий соглашения между кредиторами о порядке удовлетворения их требований к должнику, подлежит передаче кредитору по другому обязательству в соответствии с условиями указанного соглашения. К кредитору, который передал полученное от должника исполнение другому кредитору, переходит требование последнего к должнику в соответствующей части.
2. Соглашение кредиторов о порядке удовлетворения их требований к должнику не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон, в том числе для должника (статья 308).

Статья 309.2

Должник несет расходы на исполнение обязательства, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором либо не вытекает из существа обязательства, обычаев или других обычно предъявляемых требований.

Статья 310

1. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Статья 310

2. Одностороннее изменение условий обязательства, связанного с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, или односторонний отказ от исполнения этого обязательства допускается в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В случае, если исполнение обязательства связано с осуществлением предпринимательской деятельности не всеми его сторонами, право на одностороннее изменение его условий или отказ от исполнения обязательства может быть предоставлено договором лишь стороне, не осуществляющей предпринимательской деятельности, за исключением случаев, когда законом или иным правовым актом предусмотрена возможность предоставления договором такого права другой стороне.

Статья 310

3. Предусмотренное настоящим Кодексом, другим законом, иным правовым актом или договором право на односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, или на одностороннее изменение условий такого обязательства может быть обусловлено по соглашению сторон необходимостью выплаты определенной денежной суммы другой стороне обязательства

Статья 311, 312

слова «делового оборота» исключить

Статья 312

2. Если представитель кредитора действует на основании полномочий, содержащихся в документе, который совершен в простой письменной форме, должник вправе не исполнять обязательство данному представителю до получения подтверждения его полномочий от представляемого, в частности до предъявления представителем доверенности, удостоверенной нотариально, за исключением случаев, указанных в законе, либо случаев, когда письменное уполномочие было представлено кредитором непосредственно должнику (пункт 3 статьи 185) или когда полномочия представителя кредитора содержатся в договоре между кредитором и должником (пункт 4 статьи 185).

Статья 313

1. Кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом, если исполнение обязательства возложено должником на указанное третье лицо.

Статья 313

2. Если должник не возлагал исполнение обязательства на третье лицо, кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника таким третьим лицом, в следующих случаях:
- 1) должником допущена просрочка исполнения денежного обязательства;
 - 2) такое третье лицо подвергается опасности утратить свое право на имущество должника вследствие обращения взыскания на это имущество.

Статья 313

3. Кредитор не обязан принимать исполнение, предложенное за должника третьим лицом, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично.

Статья 313

4. В случаях, если в соответствии с настоящей статьей допускается исполнение обязательства третьим лицом, оно вправе исполнить обязательство также посредством внесения долга в депозит нотариуса или произвести зачет с соблюдением правил, установленных настоящим Кодексом для должника.

Статья 313

5. К третьему лицу, исполнившему обязательство должника, переходят права кредитора по обязательству в соответствии со статьей 387 настоящего Кодекса. Если права кредитора по обязательству перешли к третьему лицу в части, они не могут быть использованы им в ущерб кредитору, в частности такие права не имеют преимуществ при их удовлетворении за счет обеспечивающего обязательства или при недостаточности у должника средств для удовлетворения требования в полном объеме.

Статья 313

6. Если третье лицо исполнило обязанность должника, не являющуюся денежной, оно несет перед кредитором установленную для данного обязательства ответственность за недостатки исполнения вместо должника.

Статья 314

1. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения либо период, в течение которого оно должно быть исполнено (в том числе в случае, если этот период исчисляется с момента исполнения обязанностей другой стороной или наступления иных обстоятельств, предусмотренных законом или договором), обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода.

Статья 314

2. В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условия, позволяющие определить этот срок, а равно и в случаях, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования, обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства.

При непредъявлении кредитором в разумный срок требования об исполнении такого обязательства должник вправе потребовать от кредитора принять исполнение, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства.

Статья 315

слова «делового оборота» исключить

Статья 316

1. Если место исполнения обязательства не определено законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев либо существа обязательства, исполнение должно быть произведено:
- по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество – в месте нахождения такого имущества;
 - по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
 - по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
 - по денежному обязательству об уплате наличных денег – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства или, если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения в момент возникновения обязательства;
 - по денежному обязательству об уплате безналичных денежных средств – в месте нахождения банка (его филиала, подразделения), обслуживающего кредитора, если иное не предусмотрено законом;
 - по всем другим обязательствам – в месте жительства должника или, если должником является юридическое лицо, в месте его нахождения.

Статья 316

2. Если после возникновения обязательства место его исполнения изменилось, в частности изменилось место жительства должника или кредитора, сторона, от которой зависело такое изменение, обязана возместить другой стороне дополнительные издержки, а также принимает на себя дополнительные риски, связанные с изменением места исполнения обязательства.

Статья 317.1

1. Если иное не предусмотрено законом или договором, кредитор по денежному обязательству, сторонами которого являются коммерческие организации, имеет право на получение с должника процентов на сумму долга за период пользования денежными средствами. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется ставкой рефинансирования Банка России, действовавшей в соответствующие периоды (законные проценты).

Статья 318

Если иное не предусмотрено законом, сумма, выплачиваемая по денежному обязательству непосредственно на содержание гражданина, в том числе в возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, либо по договору пожизненного содержания, увеличивается пропорционально повышению установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума

Статья 319.1

1. В случае, если исполненного должником недостаточно для погашения всех однородных обязательств должника перед кредитором, исполненное засчитывается в счет обязательства, указанного должником при исполнении или без промедления после исполнения.

Статья 319.1

2. Если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон, в случаях, когда должник не указал, в счет какого из однородных обязательств осуществлено исполнение, и среди таких обязательств имеются те, по которым кредитор имеет обеспечение, исполнение засчитывается в пользу обязательств, по которым кредитор не имеет обеспечения.

Статья 319.1

3. Если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон, в случаях, когда должник не указал, в счет какого из однородных обязательств осуществлено исполнение, преимущество имеет то обязательство, срок исполнения которого наступил или наступит раньше, либо, когда обязательство не имеет срока исполнения, то обязательство, которое возникло раньше. Если сроки исполнения обязательств наступили одновременно, исполненное засчитывается пропорционально в погашение всех однородных требований

Статья 320

1. Если должник по альтернативному обязательству (статья 308.1), имеющий право выбора, не сделал выбор в пределах установленного для этого срока, в том числе путем исполнения обязательства, кредитор по своему выбору вправе потребовать от должника совершения соответствующего действия или воздержаться от совершения действия.
2. Если право выбора по альтернативному обязательству (статья 308.1) предоставлено кредитору или третьему лицу и такой кредитор или третье лицо не сделали выбор в пределах установленного для этого срока, должник исполняет обязательство по своему выбору.

Статья 320.1

1. Если должник по факультативному обязательству (статья 3082) к установленному сроку не приступил к основному исполнению, кредитор вправе потребовать основного исполнения обязательства.
2. К обязательству, предусматривающему совершение должником одного из двух или нескольких действий, применяются правила об исполнении альтернативного обязательства (статья 320), если оно не может быть признано факультативным обязательством.

Статья 327

- 1.1 Соглашением между кредитором и должником может быть предусмотрена обязанность должника исполнить обязательство по передаче денег или ценных бумаг путем внесения долга в депозит нотариуса.

3. Во всякое время до получения кредитором денег или ценных бумаг из депозита нотариуса либо суда должник вправе потребовать возврата ему таких денег или ценных бумаг, а также дохода по ним. В случае возврата должнику исполненного по обязательству должник не считается исполнившим обязательство.

