

Всем известно, что договорная работа занимает важное место в системе финансово-хозяйственной деятельности любого предприятия. Надлежаще составленный гражданско-правовой договор, заключаемый хозяйствующим субъектом, содержит детальный перечень взаимных обязательств контрагентов, указания на порядок и сроки их исполнения, порядок расчетов, санкции за неисполнение либо ненадлежащее исполнение договорных обязательств и другие условия. Однако практика работы по правовому обеспечению деятельности различных коммерческих организаций показывает, что должное внимание договорной работе уделяется далеко не на каждом предприятии.

Сергей Малков,
директор Центра правового обеспечения транспортной деятельности, к. ю. н., доцент, федеральный эксперт,
<http://legalcentre-spb.ru>



Правильно составленный договор — основа юридической безопасности бизнеса



«Успех зависит от предварительной подготовки.»
Конфуций

Следствием этого становится некачественное составление договоров при оформлении договорных отношений с деловыми партнерами, что, в свою очередь, приводит к неспособности компании отстаивать свои права и законные интересы в случае нарушения контрагентом своих договорных обязательств. Соответствующий результат не заставляет себя долго ждать: компания несет существенные финансовые убытки в виде реального ущерба или упущенной выгоды, либо и того и другого.

Именно поэтому и хотелось бы поговорить о необходимости организации эффективной договорной работы на предприятии. В качестве наглядного примера, иллюстрирующего сказанное выше, приведем ситуацию из опыта работы с клиентами. В юридическую компанию обратился генеральный директор закрытого акционерного общества, который представил для проведения юридического анализа договор с одним из контрагентов и пакет документов, касающихся работы по данному хозяйственному договору. Уже с первого

прочтения стало ясно, что договор, обязательства по которому контрагентом ЗАО не исполнялись, составлен некачественно, с грубыми нарушениями правил юридической техники. Положения договора лишь приблизительно фиксировали отношения сторон и не содержали детальной регламентации данных отношений. Юристы в таких случаях говорят, что для подписания договора использовалась «болванка», то есть заготовка соответствующего документа, полученная из Интернета или электронной правовой базы, без учета особенностей конкретных договорных отношений.

Работник юридической компании в очень дипломатичной форме спросил клиента, кому в ЗАО поручено заниматься договорной работой, на что генеральный директор ответил, что данная работа ведется главным бухгалтером, который «смотрит все договоры, с этими обязанностями неплохо справляется, а поэтому и не было необходимости специально для составления договоров принимать в штат юриста». На уточнение, имеет ли главный бухгалтер ЗАО базовое юридическое образование, последовал отрицательный ответ, хотя и ставить такой вопрос не было необходимости. Качество составленного документа являло собой достаточно красноречивое и недвусмысленное свидетельство состояния договорной работы в организации.

ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ДОГОВОРА

Пунктом 1 статьи 420 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) определяется, что договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Статьей 8 ГК РФ договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему, относятся к основаниям возникновения гражданских прав и обязанностей.

Являясь соглашением сторон, договор выступает действием партнеров, направленным на определение взаимных прав и обязанностей. С другой стороны, договор выступает и средством фиксации условий достигнутого соглашения.

Таким образом, говоря языком теории права, договор является разновидностью юридических фактов — действий, с совершением которых связывается возникновение, изменение либо прекращение правоотношений. Иными словами, договор как таковой должен существовать, если деловые партнеры планируют реализовать какие-то взаимные обязательства, которые имеют возмездный характер.

То, что сказано абзацем выше, возможно, вызовет иронию у большей части читателей. Ведь это — прописная истина, само собой разумеющееся положение вещей. Вместе с тем опыт общения с руководителями предприятий показывает, что и прописные истины, вызывающие ироничные улыбки, порой просто необходимо проговаривать. Так, консультируя клиента — генерального директора общества с ограниченной ответственностью по вопросам взыскания задолженности с недобросовестного контрагента, работник юридической компании услышал из уст последнего, что договор как таковой... не составлялся. И подобные случаи в работе данного предприятия — не редкость. Причиной такого положения вещей, по словам руководителя ООО, является сложившаяся в организации практика. Директор пояснил, что ему «некогда заниматься бумажной волокитой, а договор с контрагентом можно составить и по факту совершения определенных действий». На вопрос, каким же образом он собирается взыскивать причиненные ему убытки, генеральный директор ответил, что для этой цели существуют юристы, именно поэтому он



и обратился в юридическую компанию. Как говорится, комментарии излишни...