Статья 327.1

Исполнение обязанностей, а равно и осуществление, изменение и прекращение определенных прав по договорному обязательству, может быть обусловлено совершением или несвершением одной из сторон обязательства определенных действий либо наступлением иных обстоятельств, предусмотренных договором, в том числе полностью зависящих от воли одной из сторон

Статья 328

1. Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое обусловлено исполнением другой стороной своих обязательств.
2. В случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если предусмотренное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Статья 328

3. Ни одна из сторон обязательства, по условиям которого предусмотрено встречное исполнение, не вправе требовать по суду исполнения, не предоставив причитающегося с нее по обязательству другой стороне.
4. Правила, предусмотренные пунктами 2 и 3 настоящей статьи, применяются, если законом или договором не предусмотрено иное.

Статья 329

1. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием вещи должника, поручительством, независимой гарантией, задатком, **обеспечительным платежом** и другими способами, предусмотренными законом или договором.
2. Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство.

Статья 329

3. При недействительности соглашения, из которого возникло основное обязательство, обеспеченными считаются связанные с последствиями такой недействительности обязанности по возврату имущества, полученного по основному обязательству.
4. Прекращение основного обязательства влечет прекращение обеспечивающего его обязательства, если иное не предусмотрено законом или договором.

Статья 333

1. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. **Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.**

Статья 333

2. Уменьшение неустойки, определенной договором и подлежащей уплате лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, допускается в исключительных случаях, если будет доказано, что взыскание неустойки в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды.
3. Правила настоящей статьи не затрагивают право должника на уменьшение размера его ответственности на основании статьи 404 настоящего Кодекса и право кредитора на возмещение убытков в случаях, предусмотренных статьей 394 настоящего Кодекса.

Статья 361

1. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. **Договор поручительства может быть заключен в обеспечение как денежных, так и неденежных обязательств, а также в обеспечение обязательства, которое возникнет в будущем.**
2. Поручительство может возникать на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств. **Правила настоящего Кодекса о поручительстве в силу договора применяются к поручительству, возникающему на основании закона, если законом не установлено иное.**

Статья 361

3. Условия поручительства, относящиеся к основному обязательству, считаются согласованными, если в договоре поручительства имеется отсылка к договору, из которого возникло или возникнет в будущем обеспечиваемое обязательство. В договоре поручительства, поручителем по которому является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, может быть указано, что поручительство обеспечивает все существующие и (или) будущие обязательства должника перед кредитором в пределах определенной суммы.

Статья 363

3. Лица, совместно давшие поручительство (сопоручители), отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства. **Если из соглашения между сопоручителями и кредитором не следует иное, сопоручители, ограничившие свою ответственность перед кредитором, считаются обеспечившими основное обязательство каждый в своей части. Сопоручитель, исполнивший обязательство, имеет право потребовать от других лиц, предоставивших обеспечение основного обязательства совместно с ним, возмещения уплаченного пропорционально их участию в обеспечении основного обязательства.**

Статья 363

4. При утрате существовавшего на момент возникновения поручительства обеспечения основного обязательства или ухудшении условий его обеспечения по обстоятельствам, зависящим от кредитора, поручитель освобождается от ответственности в той мере, в какой он мог потребовать возмещения (статья 365) за счет утраченного обеспечения, если докажет, что в момент заключения договора поручительства он был вправе разумно рассчитывать на такое возмещение. Соглашение с поручителем-гражданином, устанавливающее иные последствия утраты обеспечения, является ничтожным.

Статья 364

2. Поручитель вправе не исполнять свое обязательство, пока кредитор имеет возможность получить удовлетворение своего требования путем его зачета против требования должника.
3. В случае смерти должника поручитель по этому обязательству не может ссылаться на ограниченную ответственность наследников должника по долгам наследодателя (пункт 1 статьи 1175).

Статья 364

4. Поручитель, который приобрел права созалогодержателя или права по иному обеспечению основного обязательства, не вправе осуществлять их во вред кредитору, в том числе не имеет права на удовлетворение своего требования к должнику из стоимости заложенного имущества до полного удовлетворения требований кредитора по основному обязательству.
5. Ограничение права поручителя на выдвижение возражений, которые мог бы представить должник, не допускается. Соглашение об ином ничтожно.

Статья 366

1. Должник, извещенный поручителем о предъявленном к нему кредитором требовании или привлеченный поручителем к участию в деле, обязан сообщить поручителю обо всех имеющихся у него возражениях против этого требования и предоставить имеющиеся у него в подтверждение этих требований доказательства. В противном случае должник лишается права выдвигать возражения, которые могли быть заявлены против требования кредитора, против требования поручителя (пункт 1 статьи 365), если иное не предусмотрено соглашением между поручителем и должником.

Статья 366

2. Должник, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, обязан известить об этом поручителя немедленно. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший свое обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное или предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное.

Статья 367

1. Поручительство прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства. **Прекращение обеспеченного обязательства в связи с ликвидацией должника после того, как кредитор предъявил в суд или в ином установленном законом порядке требование к поручителю, не прекращает поручительство.**

Если основное обязательство обеспечено поручительством в части, частичное исполнение основного обязательства засчитывается в счет его необеспеченной части.

Если между должником и кредитором существует несколько обязательств, только одно из которых обеспечено поручительством, и должник не указал, какое из обязательств он исполняет, считается, что им исполнено необеспеченное обязательство.

Статья 367

2. В случае, если обеспеченное поручительством обязательство было изменено без согласия поручителя, что повлекло за собой увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, **поручитель отвечает на прежних условиях.**

Договор поручительства может предусматривать заранее данное согласие поручителя в случае изменения обязательства отвечать перед кредитором на измененных условиях. Такое согласие должно предусматривать пределы, в которых поручитель согласен отвечать по обязательствам должника.

Статья 367

3. Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель в разумный срок после направления ему уведомления о переводе долга не согласился отвечать за нового должника. **Согласие поручителя отвечать за нового должника должно быть явно выраженным и должно позволять установить круг лиц, при переводе долга на которых поручительство сохраняет силу.**

Статья 367

- 4. Смерть должника, реорганизация юридического лица-должника не прекращают поручительство.**
5. Поручительство прекращается, если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем.

Статья 367

6. Поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано.

Если такой срок не установлен, оно прекращается при условии, что кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иск к поручителю.

Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Предъявление кредитором к должнику требования о досрочном исполнении обязательства не сокращает срок действия поручительства, определяемый исходя из первоначальных условий основного обязательства.

Статья 368

1. По **независимой** гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. **Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.**
2. Независимая гарантия выдается в письменной форме (пункт 2 статьи 434), **позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром.**

Статья 368

3. Независимые гарантии могут выдаваться банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии), а также другими коммерческими организациями. К обязательствам лиц, не указанных в абзаце первом настоящего пункта и выдавших независимую гарантию, применяются правила о договоре поручительства.

Статья 368

1. В независимой гарантии должны быть указаны:

дата выдачи;

принципал;

бенефициар;

гарант;

основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается
гарантией;

денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее
определения;

срок действия гарантии;

обстоятельства, при наступлении которых должна быть
выплачена сумма гарантии.

В независимой гарантии может содержаться условие об уменьшении или увеличении суммы гарантии при наступлении определенного срока или определенного события.

Статья 368

5. Правила настоящего параграфа применяются также в случаях, когда обязательство лица, предоставившего обеспечение, состоит в передаче акций, облигаций или вещей, определенных родовыми признаками, если иное не вытекает из существа отношений

Статья 369

- ~~1. Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства).~~
- ~~2. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.~~

Статья 370

1. Предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, от отношений между принципалом и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них.