Являясь соглашением сторон, договор выступает действием партнеров — договаривающихся субъектов, направленным на определение взаимных прав и обязанностей. С другой стороны, что также немаловажно, договор выступает и средством фиксации условий достигнутого соглашения. Такой документ должен быть оформлен надлежащим образом: с соблюдением порядка использования в тексте договора специальных терминов, которые предусмотрены нормами действующего законодательства, правил юридической техники.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА. НОРМА ЗАКОНА И ПРАКТИКА

Как установлено статьей 432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. К существенным условиям договора закон относит предмет договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Пунктом 2 этой же

статьи ГК закрепляется, что договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (пункт 1 статьи 433 ГК РФ). Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

Как уже отмечалось, особое внимание следует уделять форме заключаемого гражданско-правового договора. В соответствии с пунктом 1 статьи 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. При этом в силу статьи 161 ГК РФ для договоров, заключаемых юридическими лицами между собой и с гражданами, письменная форма договора является обязательной.

При оформлении договорных отношений между деловыми партнерами следует помнить, что договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами. Кроме этого, договор может быть также заключен путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято стороной, которой это предложение было направлено. Об этом свидетельствует совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный

для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.). В соответствии с пунктом 3 статьи 438 ГК РФ такие действия считаются акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Частью 1 статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (АПК РФ) устанавливается, что каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Согласно части 1 статьи 75 АПК РФ договоры, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, относятся к категории письменных доказательств. Здесь же следует отметить, что в соответствии со статьей 68 АПК РФ обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами.

Другими словами, утверждения стороны в арбитражном суде о заключении договора судом приняты не будут, если приведенные выше положения гражданского законодательства о договоре соблюдены не были.

ДОГОВОР И ЗАКОН

Как уже говорилось, использование в тексте договора терминов, если их определение установлено действующим законодательством, должно строго соответствовать предписаниям закона. На это, в частности, указывает содержание пункта 1 статьи 422 ГК РФ, в котором говорится, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

К большому сожалению, осуществляя правовое обеспечение предпринимательской деятельности хозяй-

ствующих субъектов, приходится сталкиваться с грубыми ошибками при использовании различных правовых конструкций в тексте договоров. Так, при проведении анализа ряда договоров, заключенных транспортной организацией, было установлено, что в тексте документов ошибочно используется термин «услуги» вместо термина «работы», который и подлежит применению для оформления договорных отношений соответствующего вида. На это обстоятельство было указано руководителю компании, который выразил недоумение по поводу сделанного замечания и сказал, что «от других юристов, которые ранее работали с договорами его предприятия, он ничего подобного не слышал». Затем он добавил, что все договоры его предприятия на проведение каких-либо ремонтных, строительных и иных работ оформлены как договоры с контрагентами на оказание услуг. В связи с этим данному генеральному директору было предложено провести необходимую работу по приведению всей договорной базы предприятия в соответствие с действующим законодательством.

В обществе бытует мнение, что там, где собираются два юриста, возникают три различных подхода к решению одного и того же вопроса. Кстати сказать, такие высказывания встречаются не только среди обывателей. Иногда так говорят и сами юристы... Однако согласиться с этим нельзя. Если определенная законодательная норма конкретна, она может получить только одно правильное истолкование. Все другие «мнения» будут неверными. Не соответствующими закону будут и документы, составленные с неправильным применением тех или иных понятий, установленных законодательством. Так, понятия «работы» и «услуги» определены статьей 38 Налогового кодекса Российской Федерации (НК РФ). Названная статья НК РФ закрепляет, что работа — это деятельность, результаты которой имеют материальное выражение и могут быть реализованы для



удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц. Устройкой же признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности.

НЕОБХОДИМОСТЬ СОБЛЮДЕНИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНО-ПРАВОВЫХ ТРЕБОВАНИЙ

В ряде случаев договоры составляются с нарушением процессуально-правовых требований. Например, в договоре на ремонт автомобиля, заключенном между ремонтной организацией и гражданином, не являющимся индивидуальным предпринимателем, содержалось положение, в соответствии с которым «стороны передают спор на рассмотрение в Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области». Однако согласно действующему правилу, установленному частью 2 статьи 27 АПК РФ, «арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и име-

ющих статус индивидуального предпринимателя...».

ПРИНЦИПЫ РАВЕНСТВА СТОРОН И СВОБОДЫ ДОГОВОРА

Довольно часто встречаются и факты «навязывания» положений договора одним равноправным участником договорного процесса другому, что является следствием правовой безграмотности подписантов. Так, один из клиентов юридической компании сетовал на отдельные положения договора, который сам он и подписал совсем недавно. На вопрос, зачем он это сделал, клиент ответил: «Ну как же? Мне сказали в данной фирме, что у них уже есть утвержденный договор».