Статья 370

2. Гарант не вправе выдвигать против требования бенефициара возражения, вытекающие из основного обязательства, в обеспечение исполнения которого независимая гарантия выдана, а также из какого-либо иного обязательства, в том числе из соглашения о выдаче независимой гарантии, и в своих возражениях против требования бенефициара об исполнении независимой гарантии не вправе ссылаться на обстоятельства, не указанные в гарантии.
3. Гарант не вправе предъявлять бенефициару к зачету требование, уступленное гаранту принципалом, если иное не предусмотрено независимой гарантией или соглашением гаранта с бенефициаром

Статья 371

1. Независимая гарантия не может быть отозвана или изменена гарантом, если в ней не предусмотрено иное.
2. В случаях, когда по условиям независимой гарантии допускается ее отзыв или изменение гарантом, такой отзыв или такое изменение производится в форме, в которой выдана гарантия, если иная форма не предусмотрена гарантией.

Статья 371

3. Если по условиям независимой гарантии допускается возможность ее отзыва или изменения гарантом с согласия бенефициара, то обязательство гаранта считается измененным или прекращенным с момента получения гарантом согласия бенефициара.
4. Изменение обязательства гаранта после выдачи независимой гарантии принципалу не затрагивает прав и обязанностей принципала, если он впоследствии не дал согласие на соответствующее изменение.

Статья 372

1. Бенефициар по независимой гарантии не вправе передавать другому лицу право требования к гаранту, если в гарантии не предусмотрено иное. **Передача бенефициаром прав по независимой гарантии другому лицу допускается лишь при условии одновременной уступки тому же лицу прав по основному обязательству.**
2. В случае, когда по условиям независимой гарантии допускается передача бенефициаром права требования к гаранту, такая передача возможна лишь с согласия гаранта, если в гарантии не предусмотрено иное.

Статья 373

Независимая гарантия вступает в силу с момента **ее отправки (передачи) гарантом**, если в гарантии не предусмотрено иное.

Статья 374

1. Требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. **В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии.**
2. Требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания срока действия независимой гарантии

Статья 375

2. Гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней со дня, следующего за днем получения требования со всеми приложенными к нему документами, и, если требование признано им надлежащим, произвести платеж. Условиями независимой гарантии может быть предусмотрен иной срок рассмотрения требования, не превышающий тридцати дней.
3. Гарант проверяет соответствие требования бенефициара условиям независимой гарантии, а также оценивает по внешним признакам приложенные к нему документы

Статья 375.1

Бенефициар обязан возместить гаранту или принципалу убытки, которые причинены вследствие того, что представленные им документы являлись недостоверными либо предъявленное требование являлось необоснованным

Статья 376

1. Гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям независимой гарантии либо представлены гаранту по окончании срока действия независимой гарантии. **Гарант должен уведомить об этом бенефициара в срок, предусмотренный пунктом 2 статьи 375 настоящего Кодекса, указав причину отказа.**

Статья 376

2. Гарант имеет право приостановить платеж на срок до семи дней, если он имеет разумные основания полагать, что:
 - 1) какой-либо из представленных ему документов является недостоверным;
 - 2) обстоятельство, на случай возникновения которого независимая гарантия обеспечивала интересы бенефициара, не возникло;
 - 3) основное обязательство принципала, обеспеченное независимой гарантией, недействительно;
 - 4) исполнение по основному обязательству принципала принято бенефициаром без каких-либо возражений.

Статья 376

3. В случае приостановления платежа гарант обязан уведомить бенефициара и принципала о причинах и сроке приостановления платежа незамедлительно.
4. Гарант несет ответственность перед бенефициаром и принципалом за необоснованное приостановление платежа.
5. По истечении срока, предусмотренного пунктом 2 настоящей статьи, при отсутствии оснований для отказа в удовлетворении требования бенефициара (пункт 1 настоящей статьи) гарант обязан произвести платеж по гарантии

Статья 377

1. Предусмотренное банковской–гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия.
2. Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не **ограничена** суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

Статья 378

1. Обязательство гаранта перед бенефициаром по независимой гарантии прекращается:
 - 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
 - 2) окончанием определенного в независимой гарантии срока, на который она выдана;
 - 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии;
 - 4) по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства.

Статья 378

- 2. Независимой гарантией или соглашением гаранта с бенефициаром может быть предусмотрено, что для прекращения обязательства гаранта перед бенефициаром необходимо вернуть гаранту выданную им гарантию. Прекращение обязательства гаранта по основаниям, указанным в подпунктах 1 и 2 пункта 1 настоящей статьи, не зависит от того, возвращена ли ему независимая гарантия.**
- 3. Гарант, которому стало известно о прекращении независимой гарантии по основаниям, предусмотренным настоящей статьей, должен уведомить об этом принципала без промедления.**

Статья 379

1. Принципал обязан возместить гаранту выплаченные в соответствии с условиями независимой гарантии денежные суммы, **если соглашением о выдаче гарантии не предусмотрено иное.**
2. Гарант не вправе требовать от принципала возмещения денежных сумм, уплаченных бенефициару не в соответствии с условиями независимой гарантии или за нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, за исключением случаев, если соглашением гаранта с принципалом предусмотрено иное **либо принципал дал согласие на платеж по гарантии.**

Статья 380

- 4. Если иное не установлено законом, по соглашению сторон задатком может быть обеспечено исполнение обязательства по заключению основного договора на условиях, предусмотренных предварительным договором (статья 429).**

Ср. Постановление Президиума ВАС РФ от 19.01.2010 № 13331/09

Статья 381.1

1. Денежное обязательство, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, и обязательство, возникшее по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 1062 настоящего Кодекса, по соглашению сторон могут быть обеспечены внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы (обеспечительный платеж).

Обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем. При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства.

Статья 381.1

2. В случае ненаступления в предусмотренный договором срок обстоятельств, указанных в абзаце втором пункта 1 настоящей статьи, или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительный платеж подлежит возврату, если иное не предусмотрено соглашением сторон.
3. Договором может быть предусмотрена обязанность соответствующей стороны дополнительно внести или частично вернуть обеспечительный платеж при наступлении определенных обстоятельств.
4. На сумму обеспечительного платежа проценты, установленные статьей 317.1 настоящего Кодекса, не начисляются, если иное не предусмотрено договором.

Статья 381.2

Правила об обеспечительном платеже (статья 381.1) применяются также в случаях, если в счет обеспечения вносятся подлежащие передаче по обеспечиваемому обязательству акции, облигации, иные ценные бумаги или вещи, определенные родовыми признаками

Статья 388

1. Соглашение между должником и кредитором об ограничении или о запрете уступки требования по денежному обязательству, связанному с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, не лишает силы такую уступку и не может служить основанием для расторжения договора, из которого возникло это требование, но кредитор (цедент) не освобождается от ответственности перед должником за данное нарушение соглашения.

Статья 388.1

- ~~1. Требование по обязательству, которое возникнет в будущем (будущее требование), может быть уступлено, если уступка производится на основании сделки, связанной с осуществлением ее сторонами предпринимательской деятельности.~~

Статья 393

1....

Если иное не установлено законом, использование кредитором иных способов защиты нарушенных прав, предусмотренных законом или договором, не лишает его права требовать от должника возмещения убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

2. ...

Возмещение убытков в полном размере означает, что в результате их возмещения кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом.

Статья 393

5. Размер подлежащих возмещению убытков должен быть установлен с разумной степенью достоверности. Суд не может отказать в удовлетворении требования кредитора о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, только на том основании, что размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности. В этом случае размер подлежащих возмещению убытков определяется судом с учетом всех обстоятельств дела исходя из принципов справедливости и соразмерности ответственности допущенному нарушению обязательства.

Статья 393

6. В случае нарушения должником обязательства по воздержанию от совершения определенного действия (негативное обязательство) кредитор независимо от возмещения убытков вправе требовать пресечения соответствующего действия, если это не противоречит существу обязательства. Данное требование может быть предъявлено кредитором и в случае возникновения реальной угрозы нарушения такого обязательства.

Статья 393.1

1. В случае, если неисполнение или ненадлежащее исполнение должником договора повлекло его досрочное прекращение и кредитор заключил взамен его аналогичный договор, кредитор вправе потребовать от должника возмещения убытков в виде разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора.

Статья 393.1

2. Если кредитор не заключил аналогичный договор взамен прекращенного договора (пункт 1 настоящей статьи), но в отношении предусмотренного прекращенным договором исполнения имеется текущая цена на сопоставимые товары, работы или услуги, кредитор вправе потребовать от должника возмещения убытков в виде разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и текущей ценой. Текущей ценой признается цена, взимаемая в момент прекращения договора за сопоставимые товары, работы или услуги в месте, где должен был быть исполнен договор, а при отсутствии текущей цены в указанном месте - цена, которая применялась в другом месте и может служить разумной заменой с учетом транспортных и иных дополнительных расходов.

Статья 393.1

2. Удовлетворение требований, предусмотренных пунктами 1 и 2 настоящей статьи, не освобождает сторону, не исполнившую обязательства или ненадлежаще его исполнившую, от возмещения иных убытков, причиненных другой стороне.

Статья 395

1. За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующими в месте жительства кредитора или, если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения, опубликованными Банком России и имевшими место в соответствующие периоды **средними ставками банковского процента по вкладам физических лиц**. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором

Статья 395

4. В случае, когда соглашением сторон предусмотрена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежного обязательства, предусмотренные настоящей статьей проценты не подлежат взысканию, если иное не предусмотрено законом или договором.
5. Начисление процентов на проценты (сложные проценты) не допускается, если иное не установлено законом. По обязательствам, исполняемым при осуществлении сторонами предпринимательской деятельности, применение сложных процентов не допускается, если иное не предусмотрено законом или договором.
6. Если подлежащая уплате сумма процентов явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд по заявлению должника вправе уменьшить предусмотренные договором проценты, но не менее чем до суммы, определенной исходя из ставки, указанной в пункте 1 настоящей статьи.

Статья 399

- 4. Правила настоящей статьи применяются, если настоящим Кодексом или иными законами не установлен другой порядок привлечения к субсидиарной ответственности.**

Ср. Концепция совершенствования ГК РФ:

«2.5. В ст. 399 ГК РФ включить дополнительный пункт, предусматривающий, что настоящим Кодексом и иными законами может быть предусмотрен иной порядок привлечения к субсидиарной ответственности (например, ст. 115, ст. 120 ГК РФ, законодательство о несостоятельности (банкротстве))».

Статья 406

- a) в абзаце первом слова "делового оборота" исключить;
- b) дополнить абзацем следующего содержания: **"Кредитор не считается просрочившим в случае, если должник был не в состоянии исполнить обязательство, вне зависимости от того, что кредитором не были совершены действия, предусмотренные абзацем первым настоящего пункта."**

Статья 406.1

1. Стороны обязательства, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут своим соглашением предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в таком соглашении обстоятельств и не связанные с нарушением обязательства его стороной (потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявлением требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или к третьему лицу, указанному в соглашении, и т.п.). Соглашением сторон должен быть определен размер возмещения таких потерь или порядок его определения.

Статья 406.1

2. Суд не может уменьшить размер возмещения потерь, предусмотренных настоящей статьей, за исключением случаев, если доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению размера потерь.
3. Потери, предусмотренные настоящей статьей, возмещаются независимо от признания договора незаключенным или недействительным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Статья 406.1

4. В случае, если потери возникли в связи с неправомерными действиями третьего лица, к стороне, возместившей такие потери, переходит требование кредитора к этому третьему лицу о возмещении убытков.
5. Правила настоящей статьи применяются также в случаях, если условие о возмещении потерь предусмотрено в корпоративном договоре либо в договоре об отчуждении акций или долей в уставном капитале хозяйственного общества, стороной которого является физическое лицо.

Статья 407

3. Стороны своим соглашением вправе прекратить обязательство и определить последствия его прекращения, если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства.

Статья 409

По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами.

Статья 410

...

В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок которого не наступил

Статья 411

Не допускается зачет требований:

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

о пожизненном содержании;

о взыскании алиментов;

по которым истек срок исковой давности;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором

Статья 413

Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице **если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства**

Статья 414

1. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами (новация), **если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений.**
2. Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным обязательством, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Статья 415

1. Обязательство считается прекращенным с момента получения должником уведомления кредитора о прощении долга, если должник в разумный срок не направит кредитору возражений против прощения долга.

Статья 416

1. Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает, наступившим после возникновения обязательства.

Статья 417

1. Если в результате издания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части. Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения в соответствии со статьями 13 и 16 настоящего Кодекса.
2. **Обязательство не считается прекращенным, если издание акта органа государственной власти или органа местного самоуправления, повлекшее невозможность исполнения обязательства, вызвано неправомерными действиями (бездействием) самого должника.**

Статья 417

3. В случае признания недействительным либо отмены в установленном порядке акта органа государственной власти или органа местного самоуправления (пункт 1 настоящей статьи) **обязательство не считается прекращенным, если иное не вытекает из соглашения сторон или существования обязательства либо если кредитор в разумный срок не отказался от исполнения обязательства.**

Статья 420

2. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 настоящего Кодекса, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Статья 421

2. ...

К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (пункт 1 статьи 6) к отдельным отношениям сторон по договору.

Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Статья 425

2. Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа соответствующих отношений.

Статья 426

1. Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.). Лицо, осуществляющее предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом в отношении заключения публичного договора, за исключением случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

Статья 426

2. В публичном договоре цена товаров, работ или услуг должна быть одинаковой для **потребителей соответствующей категории**. Иные условия публичного договора не могут устанавливаться исходя из преимуществ отдельных потребителей или оказания им предпочтения, за исключением случаев, если законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот отдельным категориям потребителей

в пункте 3: слова "коммерческой организации" заменить словами "лица, осуществляющего предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность."

Статья 427

2. В случаях, когда в договоре не содержится отсылка к примерным условиям, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота, если они отвечают требованиям, установленным статьей 5 и пунктом 5 статьи 421 настоящего Кодекса.

Статья 428

2. ...

Если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства, в случае изменения или расторжения договора судом по требованию присоединившейся к договору стороны договор считается действовавшим в измененной редакции либо соответственно не действовавшим с момента его заключения.

Статья 428

3. Правила, предусмотренные пунктом 2 настоящей статьи, подлежат применению также в случаях, если при заключении договора, не являющегося договором присоединения, условия договора определены одной из сторон, а другая сторона в силу явного неравенства переговорных возможностей поставлена в положение, существенно затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора.

Статья 429

3. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также **условия основного договора, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение при заключении предварительного договора.**

Статья 429

5. В случаях, если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 настоящего Кодекса. Требование о понуждении к заключению основного договора может быть заявлено в течение шести месяцев с момента неисполнения обязательства по заключению договора.

В случае возникновения разногласий сторон относительно условий основного договора такие условия определяются в соответствии с решением суда. Основной договор в этом случае считается заключенным с момента вступления в законную силу решения суда или с момента, указанного в решении суда.

Статья 429.1

1. Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.
2. К отношениям сторон, не урегулированным отдельными договорами, в том числе в случае незаключения сторонами отдельных договоров, подлежат применению общие условия, содержащиеся в рамочном договоре, если иное не указано в отдельных договорах или не вытекает из существа обязательства.