Здесь следует отметить, что гражданско-правовой договор становится таковым только после его подписания. Если договор не подписан — это всего лишь проект, примерная форма, от которой стороны могут отойти, обсуждая каждое условие, предлагаемое другой стороной. Об этом же говорит и содержание статьи 421 ГК РФ, устанавливающей принцип свободы договора: граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Они также могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Важное положение в этой статье ГК занимает пункт 4, согласно которому

условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Необходимо также подчеркнуть, что навязывание положений договора одним участником гражданских правоотношений другому является грубым нарушением принципа равенства сторон, который закреплен статьей 1 ГК РФ. Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 1 ГК гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений и свободы договора.

В этом отношении определенный интерес представляет письмо Федеральной антимонопольной службы от 12 ноября 2008 года № АГ/29484 «О разъяснении правоприменительной практики». В этом письме содержались разъяснения по вопросам применения статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления фактов навязывания лицом, занимающим доминирующее положение на рынке, невыгодных условий при заключении договоров. Отмечалось, что в соответствии с пунктом 3 части 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе такие действия (бездействие), как навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Письмом ФАС России от 25 июня 2010 года № ИА/19993 письмо «О разъяснении правоприменительной практики» было отозвано. Однако представляется, что его отдельные положения не утратили своей актуальности и сегодня.

ПРАКТИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПОДПИСАНИЮ ДОГОВОРА

Пунктом 1 статьи 425 ГК РФ закреплено, что договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Безусловно, важной частью заключения договора является его подписание.

Действующее гражданское законодательство не содержит детальной регламентации того, как именно гражданско-правовой договор должен быть подписан. В частности, в пункте 1 статьи 160 ГК РФ говорится, что сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. В пункте 2 статьи 434 ГК РФ указывается, что договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами. Рассмотренные нормы ГК не отвечают на вопрос, следует ли подписывать документ только в его резолютивной части в разделе «подписи сторон», либо договор подлежит подписанию на каждой странице. Отсутствие императивного указания на данное обстоятельство говорит о том, что стороны вправе сами решить, следует ли подписывать каждую страницу договора. Однако с учетом существующей практики судебного рассмотрения споров в арбитражных судах представляется, что договор необходимо подписывать на каждой странице, что я всегда и рекомендую при общении с клиентами

Как юридический фундамент договорной работы каждый гражданско-правовой договор должен быть составлен безукоризненно. Следует понимать, что мы готовимся к возможной встрече с партнером в судебном процессе «по разные стороны баррикад».



юридической компании. Ведь каждый лист договора несет определенную содержательную нагрузку, и его утрата либо подмена недобросовестным контрагентом может оказать негативное воздействие на результаты рассмотрения хозяйственного спора в арбитражном суде.

При этом я обращаю внимание руководителей предприятий на содержание части 6 статьи 71 АПК РФ («Оценка доказательств»), в соответствии с которой арбитражный суд не может считать доказанным факт, подтверждаемый только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен или не передан в суд оригинал документа, а копии этого документа, представленные лицами, участвующими в деле, не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание первоисточника с помощью других доказательств. К тому же, если

каждый лист договора подписан сторонами, возможность его подмены исключается.

ЦЕЛЬ — БЕЗОПАСНОСТЬ КОМПАНИИ

Как юридический фундамент договорной работы каждый гражданско-правовой договор должен быть составлен безукоризненно. В любом случае, составляя проект договора, мы должны понимать, что уже на начальной стадии работы с деловым партнером мы готовимся к возможной встрече с ним в судебном процессе «по разные стороны баррикад». По глубокому убеждению автора, именно такой подход способен минимизировать негативные издержки, связанные с неисполнением либо ненадлежащим исполнением условий договора вашим контрагентом.

И здесь же вспоминается один из примеров правильного подхода к организации договорной работы на одном из предприятий. Потенциальный деловой партнер данной организации, внимательно ознакомившись с содержанием предложенного ему проекта договора, отказался от его подписания, не представив вразумительных объяснений своего отказа. Однако через некоторое время руководству предприятия стало известно, что несостоявшимся подписантом был недобросовестный поставщик, имеющий соответствующую репутацию.

Как видно из приведенного примера, именно педантичный подход к организации и ведению договорной работы уберет хозяйствующий субъект от возможных убытков и иных негативных последствий.

В завершение хочется отметить, что правильно организованная и поставленная на должный уровень договорная работа в коммерческой организации — это не только элемент правовой культуры генерального директора. Данное положение вещей, несомненно, является основой юридической безопасности предпринимательской деятельности любой компании. **Д**

Правильно организованная и поставленная на должный уровень договорная работа в коммерческой организации — это не только элемент правовой культуры генерального директора. Данное положение вещей, несомненно, является основой юридической безопасности предпринимательской деятельности любой компании.

Архитектура Петербурга

Энциклопедия
архитектурных деталей
Санкт-Петербурга



Заказать книгу можно по телефонам:
(812) 677-31-14, 677-31-16

Издательский дом „Академ-пресс“