Статья 429.2

1. В силу соглашения о предоставлении опциона на заключение договора (опцион на заключение договора) одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом. Опцион на заключение договора предоставляется за плату или другое встречное предоставление, если иное не предусмотрено соглашением, в том числе заключенным между коммерческими организациями. Другая сторона вправе заключить договор путем акцепта такой оферты в порядке, в сроки и на условиях, которые предусмотрены опционом. Опционом на заключение договора может быть предусмотрено, что акцепт возможен только при наступлении определенного таким опционом условия, в том числе зависящего от воли одной из сторон.

Статья 429.2

2. В случае, когда опционом на заключение договора срок для акцепта безотзывной оферты не установлен, этот срок считается равным одному году, если иное не вытекает из существа договора или обычаев.
3. Если опционом на заключение договора не предусмотрено иное, платеж по нему не засчитывается в счет платежей по договору, заключаемому на основании безотзывной оферты, и не подлежит возврату в случае, когда не будет акцепта.
4. Опцион на заключение договора должен содержать условия, позволяющие определить предмет и другие существенные условия договора, подлежащего заключению. Предмет договора, подлежащего заключению, может быть описан любым способом, позволяющим его идентифицировать на момент акцепта безотзывной оферты.

Статья 429.2

5. Опцион на заключение договора заключается в форме, установленной для договора, подлежащего заключению.
6. Опцион на заключение договора может быть включен в другое соглашение, если иное не вытекает из существа такого соглашения.
7. Права по опциону на заключение договора могут быть уступлены другому лицу, если иное не предусмотрено этим соглашением или не вытекает из его существа.
8. Особенности отдельных видов опционов на заключение договора могут быть установлены законом.

Статья 429.3

1. По опционному договору одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий (в том числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество), и при этом, если управомоченная сторона не заявит требование в указанный срок, опционный договор прекращается. Опционным договором может быть предусмотрено, что требование по опционному договору считается заявленным при наступлении определенных таким договором обстоятельств.

Статья 429.3

2. За право заявить требование по опционному договору сторона уплачивает предусмотренную таким договором денежную сумму, за исключением случаев, если опционным договором, в том числе заключенным между коммерческими организациями, предусмотрена его безвозмездность либо если заключение такого договора обусловлено иным обязательством или иным охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон.
3. При прекращении опционного договора платеж, предусмотренный пунктом 2 настоящей статьи, возврату не подлежит, если иное не предусмотрено опционным договором.
4. Особенности отдельных видов опционных договоров могут быть установлены законом или в установленном им порядке.

Статья 429.4

1. Договором с исполнением по требованию (абонентским договором) признается договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в том числе периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в затребованных количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом.
2. Абонент обязан вносить платежи или предоставлять иное исполнение по абонентскому договору независимо от того, было ли затребовано им соответствующее исполнение от исполнителя, если иное не предусмотрено законом или договором.

Статья 431

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Статья 431.1

1. Положения настоящего Кодекса о недействительности сделок (параграф 2 главы 9) применяются к договорам, если иное не установлено правилами об отдельных видах договоров и настоящей статьей.
2. Сторона, которая приняла от контрагента исполнение по договору, связанному с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и при этом полностью или частично не исполнила свое обязательство, не вправе требовать признания договора недействительным, за исключением случаев признания договора недействительным по основаниям, предусмотренным статьями 173, 178 и 179 настоящего Кодекса, а также если предоставленное другой стороной исполнение связано с заведомо недобросовестными действиями этой стороны.

Статья 433.1

3. В случае признания недействительным по требованию одной из сторон договора, который является оспоримой сделкой и исполнение которого связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, общие последствия недействительности сделки (статья 167) применяются, если иные последствия недействительности договора не предусмотрены соглашением сторон, заключенным после признания договора недействительным и не затрагивающим интересов третьих лиц, а также не нарушающим публичных интересов.

Статья 431.2

1. Сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Признание договора незаключенным или недействительным само по себе не препятствует наступлению последствий, предусмотренных абзацем первым настоящего пункта.

Предусмотренная настоящей статьей ответственность наступает, если сторона, предоставившая недостоверные заверения, исходила из того, что другая сторона будет полагаться на них, или имела разумные основания исходить из такого предположения.

Статья 431.2

2. Сторона, полагавшаяся на недостоверные заверения контрагента, имеющие для нее существенное значение, наряду с требованием о возмещении убытков или взыскании неустойки также вправе отказаться от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.
3. Сторона, заключившая договор под влиянием обмана или существенного заблуждения, вызванного недостоверными заверениями, данными другой стороной, вправе вместо отказа от договора (пункт 2 настоящей статьи) требовать признания договора недействительным (статьи 179 и 178).

Статья 431.2

4. Последствия, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются к стороне, давшей недостоверные заверения при осуществлении предпринимательской деятельности, а равно и в связи с корпоративным договором либо договором об отчуждении акций или долей в уставном капитале хозяйственного общества, независимо от того, было ли ей известно о недостоверности таких заверений, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

В случаях, предусмотренных абзацем первым настоящего пункта, предполагается, что сторона, предоставившая недостоверные заверения, знала, что другая сторона будет полагаться на такие заверения.

Статья 432

3. Сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности (пункт 3 статьи 1).

Статья 433

3. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

Статья 434

«2. ... письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, **в том числе электронными документами**, передаваемыми по каналам связи, позволяющими...

Электронным документом, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту.

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

Статья 434.1

1. Если иное не предусмотрено законом или договором, граждане и юридические лица свободны в проведении переговоров о заключении договора, самостоятельно несут расходы, связанные с их проведением, и не отвечают за то, что соглашение не достигнуто.
2. При вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно, в частности не допускать вступление в переговоры о заключении договора или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной.

Статья 434.1

Недобросовестными действиями при проведении переговоров предполагаются:

- 1) предоставление стороне неполной или недостоверной информации, в том числе умолчание об обстоятельствах, которые в силу характера договора должны быть доведены до сведения другой стороны;
- 2) внезапное и неоправданное прекращение переговоров о заключении договора при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла разумно этого ожидать.

Статья 433.1

3. Сторона, которая ведет или прерывает переговоры о заключении договора недобросовестно, обязана возместить другой стороне причиненные этим убытки. Убытками, подлежащими возмещению недобросовестной стороной, признаются расходы, понесенные другой стороной в связи с ведением переговоров о заключении договора, а также в связи с утратой возможности заключить договор с третьим лицом.

Статья 433.1

4. Если в ходе переговоров о заключении договора сторона получает информацию, которая передается ей другой стороной в качестве конфиденциальной, она обязана не раскрывать эту информацию и не использовать ее ненадлежащим образом для своих целей независимо от того, будет ли заключен договор.

При нарушении этой обязанности она должна возместить другой стороне убытки, причиненные в результате раскрытия конфиденциальной информации или использования ее для своих целей.

Статья 433.1

5. Стороны могут заключить соглашение о порядке ведения переговоров. Такое соглашение может конкретизировать требования к добросовестному ведению переговоров, устанавливать порядок распределения расходов на ведение переговоров и иные подобные права и обязанности. Соглашение о порядке ведения переговоров может устанавливать неустойку за нарушение предусмотренных в нем положений. Условия соглашения о порядке ведения переговоров, ограничивающие ответственность за недобросовестные действия сторон соглашения, ничтожны.

Статья 433.1

6. Предусмотренные пунктами 3 и 4 настоящей статьи положения об обязанности стороны возместить убытки, причиненные другой стороне, не применяются к гражданам, признаваемым потребителями в соответствии с законодательством о защите прав потребителей.
7. Правила настоящей статьи применяются независимо от того, был ли заключен сторонами договор по результатам переговоров.
8. Правила настоящей статьи не исключают применения к отношениям, возникшим при установлении договорных обязательств, правил главы 59 настоящего Кодекса.

Статья 438

2. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, **соглашения сторон**, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

Статья 445

4. Если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. **В этом случае договор считается заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда.**

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Статья 446

1. В случаях передачи разногласий, возникших при заключении договора, на рассмотрение суда на основании статьи 445 настоящего Кодекса либо по соглашению сторон условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда.
2. **Разногласия, которые возникли при заключении договора и не были переданы на рассмотрение суда в течение шести месяцев с момента их возникновения, не подлежат урегулированию в судебном порядке.**

Статья 447

2. В качестве организатора торгов могут выступать собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, **другое лицо, имеющее интерес в заключении договора с тем, кто выиграет торги**, а также лицо, действующее на основании договора с указанными лицами и выступающее от их имени или от своего имени, если иное не предусмотрено законом (нотариус, специализированная организация и др.).

Статья 447

4. Торги **(в том числе электронные)** проводятся в форме аукциона, конкурса **или в иной форме, предусмотренной законом.**
5. Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. **Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом.**

Статья 447

6. Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, применяются также к торгам, проводимым в целях заключения договоров на приобретение товаров, выполнение работ, оказание услуг или приобретение имущественных прав, если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений.

К организованным торгам правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, не применяются, если иное не установлено законом.

~~6.~~ Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, применяются к публичным торгам, проводимым в порядке исполнения решения суда, если иное не предусмотрено процессуальным законодательством.

Статья 448

1. Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.
2. Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Статья 448

2. ... В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.
3. Условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов.

Статья 448

4. Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случае, если организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от проведения торгов.

Статья 448

5. Участники торгов вносят задаток в размере, в сроки и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату.

Задаток возвращается также лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Если иное не установлено законом, обязательства организатора и участников торгов по заключению договора по результатам торгов могут обеспечиваться независимой гарантией.

Статья 448

6. Если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Лицо, уклонившееся от подписания протокола, обязано возместить причиненные этим убытки в части, превышающей размер предоставленного обеспечения.

Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, при уклонении организатора торгов от подписания протокола победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения.

Статья 448

7. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, победитель торгов не вправе уступать права и осуществлять перевод долга по обязательствам, возникшим из заключенного на торгах договора. Обязательства по такому договору должны быть исполнены победителем торгов лично, если иное не установлено в соответствии с законом.

Статья 448

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

Статья 449

1. Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица в течение одного года со дня проведения торгов.

Торги могут быть признаны недействительными в случае, если:

- кто-либо необоснованно был отстранен от участия в торгах;
- на торгах неосновательно была не принята высшая предложенная цена; продажа была произведена ранее указанного в извещении срока;
- были допущены иные существенные нарушения порядка проведения торгов, повлекшие неправильное определение цены продажи;
- были допущены иные нарушения правил, установленных законом.

Статья 449

- 2.** Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги, и применение последствий, предусмотренных статьей 167 настоящего Кодекса.

- 3.** Расходы организатора торгов, связанные с применением последствий недействительности торгов и необходимостью проведения повторных торгов, распределяются между лицами, допустившими нарушения, повлекшие признание торгов недействительными.

Статья 449.1

1. Под публичными торгами понимаются торги, проводимые в целях исполнения решения суда или исполнительных документов в порядке исполнительного производства. Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, применяются к публичным торгам, если иное не установлено настоящим Кодексом и процессуальным законодательством.
2. Организатором публичных торгов выступает лицо, уполномоченное в соответствии с законом или иным правовым актом отчуждать имущество в порядке исполнительного производства.
3. Должник, взыскатели и лица, имеющие права на имущество, продаваемое на публичных торгах, вправе на них присутствовать.

Статья 449.1

4. Извещение о проведении публичных торгов публикуется в порядке, предусмотренном пунктом 2 статьи 448 настоящего Кодекса, а также размещается на сайте органа, осуществляющего исполнительное производство. Извещение должно содержать наряду со сведениями, указанными в пункте 2 статьи 448 настоящего Кодекса, указание на собственника (правообладателя) имущества.
5. В публичных торгах не могут участвовать должник, организации, на которые возложены оценка и реализация имущества должника, и работники указанных организаций, должностные лица органов государственной власти, органов местного самоуправления, чье участие в торгах может оказать влияние на условия и результаты торгов, а также члены семей соответствующих физических лиц.

Статья 449.1

6. В протоколе о результатах публичных торгов должны быть указаны все участники торгов, а также предложения о цене, которые они вносили.
7. В случае неуплаты победителем торгов покупной цены в установленный срок договор с ним считается незаключенным, а торги признаются несостоявшимися. Организатор торгов также вправе требовать возмещения причиненных ему убытков.

Статья 450

1. ...

Многосторонним договором, исполнение которого связано с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, может быть предусмотрена возможность изменения или расторжения такого договора по соглашению как всех, так и большинства лиц, участвующих в указанном договоре, если иное не установлено законом. В указанном в настоящем абзаце договоре может быть предусмотрен порядок определения такого большинства.

Статья 450

- ~~3. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.~~
4. Сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами или договором предоставлено право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Статья 450.1

1. Предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.
2. В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Статья 450.1

3. В случае отсутствия у одной из сторон договора лицензии на осуществление деятельности или членства в саморегулируемой организации, необходимых для исполнения обязательства по договору, другая сторона вправе отказаться от договора (исполнения договора) и потребовать возмещения убытков.
4. Сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Статья 450.1

5. В случаях, если при наличии оснований для отказа от договора (исполнения договора) сторона, имеющая право на такой отказ, подтверждает действие договора, в том числе путем принятия от другой стороны предложенного последней исполнения обязательства, последующий отказ по тем же основаниям не допускается.

Статья 450.1

6. Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором, в случаях, когда сторона, осуществляющая предпринимательскую деятельность, при наступлении обстоятельств, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором и служащих основанием для осуществления определенного права по договору, заявляет отказ от осуществления этого права, в последующем осуществление этого права по тем же основаниям не допускается, за исключением случаев, когда аналогичные обстоятельства наступили вновь.

Статья 450.1

7. В случаях, установленных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором, правила пункта 6 настоящей статьи применяются при неосуществлении определенного права в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Статья 451, 452

слова «делового оборота» - исключить

Статья 453

2. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства.

4. ...

В случае, когда до расторжения или изменения договора одна из сторон, получив от другой стороны исполнение обязательства по договору, не исполнила свое обязательство либо предоставила другой стороне неравноценное исполнение, к отношениям сторон применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (глава 60), если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства.

Вступление в силу

- Вступает в силу с 1 июня 2015 года
- Положения ГК РФ в редакции настоящего Федерального закона применяются к правоотношениям, возникшим после дня вступления в силу настоящего Федерального закона.
- По правоотношениям, возникшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, положения ГК РФ (в редакции настоящего Федерального закона) применяются к тем правам и обязанностям, которые возникнут после дня вступления в силу настоящего Федерального закона, если иное не предусмотрено настоящей статьей.
- Впредь до приведения других актов в соответствии с настоящим законом, они применяются постольку, поскольку не противоречат ему

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

r.bevzenko@pgplaw.ru





Контактные данные

Россия, 123610, Москва,
Краснопресненская наб., 12, подъезд
7,
Центр Международной Торговли-II
Тел.: +7 (495) 967 0007
Факс: +7 (495) 967 0008
E-mail: info@pgplaw.ru
www.pgplaw.ru

Россия, 191015, Санкт-Петербург,
ул. Шпалерная, 54,
бизнес-центр «Золотая Шпалерная»
Тел.: +7 (812) 640 6010
Факс: +7 (812) 640 6020
E-mail: spb@pgplaw.ru

Россия, 660077, Красноярск,
ул. Весны, 3А,
бизнес-центр «Весна»
Тел.: +7 (391) 255 0707
Факс: +7 (391) 277 7300
Электронная почта:
krs@pgplaw.ru



Association
of European
Businesses

Андрей Чумаков

Старший юрист, ЕУ

***СЕССИЯ 2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВ И ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ
РАБОТА: ЧТО НУЖНО ПЕРЕНАСТРОИТЬ
КОМПАНИЯМ С УЧЕТОМ НОВЫХ ПРАВИЛ***

***Обновленные способы защиты
интересов стороны договора (убытки,
неустойка, проценты, эстоппель)***

Обновленные способы защиты интересов стороны договора (убытки, неустойка, проценты, эстоппель)

2 июня 2015 года



Совершенствуя бизнес,
улучшаем мир

Убытки (ст.393 ГК РФ)

Определение «полного» возмещения убытков

Возмещение убытков в полном размере означает, что в результате их возмещения кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом

- ▶ Корреспондирует с положением ст. 15 ГК РФ о праве лица требовать полного возмещения причиненных ему убытков
- ▶ Реализован подход английского контрактного права относительно принципа возмещения убытков

“party ... to be placed in the same situation with respect to damages as if the contract had been performed”

- ▶ Будут ли эти изменения иметь практический смысл?

▪

Убытки (ст.393 ГК РФ)

Принцип разумной степени достоверности

- ▶ Разумная степень достоверности – как антагонист абсолютной степени достоверности
 - ▶ Постановление Президиума ВАС РФ от 06.09.2011 N 2929/11 по делу N А56-44387/2006
- ▶ Разумная степень достоверности не является обязательной

Суд не может отказать в удовлетворении требования кредитора о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, только на том основании, что размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности

- ▶ Альтернатива разумной степени достоверности - возмещение убытков по принципу справедливости и соразмерности
 - ▶ Применим ли этот принцип при нарушении заверений?

Убытки (ст.393.1 ГК РФ)

Возмещение убытков при прекращении договора

- ▶ Перенос принципов исчисления убытков при расторжении договора поставки (ст. 524 ГК РФ) в общую часть

Неисполнение или ненадлежащее исполнение должником договора повлекло его досрочное прекращение

кредитор заключил аналогичный договор

- ▶ Убытки = цена в прекращенном договоре **МИНУС** цена по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора
- ▶ Товары, работы или услуги должны быть сопоставимые

кредитор НЕ заключил аналогичный договор

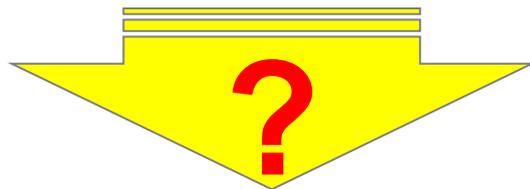
- ▶ Убытки = цена в прекращенном договоре **МИНУС** текущая цена

Возмещение иных убытков не исключается

Неустойка (ст.333 ГК РФ)

Обновленные принципы снижения размера неустойки

- 1 Обязательное заявление должника (предпринимателя) об уменьшении неустойки
- 2 Допускается в исключительных случаях (взыскание неустойки может привести к получению кредитором необоснованной выгоды)



Степень новизны с учетом Постановления Пленума ВАС РФ от 22.12.2011 N 81 и практики Верховного суда РФ

- ▶ Соразмерность неустойки - выплату кредитору такой компенсации его потерь, которая будет адекватна и соизмерима с нарушенным интересом
- ▶ Никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения
- ▶ Уменьшение неустойки не должно приводить к тому, что должник пользуется денежными средствами на более выгодных условиях, чем добросовестные участники оборота

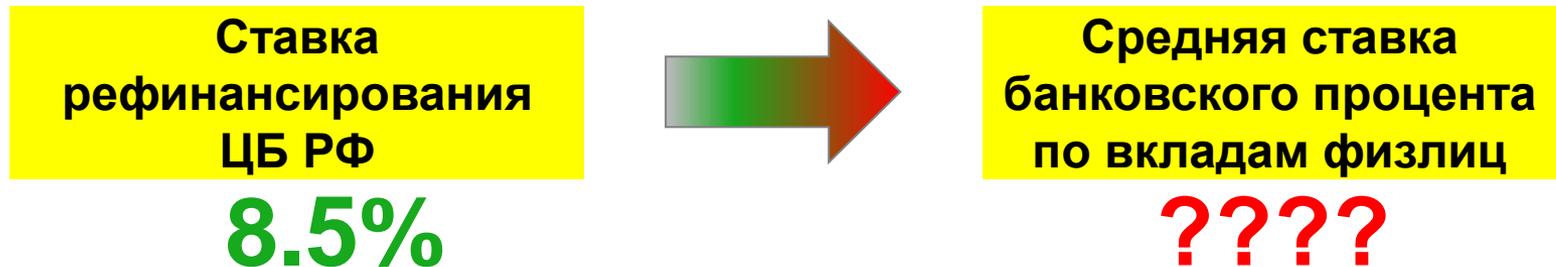
Проценты за пользование денежными средствами

Основные изменения в отношении процентов

1 Выделение «законных» процентов (по ст.317.1 ГК РФ)

- ▶ Проценты, уплачиваемые при нормальном функционировании договора
- ▶ Принцип уже давно закреплен в судебной практике
- ▶ Практические вопросы применения «новой» нормы

2 Смена базового принципа расчета «штрафных» процентов



3 Явная несоразмерность «штрафных» процентов последствиям нарушения обязательства

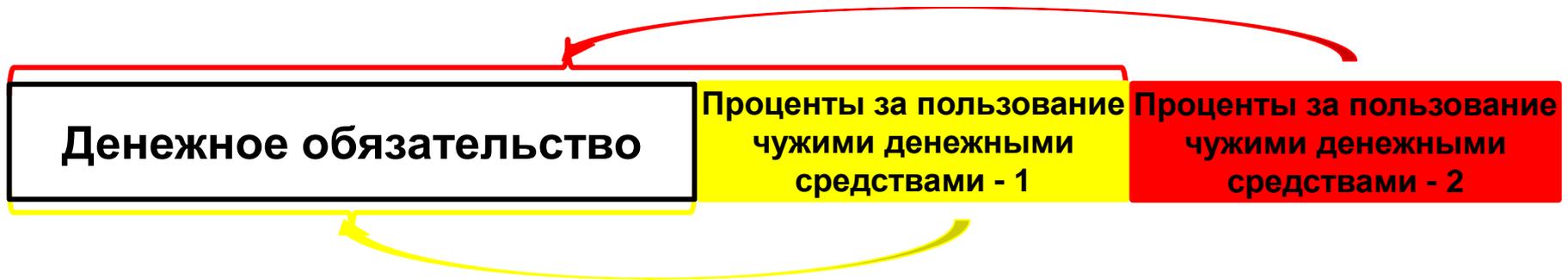
- ▶ Уменьшение – не менее, чем до указанной выше суммы
- ▶ По заявлению должника

4 Неустойка и взыскание «штрафных» процентов одновременно не применяются

- ▶ Иное может быть предусмотрено соглашением сторон

Проценты за пользование денежными средствами

Сложные проценты



- ▶ Суды, в целом, негативно относятся к сложным процентам
 - ▶ Запрет в отношении процентов по ст. 395 ГК РФ на проценты по ст. 395 ГК РФ
 - ▶ Запрет в кредитных договорах с потребителями
- ▶ Новые правила ст. 395 ГК РФ
 - ▶ По общему правилу, не допускается
 - ▶ По обязательствам, исполняемым при осуществлении сторонами предпринимательской деятельности, - может быть предусмотрено договором
- ▶ Спорные вопросы
 - ▶ «Штрафные» на «законные» проценты
 - ▶ Неустойка на проценты
 - ▶ Проценты на преобразованные проценты (новация или вновь согласованный кредит)

Эстоппель

Недействительность исполненного договора

Сторона, которая приняла от контрагента исполнение по договору и при этом полностью или частично не исполнила свое обязательство, не вправе требовать признания договора недействительным

п.2 ст.431.1 ГК РФ

▶ Исключения

- ▶ Договор заключен юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности (ст.173 ГК РФ)
 - ▶ Договор заключен под влиянием существенного заблуждения (ст.178 ГК РФ)
 - ▶ Договор заключен под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст.179 ГК РФ)
 - ▶ Предоставленное другой стороной исполнение связано с заведомо недобросовестными действиями этой стороны
- ▶ Применяется к договору, связанному с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности
- ▶ Это правило имеет приоритет перед общим правилом по п.5 ст.166 ГК РФ

Эстоппель

Незаключенность исполненного договора

Сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным

п.3 ст.432 ГК РФ

- ▶ Исключение – сторона, заявляющее это требование, с учетом конкретных обстоятельств действует добросовестно
- ▶ Применяется к любому договору
- ▶ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165

ВОПРОСЫ???

Андрей Чумаков
Старший юрист, EY

р. 8 495 662 93 16
м. 8 903 298 30 95
Andrei.Chumakov@ru.ey.com



Association
of European
Businesses

Антон Мальцев

Партнёр, Baker & McKenzie

***СЕССИЯ 2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ
ОБЯЗАТЕЛЬСТВ И ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ
РАБОТА: ЧТО НУЖНО ПЕРЕНАСТРОИТЬ
КОМПАНИЯМ С УЧЕТОМ НОВЫХ ПРАВИЛ***

***Практические нюансы заключения
внесудебных мировых соглашений в
свете новых правил***

Практические нюансы заключения внесудебных мировых соглашений в свете новых правил

Антон Мальцев, Бейкер и Макензи, партнёр



25 мая 2015 г., Ассоциация европейского бизнеса (АЕБ)

“Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед” входит в состав Baker & McKenzie International, организации, созданной в форме швейцарского объединения (Swiss Verein), состоящего из юридических фирм - участников объединения в разных странах мира. В соответствии с общепринятой терминологией, используемой компаниями в сфере профессиональных услуг, термин “партнер” означает лицо, имеющее статус партнера в такой юридической фирме или занимающее аналогичную должность. Термин “офис” или “представительство” означает, соответственно, офис такой юридической фирмы.

© 2015 Бейкер и Макензи – Си-Ай-Эс, Лимитед

Внесудебные мировые соглашения: коротко о плюсах и минусах

Мировое соглашение (МС) – соглашение сторон об прекращении спора на основе добровольного урегулирования взаимных претензий и утверждения взаимных уступок.

МС бывают судебными и внесудебными.

Плюсы внесудебного МС:

- Конфиденциальность
- Отсутствие риска неутверждения МС судом и последующего судебного решения по существу спора
- Экономия времени (нет необходимости ждать заседания)
- Экономия на судебных расходах

Минус: необходимость подачи иска в случае неисполнения МС

Актуальные вопросы внесудебных МС в свете новых правил ГК РФ

- Отказ от взыскания неустойки, процентов или убытков только при наступлении согласованных условий
- Восстановление status quo при неисполнении МС (возврат к первоначальным условиям договора / спора)
- Прекращение всех возможных будущих споров сторон, как названных, так и не названных в соглашении
- «Воскрешение» срока давности по старым долгам

Ситуация 1. Отказ от применения мер ответственности под условием

- Ситуация: А просрочило уплату Б 1,000,000 руб. А и Б заключают мировое соглашение, согласно которому с момента поступления от А к Б оплаты долга в сумме 1,000,000 руб., А отказывается от взыскания с Б неустойки и убытков в связи с просрочкой платежа.
- Предыдущая позиция судов: отказ от осуществления прав не влечёт прекращения прав (ст. 9), кроме того, недопустимы потестативные сделки (157), сроки (ст.190)
- Положения нового ГК:
 - (1) Допустим отказ от «созревших прав» (ст. 450.1 п.6)
 - (2) Допустим отказ в форме молчания (ст. 450.1 п.7)
 - (3) Допустимо обусловленное исполнение (ст. 327.1)

Ситуация 2. Восстановление status quo при неисполнении МС

- Ситуация: А и Б заключают мировое соглашение, согласно которому Б обязуется уплатить долг А с отсрочкой в 12 месяцев. Долг не выплачивается. А не может взыскать неустойку за 12 месяцев, так как в течение данного периода - действия должника правомерны.
- Позиции судов: П.П. ВАС от 10.06.2014 № 2504/14 дело Экономикс-Банк / Мясное Подворье (модель отступного)
- Положения нового ГК:
- Отступное – деньги, иное имущество (ст. 409). Механизм остаётся рабочим и в новом ГК, но не подходит для обязательств выполнить работу или оказать услугу.

Ситуация 2. Восстановление status quo при неисполнении МС (продолжение)

- Альтернатива – односторонний отказ от исполнения МС:
- Отказ от договора соответственно изменяет или прекращает договор (п.2 ст. 450.1)
- Последствия прекращения договора – восстановление положения, существовавшего до нарушения – можно установить в соглашении сторон (п. 2, 3 ст. 453)
- NB: если при наличии оснований для отказа от договора сторона подтверждает договор (например, принимает частичный платеж), договор продолжается (п. 5 ст.450.1)
- Однако отказ расторгнуть МС может быть пересмотрен в случае повторного нарушения должником (ст. 450.1 п.6)

Ситуация 3. Прекращение / недопущение возможных будущих споров сторон

- Ситуация: А заключает с Б мировое соглашение, по которому Б уплачивает А долг, а А отказывается от любых существующих и будущих требований об уплате неустойки, процентов, убытков в связи с долгом.
- Позиции судов: общее заявление об отказе от всех будущих требований, заявленных или незаявленных истцом – недействительно (Постановление 4 ААС от 29 октября 2013 г. по делу N А19-5322/2013).
- Положения нового ГК:
(1) Отказ от несозревших прав невозможен (ст. 450.1 п.6)
Но: (см. далее)

Ситуация 3. Прекращение / недопущение будущих споров (продолжение)

- Положения нового ГК: хоть и спорно, но:
- По соглашению сторон должнику может быть предоставлено право на односторонний отказ или одностороннее изменение обязательства в будущем (например, продлить срок платежа) при условии выплаты согласованной суммы (ст. 310 ГК).
- Стороны могут в соглашении сформулировать негативные обязательства кредитора воздерживаться от определённых действий по отношению к должнику по взысканию определённых сумм (п. 6 ст. 393 ГК).

Ситуация 4. Признание долга (давность)

- Ситуация: А вело с Б длительную переписку о погашении долга по поставкам 4-2 летней давности. Достигнуто соглашение о погашении долга.
- Позиции судов: Задавненная часть не погашается.
- Возможности нового ГК:
- Письменное признание долга по истечении срока давности «воскрешает» давностный срок (п. 2 ст. 206)
- Долг может быть признан в любом письменном документе, напр. акт сверки, соглашение об изменении договора (п. 155 проекта Постановления Пленума ВС РФ «О применении судами раздела I части I ГК РФ»).



Association
of European
Businesses

Дискуссия и заключительные слова